



This is a digital copy of a book that was preserved for generations on library shelves before it was carefully scanned by Google as part of a project to make the world's books discoverable online.

It has survived long enough for the copyright to expire and the book to enter the public domain. A public domain book is one that was never subject to copyright or whose legal copyright term has expired. Whether a book is in the public domain may vary country to country. Public domain books are our gateways to the past, representing a wealth of history, culture and knowledge that's often difficult to discover.

Marks, notations and other marginalia present in the original volume will appear in this file - a reminder of this book's long journey from the publisher to a library and finally to you.

Usage guidelines

Google is proud to partner with libraries to digitize public domain materials and make them widely accessible. Public domain books belong to the public and we are merely their custodians. Nevertheless, this work is expensive, so in order to keep providing this resource, we have taken steps to prevent abuse by commercial parties, including placing technical restrictions on automated querying.

We also ask that you:

- + *Make non-commercial use of the files* We designed Google Book Search for use by individuals, and we request that you use these files for personal, non-commercial purposes.
- + *Refrain from automated querying* Do not send automated queries of any sort to Google's system: If you are conducting research on machine translation, optical character recognition or other areas where access to a large amount of text is helpful, please contact us. We encourage the use of public domain materials for these purposes and may be able to help.
- + *Maintain attribution* The Google "watermark" you see on each file is essential for informing people about this project and helping them find additional materials through Google Book Search. Please do not remove it.
- + *Keep it legal* Whatever your use, remember that you are responsible for ensuring that what you are doing is legal. Do not assume that just because we believe a book is in the public domain for users in the United States, that the work is also in the public domain for users in other countries. Whether a book is still in copyright varies from country to country, and we can't offer guidance on whether any specific use of any specific book is allowed. Please do not assume that a book's appearance in Google Book Search means it can be used in any manner anywhere in the world. Copyright infringement liability can be quite severe.

About Google Book Search

Google's mission is to organize the world's information and to make it universally accessible and useful. Google Book Search helps readers discover the world's books while helping authors and publishers reach new audiences. You can search through the full text of this book on the web at <http://books.google.com/>

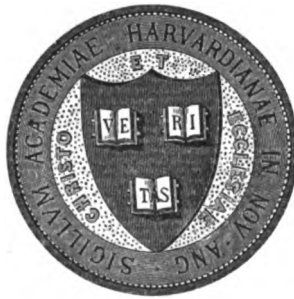


HL 2998 N

A 7

Торнак, N

Musul'mansk. pravo



HARVARD LAW LIBRARY

Received APR 29 1929

3142

МУСУЛЬМАПСКОЕ ПРАВО.

СОЧИНЕНІЕ

БАРОНА ТОРНАУ.

САНКТПЕТЕРБУРГЪ.

—
1866.

APR 29 1929

Въ Типографіа Второго Отдѣленія Собственной Е. И. В. Канцеларіа.

ВЫПУСКЪ ПЕРВЫЙ.

О ПРАВѢ НАСЛѢДСТВА

ПО ЗАКОНУ.

تَعَلَّمُوا الْفَرَائِضَ فَإِنَّهَا نِصْفُ الْعِلْمِ

Могаммедъ сказалъ: «Изучайте феризъ,
«въ немъ заключается половина (чело-
«вѣческаго) знанія».

НАСЛѢДСТВЪ ПО ЗАКОНУ.

ВВЕДЕНІЕ.

Право наслѣдства составляетъ въ мусульманскомъ законѣ особенно важный отдѣлъ. Законовѣдцы обработали право это въ такой подробности, что нѣкоторые изъ нихъ считаютъ ученіе о правахъ наслѣдства особою наукою — *Ильм-уль-фериизъ* или *Ильм-уль-миросъ* علم الفرائض علم الميراث

Въ сочиненіи Хелиль Ибне Исхака, переводъ Перрона, Т. VI стр. 322, важность этой науки высказана слѣдующими словами: «Пророкъ сказалъ: изучайте раздѣлъ наслѣдства,—въ этомъ заключается половина «знанія всего права.» Dulau. Droit musulman. p. 223.

Исслѣдованія о мусульманскомъ правѣ наслѣдства представляютъ много занимательныхъ данныхъ, особенно въ сравненіи онаго съ законодательствами Запада по сему же предмету. При ближайшемъ разсмотрѣніи разлн-

цій, существующихъ между мусульманскимъ и другими законодательствами, мы убѣдимся, что разногласія эти не случайныя, но всѣ истекаютъ изъ духа Ислама, что они всѣ находятся въ тѣсной, неразрывной, логической связи съ другими постановленіями того же мусульманскаго права, какъ гражданскаго и уголовнаго, такъ и каноническаго, права по вѣрованію. Хотя Коранъ и состоитъ изъ отрывистыхъ положеній, изъ вдохновеній, явленіе коихъ обуславливалось иногда случайностями общественной и частной жизни пророка Могаммеда,—онъ составляетъ однако основу всего мусульманскаго ученія о правѣ. Не смотря на это нетвердое, въ юридическомъ смыслѣ, основаніе свое, мусульманское право, подвергнутое въ послѣдствіе времени особой подробной разработкѣ, составляетъ нынѣ одно нераздѣльное цѣлое, въ которомъ всѣ части находятся въ положительной между собою связи; всѣ эти части проникнуты однимъ и тѣмъ же духомъ, истекающимъ изъ началъ вѣрованія, которыя составляютъ основу гражданскаго, общественнаго и частнаго быта всякаго мусульманина. Неразрывна посему связь между мусульманскимъ каноническимъ и гражданскимъ правомъ,—неразрывна связь гражданскихъ законовъ между собою. Для мусульманъ немислимо разъединеніе гражданскихъ постановленій даже отъ догматовъ вѣры, изложенныхъ въ *Ильме-келомъ*, тѣмъ болѣе отъ постановленій по практическому богословію, какъ мы назвали «*эбодотъ*» — عبادات — въ изданномъ нами, въ 1850 г. сочиненіи: *Изложеніе Началъ Мусульманскаго Законовѣдѣнія*.

Ильме Келомъ, علم كرام, догматическое и поучительное учение о вѣрѣ, заключаетъ въ себѣ,—кромя *мя 'эрифети уллахъ*: познаніе бытія Божія,—учение о единствѣ Бога, о правосудіи Божиємъ, о пророчествѣ, о воскресеніи мертвыхъ, о будущей жизни и о наслѣдствѣ имамовъ по Шитскому ученію.

Практическое богословіе, учение о практической части вѣры, составляетъ первую часть *Ильме Фикхъ*, علم فقه, правовѣдѣнія, и заключаетъ въ себѣ постановленія: объ очищеніи, молитвѣ, дани съ имущества, постѣ, странствованіи, войнѣ противъ невѣрныхъ, о произвольной эпитиміи и объ увѣщаніи къ добру и удержаніи отъ зла. См. Изл. Нач. Мусульм. Законов. стр. 30, 31, 51, 57—111. Голландскій ученый Др. Кейдджеръ вполне вѣрно и правильно примѣнилъ къ мусульманскому законовѣдѣнію,—въ введеніи его къ переводу Начала Мусульманскаго Права Абу Хаджи, — Юстиніаново опредѣленіе законовѣдѣнія: «*Omnium regum divinae atque humanae scientiae*» J. Tit. I. § 1 (*).

(*) F. Frégier (Фрежье), въ *Revue critique de législation et jurisprudence*,—1864 Г. XXIV, р. 335 и сл. домогается доказать, что мусульманскаго права (proprement dit) *вообще не существуетъ*: онъ не допускаетъ ни какого сравненія, ни какой аналогіи между законодательствомъ Ислама и законодательствами Евреевъ, Индійцевъ, древнихъ Римлянъ; по его мнѣнію, Пятикнижіе Моисеево, двѣнадцать таблицъ, Манава-састра Ману суть положительныя законодательства, Коранъ же, Хедясы, Иджмо-умметъ, Кіасъ, мя'ягуль и всѣ фетовы не представляютъ ничего такого, что могло бы дать понятіе о правильномъ законодательствѣ. Всѣ сужденія автора о мусульманскомъ правѣ клонятся къ подкрѣпленію и къ убѣжденію въ его мнѣніи, по заданной имъ себѣ темѣ, о необходимости подчинить Алжирцевъ, для блага ихъ, влиянію и дѣйствию одного французскаго гражданскаго права.

Съ другой стороны намъ довелось, въ одномъ географическомъ обществѣ за границею, слышать хотя условный, но все-таки навигирить Ислама, въ

Для точнаго уразумѣнія одной части гражданскаго права необходимо имѣть полныя свѣдѣнія не только о другихъ частяхъ этого же права, состоящихъ въ связи съ первою, но и о постановленіяхъ по *эбодоту* и даже отчасти о догматахъ вѣры, — изложенныхъ въ *Ильме Келомъ*.

особенности въ отношеніи силы ежегоднаго его распространенія и укрѣпленія.

Крайности во всемъ пагубны: и въ дѣйствіяхъ и въ мнѣніяхъ. Особенно въ последнемъ случаѣ онѣ никогда не убѣждаютъ, а всегда вораждаютъ педовѣріе. Взглядъ на Исламъ съ точки зрѣнія богословской конечно совершенно иной, какъ взглядъ на него съ юридической и философской точки зрѣнія. Исламъ не выдерживаетъ критики христіанскаго богослова; для юриста же и въ особенности для практическаго юриста, факты исполнившихся дѣйствій, факты существованія мусульманскаго отличительнаго законодательства въ теченіе тысячи двухъ сотъ лѣтъ—суть истинныя непреложныя. Фактъ существованія права, управляющаго, руководящаго сотнею милліоновъ людей,—достаточно для юриста, чтобы сдѣлать предметъ этотъ достойнымъ его вниманія, его изслѣдованій, его изученія. При таковыхъ же данныхъ, философъ не можетъ не помыслить объ отысканіи причинъ подобнаго твердаго существованія законодательства,—будь эти причины явныя или сокровенныя, постоянныя или случайныя. Въ настоящемъ трудѣ нашемъ, мы не выставляемъ себя панегиристами мусульманскаго гражданскаго права, еще менѣе панегиристами Ислама по богословской его части,—мы указываемъ на одну юридическую сторону права, существующаго какъ положительный фактъ, причѣмъ однако обязаны объяснить разумъ гражданскихъ законовъ, истекающій изъ духа вѣрованія Исламу. Тѣсная, неразрывная связь между закономъ гражданскимъ и закономъ духовнымъ, неоспорима. Она явственна для всякаго, кому доступно изученіе мусульманскаго права не только по письменнымъ источникамъ, но и по практическому приложенію его къ дѣлу, въ какой бы то ни было мусульманской странѣ. Если провести мысль Г. Фрежіе, противъ пользы, правильности и даже благости коей не осмѣливаемся и спорить т. е. о подчиненіи алжирскихъ мусульманъ вполнѣ вліянію одного французскаго *Code civil*, то слѣдуетъ быть въ этомъ дѣйствіи откровеннымъ и отказаться, въ то же время, отъ мысли вѣротерпимости, облакаемой въ громкія фразы изъ теорій о свободѣ совѣсти и вѣрованія и пр. Съ обращеніемъ мусульманъ отъ лжеученія въ Христіанство,—однимъ ударомъ упадетъ вся зависимость ихъ отъ мусульманскихъ гражданскихъ законовъ. Но

Переходя отъ указаннаго выше общаго правила, о связи мусульманскихъ законовъ между собою, къ частному предмету о правѣ наслѣдства, — подлежащему нынѣ нашему разсмотрѣнію, — мы не можемъ, для полнаго уразумѣнія этого права, не признавать необходимости ознакомиться прежде всего съ постановленіями о семейственномъ правѣ, а засимъ и съ постановленіями о другихъ частяхъ гражданскаго права, имѣющихъ вліяніе на право наслѣдства по закону. Гансъ въ сочиненіи своемъ: «Das Erbrecht in welthistorischer Entwicklung,» ч. I стр. 70 и 100, говоритъ: «Das Erbrecht kann überhaupt ohne eine Kenntniss «des Familienrechts (Ehe, väterliche Gewalt, Verwandtschaft) «nicht begriffen werden.»

Право же семейственное, въ особенности постановленія о бракѣ, истекають, съ своей стороны, прямо изъ правилъ о торговлѣ. Такимъ образомъ, чтобы вполнѣ понять право о наслѣдствѣ, необходимо предварительное разъясненіе постановленій о бракѣ, о торговлѣ, о займахъ и проч.

Въ подтвержденіе сего укажемъ, на сколько именно постановленія о *бракѣ* находятся въ зависимости отъ постановленій о торговлѣ.

По мусульманскому праву, бракъ считается дѣйстви- емъ гражданскимъ, договоромъ обоюднаго согласія, под-

столько же, сколько немыслимо для Алжирца христіанина, — подчиненіе себя этимъ законамъ, столь же невозможно и помышлять о подведеніи Алжирца подъ дѣйствіе всего Code civil по гражданскимъ его распоряженіямъ при оставленіи его въ мусульманской вѣрѣ. Укажемъ на одно, важнѣйшее изъ частей гражданскаго права, — на право семейственное и на находящееся въ связи съ онымъ право о наслѣдствѣ по закону и даже по завѣщанію.

ходящимъ подъ главныя, второстепенныя и послѣдующія правила обо всѣхъ актахъ «экудота» (См. Изд. Нач. Мус. Законов. стр. 115. *Dulau Droit musulman*. р. 38) и въ особенности подъ правила о торговлѣ.— Ср. главы о торговлѣ, *теджоретъ* и о бракѣ—*никохъ*. Тамъ же.—Для полнаго уясненія этого положенія, рассмотримъ постановленія о *мехрѣ*.—*Мехрѣ* *مهر* или *Седакъ* *مداق* мусульманскаго права не есть приданое, *dos*, *Aussteuer*, *Mitgabe*, *dot*, Римскаго Права и всѣхъ новѣйшихъ законодательствъ Запада; онъ не можетъ считаться и *antipherna* (*donatio propter nuptias*) и даже въ томъ видѣ, какъ оно являлось между Греками и Римлянами до изданія Институтовъ Юстиниана, въ видѣ *предбрачнаго дара*:—*donatio ante nuptias*. § 3. J. 2, 7. *Неволинъ*: Исторія Русскихъ Гражданскихъ Зак. ч. I стр. 108.—Отличительное различіе между *мехромъ* и всѣми первыми видами приданого состоитъ въ томъ, что по мусульманскому праву *мехрѣ* обязанъ вносить мужъ, а *dos*, *Aussteuer*, *Mitgabe* и пр. вносятся женою. Въ томъ же смыслѣ дѣйствуютъ и наши рядныя записи Т. X ч. I ст. 1002—1009. *Неволинъ*: тамъ же ч. I ст. 126, 127.—Съ древнимъ греко-римскимъ *donatio ante nuptias*, съ позднѣйшимъ *donatio propter nuptias*, съ германскимъ *Morgengabe*, мусульманскій *мехрѣ* сходится въ томъ, что всѣ они даются мужемъ, а не женою; различаются же они въ томъ, что *мехрѣ* для мужа обязательны, а другіе произвольны, какъ даръ, приношеніе; притомъ еще *Morgengabe* дается по совершеніи бракосочетанія, а выдача или, по крайней мѣрѣ, назначеніе количества *мехра* составляетъ предшествующее оному дѣйствіе.—D. XXIII de jure dotium, 3.—C. de jure dot. V. 12: Сводъ Остзейскихъ Зак. Гражд. ст. 28.

Излож. Нач. Мус. Законов. стр. 151—154. Нѣмецк. пер. стр. 74, 76. По духу и по точному смыслу мусульманскихъ законовъ, *мехръ* брака есть просто «семень» торговли, — цѣна за товаръ. Какъ при договорѣ о куплѣ и продажѣ, такъ и при бракѣ, производится отчужденіе предмета и приобрѣтеніе онаго въ собственность. При покупкѣ предметъ этотъ — какой либо товаръ, — при бракѣ онъ состоитъ въ: *genitale argum mulieris, champ génital de la femme*. Нѣмецк. пер. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 74 и франц. перев. стр. 98, 99. Въ переводѣ сочиненія Хелиль Ибне Исхака, Малекитскаго ученія, — Perron, *Législation musulmane*, ч. II стр. 427 сказано: «Le don nuptial que nous appelons aussi dot nuptial est l'analogue d'un prix de vente, c. à d. «que le don nuptial comporte les principales conditions obligatoires et rédhitoires d'un marché. La femme en «se mariant vend une partie de sa personne. Dans un «marché on achète une marchandise, dans un mariage on «achète le champ génital de la femme. — На стр. 434. ч. II того же сочиненія сказано далѣе, что жена можетъ отказываться отъ сожитія съ мужемъ, если онъ не уплатитъ мехра, причѣмъ присовокупляется: «car la «femme se vend et tout vendeur est en droit de ne livrer «la marchandise vendue que lorsqu'il en a touché le «prix». См. то же. стр. 494, 497. ч. II и примѣчаніе 5. къ част. II стр. 566. Baillie. *Digest of Moohummudan Law* p. 91, 124, XXV. Въ подтвержденіе этого значенія брака и его предназначенія приведемъ еще правило, по которому, между прочими качествами женщины, съ которою дозволено сочетаться бракомъ, требуется: *велудъ* *وَلَدٌ*, т. е. способность имѣть дѣтей. На этомъ основаніи не допускается бракъ съ женщинами, не могущими

имѣтъ дѣтой по старости лѣтъ.—Кор. XXIV. 59. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 133. На Востокѣ, уже во времена глубокой древности, женихъ покупалъ себѣ невѣсту. Подтверженіе тому находимъ и въ книгахъ Моисеевыхъ: кн. Бытія гл. XXXIII. 12. при требованіи Сихемомъ дочери Іакова Дины себѣ въ жены. За симъ кн. Исхода гл. XXII. 15. 16.—Слово «вѣно», въ томъ смыслѣ и значеніи, какъ оно употребляется въ этихъ ссылкахъ (см. академическій словарь слово: вѣно: 1) сходствуетъ съ *мехромъ* мусульманскаго права въ томъ, что составляетъ цѣну договора,—но вѣно переходитъ въ собственность къ тѣмъ, которые имѣютъ право распоряжаться дѣвицею, и посему слово «вѣно» правильно въ академическомъ словарѣ переложено на слово: «выводное», а *мехръ* обращается въ прямую собственность самой жены.

Представляя нынѣ ученому свѣту и практическимъ юристамъ трудъ нашъ о мусульманскомъ правѣ наслѣдства по закону, въ видѣ отдѣльной, самостоятельной работы,—мы здѣсь же постараемся указать и разъяснить всѣ тѣ постановленія мусульманскаго права, которыя имѣютъ явную положительную связь съ правилами о наслѣдствѣ. Сверхъ того, для сравнительныхъ выводовъ, укажемъ на нѣкоторыя различія, существующія по предметамъ, подлежащимъ нашему разсмотрѣнію, между мусульманскимъ правомъ и законодательствами Запада.

Для подробнѣйшихъ изслѣдованій по постановленіямъ, состоящимъ въ связи съ правомъ о наслѣдствѣ, мы ссылаемся на изданное нами въ 1850 году сочиненіе: *Изложеніе началъ Мусульманскаго Законовъдѣнія*, и на пере-

воды онаго, съ дополненіями, на пѣмецкомъ языкѣ въ 1855 и на французскомъ въ 1860 году.

Сочиненія, которыми мы руководствовались при настоящемъ трудѣ суть слѣдующія.

- 1) Коранъ.
- 2) Weil. Einleitung zum Koran.
- 3) Шерауль-Исламъ шивтскаго ученія. Переводъ 2 главъ о торговлѣ и залогѣ. 1862. С.-Петербургъ.
- 4) Нейль-уль-меромъ, соч. Муллы Ахмеда Ардебили.
- 5) Бисте бобъ, соч. Хаджи Могаммедъ Багира Меджлиси.
- 6) Севоль ве джевабъ, соч. Мюджтехида Сенда Могаммедъ Багира Решти.
- 7) Хелль Иджозъ, соч. ханефитскаго (Азми) ученія.
- 8) Кешфъ Энваръ, соч. шафитскаго ученія.
- 9) Exploitation scientifique de l'Algérie: Législation musulmane, rite Malékite. Précis de Helil-Ibne Ishak. Traduction de Perron.
- 10) Dulau et Pharaon, Droit musulman.
- 11) Мюхтессеръ-уль Викаіетъ съ введеніемъ Мирзы Каземъ-Бега.
- 12) Macnaghten. Principles and precedents of Moohumudan Law.
- 13) Du Caurroy. Législation musulmane, rite hanéfite.
- 14) Sicé. Traité des lois mahométanes dans les Indes orientales françaises.
- 15) Keidjzer. Précis de jurisprudence musulmane, rite Schaféite, — d'Abou Hodja.
- 16) Vincent, droit criminel musulman.
- 17) Morley's, digest of Indian cases.

- 18) De Ménerville. Jurisprudence de la cour d'Alger.
- 19) Worms. Recherches sur la constitution de la propriété dans les pays musulmans.
- 20) E. Renan. Mahomet et les origines de l'islamisme.
- 21) Weil.—Das Leben Mohammed's.
- 22) Weil.—Das Leben Mohammed's nach Mohammed Ibn Ishak. 1864.
- 23) Sprenger. Das Leben und die Lehre des Mohammed.
- 24) Weil. Geschichte der Chalifen.
- 25) v. Hammer. Geschichte des osmanischen Reichs.
- 26) Chardin. Voyage en Perse. T. V et X.
- 27) Hassels Erdbeschreibung. Th. XIII.
- 28) F. Frégier. Droit musulman.—Revue critique de législation et de jurisprudence. 1864. T. XXIV.
- 29) Garcin de Tassy. Mémoire sur la Religion musulmane dans l'Inde. 1831.
- 30) Corpus Juris.
- 31) Ihering. Geist des römischen Rechts.
- 32) Koeppen. System des heutigen römischen Rechts.
- 33) Θ. Проскурякова. Переводъ Институтовъ Юстиніана съ примѣчаніями.
- 34) Сводъ Законовъ.
- 35) Schlötzer. Russische Annalen.
- 36) Неволнна. Исторія Русскихъ Гражданскихъ Законовъ.
- 37) Чичерина. Опыты по Исторіи Русскаго Права.
- 38) Code civil expliqué par Rogron.
- 39) Das bürgerliche Gesetzbuch für das Königreich Sachsen. 1863.
- 40) Gans: das Erbrecht in welthistorischer Entwicklung. T. I.

- 41) Weiske. Rechtslexicon.
 - 42) Hube. Erbfolgerecht der Slaven.
 - 43) Vazeille. Résumé des commentaires du Code civil sur les successions, donations et testaments. 1827.
 - 44) v. Holzschuher. Theorie und Casuistik des gemeinen Civilrechts.
 - 45) Bourgade. Soirées de Carthage. 1852.
 - 46) Bourgade. La clef du Coran. 1852.
 - 47) Bourgade. Passage du Koran à l'Évangile. 1855.
 - 48) Baillie. Digest of Moohummedan law. 1865.
-

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

ЗНАЧЕНИЕ, ОСОБЕННОСТИ МУСУЛЬМАНСКАГО ПРАВА, СРАВНИТЕЛЬНЫЕ ВЫВОДЫ СЪ ДРУГИМИ ЗАКОНОДАТЕЛЬ- СТВАМИ.

Ильм-уль-феризъ или *ильм уль мирось*—علم الفرائض بيلم الميراث—
есть наука объ узаконенныхъ наслѣдственныхъ час-
тяхъ, о лицахъ, имѣющихъ право, какъ на указныя части,
такъ и на остатки изъ имущества умершаго, и, наконецъ, о
способахъ раздѣла наслѣдственнаго имущества.

Коренное слово—*ферзъ* فرض значитъ долгъ, обязан-
ность, Божіе повелѣніе, а въ видѣ юридическаго терми-
на означаетъ узаконенную, по откровенію Всевышняго,
часть наслѣдства.—*Ирсъ* ارث значитъ: остатокъ, на-
слѣдіе. Наслѣдникъ именуется *ворисъ* وارث

Самое понятіе мусульманъ о наслѣдствѣ, какъ въ субъ-
ективномъ, такъ и въ объективномъ смыслѣ сего слова, не
соотвѣтствуетъ значенію, которое придается сему предме-
ту по римскому праву и по всѣмъ законодательствамъ За-
пада.—По этимъ законодательствамъ, наслѣдство есть со-
вокупность имуществъ, правъ и обязанностей, оставшихся
послѣ умершаго;—пользоваться правомъ наслѣдства зна-
чить имѣть право заступитъ мѣсто умершаго по принадле-

жащимъ ему правамъ, и по лежащимъ на немъ обязательствамъ.

Св. Росс. Гр. Зак. Т. X ч. I ст. 1104—24. D. de verbis sign. L. 16 и 62. D. de reg. juris, L. 17: «Hereditas est successio in universum jus quod defunctis habuit.»— S. Mackeldey. Lehrb. des Römischen Rechts § 499: «Succession überhaupt heisst jedes Eintreten in die Stelle und in die Rechte eines andern.» По французскому праву: «Succession—la transmission des biens, droits et charges d'une personne décédée à une ou plusieurs autres». Rogron. C. C. expliqué. p. 426.—По саксонскому праву 1863 г. § 2000: «Das auf andere übergehende Vermögen eines Verstorbenen in seiner Gesamtheit ist die Erbschaft. Die Erbschaft umfasst die Rechte und die Verbindlichkeiten des Verstorbenen. § 2001: das Erbrecht ist das Recht in die Erbschaft, als in ein Ganzes unmittelbar einzutreten.»

На семь основаніи мы разумѣемъ подъ наслѣдствомъ, въ *субъективномъ* смыслѣ, т. е. въ отношеніи къ лицу, — къ наслѣднику, право вступленія въ права и обязанности умершаго (наслѣдованіе); въ *объективномъ* же смыслѣ совокупность всего того, что осталось послѣ умершаго, совокупность какъ всего ему принадлежащаго и слѣдующаго, такъ и всѣхъ долговъ и обязательствъ и обязанностей (наслѣдіе).

По мусульманскому праву наслѣдованіе, въ сущности, есть не что иное, какъ одно приобрѣтеніе правъ умершаго, и притомъ только однихъ правъ по имуществу.—Посему, въ объективномъ смыслѣ наслѣдіемъ считается лишь то, что осталось въ дѣйствительности свободнымъ послѣ умершаго,

и что может перейти въ собственность къ наслѣднику; за-симъ слѣдовательно и въ субъективномъ смыслѣ, наслѣдованіе не можетъ считаться правомъ вступленія во всѣ права и обязанности умершаго. Оно, по духу мусульманскаго права, и быть не можетъ,—ни на основаніи правъ семейныхъ, ни личныхъ, ни вещественныхъ.

Въ постановленіяхъ о гражданской жизни мусульманъ проявляются черты столь многихъ и столь рѣзко между собою отличительныхъ принциповъ, что для точнаго уразумѣнія этой жизни необходимо изученіе всѣхъ постановлений мусульманскаго права, какъ гражданскаго, такъ и духовнаго, каноническаго. Такимъ образомъ, съ одной стороны,—равноправность всякаго мусульманина,—указываетъ на дѣйствіе вполне демократическаго принципа, служащаго основаніемъ устройству всего мусульманскаго общества (1); съ другой же стороны—подчиненное положеніе и зависимость женщинъ отъ власти мужа, неотдѣленныхъ дѣтей отъ власти отца, невольниковъ отъ власти хозяина,—свидѣтельствуютъ о дѣйствіи принципа деспотизма въ семейномъ быту, доведеннаго практикою, въ нѣкоторыхъ случаяхъ, до крайнихъ его предѣловъ (2). За симъ основное постановленіе Ислама о томъ, что вся земля мусульманская есть общее достояніе всѣхъ мусульманъ,—равно какъ установленія—*бейт - уль мола*—общественной казны мусульманъ—служатъ доказательствомъ существующаго, по вещественному праву, принципа коммунизма (3); и наконецъ такое же основное положеніе Ислама, по которому всѣ постановленія о гражданской жизни истекаютъ изъ

одного общаго, единственнаго источника, изъ Корана, книги откровенія, по которому вмѣшательство духовной власти во всѣ распоряженія и дѣйствія по гражданской жизни установилось какъ неминуемое, естественное послѣдствіе,—повлекло за собою укрѣпленіе понятія о преобладающемъ, въ мусульманскомъ государственномъ и общественномъ управленіи дѣйствіи элемента теократическаго принципа (4).

1) *О существованіи демократическаго принципа въ мусульманскомъ правѣ.* По словамъ пророка Ислама, личная свобода всякаго мусульманина основана на повелѣніи Божиемъ.—Dulaud, droit musulman p. 11: «C'est la volonté de Dieu que tous les hommes fussent libres et que chacun vécût en sa liberté. Mohammed prêchait toujours en faveur de la liberté et de l'égalité humaine. Il imitait les maximes du Christ dans tout ce qu'elles ont de favorable à la liberté et à la dignité de l'homme» p. 13: «les personnes libres sont égales devant la loi.»—Perron. Legislation musulm. T. V. p. 147. о равноправности всѣхъ предъ закономъ.—Излож. Нач. Мусульманск. Законовѣдѣнія стр. 392.

2) *О принципахъ деспотизма по праву.* Коранъ II ст. 228: «Мужу предоставляется господство надъ женою. Богъ всемогущъ и мудръ.» Кор. IV. 38: «Мужья должны имѣть преимущество предъ женами; Богъ постановилъ преимущество это для различія одного пола отъ другаго, возложивъ на мужей содержаніе женъ. Жена должна быть послушна мужу и сохранять всякую тайну (охранять то, что должно быть охраняемо); ибо Богъ охраняетъ женъ чрезъ покровительство мужа. Непослушнымъ, нечестивымъ женамъ дайте

«словесныя наставленія, и (въ видѣ наказанія) воздержитесь отъ нихъ (оставляйте ихъ однѣхъ на супружескомъ ложѣ), и наконецъ наказывайте ихъ тѣлесно. «Если же жена послушна, то избѣгайте всякой ссоры съ нею. Богъ великъ и милостивъ.»—Perron. Lég. mus. V. p. 510. Хелиль Ибне Исхакъ прибавляетъ къ сему: «чтобы однако тѣлесное наказаніе не причинило сурьчья и раны; въ послѣднемъ случаѣ женѣ предоставляется жаловаться казію, который, съ своей стороны, налагаетъ на мужа наказаніе за подобное «дѣйствіе; наказаніе это можетъ быть также тѣлесное.»—Dulau. Droit musulm. p. 47: «La question de la «suprematie conjugale ou de la direction souveraine des «affaires, si indispensable dans toute société pour l'unité «et même la possibilité de l'action, a été facilement «tranchée par Mohammed en faveur du mari,» (см. ниже текстъ и примѣчанія по сему предмету).—О почтеніи дѣтей къ родителямъ и о зависимости ихъ. Кор. XVII. 33, IV. 62, 2, XXIX. 7. Въ послѣднемъ стихѣ этомъ разрѣшается впрочемъ дѣтямъ не повиноваться родителямъ, если родители приказываютъ что либо противное религіи.—(Постановленіе это ниспослано по случаю гнѣва и разрыва Хамны съ сыпомъ ея Саадомъ Ибне Ваказъ, за принятіе имъ Ислама. Wahl. Anmerk z. Koran. S. 368).

3) *О принципахъ коммунизма по праву собственности.*—Perron. Lég. mus. II, p. 269, 648: «Вся покоренная непріятельская земля (за исключеніемъ земель «необработанныхъ, пустопорожнихъ) дѣлается *вьякъфъ*, «*قب*, неприкосновенною, и обращается въ пользу всего «мусульманскаго общества». См. главу *вьякъфъ* и главу о джеходѣ въ Изл. Нач. Мус. Закон. стр. 306 и слѣд.

и 106.—«Такъ поступилъ Омаръ—съ землями въ Египтѣ, Сиріи и Персіи. Онъ не раздѣлялъ земель этихъ «между мусульманами, а обратилъ ихъ въ *вьякъфъ*, или «*хобусъ*». *حس* Worms, Recherches sur la constitution de la propriété dans les pays musulmans, p. 122, 123: «Съ обращеніемъ предмета въ *вьякъфъ* уничтожается «дѣйствительное право собственности надъ онымъ, и «предметъ возвращается, какъ говорятъ мусульманскіе законовѣдцы, къ Богу; людямъ же предоставляется одно право пользованія..... Одинъ Аравійскій полуостровъ считается землею десятинною—*de dîme*, «т. е. платящею *ашеръ* (десятину) какъ собственно мусульманская страна; всѣ прочія страны, подчинившіяся владычеству Ислама или вслѣдствіе завоеванія или «вслѣдствіе добровольнаго согласія, хотя и населенныя «мусульманами, суть земли податныя,—*tributaires*, и «посему, по точному смыслу узаконеній Ислама, должны считаться *вьякъфъ*. На семъ основаніи въ странахъ «этихъ можетъ существовать одно право пользованія, а «не собственности надъ землями.» *Perroux. Lég. mus. II, p. 293: «Неправовѣрный, подчиненный власти мусульманъ силою оружія, но согласившійся платить поголовную подать—считается свободнымъ; земли же его, «коя предоставлены ему въ пользованіе въ завоеванной странѣ, хотя бы онъ и сдѣлался мусульманиномъ, «считаются собственностью всего мусульманскаго общества (*deviennent propriété de la communauté musulmane*).»—*Du Caurroy: sur la propriété chez les Musulmans. Journ. As. 1848 Juillet: «По мнѣнію мусульманъ, право на предметы установлено изреченіемъ «Корана 27 стихомъ II суре:» «Онъ-(Богъ)-сотворилъ «для васъ все, что есть на землѣ.» «На основаніи сего**

«стиха, законъ предоставляетъ каждому мусульманину «право прибрѣтать всякое движимое и недвижимое имущество свободное, безъ хозяина, nullius in bonis. «Право это есть право перваго прибрѣтателя (le droit «du premier occupant). Предоставленіе предмета первому прибрѣтателю именуется: *ибохетъ*—اباح—Слово «*мюбохъ*—مباح производное, страдательное причастіе, — «заключаетъ въ себѣ значеніе предмета, дозволеннаго «къ прибрѣтенію, и значеніе дѣйствія правильной, законной передачи своего права. Въ сущности право «собственности человѣка въ предметахъ *мюбохъ* есть не «что иное какъ юридическая фикція—(fiction) въ отношеніи къ настоящему собственнику надъ имуществомъ.—Богъ одинъ настоящій собственникъ онаго.... «*Мюбохъ* считаются три вида: 1) имущества которыя «никогда никому еще не принадлежали, 2) имущества, «сбывшія во владѣніи кого либо, но засимъ вышедшія «изъ владѣнія по волѣ хозяина или инымъ способомъ, и «сдѣлавшіяся свободными, и 3) имущества и даже личности неправовѣрныхъ.—Есть однако предметы, которые, вышедши и по волѣ хозяина изъ владѣнія его, «не могутъ сдѣлаться свободными: это имущества, которыя посвящаются на богоугодные предметы, *вакфъ*. «Дѣйствіемъ симъ имущества возвращаются къ первому, единственному собственнику—къ Богу, и посему «ни какому засимъ отчужденію подлежать не могутъ... «Въ виду этихъ основныхъ правилъ, всякое имущество, «находившееся во владѣніи мусульманина, со смертію «его остается безъ дѣйствительнаго хозяина, и посему «должно было-бы сдѣлаться *мюбохъ* и возвратиться къ «Богу, но Коранъ на этотъ случай установилъ правила «наслѣдованія, и узаконилъ этимъ переходъ имущества

«во владѣніе другихъ лицъ». Perron, Lég. mus. III p. 577.—Du Cauroy, sur la propriété. Ib: «Имущество, «приобрѣтенное по праву перваго приобрѣтателя, обращается въ вѣчное владѣніе; то же право вѣчнаго владѣнія приобретается и въ отношеніи пустопорожнихъ земель, при оживленіи мертвой природы—*ахио-уль мевотъ*. احيا الموت. См. главу о семъ предметѣ въ Изл. «Нач. Мус. Зак. стр. 449 и слѣд., нѣмецкій переводъ «стр. 225 и 226. Perron. l. c. V. p. 529, note 1.». Я, съ «своей стороны, замѣчу только, что между мусульманами не существуетъ права собственности (конечно «относительно земель), въ томъ смыслѣ, какъ мы его «понимаемъ. Собственность, по мусульманскому праву, «есть не что иное, какъ пользованіе» (La propriété, pour la loi musulmane n'est qu'une possession.) Perron. I. 566: «Между имуществомъ, мусульманское право различаетъ имущества явныя—*амволь зожеро*—اموال ظهرا— и имущества внутреннія, скрытыя—*амволь ботено*—اموال باطنا.»—Къ первымъ принадлежатъ произведенія земледѣлія, стада, добыча изъ рудниковъ и пр.; къ послѣднимъ: деньги, золотыя и серебряныя вещи и пр. Имамъ или владѣтель страны считается покровителемъ и высшимъ блюстителемъ (intendant suprême) всѣхъ предметовъ *зожеро*; онъ пользуется правомъ надзора и уполномоченія (procuration) надъ этими предметами; имуществомъ же *ботено* распоряжается по произволу одинъ хозяинъ оныхъ, такъ какъ ему одному только онъ можетъ быть извѣстнымъ (т. е. количество онаго).—Hammer v. Purgstall Geschichte des osmanischen Reichs. II. p. 341, 342: «По изреченію Корана, «вся земля достояніе Божіе; слѣдовательно она перво-«начально принадлежитъ Ему одному; засимъ по праву

«(von Rechtswegen) перешла къ Имаму, какъ тѣни Бога на землѣ; при покореніи страны. Имамъ, владыка, «(Herrscher) передаетъ право на земли частнымъ лицамъ съ обязательствомъ платежа податей: десятины *зекать*, *хероджъ*, *мекосиметь*, *джезие*». См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 84, 383, 104.—*Неволимъ* въ Исторіи Русскихъ Гражданскихъ Законовъ ч. II стр. 135, указывая на измѣненія, послѣдовавшія въ правѣ собственности и владѣнія въ Россіи со времени монгольскаго владычества, говоритъ: «По началу монгольскаго государственнаго права (должно «быть: «и мусульманскаго»), вся вообще земля, находившаяся въ предѣлахъ владычества Хана, была его «собственностью; подданные Хана могли быть только «простыми владѣльцами земли.»—О бейтъ уль-моль بيت المول см. Изл. Нач. Мус. Зак. нѣмец. перев. стр. 192. Perron. Lég. mus. II. p. 269. 270, 649. Du Cauroy. Droit mus. p. 136.—Vincent. droit criminel musulman. p. 83, note, p. 92, note: «Le beit-oul mâl c'est le trésor «public de la communauté musulmane.»

4) *О вліяніи теократическаго элемента* Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 8, 27, 116, 117, 119, 388.—Постановленіе, по которому повелѣвается о наблюденіи Хакимомъ Шеръ'э (казіемъ) за тѣмъ, чтобы каждый получалъ причитающееся ему имущество и не былъ стѣсненъ въ своихъ правахъ, открываетъ обширный просторъ вмѣшательству духовной власти въ дѣла частныхъ лицъ подъ видомъ защиты притѣсненнаго, побужденія къ милосердію и попеченія о малолѣтнихъ, безумныхъ, обо всѣхъ немощныхъ, бѣдныхъ, страждущихъ.—*Мирза Каземъ-Бекъ*, введ. въ Мюхтессеръ уль Викаіетъ стр. IV: «Мусульмане считаютъ источникомъ законода-

«тельства Бога, который, для избраннаго народа, открылъ путь къ блаженству. Для руководства на этомъ пути Онъ ниспослалъ правила, изложенныя частію «въ предвѣчномъ Алкоранѣ и частію въ изреченіяхъ «Боговдохновеннаго Пророка.» Коранъ суре V. 18. «XLI. 44. XVI. 92.—Dulau, Droit musulm. p. 11: «Dans toute législation théocratique, comme la loi de «Mohammed ou de Moïse, la jouissance des droits civils «doit être subordonnée aux croyances religieuses».

Разнородность всѣхъ вышеозначенныхъ началъ отражается, невольнымъ образомъ, на постановленія какъ по семейному быту, такъ и по личному и вещественному праву. Мы обязаны посему, дабы имѣть возможность судить правильно въ частности и о постановленіяхъ по наслѣдству, подчинять всѣ возрѣнія, всѣ сужденія наши по сему предмету общему духу Ислама, и отыскивать разрѣшеніе нѣкоторыхъ вопросовъ и постановленій о наслѣдствѣ,—не соотвѣтствующихъ понятіямъ и постановленіямъ по сему же предмету въ западныхъ законодательствахъ,—въ другихъ частяхъ мусульманскаго гражданскаго и каноническаго права.

Порядокъ наслѣдованія, какъ и право участія разныхъ лицъ въ наслѣдствѣ—суть естественныя послѣдствія тѣхъ понятій, которыя служатъ основаніемъ устройству семейнаго быта.—Тѣ же отношенія, которыя существуютъ при жизни между разными членами семейства, распространяютъ на нихъ дѣйствіе свое и въ случаѣ смерти одного изъ сихъ членовъ.

Необходимо посему рассмотреть положеніе о семейномъ бытѣ и объ отношеніяхъ членовъ семейства между собою.

Между мусульманами семейный бытъ устроился на совершенно иныхъ основаніяхъ, какъ у другихъ народовъ. У древнихъ Римлянъ семейный союзъ не былъ основанъ на понятіи о кровномъ родствѣ, ни на родовомъ началѣ; онъ имѣетъ основаніемъ своимъ единство власти отца семейства—*pater familias*, и мужа. Неограниченное право *pater familias* сосредоточивало въ себѣ всѣ права семейства. Если у древнихъ Германцевъ существовало то же положеніе о значеніи главы семейства въ отношеніи къ оному, то они дошли до сего вслѣдствіе другихъ семейныхъ и политическихъ отношеній. Въ Римѣ и въ Германіи духъ закона по этимъ отношеніямъ былъ иной.

Въ Римѣ всѣ права дѣтей и другихъ членовъ одного и того же семейства поглощались правомъ *pater familias*. Имѣніе, приобретаемое отдѣльными членами семейства поступало въ пользу, въ распоряженіе одного отца семейства. Право такого распоряженія, распространялось и въ случаѣ смерти его,—правомъ завѣщаній, установленій легатовъ, фидеикомиссовъ и пр. (1). По общему духу римскаго права, въ устройствѣ семейнаго быта Римлянъ преобладалъ элементъ политическій: значеніе и права гражданина преобладали надъ значеніемъ и правами чловѣка (2). Въ Германіи не дѣйствовалъ неограниченный произволъ главы семейства, но онъ былъ главнымъ и единственнымъ покровителемъ, защитникомъ, опекуномъ всѣхъ членовъ, къ семейству его принадлежащихъ и, потому ему и принадлежала

вся власть надъ онымъ. Онъ былъ представителемъ правъ всѣхъ членовъ, потому что ограждалъ и охранялъ права всего семейства; право его на имущество имѣло дѣйствіе единственно доколѣ онъ могъ ограждать общіе интересы всего семейства; вслѣдствіе сего древнее германское право не знало и не допускало завѣщательныхъ, на случай смерти, распоряженій.—По смерти главы семейства имѣніе переходило къ тому, кто становился главою того же семейства или отдѣльныхъ семействъ, и имѣлъ возможность и принималъ на себя обязанность быть защитникомъ, опекуномъ, представителемъ интересовъ остальныхъ членовъ фамиліи. На основаніи этихъ понятій, женщины, по древнему германскому праву, были лишены имущественныхъ правъ еще болѣе, чѣмъ по римскому праву: онѣ совершенно устранялись отъ наслѣдства въ недвижимомъ имуществѣ.—У Германцевъ наслѣдство переходило только въ мужескій родъ: къ сыновьямъ, и, по неимѣнію нисходящей линіи, не къ родственникамъ боковыхъ линій, а въ восходящую линію, къ мужчинамъ, коимъ, по закону, предоставлялось право опеки надъ членами семейства (3). У древнихъ Славянъ семейный бытъ былъ основанъ, ни на неограниченной власти *pater familias*, ни на понятіи о покровительствѣ и представительствѣ интересовъ прочихъ членовъ семейства однимъ главою онаго,—а на понятіи о связи чрезъ кровное родство; семейное единство истекало изъ понятія о родовомъ началѣ.—По лѣтописи Нестора, Славяне жили отдѣльно, но всякій отдѣлъ составлялъ одно семейство, одинъ родъ. Несторъ указываетъ на существовавшую тогда привязанность

членовъ къ своему роду, какъ на одну изъ главнѣйшихъ національныхъ добродѣтелей Славянъ.—На семь основаній, между всѣми славянскими племенами проявлялось преимущественное значеніе рода предъ частною личностію; значеніе индивидуальности терялось при дѣйствующемъ понятіи о значеніи рода. Каждая отдѣльная личность пользовалась извѣстными правами, въ особенности вещественными, единственно какъ членъ семейства, какъ членъ рода. Вслѣдствіе сего и все имущество не было исключительнымъ достояніемъ одного члена семейства, а составляло достояніе общественное, принадлежавшее всему семейству или роду (4). Указывая здѣсь на разнородность началъ устройства семейнаго быта, дѣйствовавшихъ во времена Могаммеда между разными народами, мы привели положенія эти въ томъ намѣреніи, чтобы вывести заключеніе, на сколько они могли имѣть вліяніе на воззрѣнія Могаммеда по сему предмету, и на сколько они приняты имъ, какъ новымъ законодателемъ, во вниманіе при устройствѣ того же семейнаго быта между послѣдователями его новой религіи, преобразовавшей не только ихъ духовный міръ, но и гражданскій. Въ случаѣ же, если мы и совершенно опровергнемъ это вліяніе, то предъидущее изложеніе устройства семейнаго быта между народами его времени, послужитъ къ уясненію намъ различія, существующаго по семейному быту между народами Запада и мусульманскимъ обществомъ (5).

1) Koeppen, das System des heutigen Römischen Rechts
«р. 2, 3: «Das Familienrecht des alten Römischen Rechts

«ist nicht die Blutsgemeinschaft, sondern die Einheit der väterlichen und ebeherrlichen Gewalt.»—Далѣ онъ продолжаетъ: «Основаніемъ къ подобному устройству «фамиліи, противному естественнымъ началамъ семейнаго быта, — служило общественное, политическое устройство римскаго народа. Каждое отдѣльное семейство составляло одно политическое цѣлое, одну политическую корпорацію. Значеніе и важность такой корпораціи обусловливались матеріальнымъ ея состояніемъ. Необходимо было посему сосредоточивать въ рукахъ одного главы семейства все, что приобрета-лось членами онаго, и засимъ въ послѣдовательномъ «проведеніи этой мысли о значеніи корпораціи, требова-лось, чтобы и по смерти главы семейства имѣніе пере-ходило къ тѣмъ, которые могли поддержать ея значе-ніе. Дочери, вступая въ замужество, переходили въ «другую корпорацію, и посему исключались изъ наслѣд-ства по первой; вдовы, получая указную часть, посту-пали подъ опеку агнатовъ.» См. также замѣчательное сочиненіе Jhering: Geist des Römischen Rechts I. 163 и слѣд., 190 и сл.—J 19, II, 9, 12.—D 28, I fr 6, 19.—C VI. 22, VIII, 47.—D I 6. О завѣщаніяхъ по римскому праву См. Коерпен I. с. 10 и сл. Jhering. I. с. 190. Позднѣйшія узаконенія хотя и измѣнили первоначаль-ныя положенія по семейнымъ отношеніямъ (какъ—то узаконенія о *peculium perfectitium*, *p. castrense et quasi castrense* и *p. adventitium*—см. приложение къ тит. IX кн. II Институтовъ о пекуліяхъ, переводъ Ѳ. Проскура-кова), но не менѣе того мысль о преобладающей вла-сти *pater familias* указывала на устройство семейнаго быта между народами, подчинившимися вліянію рим-скаго права.

2) Jhering. l. c. I p. 162: «Die Rechtslosigkeit des Menschen erzeugt die Rechtsfähigkeit des Bürgers.»

3) Hube, Geschichtliche Darstellung der Erbfolge der Slaven. p. 10, 12. Gans, das Erbrecht IV. 300.

4) Hube Geschichtl. Darstellung der Erbfolge der Slaven. p. 19: «Древнѣйшія лѣтописи указываютъ на общность владѣнія между славянскими племенами, говоря: «Omnia erant eis communia» (chronicon Pulcavae p. 73; chronicon Anonymi p. 43; Dobneri monumenta historica Bohemiae 764.) Schlötzer Russische Annalen T. I c. 8 p. 99, 125. Мы не затрудняемся сдѣлать здѣсь ссылку и на сочиненія Б. Чичерина: «Опыты по исторіи Русскаго Права.» въ подтвержденіе существовавшей въ Россіи во времена Моаммеда общности поземельнаго владѣнія, вслѣдствіе понятій о родовомъ началѣ и вслѣдствіе первобытныхъ семейныхъ отношеній. Ученый юристъ нашъ, опровергая мнѣнія Барона Гакстгаузена, Тенгоборскаго и другихъ о происхожденіи нынѣшняго общиннаго устройства нашего изъ означенныхъ выше сего началъ, допускаетъ однако существованіе оныхъ уже положительно, до внесенія къ намъ новыхъ стихій, разложившихъ прежнія родственныя отношенія, а именно до нашествія западныхъ дружинъ и преимущественно Варяговъ. На стр. 6 онъ говоритъ: «Самое раздѣленіе русскихъ Славянъ на племена указываетъ на господство естественной, кровной связи между людьми,» стр. 5; «общая черта формъ владѣнія между германскими и славянскими народами заключалась въ ограниченіи частной собственности въ пользу родовой.» Дѣлая по статьѣ: «Обзоръ историческаго развитія сельской общины въ Россіи,» общіе выводы изъ сего обзора, онъ находитъ, что государственная община, нынѣ дѣйствующая

щая, заступила мѣсто владѣльческой, а владѣльческая заступила мѣсто *родовой*. Наконецъ, въ статьѣ « о духовныхъ и договорныхъ грамотахъ великихъ и удѣльныхъ князей, » стр. 366, Чичеринъ говоритъ: «Въ первую эпоху . . . историческаго развитія гражданскаго общества въ нашемъ отечествѣ,—на зарѣ исторіи, мы видимъ *союзъ кровный*; затѣмъ является союзъ гражданскій, наконецъ союзъ государственный.»

5) Hube, l. c. p. 77: «Es ist bekannt von welcher Wichtigkeit in den historischen Forschungen die Analogie ist.»

Начала, дѣйствовавшія по семейному быту во времена Могаммеда у другихъ народовъ, не подходили подъ главную мысль пророка Ислама объ установленіи самостоятельнаго значенія личности каждаго свободнаго мусульманина, о равноправности всякаго, какаго бы званія и сословія онъ ни былъ. Какъ мы видѣли выше сего, у Римлянъ основаніемъ семейнаго быта служила власть *pater familias*; у Германцевъ покровительство, опекунство, представительство главы семейства, у Славянъ родовое начало и связи кровнаго родства. Во всѣхъ сихъ видахъ семейнаго быта индивидуальность терялась въ общихъ, нераздѣльных интересахъ семейства и рода.—Между мусульманами дѣйствуетъ противоположный принципъ: интересы личности ставятся выше интересовъ рода (1). Составъ самого семейства у нихъ иной, какъ между другими народами; причинами тому были: многоженство, сокрытая для всѣхъ постороннихъ и даже для нѣкоторыхъ родныхъ внутренняя домашняя жизнь, и устраненіе всякаго вмѣ-

шательства въ семейный бытъ (2). Вслѣдствіе сего установилось естественное стремленіе къ разъединенію семействъ, къ одному и тому же роду принадлежащихъ (3). Бывшій между Аравитянами принципъ патриархальной жизни сохранился отчасти въ формахъ государственнаго и общественнаго управленія, а въ семейномъ быту ограничивался властію мужа и отца надъ женами и неотдѣленными дѣтьми. Впрочемъ и тутъ мусульманское право предоставляетъ женамъ и даже дочерямъ, находящимся еще подъ властію отца, но достигшимъ совершеннолѣтія, нѣкоторыя права самостоятельнаго дѣйствія, въ огражденіи себя отъ произвола мужа или отца (4). Многоженство, равно какъ и личное положеніе женщинъ, въ отношеніи къ общественной и частной жизни ихъ, должны были породить много особыхъ постановленій по семейному быту мусульманъ, а слѣдовательно и по наслѣдству.

Могаммедъ, въ виду уваженія къ личности, въ виду того значенія, которое каждая личность должна имѣть въ мусульманскомъ обществѣ, обратилъ особое вниманіе на устройство правнаго положенія женщинъ.—Не будучи въ состояніи, по духу его времени и безъ нарушенія основныхъ началъ семейной жизни, имъ же самимъ установленныхъ, дать женщинамъ политическую и общественную самостоятельность, онъ однако оградилъ вещественныя интересы ихъ, свыше даже размѣровъ, существовавшихъ по сему предмету въ другихъ законодательствахъ его времени (5). Послѣдователи Ислама и нынѣ, полные во всемъ поэтическими восторговъ,—въ виду даже таковыхъ

же вдохновеній Корана, не предаются однако и не подчиняются поэтическому воззрѣнію объ эманципаціи женщинъ.—Приведеніе въ исполненіе этой части программы социалистскаго ученія немислимо между мусульманами (6).

1) Dulau, Droit mus. p. 93: «Malgré la puissance «de l'autorité paternelle, le musulman, l'Arabe principalement, conserve son individualité et sa liberté. Avant «les considérations de la famille, il place son indépendance. On se trompe donc, lorsqu'on avance que dans l'Islamisme l'individu est absorbé dans la famille et la famille «dans l'Etat, personnifié dans le prince ou tout autre représentant de la société. Le véritable sectateur de Mohammed, l'Arabe, porte un grand respect aux autorités légitimes, mais pardessus tout cela, il y a chez lui un «profond sentiment de la dignité personnelle qui ne ploie «que devant Dieu et le Koran.»—На семъ основаніи слѣдуетъ признать, что и Др. Гансъ въ замѣчательномъ его сочиненіи: *das Erbrecht in welthistorischer Entwicklung*,—ошибается, когда на стр. 62, Ч. I говоритъ: «Das Recht der Persönlichkeit an sich schwindet in der «Familie, die Familie geht im Staate auf, der Staat im «Fürsten. In diesem Sinn kann man behaupten, dass es in «Asien kein Recht gebe.»—Самъ же онъ на стр. 275 Ч. I, говоритъ: «Nirgends im Orient ist so die freiere «Persönlichkeit zu finden, wie bei den Völkern des Islam.» Далѣе на стр. 276: Das moslemitische Erbrecht ist «gegründet auf den beiden Momenten der mehr abstrakten «Familienverhältnissen und der eben dadurch hervortretenden Individualität.»... «Die Menschen sind blos Diener «des Fanatismus, zur Verbreitung des Einen; dadurch wird

«die ursprüngliche Gedrungenheit der orientalischen Familie aufgehoben. Die für Gott streiten und ihr Vaterland verlassen, sind die nächsten Verwandten,—daher auch die «freie, von den Banden der Familie gelöste Individualität.»

2) Hammer. Geschichte des osmanischen Reichs. Th. III. p. 214: «Das arabische Wort «Harem», ^{حريم} irrig in Europa für gleichbedeutend mit Lottergemach gehalten, bezeichnet den Begriff-unantastbaren Heiligthums.» По Корану, суре XXIV, воспрещается входъ въ чужой домъ безъ испрошенія положительнаго на то согласія хозяевъ. По суре XXXIII, ст. 55, женщины могутъ показываться непокрытыми кромѣ мужа, только отцу, сыновьямъ, братьямъ, сыновьямъ брата и сестры; по суре XXIV, прибавлены къ нимъ еще: тесть и сыновья мужа отъ другихъ женъ и вообще дѣти, не понимающіе еще различія половъ. Женщины между собою должны также соблюдать нѣкоторыя правила приличія. Perron. Legisl. mus. T. II.

3) Всякое лице, вступленіемъ въ бракъ, отдѣляется однимъ этимъ дѣйствіемъ отъ семейства своего, и образуетъ новое семейство. Кромѣ мужа, никто не имѣетъ власти надъ женами. Невозможно посему, по духу мусульманскаго права, напр. старшему сыну, по смерти отца, вступать въ права отца по семейству; онъ не можетъ имѣть никакой власти надъ вдовами отца, и даже не имѣетъ оной надъ своими единокровными и тѣмъ менѣе надъ единоутробными братьями и сестрами.

4) См. Изл. Нач. Мус. Зак. главы о бракѣ и о разводѣ; Perron Législation mus. тѣ же главы.—Ср. текстъ и примѣчанія ниже сего.

5) Въ установленіи этихъ правъ Могаммеда руководило не одно чувство справедливости, но и чувство

благодарности къ женщинамъ, доставлявшимъ ему не только наслажденія, но и дѣйствительную, существенную пользу.—Женѣ своей Хадиджѣ онъ обязанъ и матеріальнымъ своимъ состояніемъ и тѣмъ значеніемъ и покровительствомъ, которыя въ началѣ его поприща дозволили ему противодѣйствовать врагамъ своимъ и вообще невѣжеству толпы. Хадиджа первая приняла повѣдуемую имъ вѣру, первая признала его пророкомъ, и восторженностію и убѣжденіями своими содѣйствовала къ укрѣпленію его самого въ вѣрованіи въ его призваніе.—Вотъ какъ отзывается о ней Шпренгеръ въ сочиненіи: «Das Leben und die Lehre des Mohammed» (I. p. 612:» Chadidja die erste Gläubige;—ohne ihre «Liebe und Glauben wäre Mohammed nie zum Propheten «geworden;. . . Sie stand ihrem Manne wie ein schützender Engel zur Seite; tröstete ihn, wenn er verspottet wurde, sprach ihm Muth ein, wenn er unter Verfolgung litt «und stärkte ihn, wenn er schwankte.» Ср. также статью E. Renan: «Mahomet» въ Revue d. d. m. p. 1095. Могаммедъ имѣлъ только дочерей (сыновья умерли въ младенческомъ возрастѣ) изъ числа ихъ Фатиме, жена Алиа, пользовалась особенною любовію отца.—Изъ другихъ женъ послѣ Хадиджи, къ которой Могаммедъ питалъ глубокое уваженіе,—А'ише была личность замѣчательная, по уму и характеру.—Могаммедъ приобрѣлъ чрезъ нее привязанность и преданность къ новому ученію отца ея, Абубекра, который съ Омаромъ содѣйствовалъ главнѣйше къ установленію и засяиъ къ распространенію и укрѣпленію Ислама. Шпренгеръ въ приведенномъ сочиненіи его Ч. I. 614 говоритъ: «Ohne «Abubekr und Omar wäre der Islam nie siegreich geworden.» Въ рѣшительномъ, неустрашимомъ характе-

рѣ Омара Могаммедъ нашелъ главнѣйшую опору своимъ дѣйствіямъ; до принятія имъ Ислама, Могаммедъ могъ распространять свои новыя идеи о вѣрѣ только въ кругу своихъ родственниковъ и приближенныхъ, и дѣлалъ это тайнѣ, страшась преслѣдованія мощныхъ Корейшитовъ. По обращеніи Омара, Могаммедъ началъ дѣйствовать открыто, и употреблялъ для обращенія къ Исламу не только увѣщанія, вдохновенное краснорѣчіе, но и средства устрашенія. Омаръ, рѣшившись, въ угожденіе Корейшитами, и для избавленія отечества отъ лжеучителя, стремившагося, по мнѣнію Мекканцевъ, къ ниспроверженію ихъ древней вѣры, гражданскаго быта, племенныхъ, родовыхъ преимуществъ,—убить Могаммеда,—былъ внезапно остановленъ въ преступномъ его намѣреніи сестрою своею Амниою, принявшею Могаммедову вѣру, и убѣдившею его въ превосходствѣ новой вѣры изступленною своею преданностію къ оной и прочтеніемъ Омару нѣкоторыхъ ниспосланныхъ суре.—(См. объ Омарѣ. Sprenger. I. c. II. стр. 9 и E. Renan I. c. p. 1078 и 1097).

6) Объ эманципациі женщинъ См. Riehl: «die Familie» «4 Abdr. p. 3 и слѣд. и 51 и слѣд.—Cap. I: Die sociale «Ungleichheit—zwischen Mann und Frau—als Naturgesetz,»—p. 7: «Klücklich hat man sich bisher begnügt diese sogenannte Emancipation der Frauen vorzugsweise *poetisch* «zu verherrlichen... Die Lehre von der Ausgleichung des «Geschlechtsgegensatzes gehört bisjezt mehr der Novellistik an, als der wissenschaftlichen Litteratur. Auch «war es den Socialisten selten recht geheuer, wenn sich «die Gelegenheit ergab, einmal thatsächlich zuzugreifen «und die Frauen als gleichberufene Mitarbeiterinnen einzuführen in das politische Leben...» «Es gibt gewisse

«Wahrheiten, die nur wahr sind, wenn man sie, gleich
«der Decorationsmalerei, aus einiger Entfernung und bei
«künstlichem Lichte betrachtet. So erwies sich die Lehre
«von dem gleichen Beruf der beiden Geschlechter—be-
«rechtigter in der Poesie als im System, aber immer
«noch berechtigter im System, als in der That.» Далѣ
онъ говоритъ, стр. 12: «Преимущественное, преобла-
«дающее вліяніе женщинъ, какъ на дѣла государствен-
«ныя, такъ и на дѣла семейнаго быта, всегда выказы-
«вается во времена разстройства и безсилія, какъ въ
«управленіи государствомъ, такъ и домоу.—Хотя на
«Востокѣ домоу и является темницею для женщинъ, мы
«видимъ однако, что и тамъ, во времена политическихъ
«смуть и разстройства и безсилія мужей въ домашнемъ
«быту,—вліяніе и господство женщинъ проявляются, не
«смотря на всѣ гаремы, какъ въ самомъ гаремѣ, такъ и
«въ ея. Въ таковыя же времена во Франціи, ме-
«трессы управляли всею странюю (Maitressen beherrs-
«ten mit dem Schlage ihrer Fächer das Land)»... «Ели-
«савета въ Англіи, Марія-Терезія въ Германіи (конеч-
«но и Екатерина у насъ) не управляли государствомъ
«по-женски (führten kein Weiberregiment): онѣ были
«мужи въ женской одеждѣ». На стр. 52: «Исторія на-
«шего (нѣмецкаго) политическаго безсилія (Elendes)
«идеть параллельно съ нашею исторіею ученыхъ жен-
«щинъ (Blaustrümpfe—bas-bleus)»... По мнѣнію Рилля,
предназначеніе женщинъ (причемъ онъ указываетъ на
доступное въ нѣмецкомъ языкѣ различіе между: Frauen
и Weiber)—дѣйствовать въ домашнемъ быту, въ кругу
семейства, быть хранительницами домашней нравствен-
ности въ пространнѣйшемъ смыслѣ. Въ предѣлахъ сс-
го высокаго предназначенія преобладающее вліяніе ихъ

дѣйствуетъ благотворно не только на домашній семейный бытъ, но и на внѣшнюю общественную и политическую дѣятельность мужчинъ. Обращаясь къ положенію женщинъ на Востокѣ, онъ порицаетъ въ устройствѣ тамошняго семейнаго быта отсутствіе возможности женщинамъ дѣйствовать въ сказанныхъ предѣлахъ. На стр. 12 онъ говоритъ: «Das Haus ist die Citadelle der «Sitte»—(домъ твердыня нравственности);» засимъ на стр. 90, между прочимъ сказано: «на Востокѣ домъ есть не убѣжище, не ограда (Burg) женщинъ,—но стѣнница ихъ. Свободная личность женщинъ поглощается семействомъ (geht unter in der Familie). Въ этомъ состоитъ чрезмѣрный предѣлъ стѣсненія, приковывающаго женщину къ дому, и доказываетъ господствующее вообще на Востокѣ преобладаніе семейнаго принципа, угнетающаго, уничтожающаго свободу всякой частной личности.» Не можемъ согласиться съ послѣдними выводами ученаго автора: они неправильны въ виду тѣхъ началъ, которыя, какъ указано нами выше, дѣйствуютъ, согласно узаконеніямъ мусульманскаго права, въ семейномъ быту относительно свободы личности женщинъ.—На эту личность женщинъ, ни въ какомъ случаѣ,—семейство или родственныи союзъ вліянія не имѣетъ.—Правда, что власть мужа надъ женою является неограниченною, но она господствуетъ (чтобы выразиться рѣзко, но отчетливо) единственно надъ тѣломъ женщины. (См. выше объ аналогіи брака съ торговлею стр. 5—7. Всѣ частныя постановленія мусульманскаго права по сему предмету клонятся къ огражденію именно этого права мужа надъ женою; таковы: постановленія о повиновеніи и послушаніи женъ, о прикрытіи лица и тѣла, о сохраненіи здоровья

и красоты, о воспрещеніи употреблять въ пищу нѣкоторыя вещества, могущія вредить здоровью и пр. (Коранъ. IV. 38 XXIV. 31. XXXIII 57. Излож. нач. Мус. Зак. стр. 172. Реггон I. с. III. 133, 134. г. Hammer I. с. IV. 505 513. Одновременно съ этими постановленіями дѣйствуютъ другія, какъ будетъ показано ниже, по которымъ женѣ и вообще женщинамъ предоставляется опредѣленная свобода дѣйствій по правамъ личнымъ и по правамъ вещественнымъ.

Укажемъ здѣсь, вкратцѣ, на тѣ постановленія мусульманскаго права, которыми, въ отмѣну существовавшихъ до Магоммеда въ Аравіи положительныхъ обычаевъ о безправномъ положеніи женщинъ и невольниковъ,—дарованы и опредѣлены права ихъ по дѣйствіямъ личнымъ и вещественнымъ.

Не только Коранъ, но и *хадисы*, изрѣченія и дѣйствія пророка Ислама, доказываютъ постоянное стремленіе Магаммеда къ улучшенію положенія женщинъ и невольниковъ (1). Такимъ образомъ, относительно *женщинъ*: а) по правамъ *личнымъ*, онѣ пользовались правомъ взъявленія согласія, если онѣ совершеннолѣтны, на вступленіе въ бракъ; согласіе это требуется и при помолвкѣ, по полученіи коего приступаютъ къ окончательнымъ переговорамъ о *мехрѣ*. Вступленіе въ бракъ, со всѣми послѣдствіями его, въ особенности подчиненіемъ себя власти мужа, зависитъ слѣдовательно отъ воли женщины; соглашаясь на бракъ, она заключаетъ договоръ, основанный на обоюдныхъ выгодахъ, и съ симъ вмѣстѣ подчиняется всѣмъ условіямъ брачной и семейной жизни. Хотя, для совершенія

*

брака, и требуется совершеннолѣтіе договаривающихся сторонъ, однако мусульманское право допускаетъ сочетаніе бракомъ и несовершеннолѣтнихъ. Въ этомъ случаѣ согласіе объявляется опекунами, причемъ однако дѣвицѣ, съ достиженіемъ совершеннолѣтія, предоставляется право, въ случаѣ несогласія оставаться замужемъ, просить о расторженіи брака (2). Право отца, естественнаго опекуна неотдѣленныхъ, несовершеннолѣтнихъ дѣтей его, ограничивается и въ этомъ даже случаѣ, по постановленіямъ *Малекитовъ*, изъявленіемъ матерью несогласія своего на бракъ (3). Женщины, въ опредѣленныхъ закономъ случаяхъ, допускаются въ свидѣтели не только по гражданскимъ, но и по уголовнымъ дѣламъ (4); онѣ могутъ быть повѣренными въ дѣлахъ о бракѣ и о разводѣ (5); назначаются опекунами, если правила *шеръ 'э* имъ извѣстны, и если нѣтъ въ виду мужчинъ благочестивыхъ для исполненія обязанности опекуна (6); *Аземиты* дозволяютъ даже женщинѣ исправлять должность судьи по гражданскимъ дѣламъ (7). Надъ беременными женщинами не дозволяется совершать кровомщенія, и ихъ не подвергаютъ ни какому тѣлесному и уголовному наказанію (8) до разрѣшенія отъ бремени. б) По правамъ *вещественнымъ*: Со вступленіемъ въ бракъ имъ назначается *мехръ*, который считается собственностью жены. Сказано уже выше, что по мусульманскому праву, вопреки всѣмъ прочимъ законодательствамъ, не жена вноситъ приданое въ пользу мужа, а напротивъ того, мужъ, пріобрѣтая жену, обязанъ обезпечить ее матеріально. *Мехръ*, какъ собственность

жены, хотя бы и паходился въ рукахъ и въ распоряженіи мужа, не входитъ ни въ наслѣдственную, ни въ конкурсную массу, и слѣдственно не зачитывается въ ту указную часть наслѣдства, которая ей слѣдуетъ въ случаѣ смерти мужа (9). Право развода, которое предоставляется мужу въ широкихъ размѣрахъ, есть логическое послѣдствіе правилъ, установленныхъ о бракѣ, объ отношеніяхъ мужа къ женѣ,—но въ то же время, выплата при разводѣ *мехра* или, въ опредѣленныхъ случаяхъ, *фидіе* ^{عز} вознагражденія,—охраняетъ въ случаѣ развода матеріальныя интересы разведенной жены, а отчасти и удерживаетъ мужей отъ произвольныхъ разводовъ. При возобновленіи брака послѣ развода дѣйствіемъ *ридж'эй*, (см. ниже стр. «158 и сл.») назначается новый *мехръ*, который служитъ какъ бы вознагражденіемъ женѣ за подчиненіе себя вновь зависимости отъ мужа (10). Во время супружеской жизни мужъ обязанъ давать женѣ содержаніе и особое отъ другихъ женъ помѣщеніе и даже особую прислугу, соразмѣрно его средствамъ, и жена не обязана собственнымъ трудомъ зарабатывать что либо въ пользу мужа. При недостаточности содержанія или въ случаѣ отсутствія мужа при необеспеченіи ея въ содержаніи, жена имѣетъ право требовать развода (11). Въ случаѣ смерти мужа, вдовы получаютъ указную часть, и въ этой части пользуются преимуществомъ предъ всѣми родственниками (12). Дочери всегда участвуютъ въ наслѣдствѣ, хотя бы и выходили изъ отцовской власти, и распространяютъ право это, въ случаѣ ихъ смерти, не только на дѣтей, но и на мужа.

Равнымъ образомъ мать или бабка получаетъ всегда указанныя части изъ наслѣдства. Всѣ эти права основаны на связи родства, а не на принадлежности къ семейству или роду (13). Женщины могутъ пріобрѣтать собственное имущество, и располагая онымъ въ назначенныхъ закономъ предѣлахъ, могутъ вступать по имуществу во всякія гражданскія сдѣлки. Между супругами общности имѣнія не существуетъ, и ни жена, ни вдова не отвѣтствуетъ за долги мужа (14).

1) Weil. Einleitung zum Koran. p. 118, 119; «Главная цѣль гражданскихъ законовъ Корана о правахъ наслѣдства и брака состоитъ въ установленіи правъ женщинъ и въ ограниченіи произвола мужа». . . .

2) Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 133, 139, 140, 155. Постановленіе о сочетаніи бракомъ несовершеннолѣтнихъ было послѣдствіемъ личнаго поступка пророка Ислама, который женился на Аншѣ дочери Абу Бекра, въ дѣтскомъ возрастѣ шести лѣтъ, и имѣлъ первое супружеское сожитіе съ нею, когда ей минуло девять лѣтъ, какъ она сама о томъ объявила. См. Perron: Législ. musulm II p. 652. Sprenger: Das Leben und die Lehre des Mohammed Jh. III. Anhang zum XVII Cap. «die Frauen des Propheten» p. 62. Хотя пророкъ Ислама и представилъ себѣ, по Корану, нѣкоторыя особыя личныя преимущества, но обычай вступать въ бракъ съ несовершеннолѣтними не остался его монополіею; право это узаконено шеріатскими постановленіями, и нынѣ употребительно, особенно въ высшихъ слояхъ мусульманскаго общества.

Собственно въ виду достиженія сей цѣли, т. е. воз-

возможности совершения брака съ малолѣтними, мусульманское право (въ противность законодательствамъ Запада, Свод. Зак. Т. X ч. 1 ст. 12; С. С. 144 и пр.) предоставляетъ естественнымъ опекунамъ (отцу и дѣду) безусловное, а прочимъ опекунамъ условное право отдавать замужъ малолѣтнихъ дочерей и внучекъ. (О разныхъ родахъ опекуновъ см. ниже сего, стр. 151 и сл.). Въ послѣдовательномъ порядкѣ, право сие распространено и на дѣйствіе сочетанія бракомъ малолѣтнихъ между собою. Указанное выше сего различіе въ правѣ опекуновъ состоитъ въ томъ, что бракъ, заключенный естественнымъ опекуномъ, остается въ своей силѣ и при достиженіи малолѣтними совершеннолѣтія, между тѣмъ какъ бракъ, заключенный другими опекунами, можетъ быть расторгнутъ дѣвицею при достиженіи ею совершеннолѣтія, если она объявитъ несогласіе свое на приведеніе въ дѣйствіе брачнаго договора. См. ниже, стр. Вайліе I. с. 47, 50.

3) Perron. I. с. II р. 364.—Право это предоставляется матери, впрочемъ въ огражденіе вещественныхъ интересовъ дочери, только въ случаѣ выдачи ея замужъ за человѣка вполне недостаточнаго состоянія. Ибне эль Касымъ распространяетъ право это и на случаи извѣстныхъ важныхъ физическихъ недуговъ жениха.

4) Свидѣтельство женщинъ имѣетъ законную силу только при свидѣтеляхъ мужчинахъ. См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 434, 435. Бываютъ однако случаи, въ которыхъ достаточно свидѣтельство однѣхъ женщинъ, напр. при показаніяхъ о рожденіи, о недостаткахъ женщинъ, о родствѣ по кормилицѣ. ib. стр. 435. Perron. I. с. III 127. Vincent: Droit criminel musulman

р. 66, 67 note. Baillie l. c. p. 417, 418. По законодательству Запада не дѣлается различія между свидѣтелями мужескаго и женскаго пола. Свод. Зак. Т. X ч. II, 360.

5) Излож. Нач. Мус. Зак. стр. 139, 264.

6) *ib.* стр. 303.

7) *ib.* стр. 386. По книгѣ Мюттекэль эборъ, перев. Мураджа д'Оссона VI стр. 174.

8) Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 474. Vincent. Droit crim. mus. p. 106. Свод. Зак. Т. XV кн. 2 ст. 522 и 539.

9) См. Изл. Нач. Мус. Зак. главу о бракѣ и всѣ источники, въ ней указанные. Ferron l. c. II p. 427 и слѣд. Журналъ Германскаго Восточнаго Общества 1851 г. ч. V стр. 291: «Арабское племя Бени Кинде «не выдавало замужъ дочерей своихъ за *мехрь* менѣе счѣмъ въ 100 верблюдовъ. По изреченію Пророка, «наивысшее благо для женщинъ состоитъ въ ея красотѣ и въ дешевизнѣ ея *мехра*,» (изъ 7 главы философскаго сочиненія Саалеби, переведеннаго фонъ-Гаммеромъ). На случай несвоевременной уплаты *мехра* или необеспеченія въ уплатѣ, нѣкоторые мусульманскіе законовѣдцы установили весьма строгія мѣры взысканія: Хакимъ шеръ'э (казій) можетъ, въ случаѣ уклоненія отъ уплаты, сажать мужа въ тюрьму, какъ всякаго неисправнаго должника; въ случаѣ отказа въ уплатѣ *мехра*, женѣ предоставляется даже право просить о разводѣ. См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 319. Ferron. l. c. II 437 III 146. Свод. Зак. Т. X ч. I 1150.

10) См. Изл. Нач. Мус. Зак. главу о разводѣ и приведенные источники. Ferron. l. c. II 514 и слѣд.

11) Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 163, 164 Ferron. l. c. III 130—147 II 507. Постановленіе статьи 106 Свод. Зак. Т. X ч. I о доставленіи мужемъ женѣ пропитанія

и содержанія *по состоянію*, вполне согласно съ мусульманскимъ правомъ, но сіе послѣднее не принимаетъ указаннаго въ статьѣ 106 условія въ исполненіи сей обязанности «*по возможности*». Въ строгомъ смыслѣ законъ Ислама дозволяетъ вступленіе въ бракъ лишь тѣмъ, которые имѣютъ «возможность» доставлять приличное содержаніе женѣ, и посему, какъ въ текстѣ сказано, жена, при неисполненіи мужемъ сей обязанности или невозможности исполненія оной, имѣетъ право требовать развода. См. Бели (Baillie) о равенствѣ по имуществу между лицами, желающими сочетаться бракомъ. I. с. р. 64.

12) и 13) См. ниже, о правилахъ по наслѣдству.

Постановленія о выдѣлѣ дочерей (Свод. Зак. Т. X ч. I, 1001 и сл.), не имѣютъ мѣста по мусульманскому праву. Полученіе ими какого либо имущества при жизни родителей, не имѣетъ вліянія на наслѣдственные права ихъ въ случаѣ смерти родителей. См. Макнотенъ. I. с. стр. 1 и 83. О порядкѣ наслѣдованія въ линіи восходящей, въ противность Свод. Зак. Т. X ч. I. 1141 и сл. см., ниже сего въ отдѣл. 2 гл. IV.

14) Для гражданскихъ дѣйствій своихъ, жена должна имѣть разрѣшеніе, согласіе мужа. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 148, 164. Мужу предоставляется право пользоваться имуществомъ жены, но онъ отвѣтствуетъ за всякое поврежденіе, и тѣмъ болѣе за уничтоженіе имущества. Въ случаѣ отчужденія женою собственнаго ея имущества, мужъ можетъ протестовать противъ отчужденія болѣе одной трети всего имущества. Реггон. I. с. III. 133. Право пользованія мужемъ имуществомъ жены ограничивается впрочемъ употребленіемъ онаго лично для себя, по распоряженію онымъ въ пользу

третьихъ лицъ разрѣшается ему не иначе, какъ по законной довѣренности отъ жены, совершенной, по правиламъ, шеръ'э казіемъ. *Dulau, Droit musulman.* р. 51. Жена, получивъ словесное согласіе мужа на распоряженіе своимъ имуществомъ, дѣйствуетъ самостоятельно, и мужъ не отвѣтствуетъ ни за какія гражданскія сдѣлки ея. Свод. Зак. Т. X ч. I 109, и 114 и сл.

Положеніе невольниковъ измѣнилось также, по постановленіямъ Ислама, къ лучшему, въ сравненіи съ прежнимъ ихъ положеніемъ. Могаммедъ, устанавливая равноправность всѣхъ мусульманъ, и слѣдуя въ этомъ благимъ начертаніямъ христіанской религіи, не могъ однако исполнить и окончательно противуборствовать вкоренившимся на Востокѣ понятіямъ о рабствѣ; оно было и необходимо ему для предоставленія неправовѣрнымъ, покореннымъ силою оружія, средства къ спасенію отъ смерти (1). Лично онъ самъ подавалъ примѣръ освобожденіемъ своихъ рабовъ и предоставленіемъ имъ правъ, одинаковыхъ съ прочими мусульманами. Онъ освободилъ Зейда, даже усыновилъ его и предоставлялъ ему верховное начальство надъ войсками (2). Абубекръ употребилъ значительнѣйшую часть своего имѣнія на выкупъ невольниковъ (3). Неоднократно Могаммедъ проповѣдовалъ объ освобожденіи рабовъ, о добромъ и снисходительномъ обращеніи съ ними, объ удержаніи ихъ отъ пороковъ и о неупотребленіи во зло власти надъ ними для удовлетворенія страстей и для тяжкихъ работъ.

Онъ разрѣшилъ бракъ съ невольницами, и считалъ *ipso jure*, свободно по смерти хозяина *умме-веледъ*, *المولى* т. е.

невольницу, съ которою хозяинъ прижилъ ребенка.—Чтобы проложить путь къ освобожденію невольниковъ, поставлена, между прочимъ, въ Коранѣ, возможность откупаться отъ наказанія за нѣкоторыя преступныя дѣйствія, какъ напр. за лживую, опрометчивую присягу, посредствомъ освобожденія или выкупа раба. (4) Далѣе повелѣно употреблять часть обязательнаго *зеката* на выкупъ невольниковъ (5). Невольникамъ разрѣшено принимать дары, легаты по завѣщанію и всякаго рода пособія, которыя обращались въ ихъ собственность, и которыми они, по мнѣнію нѣкоторыхъ законовѣдцевъ, могли располагать произвольно безъ испрошенія на то разрѣшенія хозяина. Въ шеріятскихъ книгахъ, въ подробности, установлены правила объ освобожденіи невольниковъ различными способами: волею хозяина,—по закону,—по условію о вознагражденіи,—по смерти хозяина. Освобожденіе невольника есть дѣйствіе богоугодное. По хедису, переданному Джебиромъ Ибне Абдуллахъ, пророкъ Ислама объявилъ: «Всякаго, кто дастъ свободу правовѣрному рабу, того всемогущій Богъ освободитъ отъ нѣкоторыхъ страданій въ адѣ, т. е.» въ соразмѣрности съ числомъ освобожденныхъ рабовъ, освободятся отъ вѣчнаго огня нѣкоторыя части его тѣла.»— По закону освобождаются отъ рабства: дѣти, рожденныя отъ невольницы и хозяина, и рожденныя отъ невольницы, которую хозяинъ предоставилъ постороннему лицу;—*умме-веледъ*; невольники, коимъ хозяинъ, при свидѣтеляхъ, освободилъ одну какую либо часть тѣла: руку, ногу и пр.; невольники, коихъ постигла тяжкая болѣзнь, и наконецъ

всѣ тѣ мусульмане рабы, которые случайно воспользовались свободою, напр. захватомъ въ плѣнъ неправовѣрными: ибо ни въ какомъ случаѣ правовѣрный не можетъ сдѣлаться рабомъ неправовѣрнаго. Для полученія невольнику свободы нѣтъ необходимости, чтобы желаніе хозяина было изъявлено положительными словами, которыя устанавливали бы несомнѣнное желаніе его исполнить такое дѣйствіе, какъ это требуется во всѣхъ другихъ гражданскихъ сдѣлкахъ (6). Съ разрѣшенія хозяина невольникамъ предоставляется право на нѣкоторыя гражданскія дѣйствія: они могутъ заниматься торговлею отъ имени своего хозяина и отъ собственнаго своего имени; могутъ быть повѣренными, поруками, даже товарищами съ своимъ же хозяиномъ по договору «*ширкетъ*». *شركت* о товариществѣ. Хозяинъ обязанъ давать имъ пропитаніе, содержать ихъ и дѣтей ихъ, и не обременять тяжкими работами; въ семъ послѣднемъ случаѣ, т. е. если убѣдятся въ жестокомъ обращеніи, въ наложеніи на невольника тяжкихъ работъ, *хакимъ шеръ'э* заставляеть хозяина продать раба другому благочестивому мусульманину (7). Наконецъ Могаммедъ возвышаетъ положеніе правовѣрныхъ рабовъ тѣмъ, что ставитъ ихъ выше всякаго неправовѣрнаго и не допускаеть даже кровомщенія надъ рабомъ за убійство имъ неправовѣрнаго. Но важнѣе всего то постановленіе Ислама, по которому обращать въ рабство можно только однихъ военноплѣнныхъ, взятыхъ силою оружія, и притомъ лицъ, неисповѣдующихъ мусульманской вѣры; воспрещено дѣлать рабами и тѣхъ неправовѣрныхъ, которые подчиняют-

ся власти мусульманъ и соглашаются платить «*джезие*.» ۞ поголовную подать. Этими основными законами поставлена преграда умноженію числа невольниковъ, и ограничена возможность поработать людей. — Обыкновеніе, существующее нынѣ почти во всѣхъ мусульманскихъ странахъ имѣть рабовъ негровъ, кои взяты въ плѣнъ не силою оружія и не въ непріятельской землѣ, — а поработаны насильственнымъ образомъ и обманомъ, — противно, въ строгомъ смыслѣ, кореннымъ постановленіямъ Ислама. Обладаніе такими лицами, въ сущности, неправильно и не можетъ по сему пользоваться покровительствомъ закона (8).

1) См. Weil. Einleitung zum Kogan, p. 118, 119: «Магоммедъ старался смягчить и улучшить участь невольниковъ столько же, какъ и участь женщинъ. Онъ «подготовилъ совершенное уничтоженіе рабства, и въ принципѣ выразилъ это въ отношеніи къ послѣдователямъ Ислама. Окончательной эманципаціи невольниковъ во времена Могаммеда невозможно было достигнуть при постоянныхъ войнахъ за вѣру, когда, по закону, одно обращеніе въ рабство могло спасать покоренныхъ отъ смерти.» Gans., Das Erbreeht. I, 222. «Nach dem Geiste des Islam ist die Herrschaft über Sclaven eine Art Verwandtschaft.»

2) *Зейдъ* считается первымъ мусульманномъ, и получилъ прозваніе: *Зейдъ-аль-хубъ*, любимецъ. Освобожденные невольники не рѣдко достигали высшихъ степеней могущества и почестей Jh. Pavie, Rev. d. d. m. 1858, 15 Janv p. 277: «Le premier prince musulman qui «regna à Dehli fut un esclave turc.»

3) Онъ между прочими выкупилъ Эвѳіопца *Белала*,

который вносльдствн сдѣлался *му'авзимож* Могаммеда, призывавшимъ правовѣрныхъ къ молитвѣ пророка, Sprenger. I. c. I. Cap. 5 и прилож. къ 1 части. Коранъ суре XCII прим. Д-ра Валя стр. 699.

4) См. Нач. Мус. Зак. стр. 375—378. главу о *Кефоретъ*, въ которой исчислены всѣ случаи, по которымъ, въ покаяніе грѣховъ и очищеніе совѣсти, слѣдуетъ между прочимъ и освобождать невольниковъ.

5) Коранъ II. 172. Излож. Нач. Мус. Зак. стр. 86 п. 6. Начала Мусульманскаго Права Абу-Хаджи, переводъ Д-ра Кейджера стр. 21.

6) Всякая гражданская сдѣлка считается окончательно составленною и требуетъ исполненія, когда договаривающимися лицами произнесено *сине* т. е. словесное объявленіе обязательства, въ опредѣленныхъ законами выраженіяхъ (См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 141). При условіи *кетобетъ*, (освобожденіе невольника за вознагражденіе), *сине* произносится обѣими сторонами, но и въ этомъ случаѣ мусульманское право постановляетъ, что условіе это положительно обязательно для одного хозяина, а не для обѣихъ сторонъ; невольникъ во всякое время можетъ отказаться отъ исполненія договора, *ib.* стр. 362. Въ другихъ случаяхъ освобожденія невольниковъ, *сине* произносится однимъ хозяиномъ, чѣмъ и устанавливается одностороннее его безусловное обязательство къ исполненію условія, *ib.* 356, 360. Gans. I. c. I. 223.

7) Занятія невольниковъ и невольницъ изложены подробно въ рѣшеніи суда Низам-уд-довлетъ въ Индіи 1818 г. 18 Апрѣля. См. Masnaghten. I. c. p. 316, appendix 10. Излож. Нач. Мус. Зак. стр. 352. Perron. I. c. III 153.

8) См. по всей статьѣ этой въ Изл. Нач. Мус. Зак. главы объ освобожденіи невольниковъ. Книга Эйко'отъ Отд. II стр. 349—364, главу о Джеходѣ, гл. о торговлѣ, о бракѣ и пр. Pignon. I. c. T. VI p. 119—236, III. 152, 153, V. 351, 352, IV. 77—80, 242, 123, 508. II. 357, 364—368, I. 547. Dulau. Droit musulman p. 11: «Могаммедъ приобрѣлъ первую славу и значеніе свое спрповѣдью, въ которой объявилъ, что по волѣ Божіей свсѣ люди должны быть свободны, и что каждый чело-«вѣкъ долженъ жить въ полной свободѣ.» «По окончаніи «спрповѣди онъ тутъ же освободилъ своего раба Зей-«да.» Macnaghten. I. c. p. 65—68, 311—326. Изл. Нач. Мус. Зак. Абу Ходжи, переводъ Д-ра Кейждера стр. 60, 62.

Мы сказали выше, что по духу мусульманскихъ зако- новъ, понятія мусульманъ о правахъ наслѣдства—какъ въ субъективномъ, такъ и въ объективномъ смыслѣ — не тѣ, какъ въ западныхъ законодательствахъ, и что различіе это основано на существѣ постановленій о семейномъ бытѣ и о правахъ личныхъ и вещественныхъ.

Указавъ основанія, дѣйствующія по семейному быту, остается разсмотрѣть тѣ личныя и вещественныя права мусульманъ, которыя повлекли за собою необходимость установленія началъ, противныхъ господствующимъ въ западныхъ законодательствахъ, по правамъ о наслѣдствѣ.

По личнымъ правамъ.

Равноправность всѣхъ мусульманъ есть основное начало устройства мусульманскаго общества. Каждому лицу свобод- наго состоянія въ одинаковой степени доступно приобрѣте-

ніе всякихъ правъ (1). Собственно наслѣдственныхъ личныхъ правъ по закону Ислама не существуетъ.—Всѣ личные права сосредоточиваются въ индивидуальности лица: они пріобрѣтаются личностью, и уничтожаются съ нею.—Раздѣленіе на сословія, съ наслѣдственными и исключительными правами могло бы считаться подражаніемъ раздѣленію на касты идолопоклонниковъ Индійцевъ, Египтявъ; одно это обстоятельство было бы достаточно Могаммеду, чтобы не допустить подобнаго устройства между послѣдователями религіи новой, очищенной, достигшей, по мнѣнію его, высшей степени совершенства. Но сверхъ того устройство это, какъ сказано выше, не соотвѣтствуетъ основному началу Ислама о равноправности всѣхъ мусульманъ. Пользоваться преимуществами въ личныхъ правахъ можетъ всякій, кто удостоится сего по личнымъ своимъ качествамъ и способностямъ, по расположенію, по милостямъ властелина страны, по матеріальнымъ и умственнымъ его средствамъ. (2) Мы видимъ, что даже потомки самого пророка Ислама не пользовались и не пользуются сословными, наслѣдственными преимуществами.—Единственные прямые его потомки отъ дочери Фатиме не наслѣдовали ему ни во власти, ни въ личныхъ правахъ (3). Божовые потомки, происходящіе отъ Алія: Сенды, Миры, пользуются только правомъ носить зеленую чалму, и получаютъ часть пзъ хюмса (4). Если въ мусульманскихъ странахъ и встрѣчаются наслѣдственные званія, соединенныя съ правами по имуществу и съ правами распоряженія, то это случайности, и всегда считаются послѣдствіемъ милости правителей страны. Тамъ, гдѣ су-

ществуетъ узаконенная, хотя бы только *de facto*, правительственная власть, всякій переходъ должности, званія, личнаго права отъ одного лица къ другому, даже къ прямому по кровной связи наслѣднику, — требуетъ инвеституры, — согласія, утвержденія властелина. — Невозможно изъять изъ сего общаго правила даже и родоначальниковъ кочевыхъ племенъ, для коихъ равномѣрно требуется инвеститура не только при переходѣ званія отъ отца къ сыну или къ ближайшему родственнику, за неизмѣнимъ дѣтей, но и при каждой перемѣнѣ владѣтельной особы. (5) Принадлежность къ родамъ бывшихъ и нынѣ еще кочующихъ племенъ вездѣ на Востокѣ имѣетъ преимущественное значеніе предъ городскими жителями и осѣдыми поселянами, занимающимися земледѣліемъ. (6) Причину тому находимъ въ самомъ родѣ занятій ихъ и въ воинственномъ духѣ; свойственномъ первымъ, способнымъ посему болѣе другихъ къ исполненію важнѣйшаго призванія всякаго мусульманина къ священной войнѣ противъ неправовѣрныхъ; къ распространенію единственной, по мнѣнію мусульманъ, спасительной религіи. Принадлежность къ этимъ родамъ, изъ коихъ нѣкоторыя личности были главами цѣлыхъ племенъ или нѣкоторыхъ подраздѣленій (*тире*—стрѣль) устанавливаетъ и на Востокѣ понятіе о дворянствѣ, въ какомъ смыслѣ понималъ оное Аристотель, и какъ оно опредѣлено въ нашемъ Сводѣ Законовъ. (7) Засимъ нѣкоторыя титулы, не соединенные ни съ какими отличительными личными и имущественными правами, какъ то: хановъ, беговъ, переходятъ къ наслѣдникамъ, но присемъ повторяемъ, что ни

принадлежность къ уважаемымъ въ народѣ племенамъ и семействамъ, ни сохраненіе титуловъ, не предоставляетъ въ мусульманскихъ странахъ особыхъ личныхъ правъ, которыя, по нашимъ законамъ, дарованы дворянству какъ въ сословномъ такъ и личномъ отношеніи, а именно: преимущества по службѣ, право участія въ собраніяхъ дворянства, право завѣдывать дѣлами своего сословія, права по суду, по торговлѣ, по промышленной дѣятельности и пр.

Въ виду изложенныхъ выше сего началъ устройства мусульманскаго общества и того понятія, которое мусульмане имѣютъ о личномъ достоинствѣ, право ихъ устанавливаетъ относительное преимущественное положеніе: 1) мусульманъ предъ всѣми неправовѣрными, 2) свободныхъ предъ невольниками, и, на основаніи перваго пункта, даже невольниковъ мусульманъ предъ свободными неправовѣрными, 3) мужчинъ предъ женщинами, и 4) ученыхъ предъ неучеными (8). Предъ судомъ всѣ равны, но допускается дѣлать снисхожденіе въ обращеніи (т. е. дозволяется садиться предъ казіемъ, дѣйствовать чрезъ повѣренныхъ вмѣсто личной явки и вмѣсто личныхъ дѣйствій и пр.) лицамъ, пользующимся въ народѣ уваженіемъ по положенію ихъ, по занимаемымъ ими должностямъ, по учености, а въ особенности по извѣстной добродѣтельной жизни. Этихъ лицъ разумѣютъ подъ общимъ именемъ: *э' айонъ* или *аслобе меровеетъ ве эрбоге иззетъ* (9). Наконецъ и въ семейномъ быту личные отношенія однихъ членовъ семейства къ другимъ не тѣ, которыя приняты въ другихъ законода-

тельстввахъ.—Хотя всѣ законодательства предписываютъ уваженіе къ родителямъ, оказаніе имъ почтенія и послушанія, содержаніе и пропитаніе ихъ, когда они въ бѣдности (мусульманское право распространяетъ обязанность эту со стороны внуковъ и на дѣда и бабу), но ни одно законодательство не установило такихъ правъ родителей и даже прочихъ лицъ по восходящей линіи на наслѣдство, какъ мусульманское право. Лица эти всегда имѣютъ участіе въ наслѣдствѣ отъ дѣтей, внуковъ, правнуковъ, даже при прямыхъ потомкахъ по нисходящей линіи. Право это основано на изреченіи Корана, суре IV ст. 12 въ которомъ сказано: «Вамъ не можетъ быть извѣстно, кто для васъ полезнѣе: дѣти или родители.» (10). Въ отношеніи дѣтей, мусульманское право признаетъ незаконными только тѣхъ, кои рождены отъ преступной связи лицъ, коимъ, по закону Ислама, воспрещенъ между собою бракъ; сверхъ того считаются таковыми дѣти, прижитыя, отъ тайной, непозволительной связи съ женщинами, безъ совершенія какихъ либо брачныхъ обрядовъ, хотя бы впоследствии и совершилось ихъ бракосочетаніе; но постановленіе это о незаконности рожденія только условное, ибо одно признаніе родителей, что ребенокъ прижитъ ими, достаточно для установленія законности его рожденія. Засимъ законнорожденными признаются всѣ дѣти, прижитыя хозяиномъ съ невольницами, и даже дѣти, рожденные отъ случайнаго сожитія, по ошибочному, но неумышленному принятію жены или невольницы другаго лица за свою собственную (болѣе даже чѣмъ *matrimonium putativum* римскаго права).

Наконецъ, по постановленіямъ Шиптскаго раскола, дѣти отъ временныхъ браковъ—*мют'э*, заключенныхъ даже лишь на нѣсколько часовъ сожитія, считаются законнорожденными (11). Права дѣтей ограждаются и въ случаѣ дѣйствія *ле'она*, т. е. проклятія надъ женою по обвиненію ея въ развратной жизни и въ прижитіи ею дѣтей отъ другихъ лицъ. Дѣти, на которыхъ отецъ указываетъ какъ не отъ него прижитыхъ, но рожденных во время законнаго брака, отбираются у него, но не лишаются въ опредѣленныхъ случаяхъ правъ наслѣдованія послѣ него (12). Общимъ правиломъ о законности рожденія считается, что одно признаніе дѣтей отцомъ устанавливаетъ эту законность (13), и даетъ имъ одинаковое съ прочими дѣтьми право на наслѣдованіе. Мы увидимъ ниже сего, что даже дѣти, считающіяся положительно по закону незаконнорожденными, приобрѣтаютъ право на наслѣдованіе, если прочіе наслѣдники соглашаются на предоставленіе имъ права ходатайствовать по наслѣдству. Изъ обзора общихъ постановленій о незаконнорожденныхъ дѣтяхъ явствуетъ, что мусульманское право установило о нихъ правила, основанныя на началахъ человѣколюбія и состраданія къ существамъ, не виновнымъ въ прегрѣшеніяхъ ихъ родителей.—По духу мусульманскаго права, не дѣти должны отвѣтствовать, лишеніемъ правъ, за вину родителей, а родители подвергаются наказанію за прелюбодѣяніе: смертной казни *кетль*, — *قتل*, забросанію камнями или зарытію въ землѣ—*реджмъ* *رجم*, и лишь въ нѣкоторыхъ случаяхъ тѣлесному наказанію *джельдъ* (14).

جلد.

1) Hassel's. Erdbeschreibung T. XIII p. 62: «Jeder «Osmane, kann sich aus dem Staube bis zum ersten Manne «im Staate erheben.»

2) Chardin, Voyage en Perse, T. V, p. 290: «Il n'y a «point de noblesse en Perse, non plus que dans tout «l'Orient, et l'on n'y porte de respect qu'aux charges, aux «dignités, au mérite extraordinaire et particulièrement «aux richesses.»—Hassel's Erdbeschreibung. T. XIII p. 722: «Unter den Affghanen findet keine Kastenverschie- «denheit statt» ib p. 62, 722, 723: «Unter den Osmanen, Turcomanen, Affghanen, Beludjen, Hazaren u s. w. findet «kein Geburstvortzug statt, und einen eigentlichen Adel haben alle diese Völker nicht.»

3) Али и Гассанъ избраны были въ халифы послѣ Абубекра, Омара и Османа, а засимъ наследники Али совершенно были исключены изъ наследства ихъ предковъ.

4) См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 91, 86.

5) Политика восточныхъ монарховъ состояла всегда въ ослабленіи власти родоначальниковъ племенъ чрезъ назначеніе на эти званія, въ случаѣ смерти одного изъ нихъ или въ случаѣ неповиновенія, новыхъ начальниковъ помимо прямыхъ наследниковъ, и этимъ дѣйствіемъ, фактически (на дѣлѣ), уничтожали мысль о наследственныхъ правахъ по управленію племенами. Въ новѣйшія времена Фетх-али Шахъ управлялъ на сихъ началахъ Персидскимъ Государствомъ, и успѣлъ, истребленіемъ сильныхъ родоначальниковъ племенъ, держать въ повиновеніи и въ спокойствіи, безъ принятія особыхъ строгихъ военныхъ мѣръ,—буйный и всегда готовый къ возстанію отдаленныя кочевыя племена.

6) Chardin, l. c. X p. 290. Langlès, Notices chronologiques: «Les Thäts ou Tadjiks sont regardés comme «des serfs par les tribus errantes et indépendantes.» Hassel's Erdbeschreibung. XIII p. 511. «Die ansässigen Nationen, die in Städten und Dörfern wohnen, werden von den Nomaden verachtet.»

7) «La noblesse—tradition des vertus et de la puissance «des ancêtres.» Aristote Politique L. I. Ch 2 § 19; L. VIII, chap. 1 § 3.—Св. Зак. Т. IX, ст. 14: «Дворянское названіе есть слѣдствіе, истекающее отъ качества и добродѣтели начальствовавшихъ въ древности мужей, отличившихъ себя заслугами: чѣмъ обращая самую «службу въ заслугу, приобрѣли потомству своему нарицаніе благородное.»

8) Въ сочиненіи малекитскаго законовѣдца Хелиль Ибне Исхака, (переводъ Perron. l. c. I p. 307—309) упомянуто о преимуществѣ, которое предоставляется разнымъ лицамъ при похоронахъ въ одной общей могилѣ. Кладутъ сперва, по направленію кибле كِبْلَة (см. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 4, 79) мужчинъ свободнаго состоянія, и здѣсь слѣдуютъ постепенности по лѣтамъ, по учености, по положенію въ обществѣ; засимъ женщинъ свободнаго же состоянія; послѣ нихъ дѣтей, невольниковъ, евнуховъ и гермафродитовъ. Въ предисловіи своемъ Perron стр. VI, по поводу этого постановленія, говоритъ: «La liturgie catégorise les valeurs humaines et «caractérise un point important de philosophie sociale, «le classement relatif des capacités, physiques et morales devant Dieu et devant les hommes».—Коранъ II. ст. 220.—Perron l. c. IV. 508, V, 352. Zeitschrift der deutschen morgenl. Gesellschaft: Dr. Hitzig über Gazzali's Ihja 'ulum ed-din (Belebung der Religions-

wissenschaften). 1853 р. 175. «Авторъ Газзали не сможетъ достаточно оцѣнить важность и значеніе учености; онъ восхваляетъ оную слѣдующими гиперболами: ученые возвышаются 700 степенями снадъ всякимъ правовѣрнымъ; между каждыми двумя степенями пролегаетъ путь въ 500 лѣтъ.— Когда ученый мужъ умираетъ, его оплакиваютъ рыбы въ морѣ и птицы на воздухѣ; отсутствіе его повсюду ощущается, и память о немъ не теряется вѣкъ». О превосходствѣ знанія и учености, столь высоко цѣнимыхъ на всемъ Востокѣ, см. также сочиненіе о 100 изреченіяхъ Алія.

9) См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 265, 110.

10) Свод. Зак. X ч. I ст. 177, 194, 1141. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 165. См. ниже сего, въ правилахъ о раздѣлѣ наслѣдства.—Коранъ II. 77, IV. 1, 12, XVII. 24, 25, XXIX. 7, XXXI. 13, XLVI. 14, 16.

11) См. Изл. Нач. Мус. Зак. отдѣлъ о бракѣ *мют'э* въ главѣ о бракѣ стр. 160, 161, 167. Временной бракъ Могаммедомъ не былъ положительно воспрещенъ; незаконность оваго была установлена Халифомъ Омаромъ, и посему одному уже постановленіе это не принимается Шитами.—Weil. Das Leben Mohammed's р. 425. Его же—Gesch. der Chalifen. I. 141. Gans. I. с. I. S. 189 указываетъ, что временной бракъ или бракъ по найму (*кабинъ*) принятъ былъ и христіанами Испанцами во время владычества у нихъ Аравитянъ. Договоръ этотъ назывался: Casado de media carta.

12) См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 348 и всю главу о ле'онѣ стр. 345—348. Perron. I. с. III. 53.

13) Въ мусульманскихъ странахъ нѣтъ письменныхъ доказательствъ о рожденіи. Тамъ метрическія

свидѣтельства не ведутся. Фактъ рожденія устанавливается или признаніемъ отца, а въ случаѣ спора или смерти его,—показаніями свидѣтелей. См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 167, 435. Dulau. I. с р. 18, 20: «Dans les pays gouvernés par la loi musulmane, la position civile des personnes n'est pas constatée authentiquement.—Le législateur s'en est rapporté, sur ce point à l'intérêt individuel, à la sainteté et à l'énergie du lien de famille. La généalogie, qui, dans tout l'Orient, forme l'histoire des nations, comme celle des familles, est réputée suffisante. A défaut ou en cas d'insuffisance de ces moyens, la notoriété publique est invoquée.»—ib. p 76, 78. Perron. I. с. II p 653: «Les musulmans n'ont pas d'états civils. Dans l'Islamisme on naît, on se marie, on meurt et nulle part on n'en tient note.»
Положеніе это не только противно общимъ постановленіямъ, существующимъ по сему предмету въ Россіи, но и частнымъ правиламъ, изданнымъ собственно для мусульманъ русскихъ подданныхъ. Свод. Зак. Т. X ч. I ст. 31, 34—36, 92, 93.

14) См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 465.—Vincent. Droit crim. mus.—Dulau I. с. р. 79—83 въ отдѣлѣ: «Des enfans naturels».—Соглашаясь вполне съ сужденіями автора о семъ предметѣ, мы не находимъ правильнымъ и считаемъ бесполезнымъ дѣлаемое имъ различіе между дѣтьми: «légitimes, naturels, bâtards.»—Различіе между первыми двумя разрядами состоитъ, по его указанію, только въ томъ, что законность рожденія enfans légitimes доказывается ipso jure изъ существованія брака родителей, между тѣмъ какъ для—enfans naturels, происходящихъ отъ сожитія съ невольницами, требуется представленіе доказательствъ для

установленія законности рожденія. Мусульмане между дѣтьми означенныхъ двухъ разрядовъ различія не дѣлаютъ: они считаютъ и тѣхъ и другихъ законнорожденными, предоставляя имъ одинаковыя права, какъ личныя, такъ и вещественныя. Французскій Code civil не употребляетъ термина: bâtard; онъ принимаетъ, согласно раздѣленію римскаго права, три вида незаконнорожденныхъ: enfans naturels proprement dits, enfans adultérins et enfans incestueux. С. с. 331 и сл.— Rogron. С. с. expliqué p. 176—194. По мусульманскому праву, всѣхъ незаконнорожденныхъ дѣтей достаточно подвести подъ общій терминъ: enfans naturels.— Сожитіе съ невольницами по мусульманскому праву нельзя называть конкубинатомъ римскаго права. (См. примѣчаніе Ѳ. Проскуракова къ переводу Институтовъ Юстиніана, стр. 29). Существенное различіе уже въ томъ, что мусульманамъ дозволено имѣть неограниченное число конкубинокъ, что связь съ своими невольницами можетъ быть постоянная или временная; она можетъ принять всѣ формы брака и всегда считается законною. На стр. 79, 80, Dulau говоритъ: «Могаммедъ, рассматривая происхожденіе дѣтей единственно съ семейственной точки зрѣнія, не дѣлаетъ различія между ними по ихъ происхожденію. «Чувство справедливости, прямой взглядъ на вещи (bon sens), не дозволяли ему устанавливать категоріи между дѣтьми. Если отецъ мусульманинъ свободнаго состоянія, то это одно достаточно, чтобы всѣ дѣти (имъ признанныя) пользовались одинаковымъ гражданскимъ положеніемъ въ обществѣ. На Востокѣ (въ противность законодательствамъ Запада) существуетъ общее понятіе, что одинъ мужчина причи-

«на, источникъ рожденія. (Dulaun, 1: с. р. 45); вслѣд-
ствие сего дѣти слѣдуютъ всегда положенію отца, а
«не матери.—Римляне и Аѳиняне не имѣли ни какого
«состраданія къ незаконнорожденнымъ дѣтямъ. (Ихъ
«считали *quasi sine patre filii*,—*spurii*,—дѣтьми безъ
«отца), они были лишены всѣхъ семейныхъ правъ и
«нѣкоторыхъ правъ гражданина (*droits de cité*) § 12
«J. 1, 10, § 4 J. 3, 5;—*fr. 23. D. 1, 5*; приложения
Проскуракова къ переводу Институтовъ—о конкуби-
натѣ, о дѣтяхъ—*naturales liberi*—и объ усыновленіи
дѣтей.—«Законодатели Рима и Греціи полагали стро-
«гими мѣрами противъ дѣтей пріостановить распутство
«сихъ родителей и постороннихъ лицъ, и содѣйствовать
«стѣмъ къ заключенію правильныхъ связей и закон-
«ныхъ браковъ. Законодатели Франціи послѣдовали
«примѣру Римлянъ, съ нѣкоторыми лишь снисходи-
«тельными измѣненіями. Но если и предположить воз-
«можность пріостановленія распутства посредствомъ
«системы взысканія и устрашенія, то развѣ не раціо-
«нальнѣе и справедливѣе подвергать этимъ взыска-
«ніямъ лицъ, исполнившихъ преступныя дѣйствія,
«чѣмъ безжалостно наказывать существа, вина конхъ
«состоятъ только въ томъ, что родились?» Въ другихъ
законодательствахъ права незаконнорожденныхъ дѣтей
увеличены на столько, что между прочимъ имъ пре-
доставляется доказывать происхожденіе отъ отца. Прус-
ское гражд. улож. ст. 618, Австрійское § 163, Сак-
сонское § 1856, 1857. (Свод. Зак. Т. X, ч. I, 122,
124—130. — По французскому *Code civil art. 340*:
«*La recherche de la paternité est interdite.*»—*Legiti-*
matio per subsequens matrimonium, существующее во
всѣхъ законодательствахъ, (за исключеніемъ вашего:

Х. I, ст. 132 п. 1) не имѣетъ дѣйствія въ мусульманскомъ правѣ, потому что оно излишне; одно сознание отца достаточно для признанія не только происхожденія, но и законности рожденія. См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 167,—§ 13. J. 1 10.—Канон. Пр. Tit. X 4 17,—С. с. 331, Прусское Пр. § 596, Австрійское § 161, Саксонское § 1780, Шведское. Гл. V гл. о бракѣ ст. 1 и пр. Свод. Зак. Т. X ч. I, ст. 119—144.

На основаніи указанныхъ въ предъидущей статьѣ различій, существующихъ между мусульманскимъ правомъ и законодательствомъ Запада въ отношеніи личныхъ правъ, намъ невозможно принять опредѣленіе права наследства западныхъ законодательствъ, ни въ субъективномъ, ни въ объективномъ смыслѣ, для опредѣленія сего же права по мусульманскому законодательству: мы видѣли, что между мусульманами личные права *ipso jure* не подлежатъ къ переходу отъ одного лица къ другому, слѣдовательно и невозможно вступленіе наследниковъ въ эти права (1).

1) Такъ называемой фикціи римскаго права, принятой и нынѣшними законодательствами Запада, по которой предполагается, что наследникъ принимаетъ, юридически, на себя личность умершаго и является за нимъ въ видѣ одной съ нимъ личности (*le mort saisit le vif*), съ полною отвѣтственностію за умершаго, не существуетъ по мусульманскому праву. — Dulau. l. c. p. 229 и 241: «Il n'y a pas continuation de la personne, le mort ne saisit pas le vif, car l'héritier conserve son individualité entière; il n'est pas chargé des

«dettes de la succession, il succède aux biens plutôt qu'à la personne.»

Обращаясь, наконецъ, къ разсмотрѣнію *вещественныхъ правъ* въ отношеніи къ праву о наслѣдствѣ, находимъ и здѣсь существенныя различія между мусульманскимъ и другими правами, которыя не допускаютъ установленія для наслѣдниковъ безусловной возможности приобрѣтенія и вступленія въ права и обязательства умершаго.

Коранъ, преданія и засимъ шеріатскія постановленія повелѣваютъ, въ случаѣ смерти какого либо лица, прежде всего уплачивать изъ оставшагося по умершемъ имущества всѣ издержки по болѣзни, по погребенію и всѣ долговья требованія, засимъ исполнить все то, что назначено по завѣщанію къ выдачѣ на богоугодные предметы, въ пользу общества и частныхъ лицъ; одно оставшее имущество поступаетъ въ раздѣлъ по наслѣдству (1).

Достаточно указаніе на одно обстоятельство о необходимости уплаты всѣхъ долговъ до раздѣла наслѣдства, чтобы убѣдиться въ особенности, существующей въ мусульманскомъ правѣ о наслѣдствѣ. По закону Ислама, всякое долговое обязательство прекращается со смертію должника; постановленіе это подтверждено особымъ преданіемъ Хусейна Ибне Саидъ (2). Значеніе индивидуальности между мусульманами проявляется и въ этомъ случаѣ, какъ отличительная черта устройства мусульманскаго общества. Въ гражданскихъ дѣйствіяхъ отвѣтственность не распространяется на наслѣдниковъ. Постановленіе это есть логическое послѣдствіе другихъ постановленій по мусульман-

скому гражданскому праву. Долговья обязательства у мусульманъ основаны единственно на личномъ довѣрїи и они, по условїю «дейнъ» دين («керзъ» كرز) всегда безвозмездны.

Даже договоръ о займѣ съ залогами, «режнъ» رهن, не измѣняетъ основнаго начала о личномъ довѣрїи къ должнику и о единственной личной его отвѣтственности. Коранъ говоритъ, (суре II, ст. 283): «Если вы въ путешествїяхъ не имѣете писца, то берите залогъ вмѣсто письменнаго акта.» Изъ сего мусульманскїе законовѣдцы вывели заключенїе, что залого служатъ только доказательствомъ существованїя долга, но не обезпеченїемъ онаго (3).

На основанїи начала о личной отвѣтственности, законы Ислама повелѣваютъ даже при исполненїи дѣйствїя, наиболѣе совѣтуемаго мусульманамъ для очищенїя души отъ грѣховъ и для прїобрѣтенїя блаженства въ будущей жизни,—т. е. при исполненїи *хеджа*, حَجٌّ —страпствованїя въ Мекку и въ Медину,—расплатиться предварительно со всѣми долгами своими, чтобы не было ущерба ни кредиторамъ, ни наслѣдникамъ (4).

Въ мусульманскомъ правѣ различаются два вида условїй о долговыхъ обязательствахъ: *керзъ* и *селемъ-ве-селефъ* قرض و سلم. — *Керзъ* есть заемъ денегъ или другаго рода имущества съ обязательствомъ возврата въ опредѣленный срокъ предметами такой же цѣнности и въ такомъ же количествѣ. Въ этомъ условїи всякое вознагражденїе, всякая прибыль положительно воспрещается. *Селемъ-ве-селефъ* есть условїе о продажѣ въ долгъ; при этомъ требуется,

чтобы предметы, принятые должникомъ и предметы, подлежащія къ возвращенію, не были одной цѣны и одного качества. Прибыль въ *селемъ* дозволена. Условіе о *керзъ* можетъ быть обращено въ условіе о *селемъ*, и мусульмане заключеніемъ подобнаго договора обходятъ, путемъ исполнѣнн законнымъ, постановленіе о воспрещеніи требованія прибыли при долговыхъ обязательствахъ. Такимъ же образомъ, въ виду запрещенія продажи денегъ на деньги, по условію *селемъ*,—что въ сущности считается мѣною, равномѣрно не допускающею прибыли,—дѣлають сперва условіе о займѣ, *керзъ*, и засимъ обращаютъ его въ договоръ о *селемъ* (5).

По законодательствамъ Запада, лишь нѣкоторыя обязательства прекращаются со смертію лица, принявшаго на себя исполненіе оныхъ; какъ-то: личные сервитуты и привилегіи и всѣ долговыя обязательства, которыя должникъ могъ принять только лично на себя (6). Здѣсь правило это служитъ исключеніемъ изъ общаго принципа; въ мусульманскомъ правѣ наоборотъ—общимъ правиломъ считается прекращеніе отвѣтственности со смертію обязавшагося лица, и въ видѣ исключенія продолжаются только условія о *мюзоріэ*, *مزارع*, о воздѣланіи участковъ земли подъ земледѣльческую производительность, и по постановленіямъ Шитовъ и Малекитовъ, условіе о наймѣ по имуществамъ (7).

Съ установленіемъ правила, что въ раздѣлѣ по наследству поступаетъ только имущество исполнѣнн свободное, очищенное отъ всѣхъ лежащихъ на немъ обязательствъ,—яв-

ственно, что наслѣдники не принимаютъ на себя ни какой вещественной по наслѣдству отвѣтственности. Кредиторы умершаго не имѣютъ права преслѣдовать наслѣдниковъ по претензіямъ ихъ; они могутъ предъявлять права свои къ имуществу умершаго, а не къ личности наслѣдника (8).

Мусульманское право допускаетъ впрочемъ одно исключеніе изъ сего общаго правила, а именно въ томъ случаѣ, если на умершемъ откроется долгъ послѣ окончательнаго раздѣла имущества. Въ этомъ разѣ, долгъ взыскивается со всѣхъ наслѣдниковъ, сообразно частямъ, полученнымъ ими по раздѣлу (9).

1) Коранъ. Суре. IV. 14. Perron. I. c. I. p. 292. VI. 322—324. 470,—Sicé I. c. p. 204, 209.

2) По Своду Зак. Т. X. Ч. I ст. 1959 къ наслѣдникамъ переходитъ, въ случаѣ неотреченія отъ наслѣдства,—и обязанность уплатить долги умершаго, исполнить принятыя имъ на себя обязательства и вообще отвѣтственность въ искахъ по имуществу,—а по статьѣ 1543 всѣ вообще договоры о имуществѣ имѣютъ *равное* дѣйствіе какъ на обязавшееся лицо, такъ и на его наслѣдниковъ, соразмѣрно полученному наслѣдству, когда они отъ онаго не отказались. Переводъ Шерауль Ислама. Выпускъ I. ст. 319. прим. 3.—Perron. I. c. VI. p. 323; IV. p. 11: «Toutes les dettes se trouvent échues «lors de la mort du débiteur, ...Par la mort tout engagement est rompu; la loi, d'après la parole de Dieu, a établi «l'échéance de toutes les dettes d'un individu au moment «de la mort, afin que le partage des biens du défunt ne «pût ni être empêché, ni être laissé à la discretion des «héritiers.»

3) См. о залогѣ Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 271. и слѣд., нѣмецкій перевод стр. 134 и сл.; французскій пер. стр. 169 и сл.; переводъ Шерауль - Ислама стр. 169 — 216; Perron l. c. III. 557—561. Ср. о залогахъ и закладахъ Свод. Зак. Т. X. Ч. I. ст. 1627 и сл. 1663 и сл.—С. с. art. 2071 и сл.: Gage et Antichrèse и art. 2114 и сл.: Hypothèques. Саксонск. гр. Право § 369 и сл. и пр. Во всѣхъ законодательствахъ Запада залоги служатъ обезпеченіемъ долга.

4) См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 96.

5) См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 204. и сл. стр. 185. Переводъ Шерауль-Ислама стр. 130—166. и стр. 71—94. о *риба*. 6, Perron. l. c. III. p. 279, 580: «*Селемъ*, по закону считается договоромъ о продажѣ предметовъ на срокъ, (договоромъ о подрядѣ); въ сущности онъ не что иное какъ ссуда, заемъ.—Лице, покупающее предметъ (или принимающее на себя исполненіе подряда) есть, положительно, должникъ, а лице, продающее предметъ (или отдающее деньги въ *селемъ*)—есть заимодавецъ. Предметъ, который передается должнику называется *расуль-моль* *راسل*, т. е. голова имущества, что вполнѣ напоминаетъ намъ латинское происхожденіе французскаго слова: *capital*. На основаніи подобнаго понятія о *селемъ*, Халиль Ибне Исхакъ и соединилъ постановленія о ссудѣ (*prêt*) въ одну главу съ постановленіями о *селемъ*». III. Гл. XIV. стр. 439—504. Условіе *селема ве селефа* продажою денегъ за деньги, хотя бы и было постановлено о возвратѣ или уплатѣ долга другою монетою, воспрещено. Дѣйствіе это считается во всякомъ случаѣ мѣною однородныхъ предметовъ, причемъ полученіе прибыли незаконно.—За барышъ, взятый при размѣнѣ денегъ, мѣнялы имѣютъ отвѣтство-

вать на страшномъ судѣ Божиѣмъ. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 185, 186. Реггон. III. 198—218. Объ исчисленіи предметовъ, по которымъ дозволяется и по которымъ воспрещается брать барышъ при мѣнѣ и продажѣ, см. Реггон. I. с. III. 224—234. Ср. Свод. Зак. Т. X. Ч. I. 2064 и сл.; С. С. 1875 и сл., Саксонск. Гр. Право § 1173 и сл.—Ссуда—*commodatum*—западныхъ законодательствъ соотвѣтствуетъ договору—*arīe* мусульманскаго права. Договоръ этотъ во всѣхъ законодательствахъ безвозмездный. — Мусульманскіи же «керъ» (*дейнь*), по безвозмездности своей,—разнится отъ договора о долговыхъ обязательствахъ: отъ займа,—*mutuum*—*prêt de consommation et à intérêts*,—*Darlehn*. Ср. Свод. Зак. Т. X. Ч. I. 2012 и сл.—С. С. art. 1892 и сл. 1905 и сл., Сакс. Гр. Пр. § 1067 и сл.—Къ торговымъ дѣйствіямъ, допускающимъ прибыль, причислены, по статьѣ 2 Т. XI Уст. Торг., размѣнъ денегъ и банкирскія дѣла, дозволяющія продажу денегъ на деньги.—Дѣйствія эти, по мусульманскому праву, должны быть безвозмездны. Въ наибольшей части странъ мусульманскаго Востока сими промыслами занимаются лица, не исповѣдующія вѣры Ислама, а именно: евреи и гебры.—Положеніе это существовало и во времена Могаммеда: стѣснительныя дѣйствія ростовщиковъ и мѣнялъ вызвали приведенныя выше сего возгласы противъ нихъ, и положили на занятія сего рода клеймо незаконности и безчестія.—Воззрѣніе на неодобренность дѣйствій—размѣна денегъ съ полученіемъ барыша и продажи денегъ одного достоинства на деньги другаго достоинства, т. е. дѣйствій банкирскихъ оборотовъ,—вкоренилось такъ сильно на мусульманскомъ Востоку, что и до сихъ поръ всѣ дѣйствія сего

рода производятся втайнѣ или прикрываются подложными формами о продажѣ.

6) Коерпен. System des heutigen Römischen Rechts. I. p. 176, not. 12; p. 180. n. 27. (Mandatum, societas).

7) Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 250 и 226: Аземиты и Шафиты не допускаютъ сего исключенія по договору о наймѣ. Реггон. I. с. IV. 600. Dulau. I. с. p. 376. Оба вышеуказанныя условія—*мюзори'э* и *иджоре* مزارج-اجاره (о наймѣ) въ сущности однородны: ибо *мюзори'э*—есть также наемъ имущества—аренда земли для определенной цѣли, но мусульмане выставляютъ условіе *мюзори'э* какъ отдѣльный договоръ, по особой важности занятія земледѣліемъ. Оба условія: *мюзори'э* и *иджоре* считаются, послѣ торговыхъ договоровъ, самыми важными гражданскими дѣйствіями между мусульманами, а посему и требовали особаго огражденія интересовъ лицъ, обязавшихся по онымъ.—Замѣчательны разсужденія г. Дюло о наймѣ и о долговыхъ обязательствахъ вообще. Онъ говоритъ I. с. стр. 359—361: «Мусульманскія постановленія о наймѣ, какъ и правила о долговыхъ обязательствахъ, основаны на понятіяхъ и на чувствахъ снисхожденія и благодушнаго состраданія, «выраженныхъ въ Коранѣ (charité toute évangélique du Coran);—въ суре II. ст. 280. сказано»: «Если должникъ не въ состояніи уплатить долгъ, то отсрочьте ему оный до возможности уплаты; если же вы простите ему долгъ въ видѣ милостыни, то сдѣлаете еще болѣе доброе дѣло.»—«При дознанной добросовѣстности несостоятельнаго должника, наемщика, хозяинъ не можетъ овладѣть всѣмъ домашнимъ имуществомъ его; должникъ не лишается всего, и его не выталкиваютъ на улицу. Нынѣшній раціонализмъ смотритъ

«на вещи лишь съ одной чисто матеріальной стороны, — постановленія же Ислама требуютъ разрѣшенія по-«добныхъ дѣлъ согласно внушеніямъ сердца и обще-«ственной нравственности.» Далѣе, въ примѣчаніи къ стр. 361, Дюло указываетъ на несообразность, существующую въ Алжиріи по предмету взысканій по дол-говымъ обязательствамъ. — Французское правительство оставило мусульманъ, при началахъ снисходительнаго и человѣколюбиваго ихъ права по сему предмету, под-чинивъ однако, въ то же время, природныхъ француз-зовъ дѣйствию общихъ французскихъ законовъ. Онъ приводитъ два примѣра рѣшеній мѣстныхъ судовъ, по которымъ, вслѣдствіе требованій алжирскихъ мусуль-манъ Хассіена и Мустафы-Паши, все имущество фран-цузовъ, ихъ должниковъ, по условію о наймѣ, было пуб-лично продано, и должники окончательно разорены. «Подобное положеніе дѣлъ,» говоритъ Дюло, — «даетъ «поводъ мусульманамъ въ Алжиріи указывать, съ пре-«небреженіемъ, на превосходство ихъ права, полнаго «человѣколюбія, предъ нашимъ безжалостнымъ зако-«номъ.»

8) Къ этому случаю примѣнимо правило римскаго права: «*Jus competens personae in rem sine respectu ad certam personam,*» а не правило: «*jus competens perso-nae in personam ad rem obtinendam.*»

9) См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 426. Подъ словомъ «*всѣхъ*» должно отчасти разумѣть и наслѣдниковъ по завѣщанію, если долги, вновь открывшіеся, столь зна-чительны, что, по уплатѣ оныхъ, общая сумма, распре-дѣленная между наслѣдниками по закону, окажется ме-нѣе двухъ третей въ сравненіи съ суммою, выданною на-слѣдникамъ по завѣщанію. См. ниже, о правѣ распоряже-

*

нія по завѣщанію не свыше одной трети всего имущества. — Если, на страницахъ 205 и 206 нашего Изложенія Началь Мусульманскаго Законовѣдѣнія, сказано: «Имѣніе «малолѣтнихъ, до достиженія ими совершеннолѣтія, поступаетъ на уплату долговыхъ обязательствъ ихъ родителей только подъ отвѣтственностью лицъ, распоряжающихся этимъ имѣніемъ,» то здѣсь идетъ рѣчь, естественно, только о тѣхъ долговыхъ обязательствахъ, которыя открылись послѣ раздѣла наслѣдства. Мусульманское право указываетъ впрочемъ на одинъ видъ наслѣдства: *велои тезземюкъ джерире*, ولا تمسك جریرة, основанный на дружескихъ связяхъ, въ которомъ получающій наслѣдство принимаетъ въ то же время на себя обязанность уплачивать всѣ долги умершаго См. ниже, сего, стр. 169, 170, и Изл. Мус. Зак. стр. 401. — *Велои тезземюкъ джерире* нельзя, въ сущности, считать правомъ наслѣдства: оно имѣетъ характеръ завѣщательнаго распоряженія—*donatio mortis causa* или есть просто условіе, по обоюдному соглашенію составленное, и можетъ имѣть мѣсто только въ томъ случаѣ, если у умершаго нѣтъ ни законныхъ, родныхъ наслѣдниковъ, ни даже лицъ, пользующихся правомъ *вело-уль атоке* لاالامتاة, правомъ хозяина надъ рабомъ.

Изъ всѣхъ вышеизложенныхъ особенностей мусульманскихъ постановленій о наслѣдствѣ, мы можемъ вывести общее заключеніе, что мусульманское право не знаетъ и не устанавливаетъ: *successio universalis*, по которому наслѣдникъ вступаетъ во всѣ права умершаго, и принимаетъ все имущество его *in activum et passivum*. Но въ то же время

нельзя считать наследника по мусульманскому праву *successor singularis*, какъ его понимаютъ по римскому праву (такowymi считаются лишь: *legatarius, fideicommissarius singularis et mortis causa donatarius*); тождественность между ими проявляется только въ одномъ постановленіи о безотвѣтственности за долги умершаго (1).

Мусульманскія постановленія о наследствѣ составляютъ самостоятельное право, не подходящее, по своимъ особенностямъ, подъ общія правила того же права по законодательствамъ Запада.

Наконецъ замѣтимъ еще, что въ виду основнаго правила о безотвѣтственности наследниковъ за умершаго,—естественно, что по мусульманскому праву нѣтъ постановленій о правилахъ отреченія отъ наследства: оно никогда не можетъ быть безвыгодно, и посему всегда предполагается принятіе наследства лицами, имѣющими на то право (2). На семъ же основаніи нѣтъ и положенія о *hereditas jacens*.

1) Dulau. I. с. 242: «Tous les héritiers sont assimilés à des héritiers bénéficiaires.»

2) *ib.*: «Comme l'hérédité ne peut être désavantageuse, «il n'arrive jamais qu'elle soit répudiée...On est toujours «présumé accepter la succession jusqu'à preuve contraire.» Свод. Зак. Т. X. Ч. I. 1255, 1239 и сл.

ГЛАВА ВТОРАЯ.

О ПРАВѢ ПРИОБРѢТЕНІЯ НАСЛѢДСТВА.

По постановленіямъ Шитовъ, наслѣдство приобрѣтается:

- 1) по праву родства—*несебъ* نَسَب .
- 2) по праву супруговъ—*себебъ* سَبَب .
- и 3) по праву хозяевъ, друзей, имама—*VELO* لَا . (1).

Родство представляется въ трехъ степеняхъ:

1-ю степень составляютъ: родители, дѣти, внуки и вся нисходящая линія.

2-ю степень: дѣдъ, бабка и вся восходящая линія,— братья и сестры.

3-ю степень: дяди, тетки и боковые родственники со стороны матери и отца.

Вело бываетъ трехъ родовъ:

1) *VELO-уль этокъ*, لَا الْعَتَاق , право хозяина, давшаго свободу невольнику на его наслѣдство, и освобожденнаго невольника въ имуществѣ бывшаго своего хозяина.

2) *VELO тезземюнкъ джерире*, لَا تَصْمَنُ جَرِيرَه , право, основанное на дружескихъ связяхъ.

и 3) *VELO-уль имамъ*, لَا الْاِمَام , право имамовъ.

По постановленіямъ Суннитовъ, наслѣдники раздѣляются на два разряда: на *эхле ферзъ*, اهل فرس наслѣдники по назначенію, коимъ опредѣляется узаконенная часть, и на

асебе, ~~и~~ наследники по праву, приобретающие все остальное, за выдѣломъ частей, имущество.

Подробности о разрядахъ наследниковъ, о различіи, существующемъ по сему предмету между ученіями Ислама, —будутъ указаны ниже сего, въ главѣ IV, о порядкѣ наследованія, въ отдѣленіи 1, объ общихъ постановленіяхъ.

(1) Шитскіе законовѣдцы принимаютъ, въ сущности, только два общіе вида приобретенія права на наследство : *несебъ* и *себебъ*. *Несебъ* есть право по родству, а *себебъ* право по особымъ законнымъ причинамъ. *Себебъ* раздѣляется : на право супруговъ—*зеуджіетъ*—
— *زوجیت* — и на право *вело*—*ولا*—; *вело* подраздѣляется опять на : *вело уль этокъ*, *вело тезземюнъ дже-рире* и *вело уль имамъ*.—Бели (Baillie), излагая все сочиненіе свое : Digest of Moohummudan law, на основаніи правилъ Суннитскаго ученія, принялъ, въ отношеніи къ установленію правъ по наследству, раздѣленіе Шитскихъ законовѣдцевъ (l. c. p. 684), а именно: 1) *несебъ*—право по родству—*керобетъ*—*قربابت*—; 2) *себебъ*, право по особой причинѣ (special cause) т. е. по законному браку, и 3) *вело*, которое раздѣляется на два вида: *вело уль этокъ*, по отпущеніи на волю раба и *вело уль меволотъ*—*لا مولات*—, основанное на обоюдной дружбѣ (mutual friendship). Г. Бели очевидно позаимствовалъ вышеизложенное раздѣленіе отъ Макнотена, упустивъ однако изъ виду, что ученый этотъ указываетъ на подобное раздѣленіе въ главѣ, въ которой говорится единственно о постановленіяхъ по ученію Шитовъ (l. c. p. 34).

ГЛАВА ТРЕТЬЯ.

О ПРЕПЯТСТВІЯХЪ БЪ ПРИОБРѢТЕНІЮ НАСЛѢДСТВА,— О ПРИЧИНАХЪ ЛИШЕНІЯ НАСЛѢДСТВА.

Мевон'эи ирсь—موانع اړت, заключаютъ въ себѣ причины, лишаящія навсегда права наслѣдства или же препятствія лишь временныя къ приобрѣтенію наслѣдства. Къ этимъ послѣднимъ относятся напр. безвѣстное отсутствіе, бѣгство, беременность женщинъ.

Прим. Ниже сего, въ слѣдующей главѣ мы упомянемъ о *хеджбъ*, устраниеніи отъ наслѣдства, которое не слѣдуетъ смѣшивать съ *мевон'эи ирсь*.

Причины, лишаящія права на наслѣдство, слѣдующія:

1) *кюфръ*—كفر неправовѣріе (*).

Неправовѣрный не наслѣдуетъ отъ мусульманина, сколь бы близокъ ни былъ по родству. Дальній родственникъ

(*) Подъ «неправовѣріемъ» разумѣемъ мы—непринадлежность къ мусульманской вѣрѣ. Мусульмане считаютъ всѣхъ лицъ не-мусульманъ—просто «невѣрующими.» Между послѣдователями же Ислама «*мусельминъ*» есть общее названіе всякаго лица, принадлежащаго къ Исламу, а «*муселимъ*» собственно «правовѣрный» есть лице, слѣдующее истинному ученію Ислама. Само собою разумѣется, что каждое отдѣльное ученіе, какъ Шіиты, такъ и между Суннитамъ: Аземиты, Шафиты, Малекиты и Ханбалиты, каждое считаетъ себя правовѣрнымъ въ отношеніи къ другимъ.

мусульманинъ исключаетъ ближайшаго родственника неправовѣрнаго.

Если мусульманинъ не оставилъ по себѣ ни одного наслѣдника мусульманина же,—то имѣніе поступаетъ, по постановленіямъ Шитовъ, къ *имаму*, (по праву наслѣдства—*вело*), а по постановленіямъ Суннитовъ, какъ выморочное имѣніе, въ *бейтъ уль моль*.

Сунниты не предоставляютъ и мусульманамъ наслѣдовать отъ неправовѣрнаго; Шиты же допускаютъ это право (1).

Имущество неправовѣрнаго раба переходитъ по смерти его къ хозяину не по праву наслѣдства, а по праву собственности надъ самимъ невольникомъ.

Мюртедъ *مردود* отступникъ отъ вѣры, ни въ какомъ случаѣ не можетъ наслѣдовать отъ мусульманина. Онъ подвергается по суду смертной казни, и если успѣлъ скрыться отъ преслѣдованія законной власти,—то всякій мусульманинъ имѣетъ право убить его, потому что онъ считается *любохъ иддемъ* *مباح النفس* (*vogelfrei*) (2).

Относительно же права наслѣдства отъ *мюртеда*, имѣются разныя мнѣнія.—По постановленіямъ Шафитовъ и Малекитовъ имущество его обращается въ *бейтъ уль моль*; Аземиты находятъ, что если имущество отступника отъ вѣры приобрѣтено имъ до отступленія, то оно поступаетъ въ наслѣдство къ мусульманамъ, его наслѣдникамъ (*); если же

(*) Аземиты допускаютъ право это, какъ исключеніе изъ общаго правила о наслѣдованіи отъ неправовѣрнаго.

ниѣніе пріобрѣтено *мюртедомъ* послѣ отступленія, то оно должно поступить въ *бейтъ уль молъ*; Шіиты, наконецъ, безусловно допускаютъ право наслѣдованія мусульманъ отъ *мюртеда*.

Неправовѣрные *эхле китабъ*, *اهل کتاب*, имѣющіе письменныя преданія (3), наслѣдуютъ между собою, по правиламъ Шіитовъ, къ какой бы особой вѣрѣ ни принадлежали; Сунниты же находятъ, что неправовѣрные, *эхле китабъ*, могутъ наслѣдовать только отъ единовѣрцевъ одной и той же вѣры. Такимъ образомъ христіане и евреи не наслѣдуютъ между собою. Дѣла и споры о наслѣдствѣ между неправовѣрными, представленные, по соглашенію ихъ, въ мусульманскіе суды, должны быть разрѣшаемы на основаніи мусульманскихъ законовъ, и рѣшенія приводятся въ исполненіе, не взирая ни на какіе протесты со стороны священниковъ, епископовъ, раввиновъ.—Но если неправовѣрные требуютъ, чтобы дѣла ихъ были разрѣшены по ихъ закону,—то подобное требованіе должно быть исполнено (4).

Идолопоклонники же наслѣдуютъ между собою какого бы раскола ни были, и какимъ бы религіознымъ особенностямъ ни слѣдовали.

1) Св. Зак. Т. X ч. 1 ст. 1188.

2) Русское Право въ ст. 1340 X. ч. 1 устанавливаетъ положеніе противное сему правилу въ отношеніи мусульманъ Таврической губерніи.

3) *Эхле китабъ* считаются христіане и евреи, священныя книги коихъ: *Энджилъ*—Св. Евангеліе,—*тауротъ*—пятикнижіе Моисеево и *зебуръ*—псалтырь Дави-

дова, не отвергаются мусульманами, хотя они и находятъ, что въ Коранѣ включено все лучшее изъ прежнихъ священныхъ книгъ, и что засимъ Коранъ есть послѣднее, наивысшее божественное откровеніе.—Могаммедъ хотя и почерпнулъ свои ложныя о христіанствѣ понятія у христіанскихъ сектаторовъ его времени,—неоднократно однако въ Коранѣ указываетъ на превосходство, на достоинство этой религіи. Если признаніе Иисуса Христа Сыномъ Божиимъ и не было доступно понятію Могаммеда, онъ требуетъ однако признанія Его боговдохновеннымъ Пророкомъ. Предметъ этотъ не подлежитъ нашему разсмотрѣнію: онъ исчерпанъ изслѣдованіями многихъ ученыхъ, въ особенности всѣхъ тѣхъ, которые занимались описаніемъ жизни Могаммеда.—(См. оглавленіе сочиненій, коими мы воспользовались при настоящемъ трудѣ; сверхъ того укажемъ на слѣдующія сочиненія, въ которыхъ богословская сторона Ислама разоблачена со всѣми ея недостатками, и выставлены искаженія текстовъ Священнаго Писанія Ветхаго и Новаго Завѣта: Thomas de Jésus: «de la Conversion des Gentils»; Richard le Moine: «Réfutation de la religion mahométane»; Pierre Abbé de Cluny: «Abrégé du Mahométisme»; Jérôme de Savonarole: «Commentaires sur la secte de Mahomet»; Cardinal de Cuza: «Alcoran criblé.» О сочиненіяхъ этихъ упомянуто въ книгѣ Dulau: Droit musulman p. 34, 35.—Укажемъ еще на сочиненія Abbé F. Bourgade: «Soirées de Carthage,»—«La clef du Koran. 1852» и «Passage du Koran à l'Évangile 1855.»—и пр.).

4) Perron l. c. VI p. 436.

2) *Ихтилофъ еддарейнъ* اختلاف الدين, различіе подданства, считается у нѣкоторыхъ законовѣдцевъ препятствіемъ къ

полученію наслѣдства, причемъ одни подчиняютъ этому препятствію какъ неправовѣрныхъ, такъ и мусульманъ, а другіе распространяютъ правило это на однихъ или мусульманъ, или неправовѣрныхъ. На практикѣ получило перевѣсъ мнѣніе, по которому различіе подданства не служитъ препятствіемъ къ полученію наслѣдства. Таково окончательное мнѣніе Шитовъ (1).

(1) Св. Зак. Т. X ч. I 1106 п. 1. Baillie l. c. p. 169 в сл.—Страна, подчиненная власти мусульманъ называется: *дар-уль Исламъ* — *دارالسلام* ; всѣ прочія страны именуются: *дар-уль хербъ* — *دار الحرب* — страна непріятельская. Неправовѣрные, живущіе въ *дар-уль Исламъ* называются: *элле зимметъ* — *ادل ذمہ* .— Подчинившись платежу *джезіе* — *جزیه* — поголовой подати и *хероджа* — *خراج* — подати съ имущества, они должны пользоваться свободою въ исповѣданіи вѣры своей и тою же свободою и тѣми же правами въ гражданскихъ сдѣлкахъ, какъ мусульмане.—Лица одной страны могутъ отправляться въ другую страну, и проживать въ нихъ по торговымъ и другимъ дѣламъ. Они именуются: *мустоминъ* — *مستامن* , пользующимся покровительствомъ (отъ слова: *аманъ* — *امان*).— По мнѣнію нѣкоторыхъ законовѣдцевъ, *мустоминъ* могутъ пользоваться въ *дар-уль Исламъ* покровительствомъ втеченіе только годичнаго срока (Хедая ч. II стр. 766 перев. Гамильтона); послѣ сего срока они должны обратиться въ *элле зимметъ*, а въ случаѣ несогласія на платежъ *джезіе*, они могутъ быть обращены въ рабство. *Мустоминъ* пользуются во время дѣйствія покровительства, правами наравнѣ съ правовѣрными подданными.—Мусульмане, находящіеся въ качествѣ *мусто-*

минъ въ дар-уль хербъ подчиняются въ дѣйствіяхъ своихъ вліянію одного закона Ислама (Baillie I. с. р. 176).

3) *Кетль- قتلى* убійство.

. Шафиты и Аземиты ни въ какомъ случаѣ не предоставляютъ убійцѣ,—хотя бы онъ совершилъ преступленіе неумышленно, случайно,—права наслѣдства отъ лица имъ убитаго.—Шиты и Малекиты допускаютъ убійцу къ наслѣдству въ случаѣ неумышленности, случайности дѣйствія; но неумышленность, случайность должны быть ясно, неоспоримо доказаны показаніями свидѣтелей или присягою.

Дѣйствія малолѣтныхъ по убійству всегда считаются неумышленными.

Если кромѣ убійцы нѣтъ другихъ наслѣдниковъ, то имѣніе переходитъ къ имаму по Шитскимъ, въ *бейтъ-уль молъ* по Сунитскимъ правиламъ.

Деньги, уплаченныя въ *ди'эть* دية вознагражденіе за пролитую кровь, причисляются къ имуществу убитаго, и постушаютъ въ раздѣлъ между наслѣдниками на томъ же основаніи, какъ и всякое другое имущество (1).

1) Кровомощіе,—*кесосъ* — *قصاص* существовавшее у аравитянъ, оставлено Могаммедомъ,—но въ то же время имъ указана и установлена возможность прощенія, полученіемъ вознагражденія за пролитую кровь,—*ди'эть*.—Коранъ, Суре II. 173 и слѣд.; IV. 94. XVII. 35.—См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 472—475. Dulau I. с. р. 435—457. Perron. I. с. VI. 432

Французское гражданск. право (С. С. art. 727 р. 1.) устанавливаетъ правило, вполне подходящее подъ поста-

новленіе мусульманскаго права о лишеніи права наслѣдованія лица, судомъ изобличеннаго въ убійствѣ или въ намѣреніи убить лицо, отъ котораго могъ бы по закону наслѣдовать. По п. 3 сей же статьи права наслѣдованія лишается и совершеннолѣтній наслѣдникъ, не донесшій суду объ убійствѣ владѣльца. Наконецъ п. 2. статьи 727—С. С. о лишеніи права наслѣдованія лица, представившаго на владѣльца, наслѣдодателя, доносъ или обвиненіе въ тяжкомъ преступленіи, признанные клеветою—соотвѣтствуетъ отчасти дѣйствию мусульманскаго «ле'она» См. ниже сего, стр. 79.—Ср. Сакс. Гражд. право § 2277.—Римское право: fr. 3. D. 34. 9.; fr. 9.; fr. 15. § 2. D. 29, 5. Постановленіе объ устраненіи отъ наслѣдованія лицъ, лишенныхъ всѣхъ правъ состоянія (Свод. Зак. Т. X Ч. I. 1107), къ мусульманскому праву примѣненія не имѣетъ, на томъ основаніи, что право это, въ порядкѣ уголовныхъ наказаній, не устанавливаетъ наказанія лишеніемъ правъ состоянія. По равноправности всѣхъ мусульманъ, между ними не существуетъ особыхъ правъ состоянія. См. выше стр. 47 и сл.

4) *Реккietъ* رقيت, —неволя.

Невольникъ не наслѣдуетъ отъ свободнаго, ни свободный отъ невольника. Если невольникъ умирая оставляетъ за собою собственное имущество, то оно переходитъ къ его хозяину не по праву наслѣдства, а по праву собственности его надъ самимъ невольникомъ (см. стр. 73) (1).

Шиты допускаютъ по сему предмету слѣдующее исключеніе: они находятъ, что если не осталось вовсе наслѣдниковъ, и имѣется на лице—невольникъ, то слѣдуетъ употребить часть наслѣдства на выкупъ невольника; засимъ, по

выкупѣ его, съ полученіемъ свободы, невольникъ наслѣдуетъ въ остальномъ имуществѣ по праву наслѣдства *вело*.

О необходимости выкупа невольника при существованіи наслѣдниковъ, — и между Шитами господствуютъ различныя мнѣнія: одни законовѣдцы не допускаютъ подобнаго дѣйствія въ ущербъ законнымъ наслѣдникамъ, — другіе же совѣтуютъ исполненіе онаго, какъ сообразнаго съ желаніемъ и съ указаніемъ Пророка.

(1) По ст. 1105 Т. X. Ч. I, допускаются къ наслѣдованію всѣ лица, кровнымъ родствомъ съ умершимъ соединенныя, безъ всякаго различія состоянія.

5) *Ле'онъ* — لَعْن произнесеніе проклятія однимъ изъ супруговъ при обвиненіи другаго въ развратной жизни, при обвиненіи жены въ незаконномъ прижитіи ребенка, имѣеть, по наслѣдству, слѣдующія послѣдствія:

Мужъ не наслѣдуетъ отъ жены, если она отвергла проклятіе, произнесеніемъ отвѣтнаго *сине* и проклятія.

Но мужъ не лишается права на наслѣдство жены, если она не согласилась на отвѣтное *сине*.

Точно такъ же жена наслѣдуетъ отъ мужа только въ томъ случаѣ, если она первая произнесла *сине*, а мужъ не изъявилъ согласія опровергнуть *ле'онъ* отвѣтнымъ произнесеніемъ *сине*.

Равнымъ образомъ жена и дѣти наслѣдуютъ отъ мужа и отца, произнесшаго проклятіе, если онъ въ послѣдствіи раскается въ своемъ дѣйствіи, и признаетъ дѣтей законо-рожденными. Подобное дѣйствіе раскаянія не даетъ однако

мужу, отцу, права наследовать отъ жены или дѣтей;—по мѣнѣю однако нѣкоторыхъ законовѣдцевъ (Малеки) отецъ, въ настоящемъ случаѣ наследуетъ отъ дѣтей, если послѣ нихъ не осталось вовсе ни какихъ другихъ наследниковъ.

Кромѣ вышеозначеннаго случая раскаянія, дѣти, кои находятся подъ вліяніемъ *ле'она*, произнесеннаго противъ ихъ матери, не наследуютъ отъ отца, по постановленіямъ Суннитовъ.—Шиты предоставляютъ имъ право это подъ условіями, указанными нами на страницахъ 52, 123.

Совершеніе *ле'она* основано на ст. 6 и 9 суре XXIV. Вслѣдствіе приключенія, случившагося съ женою Могаммеда А'ише въ походѣ противъ племени Бени уль мюстеликъ, когда злые языки обвиняли ее въ любовномъ прегрѣшеніи съ Сафваномъ Ибне уль мо'аттель, ниспослана была суре, по которой, для обвиненія женщины въ прелюбодѣянніи, необходимо четыре достовѣрныхъ свидѣтеля. Обвиненіе безъ свидѣтелей считается клеветою, и подвергаетъ провинившихся въ такомъ поступкѣ лицъ тѣлесному наказанію, осьмидесяти ударамъ плетью, и лишаетъ ихъ навсегда общественнаго довѣрія. Честь А'ише и честь супруга были возстановлены божественнымъ откровеніемъ. Но какъ, съ другой стороны, въ подобныхъ случаяхъ рѣдко возможно располагать четырьмя свидѣтелями,—а случаи подозрѣнія возможны, то въ той же суре постановлено, что если мужъ не имѣетъ свидѣтелей, но внутренне убѣжденъ въ развратной жизни жены своей, въ прижитіи дѣтей отъ другаго,—то онъ можетъ произнести надъ нею *ле'онъ*. Дѣйствию этому придаетъ особая ошціальность и особая гласность. *Ле'онъ* произносится при многихъ свидѣтеляхъ, не менѣе четырехъ, и по

мѣнѣнію нѣкоторыхъ законовѣдцевъ, при сточеніи народа. Казій долженъ сидѣть въ мечети на своемъ мѣстѣ спиною къ *кеблею*; передъ нимъ съ правой стороны долженъ стоять мужъ, а по правую сторону мужа, жена. До произнесенія *ле'она*, казіи увѣщеваетъ супруговъ, и долженъ стараться склонить ихъ къ примиренію. Если супруги настаиваютъ на намѣреніи своемъ, то мужъ долженъ сперва прочесть четыре раза *сине*, состоящее въ слѣдующихъ словахъ: «Свидѣтельствую предъ Единымъ Богомъ, что справедливо сказано мною то, въ чемъ обвиняю ее, жену мою», или «что видѣлъ ее, совершающую преступленіе прелюбодѣянія», или «что беременность ея происходитъ не отъ меня». Послѣ четырехкратнаго произнесенія этой присяги, мужъ добавляетъ проклятіе, слѣдующими словами: «Да будетъ надо мною проклятіе Бога, если говорю несправедливо». Жена, которая чувствуетъ себя виновною, читаетъ четыре же раза отвѣтное *сине*, отрицающее тѣми же словами то, въ чемъ мужъ ее обвиняетъ, и засимъ прибавляетъ проклятіе: «Да накажетъ меня Богъ, если онъ говоритъ правду». Слѣдующіе принципы о равноправности мусульманъ между собою, законовѣдцы предоставили и женѣ, хотя о томъ въ Коранѣ не сказано, то же право произнесенія проклятія надъ мужемъ, если она подозрѣваетъ его въ развратной жизни. Вслѣдствіе этого и устанавливается различное положеніе лицъ въ отношеніи наслѣдственныхъ правъ по произнесеніи *ле'она*. См. Изд. Нач. Мус. Зак. стр. 345—348. Реггон. I. с. III 45 и слѣд. VI. 430.

6) *Гайбете ве мюнкет'э* غایبیت و منقطه, Сокрытіе, бѣгство, безвѣстное отсутствіе, до извѣстнаго срока даетъ казію

право приостанавливать раздѣлъ наслѣдства; засимъ, въ теченіе другаго срока, отдѣляется часть, могущая слѣдовать отсутствующему, а прочее раздѣляется между наличными наслѣдниками. Наконецъ, по минованіи сего втораго срока, отсутствующій объявляется умершимъ, и часть его переходитъ къ другимъ наслѣдникамъ, бывшимъ на лицѣ при смерти собственника, или къ ихъ наслѣдникамъ (*).

Въ отношеніи сего послѣдняго срока имѣются между законовѣдцами разныя мнѣнія. Одни считаютъ достаточнымъ истеченіе десяти лѣтъ со времени открытія наслѣдства и удостовѣренія о безвѣстномъ отсутствіи, бѣгствѣ, укрывательствѣ наслѣдника; другіе требуютъ истеченія 60, 80, 90 лѣтъ; наконецъ, крайнимъ предѣломъ для законности признанія отсутствующаго умершимъ, считаютъ достиженіе отсутствующимъ ста двадцати лѣтъ со дня рожденія, т. е. если неизвѣстно-отсутствующее лицо имѣло тридцать лѣтъ въ моментъ своего сокрытія, то слѣдуетъ обождать съ раздѣломъ его части еще девяносто лѣтъ. Болѣе же принятое мнѣніе то, по которому требуется истеченіе осьмидесяти лѣтъ, причемъ принимаются въ расчетъ, какъ выше сказано, годы отъ рожденія (**).

Первый срокъ о приостановленіи раздѣла наслѣдства зависитъ вполне отъ усмотрѣнія казія. (См. ниже сего, стр. 96) (1).

(*) Правила, въ этой статьѣ изложенныя, относятся въ равной степени какъ къ лицу, которому слѣдуетъ получить наслѣдство, такъ и къ лицу отсутствующему, оставившему наслѣдство.

(**) См. примѣръ въ приложеніи № 27.

(1) Срокъ безвѣстнаго отсутствія, по истеченіи котораго испрашивается право наслѣдованія, опредѣляется, по Свод. Зак. Т. X ч. I ст. 1243—1246, общій десятилѣтній.

Беременность женщины при смерти собственника ставитъ ее всегда въ положеніе наслѣдницы при дѣтяхъ (см. ниже сего, о порядкѣ наслѣдованія вдовъ и матерей). При раздѣлѣ наслѣдства въ этомъ случаѣ, отдѣляется на долю имѣющаго родиться ребенка, часть равная той, которая слѣдовала бы дѣтямъ мужескаго пола. Если же родится дочь, то половина переходитъ въ раздѣлъ къ прочимъ наслѣдникамъ. Наконецъ, если ребенокъ родится мертвымъ, то матери прибавляется третья часть изъ доли, отчисленной ребенку, имѣющему родиться.

См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 405—407. Macnaghten. I. с. ст. 101—105. Perron. I. с. VI. 347, 439 и слѣд. О срокѣ беременности женщинъ въ некоторые законовѣдцы Суннитскаго раскола принимаютъ замѣчательныя цифры: такъ *Абу Ханифе* допускаетъ двухъ-годичный срокъ (согласно мнѣнію и изреченію *А'ише*); *Шафій* четыре-годичный, наконецъ *эль Эмхри*, еще съ большею наивностію, считаетъ возможнымъ беременность втеченіе семи лѣтъ. *Малекиты* равномерно допускаютъ четырехлѣтній, даже пятилѣтній срокъ (Perron. I. с. III 70, 71). *Шиты* одни, рационально, ограничиваютъ дальнѣйшій срокъ десятью мѣсяцами. Для признанія же законности рожденія ребенка относительно ближайшаго срока родовъ, всѣ законовѣдцы единогласно принимаютъ срокъ шестимѣсячный. Ср. Свод. Зак. Т. X ч. I ст. 119, 125, 130, 131.

ГЛАВА ЧЕТВЕРТАЯ.

О ПОРЯДКѢ НАСЛѢДОВАНІЯ.

Правила о порядкѣ наслѣдованія и объ опредѣленіи слѣдующихъ разнымъ лицамъ наслѣдственныхъ частей—составляютъ важнѣйшую часть ученія о наслѣдствѣ.—Собственно по этому отдѣлу предоставляется казуистикѣ особый просторъ. Исключительными причинами тому служить: во 1-хъ) многоженство и пристрабающія отъ сего разныя родственныя связи, и во 2-хъ) права на совмѣстное одновременное наслѣдованіе разныхъ лицъ, съ предоставленіемъ имъ различныхъ наслѣдственныхъ частей, измѣняющихся въ размѣрѣ своемъ, смотря по тому, съ кѣмъ именно они совмѣстно наслѣдуютъ.

По исключительности положенія мусульманскаго права въ семъ отношеніи, необходимо предварительно разъяснить нѣкоторыя особенности сего права, что и составитъ предметъ изслѣдованій нашихъ въ слѣдующемъ первомъ отдѣленіи настоящей главы.

ОТДѢЛЕНІЕ ПЕРВОЕ.

Общія положенія.

Роды наслѣдниковъ и виды раздѣла наслѣдства.

Пророкъ Ислама, хотя и указывалъ, — какъ сказано выше сего (стр. 1), на особую важность ученія о наслѣдствѣ, не разрѣшилъ однако, въ Коранѣ, всѣхъ случаевъ, относящихся до сего предмета. Остались пробѣлы, которые слѣдовало пополнить. Вслѣдствіе сего установились по праву о наслѣдствѣ, два вида правилъ: основныя и послѣдующія.

По изрѣченію Магоммеда, самъ Богъ опредѣлилъ право каждаго наслѣдника, и укрѣпилъ оное положительными постановленіями.—Все что сказано о семъ предметѣ въ Коранѣ (Суре IV), считается посему божественнымъ откровеніемъ, и отиѣнѣ подлежать не можетъ (1). Указанныя въ Коранѣ правила остаются въ неприкосновенной силѣ по всѣмъ расколамъ Ислама.

Послѣдующія постановленія опредѣлены на основаніи преданій, *хедисовъ*, حدیثъ толкованій и положеній первыхъ Халифовъ и ученій имамовъ, основателей расколовъ (2). По этимъ правиламъ существуютъ довольно значительныя различія между Суннитами и Шитами, и незначительныя между разными видами Суннитскаго ученія.

По предмету означенія родовъ наслѣдниковъ и видовъ раздѣла наслѣдства, законовѣдцы Шитскаго ученія приняли методу, по которой субъективныя права наслѣдниковъ устанавливаются вслѣдствіе опредѣленія объективнаго

положенія предмета. Сунниты же придерживаются противной методѣ, и изъ субъективнаго положенія наслѣдниковъ выводятъ объективное ихъ право. Въ сущности и тѣ, и другіе приходятъ къ одинаковымъ заключеніямъ, почти къ одному и тому же результату. Такимъ образомъ Шиты различаютъ два вида раздѣла наслѣдства: 1) *азъ роэ мо фе-рез-уллахъ* *برسم ذرائع ما فرض الله* и 2) *бе ресме веросетъ* *برسم ذرائع*. Первый «по повелѣнію Божию, на точномъ основаніи «изрѣченій Корана» указываетъ положительно которыя части слѣдуютъ разнымъ лицамъ. Второй раздѣлъ «по праву наслѣдства» опредѣляетъ переходъ остальнаго, за выдѣломъ законныхъ частей, имущества лицамъ, коимъ не назначено опредѣленныхъ частей, или кои приобрѣтаютъ право на остальное имущество за неимѣніемъ наслѣдниковъ, долженствующихъ, по Корану, получать опредѣленные части (3).

Законовѣдцы Суннитскихъ расколовъ опредѣляютъ различные роды наслѣдниковъ, и, на основаніи принадлежности къ тому или другому роду, указываютъ на части, которыя имъ слѣдуютъ или на размѣръ права ихъ на наслѣдство.

Сунниты различаютъ: 1) *эхле-ферзъ*, *اهل فرض* наслѣдниковъ, имѣющихъ право на опредѣленные части. Мы ихъ назовемъ *наслѣдниками по назначенію*. (Иностранные ученые называютъ ихъ: *legal sharers*,—*héritiers légitimaires*, *Theilnehmer*, *heres ex parte*) и 2) *асебе* *باعتبار* наслѣдники въ остальномъ имуществѣ. Мы ихъ назовемъ *наслѣдниками по праву* (*Residuaries*, *héritiers universels*, *Residuarerben*,

heres ex asse, propro jure).—Сверхъ того имѣется еще третій видъ наслѣдниковъ: боковые родственники, ведущіе происхожденіе свое не чрезъ мужчинъ, а чрезъ женщинъ; они носятъ названіе *зуль-архамъ*, ذوالرحمъ отъ утробы происходящіе. Малекиты, Шафиты и Сеидъ Ибне Сабитъ не предоставляютъ имъ права наслѣдства; по ихъ мнѣнію, если нѣтъ ни *эхле-фержъ*, ни *асебе*, то наслѣдство обращается въ *бейтъ-уль-моль* (см. ниже, о выморочномъ имѣніи). Аземиты допускаютъ ихъ къ наслѣдству, если нѣтъ лицъ двухъ первыхъ разрядовъ, а Шиты, сверхъ того, предоставляютъ нѣкоторымъ лицамъ *зуль архамъ* и право совмѣстнаго наслѣдованія съ другими *асебе*.

Наслѣдниками по назначенію считается 12 лицъ: 4 мужчины и 8 женщинъ, а именно: 1) отецъ, 2) дѣдъ съ отцовской стороны, 3) братъ единоутробный, 4) мужъ (вдовець), 5) жена (вдова), 6) дочь, 7) внука отъ сына, 8) родная сестра, 9) единокровная сестра, 10) единоутробная сестра, 11) мать, и 12) бабка съ отцовской стороны.

Наслѣдниками по праву считаются: 1) прямые нисходящіе, 2) восходящіе отъ родителей, 3) нисходящіе отъ отца: братья, племянники и т. д., 4) нисходящіе отъ дѣда и отъ прадѣда (4).

По Шитскому ученію всѣ наслѣдники, получившіе части по праву *эзъ роэ мо фержезъ уллахъ*, могутъ получить остальное имущество по праву *ресме веросетъ*, т. е. согласно терминамъ Суннитовъ: всѣ наслѣдники по назначенію могутъ въ извѣстныхъ случаяхъ (если нѣтъ вовсе другихъ

наслѣдниковъ) сдѣлаться наслѣдниками по праву. Сунниты предоставляютъ право это лишь нѣкоторымъ лицамъ, какъ о томъ будетъ сказано ниже сего, въ слѣдующихъ отдѣленіяхъ этой главы. Между наслѣдниками по праву, нѣкоторыя лица никогда не могутъ сдѣлаться наслѣдниками по назначенію, какъ-то: всѣ нисходящіе мужескаго пола, братья родные и единокровные. Наконецъ есть лица, которыя, по постановленіямъ Суннитовъ, считаются въ одно и то же время и *эхле-ферэзъ* и *асебе*, а именно: отецъ, дѣдъ и двоюродный братъ съ отцовской стороны,—если онъ въ то же время единоутробный братъ умершаго.

1) Perron l. c. VI. p. 473.

2) Ср. Изл. Нач. Мусульм. Зак. стр. 14 и слѣд.

3) Второй способъ называется также: *эль реддъ*, رَدٌّ (the return), возвращеніе или обращеніе остатка всего наслѣдства, за надѣленіемъ опредѣленныхъ частей, къ лицамъ, имѣющимъ право на наслѣдство по назначенію, т. е. получившимъ уже свои узаконенныя части.

4) Законовѣдцы различаютъ три вида *асебе*: 1) *эль асебе би нефсихи*—лица мужескаго пола, состоящія въ родствѣ съ умершимъ чрезъ посредство однихъ мужчинъ, 2) *эль асебе би кайрихи*, лица женскаго пола, которыя имѣютъ право на наслѣдство при мужчинахъ (сестра при братѣ) и 3) *эль асебе мо кайрихи* лица женскаго пола, которыя становятся наслѣдницами по праву при другомъ лицѣ женскаго же пола (сестра при дочери).—Perron l. c. VI. p. 469 note 15 V. p. 544. note 19: «*Asib* signifie qui est autour, auprès.» Право кровомщенія предоставляется *асебе*. Женщины составляютъ въ этомъ случаѣ третью, послѣднюю категорію.

См. Perron l. c. V. p. 350, 385, 544, 545—Vincent, legis. crim. mus. p. 65, 75.

Устраненіе отъ наслѣдства и уменьшеніе правъ,—хеджбъ.

Хеджбъ حجبъ бываетъ двухъ родовъ: *хермонъ* حرمانъ полное или *нюксонъ* نقصانъ неполное, съ убыткомъ.—Въ первомъ случаѣ нѣкоторые наслѣдники совершенно исключаютъ другихъ, во второмъ,—части нѣкоторыхъ наслѣдниковъ уменьшаются смотря по тому, съ какими другими лицами они одновременно, совмѣстно наслѣдуютъ.

Хеджбъ есть условное устраненіе отъ наслѣдства;—не слѣдуетъ смѣшивать онаго съ *мевонé* и *ирсъ*, безусловнымъ устраненіемъ, т. е. съ потерю вообще права на наслѣдство, какъ сказано выше сего, въ главѣ III.

Между наслѣдниками по праву, ближайшіе исключаютъ дальнѣйшихъ; къ нимъ примѣняется одно *хеджбъ хермонъ*.—Относительно наслѣдниковъ по назначенію дѣйствуетъ и *хеджбъ хермонъ*, и *хеджбъ нюксонъ*.

Подробности по сему предмету изложимъ въ слѣдующей статьѣ о степеняхъ родства, и заси́мъ укажемъ приложеніе къ дѣлу правилъ *хеджбъ* въ другихъ отдѣленіяхъ настоящей главы о порядкѣ наслѣдованія разныхъ лицъ.

Степени родства.

Степени родства, о коихъ упоминается въ мусульманскомъ правѣ (по ученію Шитовъ),—имѣютъ у мусульманъ не то значеніе, какъ въ законодательствахъ Запада.—Степеню считается цѣлый разрядъ наслѣдниковъ, и преиму-

щественное право на наслѣдство разрѣшается не близостью родства каждой отдѣльной личности отъ умершаго собственника, а принадлежностью ея къ опредѣленному разряду наслѣдниковъ.

Мусульманское право указываетъ на три степени родства при наслѣдствѣ:

1 степень: родители, дѣти и внуки и т. д.

2 степень: братья, сестры и предки.

3 степень: дяди, тетки и прочіе дальніе родственники по всѣмъ боковымъ линіямъ.

Первая степень всегда исключаетъ вторую, вторая третью. Въ каждой же степени близость родства съ умершимъ между лицами, пользующимися совмѣстнымъ правомъ наслѣдства, не имѣетъ вліянія на это право, но можетъ представить случаи *хедажбъ нюксонъ*, т. е. уменьшенія размѣра въ полученіи наслѣдственной части. Такъ напр. родители при дѣтяхъ получаютъ одну шестую часть,—безъ нихъ же принимаютъ все наслѣдство.

По Суннитскимъ постановленіямъ между наслѣдниками по праву устанавливается слѣдующій послѣдовательный, преимущественный порядокъ: 1) сынъ, 2) внукъ, правнукъ и т. д., 3) отецъ (*) 4) дѣдъ, прадедъ и т. д. 5) родной братъ, 6) братъ единокровный, 7) сынъ роднаго брата, 8) сынъ единоутробнаго брата, 9) родной дядя, 10) дядя по одному отцу, 11) дядя отъ дѣда, 12) освобожденный

(*) Отецъ при жизни сына или внука и т. д. не можетъ сдѣлаться наслѣдникомъ по праву, но не лишается своего права на наслѣдство въ качествѣ наслѣдника по назначенію.

невольникъ и его асбе, и наконецъ 13) бейтъ - уль-моль.

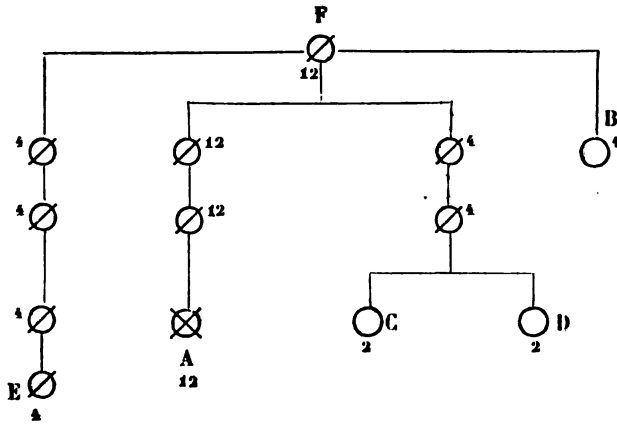
Во всѣхъ исчисленныхъ тринадцати разрядахъ наследниковъ, предыдущій разрядъ исключаетъ вполне всѣ послѣдующіе. Такимъ образомъ: внукъ не наследуетъ, если умершій оставилъ другаго сына; отецъ (*) не наследуетъ, когда имѣется на лице внукъ, дѣдъ при отцѣ и т. д.

Аземиты (Суннитскаго ученія), согласно съ постановленіемъ Шіитовъ, не принимаютъ 13-го разряда, т. е. *бейтъ-уль-моль*, если имѣются на лице дальніе родственники, происходящіе отъ женщинъ. По мнѣнію ихъ, наследство обращается въ *бейтъ-уль-моль* лишь тогда, когда нѣтъ вовсе ни какихъ наследниковъ.—(См. ниже, о выморочномъ имѣніи.)

Для наглядности по этой статьѣ представимъ слѣдующіе два примѣра, причемъ замѣтимъ, что въ боковыхъ линіяхъ раздѣлъ частей производится (вслѣдствіе принципа о правѣ представленія по восходящей линіи), не поголовно, а поколѣнно.

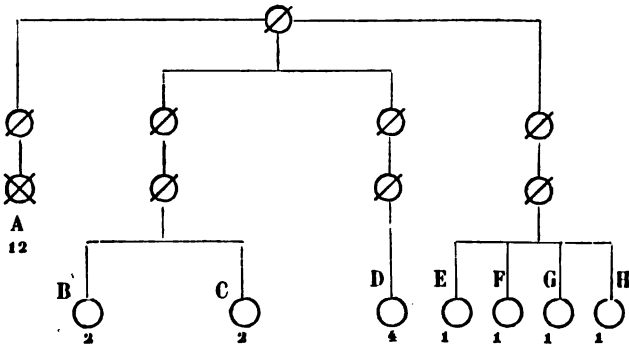
(*) Т. е. какъ наследникъ по праву.

Примѣръ № 1.



Въ примѣрѣ этомъ мы видимъ, что собственникъ А оставилъ по себѣ двоюроднаго дѣда В, состоящаго съ нимъ, по исчисленію западныхъ законодательствъ, въ четвертой степени родства; двухъ троюродныхъ братьевъ С и D, состоящихъ въ шестой степени, и наконецъ троюроднаго племянника Е. въ седьмой степени родства. По законодательствамъ Запада, все наслѣдство перешло бы къ В; по мусульманскому же праву, близость этой степени родства не даетъ права на наслѣдство; оно, по праву представленія въ восходящей линіи, переходитъ къ F, оставившему по себѣ нисходящихъ, и отъ него раздѣляется поколѣнно между его наслѣдниками, т. е. все имѣніе А, предполагая оное состоящимъ изъ двѣнадцати частей, переходитъ къ отцу его, отъ него къ дѣду, и наконецъ къ прадѣду F; засимъ раздѣляется на три равныя части: В получаетъ изъ всего наслѣдства одну треть, т. е. четыре части, С=двѣ D=двѣ и Е=четыре.

Примѣръ № 2.



Въ этомъ примѣрѣ наслѣдство А изъ двѣнадцати частей распредѣляется между наслѣдниками его, состоящими въ одинаковой степени родства съ нимъ, не поравну, а поколѣбно. В и С получаютъ по двѣ части, D—четыре а Е, F, G и H по одной части.

Ср. Свод. Зак. Т. X. Ч. I. ст. 1114, 1118, 1121—1122. Франц. Гр. Пр. С. С. 733—738.—Римское право и Саксонское Гражд. право опредѣляютъ (подобно Шитскому учению)—разные разряды наслѣдниковъ (*ordines, Classen*), съ исключеніемъ лицъ послѣдующаго разряда отъ наслѣдованія при существованіи лица предъидущаго разряда. По Римскому праву первый разрядъ составляютъ: нисходящіе, второй: восходящіе, родные братья и сестры и ихъ потомство; третій: единокровные и единоутробные братья и сестры и ихъ потомство, и четвертый: прочіе дальніе родственники.—По Саксонскому праву: первый разрядъ нисходящіе; второй восходящіе, третій братья и сестры съ ихъ потомствомъ, а четвертый прочіе родственники.—Nov. 118.—Сакс. право § 2026 и сл.

Открытие наследства.

Наслѣдство открывается со дня смерти собственника. Какъ мы указали уже выше, отреченія отъ наслѣдства между мусульманами не предвидится, а посему и вызововъ къ наслѣдству не дѣлается.—Подобные вызовы, имѣющіе, по законодательствамъ Запада, двоякую цѣль: охраненіе интересовъ наслѣдниковъ и кредиторовъ, по мусульманскому праву—безполезны и въ томъ, и въ другомъ случаѣ: ибо право Ислама не признаетъ давности ни въ приобрѣтеніи, ни въ утратѣ правъ. Несвоевременною явкою для полученія наслѣдства никто изъ лицъ, имѣющихъ право на часть изъ онаго, не лишается ея, точно такъ же и кредиторъ во всякое время можетъ предъявлять и доказывать свое право.

См. вѣмецк. перев. Излож. Нач. Мус. Зак. стр. 57.— Давность (по срокамъ одного года и двухъ и трехъ лѣтъ) имѣетъ впрочемъ мѣстовъ отношеніи приобрѣтенія предметовъ, отданныхъ или взятыхъ для личнаго употребленія, какъ-то платья, лошадей и т. п. и вещей, сеуженныхъ отцемъ дочери въ видѣ приданого. *Regon*, I. c. V. 340, 341 и II. 477. Сверхъ сего, въ видѣ исключенія, давность можетъ быть примѣнена къ случаямъ, когда, за истеченіемъ долгаго времени, невозможно чрезъ свидѣтелей доказывать право собственности надъ вещью, находящеюся въ пользованіи у другаго лица.— *Regon*. I. c. V. 339.—Свод. Зак. Т. X. ч. I ст. 1222 п. I, 1254.—Случай открытія наслѣдства вслѣдствіе лишенія всѣхъ правъ состоянія (п. 2 ст. 1222) не существуетъ по законамъ Ислама.—Ср. Т. X. ч. I. 1239 и сл. 1255.; ст. 1162—1246; Т. X. ч. II ст. 218 и сл.

Предварительныя дѣйствія при открытіи наслѣдства, разсмотрѣніе правильности распоряженій умершаго и правъ наслѣдниковъ.

Раздѣлъ наслѣдства производится казіемъ, который обязанъ прежде всего уплатить издержки по болѣзни, по погребенію и всѣ долги умершаго. (*) За симъ онъ приводитъ въ исполненіе духовное завѣщаніе, если оно существуетъ или послѣднюю волю и всякую изустную память, если она подтверждается показаніями свидѣтелей; остальное имущество поступаетъ въ раздѣлъ (1).—До приведенія въ исполненіе всего вышеизложеннаго, наслѣдники не имѣютъ права вступать въ наслѣдство.

Для установленія правъ наслѣдства разныхъ лицъ, казій требуетъ удостовѣренія въ томъ, что смерть собственника дѣйствительно послѣдовала, и что нѣтъ другихъ наслѣдниковъ, кромѣ явившихся лицъ. Удостовереніе это, по мнѣнію мусульманскихъ законовѣдцевъ, не трудно къ полученію отъ членовъ общества, въ средѣ коего жилъ умершій, отъ его сосѣдей, по народной молвѣ (*notoriété publique*); достаточно впрочемъ для сего и одно завѣреніе самихъ наличныхъ наслѣдниковъ. Относительно же приведенія въ ясность и опредѣлительность всѣхъ долговъ умершаго представляется нѣкоторое затрудненіе на томъ основаніи, какъ говорятъ законовѣдцы, что долги, обыкновенно, дѣ-

(*) Сверхъ сего необходимо, на основаніи другихъ постановленій, исполнить предварительно до раздѣла наслѣдства, слѣдующее: выдать залоги, уплатить зекатъ, причитающійся еще съ умершаго, (освободить невольницу *уммевеледъ*) и выдать товаръ несостоятельнаго должника.

лаются негласнымъ образомъ, и посему могутъ быть безъизвѣстными самимъ наслѣдникамъ.—При знаніи же о таковыхъ долгахъ, сокрытіе оныхъ предъ казіемъ немислимо по мусульманскому праву, потому что оно никогда не послужитъ въ пользу наслѣдниковъ при несуществованіи сроковъ на предъявленіе долговыхъ требованій, при несуществованіи давности.—Въ случаяхъ сомнѣнія по предметамъ, для коихъ казію необходимо полное удостовѣреніе, онъ можетъ отложить раздѣлъ имѣнія на время, достаточное, по его мнѣнію, для полученія свѣдѣній о наслѣдникахъ и обо всѣхъ долгахъ.—Дѣйствіе это исполняется въ виду пользы самихъ наслѣдниковъ, чтобы не обременять ихъ впоследствии или новымъ раздѣломъ или удовлетвореніемъ кредиторовъ.

По уплатѣ долговъ, казіи распоряжается приведеніемъ въ исполненіе всего того, что назначено, по духовному завѣщанію, на богоугодныя дѣла, въ пользу обществъ и частныхъ лицъ. Казіи охраняетъ въ этомъ случаѣ интересы какъ тѣхъ, въ пользу коихъ сдѣлано распоряженіе, такъ и наслѣдниковъ. При жизни своей, каждое лице имѣетъ право распоряжаться всякимъ имуществомъ, ему принадлежащимъ вполне, по своему усмотрѣнію, и если лице, въ пользу коего сдѣлано отчужденіе, вступило во владѣніе имуществомъ, то никто изъ наслѣдниковъ, по смерти собственника, не имѣетъ права требовать отъ него причитающейся ему наслѣдственной части. Право же распоряженія имѣніемъ на случай смерти, по всѣмъ ученіямъ, подчинено ограниченію, и мы увидимъ ниже, что даже дары при жиз-

пи и посвященіи, сдѣланные во время тяжелой болѣзни, отъ которой послѣдовала смерть, подлежатъ тому же ограниченію на томъ основаніи, что всякое предсмертное распоряженіе имѣетъ видъ отчужденія на случай смерти. *Хедисъ*, преданіе Пророка, принимаемый всѣми ученіями, положительно воспрещаетъ отчужденіе по духовному завѣщанію болѣе трети своего имущества.

Право распоряженія имѣніемъ и по смерти, съ одной стороны есть послѣдствіе устройства семейнаго быта, а съ другой—проистекаетъ отъ понятій о правѣ собственности.—Мы видѣли выше (стр. 23), что древнее германское право не допускало завѣщательныхъ распоряженій: тамъ, гдѣ все имущество есть достояніе рода, семейства, гдѣ глава семейства распоряжается, при жизни, одинъ всѣмъ имуществомъ, потому что въ лицѣ его сосредоточиваются значеніе, власть, могущество рода или семейства, и гдѣ со смертію его всѣ права его исчезаютъ,—тамъ, по принципу, недопустительна и мысль о правѣ распоряженія имѣніемъ по смерти. При значеніи индивидуальности въ мусульманскомъ обществѣ и въ семейномъ быту, невозможно было законодателю Ислама отнять у мусульманина исполнѣ право распоряжаться имѣніемъ и на случай смерти.—Могаммедъ въ этомъ случаѣ конечно не имѣлъ въ виду ни воззрѣнія Платона, который находилъ, что имущество не принадлежитъ неограниченно одному собственнику, ни воззрѣнія, высказаннаго впоследствии Гроціусомъ и Пуффендорфомъ, которые выводили право завѣщательныхъ распоряженій изъ права естественнаго;—еще менѣе

могло прийти ему на мысль ииѣніе пѣкоторыхъ новѣйшихъ юристовъ и философовъ, которые, основывая право собственности на трудъ и пріобрѣтеніи, отвергають въ принципѣ право завѣщаній, право распоряженія имѣніемъ по смерти (2). Могаммедъ почерпнулъ воззрѣніе свое о правѣ распоряженія имѣніемъ на случай смерти, изъ практической жизни,—изъ тѣхъ данныхъ человѣческой дѣятельности, которыя существовали въ его время, точно такъ же, какъ онѣ существуютъ и нынѣ.—Съ одной стороны ему представлялась невозможность, какъ сказано выше, воспретить вполне мусульманамъ распоряжаться и по смерти своей имѣніемъ, ими самими заработаннымъ или по иному способу пріобрѣтеннымъ,—съ другой же стороны практика доказывала, что всѣ предсмертныя распоряженія дѣлались въ наибольшихъ случаяхъ или въ поощреніе безнравственности или вообще въ пользу лицъ, умѣвшихъ хитростью и потворствомъ страстямъ, снискать себѣ расположеніе дарителя (3).

Какъ по прочимъ дѣйствіямъ гражданской жизни, такъ и по духовнымъ завѣщаніямъ, пророкъ Ислама прибѣгнулъ къ безошибочному способу установленія законности своего распоряженія: онъ придалъ ему характеръ религіозный.—О постановленіяхъ по духовнымъ завѣщаніямъ упомянуто въ Коранѣ только слегка; они подведены подъ права, которыя пріобрѣтаются по законному наслѣдству, и подъ правила, предписанныя Кораномъ о благотворительныхъ дѣйствіяхъ, о попеченіи о бѣдныхъ, о сиротахъ. Отступленіе отъ этихъ правилъ подвергаютъ мусульманъ

нареканію въ здѣшней и наказанію въ будущей жизни. (4) Коранъ повелѣваетъ: Суре II ст. 176: «Если кто изъ «васъ, владѣющій имѣніемъ, чувствуетъ приближеніе «смерти, да назначитъ онъ, духовнымъ завѣщаніемъ, по «справедливости, что либо своимъ родителямъ и другимъ родственникамъ.» Такимъ образомъ право распоряженія по смерти стѣснено, въ божественномъ откровеніи, указаніемъ лицъ, въ пользу коихъ совѣтуется дѣлать завѣщательное распоряженіе.—Совѣтъ же Корана для благочестиваго мусульманина—есть безусловное повелѣніе.—Далѣе стихи 77 и 172, той же суре, въ которыхъ говорится: «Справедливость (благочестіе) состоитъ въ томъ, чтобы изъ «любви къ Богу, назначать часть своего имущества родственникамъ, сиротамъ, бѣднымъ и т. д.»—представляютъ мусульманамъ возможность и поводъ дѣлать завѣщанія и въ пользу постороннихъ лицъ, при условіи бѣдности и сиротства.—Наконецъ общее побужденіе мусульманъ къ благотворительности, къ содѣйствію общественному благу, породило пожертвованія на богоугодные предметы, на общую пользу.—При вліяніи духовенства на всѣ мірскія дѣла мусульманъ, на всю гражданскую ихъ жизнь, дѣйствія послѣдняго рода особо поощрялись, къ чему впрочемъ содѣйствовало и установленіе деспотической власти правителей въ мусульманскихъ странахъ. *Имобилизуя* часть своего имущества въ пользу не только всего общества, но и отдѣльныхъ установленій и даже отдѣльныхъ членовъ своего же семейства, мусульмане, объявленіемъ имущества своего *вакфъ* или *хубусъ*, придавали своимъ дѣйствіямъ ре-

лигіозный характеръ, и тѣмъ ограждали оныя отъ покуше-
ній и захвата мірскими властями.

Подчипивъ дѣйствія по духовнымъ завѣщаніямъ прави-
ламъ о наслѣдствѣ по закону, на указанномъ нами выше
сего основаніи, Могаммедъ, предусматривая однако воз-
можность слишкомъ щедраго распредѣленія имущества
между одними лицами, въ ущербъ другимъ лицамъ, поста-
новилъ правило, ограничивающее, положительнымъ обра-
зомъ, право распорядиться имуществомъ на случай смерти.
Мусульманину въ семь случаевъ предоставляется право рас-
порядиться только одною третью всего имущества.

Изреченіе пророка Ислама о семь предметѣ послѣдовало
вслѣдствіе запроса Саада Ибне Абу Ваккаса о дозволеніи
передать по смерти своей все имѣніе единственной
дочери. (5) Если завѣщано болѣе одной трети всего иму-
щества, то, по постановленіямъ Суннитовъ, вычи-
тается отъ каждаго лица, получающаго даръ, легать,
въ соразмѣрности, опредѣленная часть. Шіиты допускаютъ
еще другой способъ уменьшенія части завѣщаннаго иму-
щества и доведенія оной до законной трети наслѣдства, а
именно: въ томъ случаѣ, если одному лицу предоставляется
треть оставшагося имущества, а другому одна шестая
часть, приводится въ исполненіе первое назначеніе, а вто-
рое не имѣетъ заснмъ обязательной силы.

Для полнаго уясненія предмета о духовныхъ завѣща-
ніяхъ, укажемъ въ слѣдующихъ статьяхъ на существенныя
постановленія мусульманскаго права о духовныхъ завѣща-
ніяхъ, и заснмъ разсмотримъ постановленія о разныхъ спо-

собахъ безмезднаго отчужденія собственности, о конхъ мы упоминали въ настоящей статьѣ.

1) См. Из. Нач. Мус. Зак. стр. 426. Perron. l. c. I. p. 292, VI. 322—324, 470. Sicé l. c. p. 204, 209. Ко-ранъ IV. 14.

2) Монтескье, въ извѣстномъ сочиненіи своемъ «*Esprit des lois*», Т. 3. p. 309, говоритъ: «Порядокъ «наслѣдства по закону и по завѣщанію зависитъ отъ «дѣйствующихъ принциповъ политическаго и граждан-«скаго права,—и не истекаетъ изъ права естественна-«го. Давать пропитаніе дѣтямъ—есть обязанность есте-«ственная; предоставлять имъ наслѣдство—обязанность «по гражданскому или политическому праву.» Въ древ-нихъ Аѳинахъ, законъ Солона положительнымъ обра-зомъ ограничиваетъ право завѣщательное въ пользу членовъ своего семейства: *Extra gentem familiamque: «heredem ne scribito.*» *Potterus—Lois attiques. Plutarque: «Hommes illustres.*» I. Solon. XL. p. 325. Могаммедъ могъ имѣть въ виду это постановленіе, но онъ не имѣлъ рѣшимости,—быть можетъ и по видамъ полити-ческимъ и теократическимъ,—ограничивать завѣщатель-ныя распоряженія въ пользу однихъ лицъ семейства.

3) *Dulau l. c. p. 265: «Tandis que certains membres «de la famille, âmes fières et vertueuses, sont déshérités «ou désavantagés, parcequ'ils ne peuvent pas descendre à «de bas artifices qui leur assureraient la faveur,—les avan-«tages testamentaires sont acquis à ceux qui sont assez «lâches et assez hypocrites pour caresser les vices et les «goûts d'un viellard capricieux. Quand les faveurs sont «accordées à des étrangers, quel en est le mobile? L'histoi-*

«re des courtisanes y répondrait d'une manière énergique».

4) Dulau l. c. p. 269: «Pour mieux assurer l'exécution de ses dernières volontés, le testateur a presque toujours la précaution de faire des legs pieux aux mosquées et aux ministres de la religion. C'est ainsi qu'en intéressant le ciel, il imprime un caractère de sainteté à son testament.—Ce serait une espèce de profanation et desacrilégo, que d'en contester la validité».

5) Шпренгеръ I. c. I, 378.—Хедвсъ-Мослпма.—ч. II, 473. Новѣйшія законодательства, согласно римскому праву, клонятся къ стѣсненію неограниченнаго права распоряженія на случай смерти.—Lex falcidia ограничиваетъ право это тремя четвертями наслѣдства. J. II, 22, D. 35, 2, 3.—Французскій Code civil распространяетъ стѣсненіе вообще на всѣ дарственные распоряженія и при жизни, и на случай смерти (art. 913—916); распоряженіе ограничивается половиною, третьей и четвертою частью всего имущества, смотря по тому, какое число наслѣдниковъ остается по нисходящей и по восходящей линіямъ.—Русское право, не допуская распоряженій родовымъ имѣніемъ по духовному завѣщанію, ни мало не ограничиваетъ права этого относительно имѣнія благопріобрѣтеннаго. X ч. I ст. 1067, 1068.—Саксонское гражданское право 1863 г. не устанавливаетъ ни какого ограниченія въ подобныхъ распоряженіяхъ.

Постановленія о духовныхъ завѣщаніяхъ.

Предметы завѣщаемые и лица, въ пользу коихъ дѣлается завѣщаніе, должны быть обозначены ясно и опредѣлительно. (Св. Зак. X ч. 1 ст. 1026 и 1027).—Казій, усматри-

вая неясность и неопредѣлительность, уничтожають силу завѣщательнаго распоряженія.—Если же предметъ завѣщаемый обозначенъ, но только количество онаго не определено съ точностью, въ такомъ случаѣ, по мнѣнiю нѣкоторыхъ законовѣдцевъ, слѣдуетъ выдать изъ завѣщаемаго лишь шестую часть, по мнѣнiю другихъ, осьмую и даже десятую (1).

По духовному завѣщанiю собственникъ можетъ распорядиться только одной третью всего имущества своего, въ чью бы пользу то ни было (см. выше стр. 100).

Духовныя завѣщанiя имѣютъ только одну дарственную силу, и посему не могутъ заключать въ себѣ распоряженiй о лишенiи кого либо правъ, слѣдующихъ ему по закону.—На семь основанiй отецъ, напимѣръ, не можетъ устранить вовсе отъ наслѣдства одного изъ сыновей своихъ.

Завѣщать дозволяется одни предметы, употребленiе которыхъ дозволяется закономъ для мусульманъ (2).

Для признанiя законности духовнаго завѣщанiя, требуется: 1) относительно личности завѣщателя, чтобы онъ былъ совершеннолѣтенъ, въ здоровомъ умѣ, имѣлъ право располагать собою и имуществомъ, которое распредѣляетъ по завѣщанiю. Шафiнты и Малекиты дозволяютъ впрочемъ и дѣтямъ (не моложе десяти лѣтъ) совершать духовныя завѣщанiя, если они въ состоянiи понять всю важность подобнаго дѣйствiя.—Равномѣрно считаютъ они законными духовныя завѣщанiя отъ лицъ, впавшихъ въ тяжкую болѣзнь, лишившую ихъ языка, но когда знаками могутъ

объяснять волю свою.—Шиты придерживаются также этого мнѣнія, которое опровергается Аземитами (3).

2) Относительно формы, мусульманское право допускаетъ духовныя распоряженія письменныя и словесныя. Необходимое при этомъ условіе есть удостовѣреніе, по крайней мѣрѣ, двухъ благочестивыхъ свидѣтелей. Олографическое (собственноручное) завѣщаніе безъ свидѣтелей не имѣетъ законной силы, на томъ основаніи, что оно не выражаетъ положительной, окончательной воли завѣщателя, и можетъ быть только проектомъ предполагаемаго завѣщанія, который подлежитъ во всякое время измѣненію. Малекиты находятъ однако, что и подобное олографическое завѣщаніе безъ подписи свидѣтелей имѣетъ законную силу, если завѣщателемъ на ономъ, собственною рукою отмѣчено о приведеніи въ исполненіе сего завѣщанія. Письменныя завѣщанія, съ подписью свидѣтелей, свидѣтельствуются казіемъ или въ наибольшихъ случаяхъ пишутся подъ его наблюдениемъ (4).

Духовныя завѣщанія дѣлаются обязательными лишь съ момента смерти завѣщателя; при жизни онъ можетъ измѣнять всякое распоряженіе свое, и при этомъ не стѣсненъ ни какими формами: такимъ образомъ завѣщатель можетъ изустнымъ объявленіемъ воли своей, при свидѣтеляхъ, уничтожить или дополнить распоряженіе, сдѣланное въ письменномъ завѣщаніи, засвидѣтельствованномъ казіемъ, и переданномъ даже къ исполненію казію, или назначенному опекупу или же всякому другому лицу (5). Въ случаѣ предъявленія нѣсколькихъ духовныхъ завѣщаній, по-

слѣднее имѣеть законную силу, если оно измѣняетъ предъидущія; если же послѣднее не отмѣняетъ распоряженій въ другихъ предъидущихъ, то оно считается какъ бы дополнительнымъ завѣщаніемъ, и всѣ завѣщанія приводятся въ исполненіе, но конечно только въ размѣрѣ, объемлющемъ одну треть всего имущества (6).

Съ имущества, доставшагося по завѣщанію не платится ни *зекать*, ни *хюмъ* (7).

Духовныя завѣщанія принадлежатъ къ числу гражданскихъ дѣйствій, требующихъ, для признанія ихъ окончательно совершенными, изъявленія обоюдного согласія— *иджобъ-ве-кабуль* *ایجاب و قبول* и исполненія обряда сдачи и принятія— *теслимъ ве икбозъ* *تسلم و اقباض*. Въ виду сего основнаго правила не подлежатъ исполненію всѣ тѣ распоряженія, по которымъ завѣщается что либо въ пользу умершихъ прежде завѣщателя, безвѣстно отсутствующихъ или скрывшихся лицъ. Они не могутъ ни изъявлять согласія своего, ни принимать завѣщанное имущество. Части, имъ назначенныя, обращаются въ общую наследственную массу, и поступаютъ въ раздѣлъ къ наследникамъ по назначенію и по праву. Дозволяется впрочемъ дѣлать завѣщаніе въ пользу дѣтей, въ утробѣ матери находящихся. Имущество, имъ завѣщанное, приписывается ихъ естественными или назначенными опекунами (8).

Смерть лица до раздѣла имущества, по послѣ завѣщателя не лишаетъ наследниковъ его права на полученіе и принятіе завѣщаннаго ему имущества.

1) Относительно законности завѣщательныхъ распо-

ряженій въ пользу неправовѣрныхъ, имѣются различныя мнѣнія. Малекиты не считаютъ законными завѣщательныхъ распоряженій ни въ пользу неправовѣрныхъ, ни отъ нихъ въ пользу мусульманъ, если неправовѣрные живутъ въ странѣ, не подчиненной власти мусульманъ; въ пользу *зимми*, *م*, неправовѣрныхъ, платящихъ поголовную подать—*джезие*, *جذية* завѣщанія допустительны. Прочіе расколы не столь строги въ этомъ отношеніи; они требуютъ однако, чтобы завѣщаемые предметы сами по себѣ были законные, и чтобы и дозволенные предметы завѣщались на законное употребленіе.—Dulau. l. c. p. 270. Perron. l. c. V. 29. VI. 262.

2) О предметахъ запрещенныхъ, неодобренныхъ, дозволенныхъ и пр. см. переводъ Шерауль Ислама въ главѣ о торговлѣ ст. 1—15. Излож. Нач. Мус. Зак. стр. 123—125.

3) Ср. Св. Зак. Т. X. ч. I ст. 1016—1018, 1019.

4) Противно русскому праву, недопускающему словесныхъ завѣщаній (изустныя памяти) X ч. I, 1023.— Въ отношеніи олографическихъ завѣщаній противно французскому праву С. С. 970. Мусульманское право не требуетъ *подписи* свидѣтелей, а только словеснаго удостовѣренія о заявленной имъ волѣ завѣщателя или объ извѣстности имъ духовныхъ распоряженій, изложенныхъ завѣщателемъ на письмѣ. Несогласно съ русскимъ правомъ, Т. X. ч. I. 1046—1054.

5) Противно русскому праву X. Ч. I. 1031.

6) Излож. нач. Мус. Зак. стр. 300. Perron. VI, 264—270.

7) *Зекатъ* есть дань, которую всякій мусульманинъ долженъ платить для веденія войны противъ невѣрныхъ, для поддержанія Ислама и на содержаніе бѣд-

ныхъ, немущихъ.—*Зекатъ* زكاة, платится со всякаго прибрѣтеннаго вновь, въ извѣстномъ количествѣ, имущества а именно съ золота и серебра, съ хлѣбныхъ произведеній, съ плодовъ, съ животныхъ. *Хюмсъ*, ختمъ пятая часть имѣнія выплачивается разъ навсегда и обращается въ общественную казну мусульманъ. См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 86—91.

8) Ср. Франц. С. С. art. 906.

Объ опекунахъ и опекѣ.

По мусульманскому праву, постановленія объ опекунахъ и объ опекѣ составляютъ часть ученія о духовныхъ завѣщаніяхъ; правила объ опекахъ и правила о духовныхъ завѣщаніяхъ излагаются въ одной главѣ. Въ законодательствахъ Запада, статья объ опекахъ причислена къ постановленіямъ о семейственномъ правѣ.

Могаммедъ, имѣя въ виду важность опеки надъ малолѣтними и вообще надъ лицами, которыя не въ состояніи управлять имѣніемъ своимъ, въ виду приведенія въ исполненіе мысли, постоянно занимавшей его о защитѣ слабыхъ, объ огражденіи личныхъ и вещественныхъ интересовъ ихъ,—придалъ постановленіямъ объ опекѣ такой же религіозный характеръ, какъ и духовнымъ завѣщаніямъ и праву наслѣдства.—Дѣйствія опекуновъ подвергаются контролю общественнаго мнѣнія, контролю всего мусульманскаго общества.—Ихъ ожидаетъ страшное наказаніе въ будущей жизни за всякое умышленное дѣйствіе въ ущербъ лицамъ, состоящимъ подъ ихъ опекою. Коранъ Суре IV. ст. 11 гласитъ: «Тѣ, которые расточаютъ имѣ-

«ніе сиротъ, глотають въ себя огонь, который сожжетъ «всю внутренность ихъ.» Пророкъ Ислама придалъ дѣйствию опекуновъ характеръ религіозный, нравственный, находя недостаточною одну гражданскую отвѣтственность, вслѣдствіе коей, при соблюденіи нѣкоторыхъ формальностей, возможно прикрытіе всякой несправедливости.— Не соблюденіе формальностей, а одно внутреннее намѣреніе устанавливаетъ нравственность, законность дѣйствія. На семъ основаніи дѣйствіямъ опекуна, по мусульманскому праву, предоставляется полный просторъ.—Онъ распоряжается имѣніемъ опекаемаго лица по своему усмотрѣнію, и не стѣсняется ни въ какихъ дѣйствіяхъ даже по отчужденію имѣнія, если, по убѣжденію его, подобное распоряженіе послужитъ въ пользу лица, находящагося подъ его опекою.—Опекунъ можетъ собственно для себя приобрѣтать имѣніе опекаемаго (1).—Опекутъ, имѣющій состояніе, не получаетъ за труды свои вознагражденія; опекунъ же бѣдный, безъ состоянія, беретъ изъ имѣнія малолѣтнаго или инаго лица то, что ему въ дѣйствительности нужно; онъ даже имѣетъ право уплачивать собственные свои долги изъ означеннаго имѣнія.—Во всѣхъ этихъ распоряженіяхъ всегда предполагается добросовѣтность дѣйствія.—Опекунъ не обязанъ отдавать никому постоянной отчетности о дѣйствіяхъ своихъ; при окончаніи опеки, онъ отвѣтствуетъ единственно предъ опекаемымъ имъ лицомъ, а во время дѣйствія опеки, онъ находится подъ контролемъ не только казія, на обязанность коего возложено постоянное попеченіе о сиротахъ и объ всѣхъ лицахъ, состоящихъ подъ опекою,—по

и всего мусульманскаго общества, каждый членъ коего имѣетъ право и обязанность доводить до свѣдѣнія казія объ всѣхъ тѣхъ распоряженіяхъ опекуна, которыя считаетъ предосудительными для опекаемыхъ лицъ. Въ случаѣ спора, опекунъ можетъ, по мнѣнію Аземитовъ, подтвердить законность и добросовѣстность своихъ распоряженій,—присягою. Коранъ (суре IV. ст. 7) совѣтуетъ опекуну отдавать отчетъ, при окончаніи опеки, въ присутствіи свидѣтелей. Неправильныя дѣйствія опекуновъ доказываются на основаніи общественнаго мнѣнія, показаніями свидѣтелей, и въ этихъ случаяхъ, сверхъ матеріальной отвѣтственности ихъ за причиненный ущербъ, — общественное мнѣніе караетъ ихъ тѣмъ, что они признаются неблагочестивыми мусульманами, и тѣмъ лишаются общественнаго довѣрія. Прямымъ и важнѣйшимъ послѣдствіемъ такой потери довѣрія является непріятіе ихъ въ свидѣтели по всѣмъ гражданскимъ и уголовнымъ дѣламъ, и за симъ непорученіе имъ ни какихъ обязанностей въ общественной жизни, для коихъ требуются благочестіе, справедливость, *эдалетъ* عدالت . Если съ одной стороны опекунамъ представляется свобода и особый просторъ дѣйствій, то съ другой стороны мусульманское право не дозволяетъ никому отказываться отъ принятія званія опекуна по назначенію-*кейимъ* См. ниже стр. 111, 112. Послѣдняя, возлагаемая на мусульманъ тягость вознаграждается именно тѣмъ, что она служитъ доказательствомъ полнаго къ нимъ довѣрія.

Изъ всего вышеизложеннаго явствуетъ, на сколько воззрѣніе мусульманъ различно отъ воззрѣнія западныхъ

законодательствъ на одинъ и тотъ же предметъ. Указаніе этихъ различій приводитъ насъ къ выводу, — что дѣйствія мусульманскихъ опекуновъ не могутъ и не должны быть оцѣниваемы по понятіямъ нашимъ, и что если для блага опекаемыхъ лицъ, по законамъ Запада, необходимо подчинить опекуновъ отчетности и отвѣтственности, то столь же необходимо уничтожить и самое первоначальное право назначенія опекуновъ со всѣми проистекающими отъ онаго послѣдствіями, ибо невозможно оставленіе мусульманъ, по одному и тому же предмету, подъ вліяніемъ и дѣйствіемъ двухъ законодательствъ, постановленія коихъ исходятъ изъ совершенно различныхъ точекъ зрѣнія на одинъ и тотъ же предметъ (2).

1) Право это ограничивается впрочемъ тѣмъ, что законъ указываетъ на подобное приобрѣтеніе имущества малолѣтняго, какъ на дѣйствіе, могущее навлечь на опекуна подозрѣніе въ неблагонамѣренности. Малелиты требуютъ даже непремѣнной повѣрки, казіемъ, подобнаго дѣйствія опекуна, и если, по предложенію имущества къ публичной продажѣ на рынкѣ, окажется что оно оцѣнивается въ сумму выше той, за которую опекунъ оставилъ имущество за собою, то онъ обязывается приплатить остальную сумму, — а въ случаѣ неисполненія сего, имущество передается другому покупщику. — Реггон. I. с. VI 318.

2) Дюло въ сочиненіи о мусульманскомъ правѣ стр. 100, указывая на частые случаи недобросовѣстныхъ дѣйствій мусульманскихъ опекуновъ въ Алжиріи и въ другихъ странахъ, считаетъ необходимымъ принятіе нѣкоторыхъ мѣръ контроля и обезпеченія для ограж-

денія интересовъ малолѣтнихъ. Ср. также статью Г. Фрежье 1. с. о подчиненіи Алжирцевъ дѣйствию одного французскаго гражданскаго права. (Введеніе наше стр. 3).

Мусульманское право различаетъ три рода опекуновъ:

1) опекуны естественные—*вели*— وَالِد — по праву родства.

2) опекуны, назначаемые по духовному завѣщанію—*веси* وصی .

и 3) опекуны, назначаемые правительствомъ—*кейимъ*— كیم .

Сверхъ того опредѣляется, въ особенности къ имѣнію малолѣтнихъ,—*назиръ*— نظر —надсмотрщикъ, обязанность коего состоитъ въ ближайшемъ, подъ наблюдениемъ опекуна, надзорѣ за имѣніемъ и въ управленіи онымъ.

Естественные опекуны—отецъ или дѣдъ—никѣмъ не назначаются. Они *ipso jure* вступаютъ въ свои обязанности.—Мать не есть *вели*, но можетъ быть назначена опекуншею по завѣщанію—*веси*. По постановленіямъ Шиптовъ правомъ назначенія опекуновъ по завѣщанію пользуются безусловно одни естественные опекуны, т. е. отецъ и дѣдъ. Если мать назначаетъ опекуна, то онъ имѣетъ право распоряжаться только одною третью имущества, перешедшаго къ малолѣтнимъ.—Суппниты дозволяютъ всѣмъ родственникамъ, при передачѣ ими имущества малолѣтнимъ, назначать, по духовному завѣщанію, опекуновъ изъ постороннихъ лицъ, даже при жизни отца или дѣда этихъ малолѣтнихъ.

Кейимъ назначается правителемъ страны, или казиемъ надъ малолѣтными, умалишенными, даже надъ одержимыми тяжкою болѣзнію и расточителями,—если нѣтъ ни *велия*, ни *веси*.

Отъ назначенія въ *кейимы* никто не имѣетъ права отказываться.

Назначеніе опекуна по духовному завѣщанію дѣлается съ согласія лица, назначаемаго въ это званіе.—Онъ можетъ отказаться отъ этой обязанности при жизни завѣщателя; со смертію же сего послѣдняго, *веси* теряетъ право отказа.

Женщинъ можно назначать опекунами, если нѣтъ въ виду благочестивыхъ мужчинъ, и если имъ постановленія *шеръ'э* вполне извѣстны.

См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 301—306. Perron. I. с. VI 311 и сл. IV р. 58, 69 и слѣд. Dulau. I. с. стр. 98—105.—Ср. Св. Зак. Т. X, ч. I, ст. 212—382 Выс. утв. журналъ Кавк. Ком. 4 Апр. 1859 г.

Примѣчаніе. Сверхъ того изданы Совѣтомъ Главнаго Управленія Закавказскаго Края разныя постановленія объ опекахъ между мусульманами въ 1845, 46, 47 г. 48, 49, 57 и 58 годахъ.

О способахъ безмезднаго отчужденія собственности.

Способы безмезднаго отчужденія собственности являются въ видѣ слѣдующихъ условій:

вьякъ, *хебсъ*, *хибсъ* *ве сукено*, *хибе*.

Вьякъ *تہ*, посвященіе—въ обширномъ значеніи сего слова, есть неприкосновенное сохраненіе или сбереженіе пред-

мета (посвящаемаго) и опредѣленіе (или назначеніе) другому пользы, отъ него происходящей (1).

Хебсь или *хубусь*, *حس* однородное *вѣкфу* дѣйствіе, по не выполнѣ тождественное, какъ увидимъ ниже. Выраженіе *хубусь* употребительно главнѣйше между послѣдователями Малеки; они безразлично употребляютъ то выраженіе *хубусь*, то *вѣкфъ* (2).

Шиты различаютъ условія о *хибсь* *ве сукено* *حس و سکنی* отъ *вѣкфа*.

Хибе *حب*, даръ, у всѣхъ законовѣдцевъ составляетъ особое самостоятельное условіе.

Существенныя различія между означенными видами отчужденія собственности состоятъ въ слѣдующемъ:

Вѣкфъ и Шитскій *хибсь* имѣютъ всегда основаніемъ особое благочестивое дѣйствіе, исполняемое въ угодность Всевышнему. Въ условіяхъ *хубусь*, *сукено* и *хибе* сего основанія не требуется.

Дѣйствія *вѣкфъ* и *хубусь* установились на Востокѣ съ водвореніемъ тамъ Ислама; до Могаммеда они не были извѣстны Аравитянамъ (3). Послѣдствія подобныхъ дѣйствій суть: неотчуждаемость, имобилизація имущества, съ установленіемъ одного права пользования онымъ и засимъ безсрочность условія (4).

Въ условіяхъ *вѣкфъ* и *хубусь* лице, посвящающее имущество, отчуждаетъ отъ себя право собственности надъ онымъ, которое мысленно переходитъ къ Богу, единственному первоначальному собственнику или источнику всякаго права собственности, какъ уже указано нами выше,

(стр. 17, 18, 19); фактически же право собственности переходитъ къ имаму или ко всему мусульманскому обществу или же наконецъ къ тѣмъ отдѣльнымъ учрежденіямъ и личностямъ, въ пользу коихъ сдѣлано посвященіе. Обряды, формальности при назначеніи и принятіи предмета, предназначеннаго въ *вякфъ* или *хубусть*, должны исполняться гласно предъ судомъ *шеръ'э*.

Хубусть, по Малекійскому ученію, отличается отъ *вякфа* другихъ (ученій) тѣмъ, что въ первомъ хозяинъ, собственникъ, отчуждая отъ себя право собственности, можетъ предоставить себѣ одному или семейству своему единственное исключительное право пользованія онымъ; въ *вякфѣ* же это исключительное право въ пользу хозяина положительно воспрещено. Если предметъ посвященъ на всеобщее употребленіе, то и бывший хозяинъ можетъ пользоваться онымъ, какъ членъ всего мусульманскаго общества, но отнюдь не имѣетъ преимущественнаго, исключительнаго права пользованія.

Въ *суkeno* и *хибсъ*, хозяинъ имущества предоставляетъ пользованіе онымъ постороннимъ лицамъ, не лишая себя права собственности надъ имуществомъ. Оба условія эти равносильны, и различіе между ими состоитъ только въ томъ, что *хибсъ* совершается, какъ мы уже упомянули выше сего, изъ видовъ благочестія и въ угодность Всевышнему, а въ *суkeno* изъявленія сего намѣренія не требуется. Ни то, ни другое условіе не устанавливаетъ безсрочности; они могутъ дѣйствовать въ теченіе опредѣленнаго срока, и называются тогда *вакти*, временными или по смерти хозяина

или лица, въ пользу коего учинено условіе; они именуются тогда «*умри*». До истечения опредѣленнаго срока, условія *хибсь* и *сукено* обязательны, и хотя собственнику разрѣшается отчужденіе имущества въ постороннія руки, но не иначе, какъ съ оставленіемъ въ силѣ условія о *хибсь* и *сукено*.

Малекитское условіе *хубусь* имѣеть главнѣйшее въ виду охраненіе собственности своей и огражденіе ея отъ самовольныхъ захватовъ. Если къ дѣйствию этому и присовокупляется иногда благочестивая цѣль,—то это дѣлается для прикрытія настоящаго преднамѣренія дарителя, и для придачи дѣйствию религіознаго характера. Но допуская подобное огражденіе собственности отъ посторонняго неправильнаго, самовольнаго вліянія, Малекитскіе законовѣдцы въ то же время имѣли въ виду охраненіе интересовъ постороннихъ лицъ, по имѣнію дарителя, въ правильныхъ законныхъ требованіяхъ ихъ. Подъ видомъ учрежденія *хубуса* должники могли отчуждать имѣнія свои въ ущербъ кредиторовъ.—На семъ основаніи всякое посвященіе, всякій даръ по духовному завѣщанію могутъ быть приведены въ исполненіе лишь по полномъ удовлетвореніи всѣхъ кредиторовъ.

Вякфъ бываетъ двухъ родовъ: *вякфъ о'омъ* وقف عام, на пользу общую или на богоугодный предметъ и *вякфъ аулодъ* وقف اولاد, въ пользу дѣтей.—Въ послѣднемъ случаѣ, Шиты допускаютъ посвященіе въ пользу однихъ сыновей: *вякфъ ибнъ* وقف ابن; Суниты дозволяютъ исключительное посвященіе только въ пользу дочерей.—Различіе уче-

ній существуетъ и по предмету посвященія въ пользу имѣющихъ еще родиться дѣтей: Шиты сего права за собственникомъ не признаютъ.

Всякое имущество, всѣ предметы, обращенные единожды въ *маукуфъ*, посвященные, никогда не могутъ сдѣлаться вновь *любохъ*, свободными къ приобрѣтенію. Выше сего мы упомянули уже о семъ при обсужденіи правъ собственности. См. стр. 17 и слѣд. (5).

Посвященіе, въ разныхъ видахъ его, какъ и отчужденіе и пазначенія по духовнымъ завѣщаніямъ—суть не что иное, какъ дарственные распоряженія. Всѣ эти дѣйствія имѣютъ одну общую, характерическую черту, которая состоитъ въ томъ, что собственнику въ тяжелой болѣзни, отъ которой послѣдовала смерть, не дозволяется ни посвящать, ни дарить (при жизни и на случай смерти) болѣе одной трети всего имущества (6).

Хибе—даръ—есть отчужденіе права собственности въ пользу другихъ лицъ безъ предоставленія себѣ права пользованія имуществомъ.—*Хибе*, какъ и *вякфъ*, *хубусъ*, *хибсъ ве сукено*, равно какъ и даръ по духовному завѣщанію, суть дѣйствія безмездныя. Сунниты допускаютъ однако условіе *хибе бе шерте эвезъ* *هدیه بشرط عوض* т. е. даръ съ условіемъ обратнаго дара другаго имущества. Шиты считаютъ обязательство это дѣйствіемъ торговымъ, въ которомъ позволительна прибыль, несовмѣстная съ принципомъ о безмездности условія о дарѣ (7).

1) Определеніе *вякфа* сими словами сдѣлано Мирзою Каземъ-бегомъ въ печатной рецензій сочиненія наше-

го «Изложение началъ Мусульманскаго Законовѣдѣнія стр. 31». Определеіе значенія *вѣкфа* у Гамильтона (Hamilton Hedaya vol. II note (p. 334): «appropriations of a «pious or charitable nature»—«посвященіе на богоугодныя и благочестивыя предметы»—слишкомъ ограничено. Макнотенъ (l. c. p. 69), слѣдую сему же возрѣнію, передаетъ *вѣкфъ* словомъ: «endowment»—«дарственное дѣйствіе, учрежденіе», и опредѣляетъ его, «appropriation of property to the service of God». N. Баилъ (Baillie) l. c. p. 549 и XXXV, указывая на недостаточность опредѣленія *вѣкфа* Гамильтономъ и Макнотеномъ, передаетъ значеніе *вѣкфа* слѣдующими словами: «посвященіе собственности изъ видовъ благочестія или «для извлеченія выгоды въ пользованіе и употребленіе по благотворительнымъ и другимъ добрымъ дѣйствіямъ.»—Определеіе это вполне правильно и было бы достаточно, но авторъ прибавляетъ къ сему еще слѣдующее объясненіе: «in the manner of an *arjeent* (аріетъ ٤,٤) or commodate loan, т. е. «наподобіе условія о ссудѣ.» Это добавленіе не только излишне, но и неправильно. Оно не встрѣчается въ текстахъ мусульманскихъ законовъ, и можетъ подать поводъ къ сбивчивости въ понятіи о двухъ дѣйствіяхъ, вполне разнородныхъ по характеру ихъ. *Вѣкфъ* и *аріе* имѣютъ одно общее дѣйствіе т. е. безвозмездное пользованіе предметомъ лицами, коимъ предметъ или посвященъ или отданъ въ ссуду, но засимъ во всѣхъ остальныхъ дѣйствіяхъ и послѣдствіяхъ, *вѣкфъ* и *аріе* представляютъ существенныя различія, а именно *аріе*, ссуда, есть условіе срочное, *вѣкфъ* же безсроченъ (см. Baillie. l. c. p. 557); въ *аріе* владѣлецъ предмета оставляетъ за собою право собственности надъ предметомъ, отданнымъ

въ ссуду; въ *вякфъ* онъ отчуждаетъ отъ себя навсегда право собственности (см. тамъ же стр. 551); въ *вякфъ* владѣлецъ можетъ оставлять за собою право пользова- нія посвященнымъ предметомъ, въ *аріе* подобное усло- віе не заключается и т. д.

2) Въ переводѣ сочиненія Халиля Ибне Исхака, Перронъ, на стр. 25 Т. V, говоритъ, что выраженія *вякфъ* и *хубусъ* (*хебесъ*) синонимы, а между тѣмъ онъ переводитъ заглавіе XXXV главы такимъ обра- зомъ: «De l'immobilisation et de la fondation». Въ под- линникѣ, глава эта имѣетъ заглавіе: *бобъ-уль-хебусъ* باب الحبس и засимъ первая статья начинается словами: «*сияхъ вьякфе мемлукъ*. صح واتف ملوک т. е. «узаконенъ *вякфъ* (посвященію) предметовъ, принадлежащихъ въ «собственность». На семъ основаніи мы заключаемъ, что Малекиты не дѣлаютъ различія между *вякфомъ* и *хубусомъ* по ихъ ученію,—но засимъ увидимъ ниже, что различіе это существуетъ въ сравненіи съ учени- ями другихъ расколовъ.

3) Perron. l. c. V. 25 Dulau l. c. p. 273 полагаетъ, что пророкъ Ислама позаимствовалъ установленіе это у Запада.

4) Мы видимъ на стр. 115 и 99—стремленіе мусуль- манъ къ имобилизаціи имуществъ своихъ,—отчасти въ виду исполненія богоугодныхъ дѣйствій, отчасти же и можетъ быть и главнѣйше, для огражденія имуществъ отъ захватовъ мірскими властями.—Почти всѣ законо- дательства Запада клонятся къ стѣсненію имобилизаціи имуществъ. Исключенія допускаются впрочемъ и тамъ для достиженія благотворительныхъ и даже политиче- скихъ и соціальныхъ цѣлей.—Французское граждан- ское право, ст. 896 воспрещаетъ субституціи и законъ

12 мая 1835 уничтожилъ право учрежденія маіоратовъ. Въ видѣ исключенія допускается имобилизація на двѣ генерации, по ст. 1048 и слѣд. С. С. въ пользу внуковъ, и ст. 910 разрѣшаетъ дары на общественную пользу и для иныхъ учрежденій съ Высочайшаго соизволенія. По русскому праву допускаются учрежденія заповѣдныхъ и маіоратныхъ имѣній, но тоже съ Высочайшаго разрѣшенія Х. ч. 1 467 и слѣд.—Въ Германіи существуютъ маіораты, сениораты, мнораты, фиденкомисы (Familienanwartschaft). Dulau. I. с. р. 274 говоритъ: «La propriété n'appartient pas sans réserve à l'individu, «comme l'a dit déjà Platon;—elle intéresse la famille dans «le présent et l'avenir; elle intéresse la société et l'humani-
«té entière. La propriété doit donc être en libre circu-
«lation. Ce n'est que par l'échange que progressent et fruc-
«tifient les choses matérielles comme les choses intel-
«lectuelles. . . Condamner le sol à être inféodé éternelle-
«ment à la famille, c'est nier le mouvement et méconnaître
«les grands principes de la solidarité des intérêts humains.»

5) Одно исключеніе о предметахъ, подверженныхъ порчѣ и тлѣнію. См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 309. Ср. Св. Зак. Т. X ч. I 1489.

6) См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 311, 289, 295, 360. Правило это распространено и на поручителей, если они поручились во время тяжелой болѣзни, отъ которой послѣдовала смерть: они отвѣтствуютъ только $\frac{1}{2}$ своего имущества. Ср. Св. Зак. Т. X ч. I 967 и сл.

7) См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 289 Macnaghten I. с. р. 51.

Правило предпочтенія мужескаго пола женскому.

Текстъ Корана (Суре IV, 12, 175) гласитъ: *Лиззекери мислю хеззиль унсейнъ* — *لذكر مثل حظ الأنثيين* — т. е. «одному мужчинѣ въ часть столько, сколько двумъ женщинамъ.» Въ случаяхъ, когда къ наслѣдству имѣютъ одновременное, совмѣстное право мужчины и женщины, часть каждаго изъ первыхъ должна быть вдвое болѣе части каждой изъ послѣднихъ. Постановленіе это соблюдается всегда между родными братьями и сестрами, но при совмѣстномъ наслѣдованіи другихъ родственниковъ разнаго пола, раздѣлъ наслѣдства производится различно между разными ученіями, о чемъ упомянемъ ниже сего, при каждомъ отдѣльномъ случаѣ наслѣдованія,

Право перехода наслѣдства, право представленія.

Мусульманское право допускаетъ право представленія въ восходящей линіи неограниченно до лица, имѣющаго нисходящее потомство. На основаніи сего, въ боковыхъ линіяхъ раздѣлъ имѣнія производится всегда поколѣнно, и близость родства отдѣльныхъ боковыхъ родственниковъ не имѣетъ вліянія на преимущественное право наслѣдства (1).

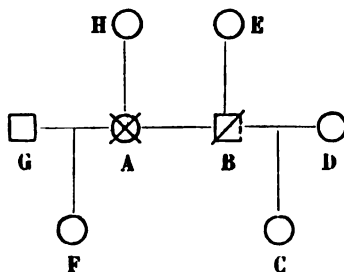
Въ случаѣ смерти лица до раздѣла имущества, по послѣ собственника, часть, ему слѣдующая, переходитъ къ его прямымъ наслѣдникамъ, а не къ прочимъ наслѣдникамъ собственника.

1) Въ противность русскому праву Т. X ч. I ст. 1124, 1121.

Несуществованіе различія между родовымъ и благопріобрѣтеннымъ, между движимымъ и недвижимымъ имуществомъ.

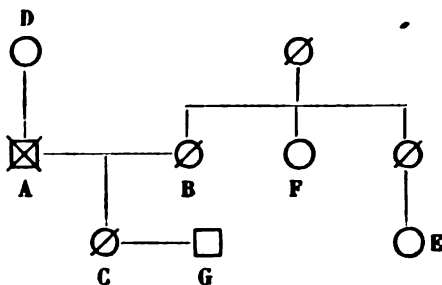
Мусульманское право, при переходѣ имѣнія по наслѣдству, не допскаивается происхожденія онаго; право это не дѣлаеть различія между родовымъ и благопріобрѣтеннымъ имѣніемъ; равнымъ образомъ оно не постановляетъ особыхъ правилъ о переходѣ движимаго и недвижимаго имущества. Постановление о томъ, что въ имѣніи отца сверхъ родныхъ дѣтей наслѣдуютъ одни единокровныя дѣти, а въ имѣніи матери однѣ единоутробныя, и послѣ нихъ родственники по отцѣ или по матери, — основано на естественномъ началѣ родства, а не на понятіи законодательствъ Запада о свойствѣ родового наслѣдственного имѣнія. Въ подтвержденіе этого мнѣнія, достаточно намъ указать на слѣдующіе примѣры:

Примѣръ № 1.



А, собственникъ, умираеть и оставляетъ имѣніе. Жена его В умираеть до раздѣла имѣнія, но послѣ А. Осьмая часть всего наслѣдства переходитъ къ ея роднымъ: къ отцу Е, къ мужу D, къ сыну Е, а не къ роднымъ собственника А, т. е. ни къ сыну F, ни къ отцу H, ни къ женѣ G.

Примѣръ № 2.



А, получила наслѣдство отъ мужа В и отъ сына С; кромѣ этого имѣнія, она другаго не имѣетъ; за симъ она умираетъ и оставляетъ въ живыхъ роднаго отца Д, вдову роднаго сына С, брата мужа F и племянника его Е. Въ примѣрѣ этомъ Д, отецъ А, единственный наслѣдникъ; происхожденіе имѣнія въ расчетъ не принимается. Въ настоящемъ случаѣ, если бѣ не было отца Д, то имѣніе А не возвращается къ родственникамъ В и С, но должно обратиться, какъ выморочное, въ *бейтъ-уль моъ* (См. ниже (*) 1.)

1) Въ противность русскому праву Т. X ч. I 397 и сл.; 384 и сл.; 1011, 1068, 1110, 1130, 1138.

Несуществованіе права первородства.

Права сего не существуетъ между мусульманами въ отношеніи къ наслѣдству. По постановленіямъ Шинтовъ, въ видѣ особой льготы и согласно обычаю, старшему сыну предоставляются изъ движимаго имущества отца: сабля его, коранъ, одежда и печать (1).

1) Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 411.—Macnaghten. l. c. р. 41 Gans. l. c. I р. 278.

(*) См. примѣры въ приложеніи №№ 32, 33.

Право наследствa незаконнорожденныхъ дѣтей.

Выше сего мы разсмотрѣли уже (стр. 51 и сл.) положеніе незаконнорожденныхъ дѣтей въ мусульманскомъ обществѣ, и указали на различія, существующія по сему предмету между мусульманскимъ правомъ и законодательствами Запада. Одно признаніе ихъ отцомъ своими дѣтьми даетъ имъ всѣ гражданскія права и слѣдовательно право на наследство. Относительно же тѣхъ дѣтей, которыя не признаны отцомъ, и которыя, до смерти его, не могутъ доказать законности своего рожденія, Шиты допускаютъ ихъ къ наследству отъ отца и матери на общемъ основаніи, если нѣтъ вовсе другихъ наследниковъ; Сунниты же предоставляютъ имъ, подѣ тѣмъ же условіемъ, право только на имѣніе матери. (1) По Малекитскому ученію незаконнорожденные дѣти могутъ испрашивать разрѣшенія законныхъ наследниковъ на принятіе участія въ наследствѣ ихъ отца, и если разрѣшеніе это имъ дано офиціально предъ казіемъ или при свидѣтеляхъ, то они вступаютъ во всѣ права по наследству въ одинаковой степени съ законными дѣтьми (2).

Мать незаконнорожденныхъ дѣтей, по постановленіямъ Шитовъ, имѣетъ право на наследство отъ лица, съ которымъ прижила дѣтей, если у него нѣтъ вовсе другихъ законныхъ наследниковъ. Она получаетъ, при жизни незаконнорожденныхъ дѣтей: $\frac{1}{6}$ часть; въ случаѣ смерти ихъ, все имѣніе. Сунниты ни въ какомъ случаѣ не предоставляютъ ей права наследства отъ лица, съ которымъ прижила незаконныхъ дѣтей.

Мать наследуетъ отъ своихъ незаконнорожденныхъ дѣтей, отецъ никогда. (3)

1) Шиты конечно разумѣютъ въ этомъ случаѣ дѣтей, родившихся отъ преступной связи, когда отецъ извѣстенъ, а не дѣтей отъ безвѣстнаго отца.

2) *Jurisprudence de la cour d' Alger par de Ménerville* р. 386. Противно русскому праву X ч. I. 136. Французскій С. С. 723, 724 устанавливаетъ слѣдующій общій порядокъ наследованія: 1) законные наследники, 2) незаконнорожденные дѣти (*enfants naturels*), 3) супруги и 4) казна (*l'Etat*) по выморочности имѣнія.

3) Излож. Нач. Мус. Законовѣд. стр. 420, 421 168, 168.

Усыновленія.

Усыновленіе не даетъ право на наследство. Могаммедъ по сему предмету отмѣнилъ существовавшій между Аравитянами обычай, по которому усыновленные дѣти считались вполне одноправными съ родными дѣтьми. Послѣдовавшее по этому случаю откровеніе Корана (суре XXXIII. 4, 5, 35.) было послѣдствіемъ вступленія Могаммеда въ бракъ съ разведенною женою Зейда, котораго онъ, по отпущеніи на волю, усыновилъ. Чтобы освободить пророка Ислама отъ нареканія за дѣйствія, считавшіяся незаконными между Аравитянами, Архангелъ Гавріилъ поспѣшилъ поднести стихи, которые измѣнили, по повелѣнію Божьему, семейныя отношенія, дѣйствовавшія до того времени по предмету усыновленія. Въ стихахъ этихъ говорится: «Богъ не далъ чело-
«вѣку двухъ сердець; жены ваши не могутъ имѣть къ вамъ
«чувствъ матери, ни усыновленные дѣти чувствъ родныхъ

«дѣтей. . . . Усыновленныхъ дѣтей называйте по имени отцовъ ихъ, а если отецъ не извѣстенъ, то да будутъ они братьями вашими по вѣрѣ.» На семъ основаніи усыновленіе устанавливаетъ лишь одни нравственные отношенія и обязательства, и не даетъ ни какихъ вещественныхъ преимуществъ: естественно и послѣдовательно посему не предоставляетъ усыновленнымъ дѣтямъ права наслѣдства по закону (*).

(*) Макнотенъ I. с. стр. 86 указываетъ на сходство въ этомъ отношеніи мусульманскаго права съ англійскимъ, между тѣмъ какъ въ противность сему индійское право сходствуетъ съ римскимъ. § 4 D 2 13.— Русское право допускаетъ право наслѣдства вслѣдствіе усыновленія. X. I. 149, 150, 1160; то же и по французскому праву C. C. 350., и по саксонскому праву § 2044.—«Dulau I. с. p. 97: L'adoption chez les musulmans n'est pas une imitation de la paternité naturelle, «comme dans la plus grande partie des législations occidentales. Elle a un caractère tout particulier; elle tient de la tutelle, avec laquelle elle se confond presque entièrement.—Les fictions de paternité répugnent à l'esprit «oriental.»—См. примѣч. Д-ра Валя (Wahl) къ переводу Корана стр. 395 и 401, 402.—Sprenger I. с. I p. 406: «Mohammed verliebte sich in Zeyneb die Frau Zeyd's, der «sie verstiehs, worauf der Prophet sie heirathete.—Es «erschien eine besondere Koranstelle um diesen Scandal «zu decken. Der Vers 35 des Sure XXXIII scheint die «Formel der Liebeserklärung eines Propheten zu enthalten: «Du verbargst die Liebe, die Gott offenbaren «wollte und trugest Scheu vor Menschen, da du dich billig «mehr vor Gott hättest fürchten sollen»—dann der Aus-

«spruch Mohammed's an Zeyneb:—«Gott sey gepriesen, «der des Menschen Herzen lenket wie es Ihm gefällt.» «Im Koran ist die Geschichte mit Zeyneb bezogen auf das «Verhältniss David's zu Bathseba, der Frau des Urias. «Mohammed hat als Ehrenmann gehandelt und die geschiedene Frau geheirathet; der Psalmist überlieferte den «Urias dem Tode.»

Выморочное имѣніе.

Имѣніе считается, по мусульманскому праву, выморочнымъ на тѣхъ же основаніяхъ, какъ и во всѣхъ прочихъ законодательствахъ, т. е. въ случаѣ неявки вовсе наслѣдниковъ или въ случаѣ и явки лицъ, но не имѣющихъ права на наслѣдство; между сими послѣдними, право указываетъ на неправовѣрныхъ и въ особенности на отступниковъ отъ Ислама. Выше сего мы разсмотрѣли причины и случаи, препятствующіе приобрѣтенію наслѣдства (см. стр. 73).— Имѣніе, признанное выморочнымъ, поступаетъ, по постановленіямъ Шитовъ, въ собственность имама, а по правиламъ Суннитовъ, въ *бейтъ-уль моль*, общественную казну.— Выморочнымъ считается еще имущество, когда наслѣдникъ, хотя и извѣстенъ, но находится въ безвѣстномъ отсутствіи или скрылся, и когда отъ времени сокрытія или удаленія его прошелъ срокъ, равняющійся обыкновенной человѣческой жизни. (См. выше стр. 82) (*).

Ср. Св. Зак. Т. X ч. I 1162 и сл.—Несогласіе въ срокахъ давности.

(*) См. Примеры въ приложеніи № 33.

О частяхъ наслѣдства, слѣдующихъ наслѣдникамъ по назначенію.

Коранъ, въ суре IV, установилъ 6 различныхъ частей, слѣдующихъ къ выдачѣ наслѣдникамъ по назначенію: половину, четверть, осьмую, двѣ трети, одну треть и шестую.

Части эти слѣдуютъ или къ непремѣнной или къ условной выдачѣ, смотря по тому, съ какими другими лицами наслѣдники по назначенію совмѣстно наслѣдуютъ.—Основанія къ подобному различному распредѣленію будутъ указаны ниже сего, въ слѣдующихъ отдѣленіяхъ этой главы.—Представимъ здѣсь таблицу, въ которой означимъ, кому какія части изъ наслѣдства могутъ слѣдовать:

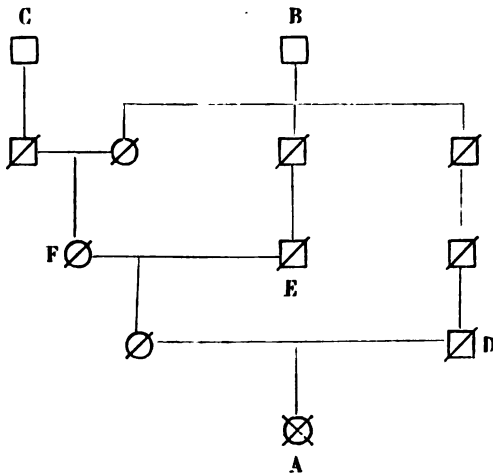
Части.	Обще всѣмъ расколамъ.	Отдѣльно по расколамъ.
I) Половина:	1) Мужу. 2) Дочери родной. بنات الصلب (бинтессульбъ fille des reins). 3) Сестрѣ родной.	У Суннитовъ: 4) Дочери сына. 5) Сестрѣ единокровной.
II) Четверть:	1) Мужу. 2) Жепѣ, женамъ.	
III) Осьмая:	1) Жепѣ, женамъ.	
IV) Двѣ трети:	1) Двумъ и болѣе дочерямъ роднымъ. 2) Двумъ и болѣе сестрамъ роднымъ.	У Суннитовъ: 3) Двумъ и болѣе внучкамъ (дочерямъ сына). 4) Двумъ и болѣе дочерямъ и сестрамъ единокровнымъ.

Части.	Обще всѣмъ расколамъ.	Отдѣльно по расколамъ.
V) Одна треть:	1) Матери. 2) Братьямъ единоутробнымъ.	У Шитовъ: 3) Дѣтямъ сына. 6) Дѣду и бабу съ стороны отца. У Шитовъ: 3) Сестрамъ единоутробнымъ. 4) Дѣтямъ дочери. 5) Дѣду и бабу съ стороны матери. 6) Дядямъ со стороны матери. У Суннитовъ. 7) Дѣду со стороны отца.
VI) Шестая:	1) Отцу. 2) Матери. 3) Сестрѣ единоутробной.	У Суннитовъ: 4) Дочери сына. 5) Брату единоутробному. 6) Сестрѣ единокровной. 7) Бабу и бабукамъ. 8) Дѣду со стороны отца. У Шитовъ: 9) Дядѣ со стороны матери. 10) Матери незаконнорожденныхъ дѣтей.

Изъ всѣхъ этихъ лицъ, одни супруги и родители ⁽⁴⁾ пользуются собственно *указными частями*, которыя всегда должны быть выдаваемы, не смотря ни на какое совмѣстное наслѣдованіе другихъ лицъ.—Части ихъ исчисляются отъ

всего наслѣдства; части же прочихъ наслѣдниковъ по назначенію, исчисляются различно: или со всего наслѣдства или съ имущества, оставшагося по выдѣлѣ определенныхъ закономъ частей.—Различное примѣненіе сихъ двухъ способовъ распредѣленія наслѣдства выражается въ отдѣльныхъ случаяхъ порядка наслѣдованія и въ примѣрахъ къ онымъ (*).

Наконецъ упомянемъ здѣсь о существующемъ какъ въ другихъ, такъ и въ мусульманскомъ законодательствѣ, правѣ на одновременное полученіе разныхъ частей наслѣдства, вслѣдствіе родства съ двухъ или нѣсколькихъ сторонъ. Примѣненіе правила этого къ восходящей линіи, въ которой дѣйствуетъ неограниченное право представленія,—породило между Суннитскими законовѣдцами различныя мнѣнія.—Приведемъ слѣдующій примѣръ:



А оставилъ по себѣ въ живыхъ двухъ прапрабабокъ В и С.—В въ родствѣ съ А съ трехъ сторонъ т. е. чрезъ

(*) Различіе это по разнымъ ученіямъ будетъ указано ниже сего.

D, чрезъ E и чрезъ F; C же ведетъ свое родство съ A только чрезъ F.—Наибольшая часть законовѣдцевъ предоставляютъ B сравнительно съ C втрое болѣе изъ слѣдующей бабкамъ части, т. е. изъ шестой части всего наслѣдства (или $\frac{1}{24}$), B будетъ слѣдовать $\frac{3}{24}$, а C= $\frac{1}{24}$. Ибне Юсуфъ же находитъ, что каждая изъ прапрабабокъ должна получить равную часть, т. е. каждой слѣдуетъ по одной двѣнадцатой доли изъ всего наслѣдства. (2)

1) Противно русскому праву Т. X. Ч. I ст. 1141 и сл., 1128, 1131.

2) Случай, указанный въ примѣрѣ семь, долженъ быть, въ сущности, разрѣшенъ иначе, а именно на основаніи правилъ, о коихъ будетъ говорено ниже сего, на стр. 141.

Представимъ здѣсь еще таблицу, въ которой означимъ части, могущія слѣдовать разнымъ наслѣдникамъ, смотря по положенію, которое они занимаютъ, т. е. смотря по тому, съ кѣмъ они совмѣстно наслѣдуютъ.—Основанія, по которымъ различныя эти части имъ слѣдуютъ, будутъ изложены въ отдѣльныхъ случаяхъ въ порядкѣ наслѣдованія.

а) супруги: вдовецъ можетъ получить: $\frac{1}{2}$ — $\frac{1}{4}$ и все насл.

вдова — — $\frac{1}{4}$ — $\frac{1}{8}$ — —

б) родителя: отецъ — — $\frac{1}{6}$ — $\frac{2}{3}$ — —

мать — — $\frac{1}{3}$ — $\frac{1}{6}$ — —

в) дѣти: сыновья все наслѣдство или все оставшее, за выдѣломъ узаконенныхъ частей.

единокровные ничего не получаютъ въ наслѣдствѣ отъ матери.

- дочери $\frac{1}{2}$ — $\frac{2}{3}$ все и остальное.
- г) внуки и внучки ничего при родителяхъ и при другомъ сынѣ или по праву представленія все то же, что дѣти.
- д) дѣды, бабки, предки $\frac{1}{3}$ — $\frac{2}{3}$ — $\frac{1}{6}$ и ничего при родителяхъ.
- е) братья и сестры ничего при ближайшихъ родственникахъ, и единокровные въ наслѣдство матери.
- братья $\frac{1}{3}$ — $\frac{2}{3}$ — $\frac{1}{6}$ и все.
- сестры $\frac{1}{2}$ — $\frac{1}{3}$ — $\frac{2}{3}$ — $\frac{1}{6}$ и все.
- ж) дяди и тетки: дяди $\frac{1}{3}$ — $\frac{1}{6}$ все и ничего.
- — — — тетки $\frac{1}{3}$ —все и ничего.

ОТДѢЛЕНІЕ ВТОРОЕ.

О порядкѣ наслѣдованія по праву родства (*).

Въ первой степени родства.

По праву наслѣдства, первую степень родства составляютъ: родители, дѣти и внуки.

(*) Считаемо долгомъ предупредить читателя, что въ изложеніи постановленій о порядкѣ наслѣдованія по праву родства, мы придерживаемся системы Шинтскихъ законовѣдцевъ. Въ тѣхъ случаяхъ, въ конхъ имѣются различія ученій, мы особо упомянемъ о нихъ; если же подобныхъ различій не указано, то постановленіе относится до всѣхъ ученій. Для большей наглядности мы отличимъ три момента по каждой степени: а) о правѣ наслѣдства отдѣльнаго разряда степени, если наслѣдникъ одинъ, при неизвѣстнѣ другихъ сонаслѣдниковъ той же степени; б) о правѣ наслѣдства отдѣльнаго разряда при совмѣстномъ наслѣдованіи лицъ, имѣющихъ право на указныя части и в) при совмѣстномъ правѣ наслѣдованія другихъ лицъ той же и другихъ степеней.

*

1 разрядъ: Родители.

а) Родители одни.

Родители, оставшіеся одни, безъ всякихъ другихъ наследниковъ, получаютъ все имущество дѣтей своихъ⁽¹⁾. Они раздѣляютъ наследство между собою по правилу предпочтенія мужскаго пола женскому, т. е. мать при отцѣ получаетъ одну треть, а отецъ при матери двѣ трети.— Сунниты приходятъ къ тому же результату, считая мать наследницею по назначенію, а отца наследникомъ по праву; они говорятъ: матери слѣдуетъ узаконенная часть одна треть, а отцу все остальное.

Если остались или одинъ отецъ или одна мать,—то все имѣніе равномерно переходитъ къ отцу или къ матери, причемъ Сунниты обращаютъ лицъ этихъ изъ наследниковъ по назначенію въ наследниковъ по праву, а Шиты говорятъ: въ случаѣ неимѣнія ни какихъ другихъ наследниковъ кромѣ одной матери, она получаетъ опредѣленную часть свою (одну треть) по праву *мофферезуллахъ*, а остальное по праву *ресмеверсетъ* ⁽²⁾.

1) Противно русскому праву, по которому родители не считаются наследниками дѣтей. X, Ч I, 1141—Исключенія ib 1142—1145. Французское гражданское право допускаетъ право наследства С. С. 746 и слѣд., тоже и саксонское право §§ 2036 и слѣд. и римское, которое включаетъ всѣхъ восходящихъ во второмъ классѣ наследниковъ.

2) Въ настоящей статьѣ мы прописываемъ еще въ подробности разные юридическіе термины по наслед-

ству и разным по онымъ воззрѣнiя ученiй, о коихъ упомянуто нами въ 1-мъ отдѣленiи этой же главы; впоследствии будемъ означать ихъ только вкратцѣ.

б) Родители при лицахъ, имѣющихъ право на указныя части.

Если, сверхъ родителей, умершiй оставляетъ вдову или вдовъ, а умершая вдовца, — то отчисляется сперва указная часть этимъ лицамъ (см. ниже сего, въ отдѣленiи 3), а остальное переходитъ къ родителямъ, на основанiи правилъ, въ пунктѣ а) означенныхъ.

в) Родители при другихъ лицахъ, пользующихся правомъ совмѣстнаго съ ними наследованiя.

Примпчанiе. При разсмотрѣнiи вообще правъ наследниковъ разныхъ степеней и разныхъ разрядовъ о совмѣстномъ наследованiи ихъ съ другими лицами, — намъ необходимо имѣть въ виду — основное постановленiе Суннитскаго ученiя въ отличiе отъ Шитскаго, по которому женщины, при существованiи лицъ мужскаго пола, хотя бы и низшихъ разрядовъ, всегда считаются наследницами по назначенiю. Такимъ образомъ Шиты исключаютъ лицъ второй степени отъ наследства, когда имѣются лица первой степени, и наследниковъ третьей степени, при наследникахъ второй, и въ этомъ случаѣ различiе пола влiянiя на право наследства не имѣетъ. Такъ напр. дѣдъ, братъ, дядя не лишаютъ и даже не уменьшаютъ правъ наследства однихъ лицъ женскаго пола, причисленныхъ къ первой степени. Сунниты же считаютъ *асебе*, какъ мы видѣли выше сего (стр. 90) однихъ лицъ мужскаго пола, и допускаютъ ихъ всѣхъ къ совмѣстному наследованiю съ

одними лицами женскаго пола всѣхъ степеней и разрядовъ. Такимъ образомъ дядя, лице третьей степени, можетъ, по Суннитскому постановленію, наследовать совместно съ одною матерью, съ одною или нѣсколькими дочерьми и пр.

Родители, при однихъ дѣтяхъ и вообще при однихъ наследникахъ по нисходящей линіи, получаютъ каждый по одной шестой части изъ всего наследства. Если при дѣтяхъ или нисходящихъ вообще, —имѣются вдовецъ или вдовы, то сперва отчисляется этимъ лицамъ указная часть (одна четвертая или третья), засимъ изъ остальнаго родителямъ по одной шестой долѣ, а прочее дѣтямъ.

Въ виду вышеизложеннаго общаго примѣчанія (стр. 133), Сунниты считаютъ отца, при дочери безъ сына, наследникомъ по праву, и посему въ случаѣ, если бы остались слѣдующіе наследники: отецъ, мать и одна дочь, то слѣдуетъ:

матери и отцу каждому по одной шестой: двѣ шестыхъ.
дочери половина или три шестыхъ.

остальная шестая доля обращается къ отцу.

То же положеніе въ томъ-случаѣ, если совместно наследуютъ одинъ отецъ и нѣсколько дочерей. Симъ послѣднимъ слѣдуютъ двѣ трети, отцу остальное т. е. одна треть или двѣ шестыхъ, одною шестою болѣе чѣмъ причлось бы ему, какъ наследнику по назначенію.

Прим. При двухъ или болѣе дочеряхъ и матери, отецъ по праву получаетъ то же, что и по назначенію, а именно: матери одну шестую.

дочерямъ: двѣ трети или четыре шестыхъ.

Отцу оставшее или его указная часть, одна шестая.

Если остается одна мать, безъ отца, съ дочерьми или съ дочерью, то лица обоихъ этихъ разрядовъ считаются, по Суннитскимъ постановленіямъ, и наслѣдницами по праву, по выдѣлѣ имъ узаконенныхъ частей. Такъ напр. при совмѣстномъ наслѣдованіи матери съ двумя дочерьми, раздѣлъ будетъ слѣдующій: матери одна шестая, дочерямъ двѣ трети или четыре шестыхъ. Остатокъ наслѣдства въ одну шестую обращается къ обоимъ разрядамъ по порядку наслѣдованія по праву, и дѣлится между ими поголовно по равнымъ частямъ. Сунниты называютъ этотъ способъ дополнительнаго раздѣла остатка отъ наслѣдства— правомъ возвращенія *эр-реддъ* ^{۱۱} какъ и Шиты. (См. выше сего стр. 88 и Макнотепъ I. с. стр. 23 и 24).

При отцѣ дальніе родственники не пользуются правомъ наслѣдства и по Суннитскимъ постановленіямъ, но присутствіе ихъ, по миѣнію законовѣдцевъ этого ученія, имѣетъ вліяніе на часть, слѣдующую матери при отцѣ. Такъ напр., если при родителяхъ остаются братья умершаго, (*) то сіи послѣдніе присутствіемъ своимъ уменьшаютъ часть, слѣдующую матери (*хеджбъ нюксонъ* см. выше сего стр. 89); въ этомъ случаѣ мать получаетъ одну шестую долю, а оставшее обращается въ пользу отца. Сунниты выражаютъ положеніе это слѣдующими юриди-

(*) У Шитовъ братья и предки считаются наслѣдниками второй степени, и поему они не имѣютъ ни какого вліянія на наслѣдниковъ первой степени.

ческими терминами: при существованіи братьевъ, отецъ обращается изъ наслѣдниковъ по назначенію въ наслѣдники по праву; мать же остается въ своемъ качествѣ наслѣдницы по назначенію съ полученіемъ части, слѣдующей ей при совмѣстномъ правѣ наслѣдованія другихъ лицъ.

При одной матери, *асебе* (лица мужескаго пола) пользуются, по правиламъ Суннитовъ, правомъ наслѣдства. Матери слѣдуетъ одна треть; остальное поступаетъ къ асебе.

См. примѣры въ приложеніи №№ 1—9.

Второй разрядъ: дѣти.

а) Дѣти одни.

Если кромѣ дѣтей нѣтъ вовсе другихъ наслѣдниковъ, то они раздѣляютъ все имѣніе между собою: одни сыновья и однѣ дочери по равнымъ на долю каждая частямъ; сыновья и дочери вмѣстѣ, по правилу предпочтенія.

Однѣ дочери по Суннитскимъ постановленіямъ получаютъ все наслѣдство, какъ единственныя наслѣдницы по праву; по Шитскимъ правиламъ, если остается одна дочь, то она, по праву *мо ферезуллахъ*, получаетъ половину, если ихъ нѣсколько, то двѣ трети; заснмъ остальное передается имъ же по праву *ресме веросетъ*.

Дѣти, принадлежащія одному изъ супруговъ (сводныя), наслѣдуютъ только въ имѣніи своихъ родителей, т. е. другими словами: въ материнскомъ имѣніи наслѣдуютъ одни единоутробныя дѣти, а въ отцовскомъ одни единокровныя (Свод. Зак. Т. X ч. I, 1129).

б) Дѣти при лицахъ, имѣющихъ право на указныя части: при супругахъ и родителяхъ.

Прежде всего выдѣляются оставшіеся супруги изъ всего имущества; засимъ родители изъ остальнаго получаютъ на долю каждаго по одной шестой части; прочее раздѣляется между дѣтьми, согласно правиламъ, выше сего означеннымъ.

в) Дѣти при другихъ лицахъ, пользующихся правомъ наслѣдства.

При дѣтяхъ правомъ наслѣдства пользуются только супруги и родители, какъ сказано въ пунктѣ б) этого раздѣла. Шіиты подъ дѣтьми разумѣютъ сыновей и дочерей; Сунниты однихъ сыновей, ибо они считаютъ однихъ дочерей, при существованіи другихъ *асебе*—наслѣдницами по назначенію, и опредѣляютъ имъ тогда узаконенную часть (половину, если одна дочь; двѣ трети, если ихъ нѣсколько лицъ), предоставляя остальное *асебе*.—Такъ наприм. если умершій оставляетъ вдову, двухъ дочерей и брата, то вдова получаетъ одну осьмую, двѣ дочери двѣ трети, а остальное братъ.

См. Примѣры въ приложеніи N^o 4, 5, 6, 10—23.

Третій разрядъ: внуки и вообще нисходящая линія.

Права представленія, въ томъ смыслѣ, какъ оно понимается въ западныхъ законодательствахъ, не существуетъ въ нисходящей линіи. По мусульманскому праву, ближайшій родственникъ мужескаго пола по нисходящей линіи исключаетъ дальнѣйшихъ родственниковъ: сынъ исключаетъ внука (сына другаго сына); внукъ правнука и т. д.

При нисходящихъ мужскаго и женскаго пола является существенное различіе между Шінтамп и Сунннтамп.

Послѣдніе, въ виду положительнаго предпочтенія мужскаго пола предъ женскимъ, постановляютъ общимъ правиломъ, что женскій полъ при равной степени родства съ другими наслѣдниками мужскаго пола того же разряда, правъ на наслѣдство не имѣетъ,—но женщины паслѣдуютъ совмѣстно съ наслѣдниками, состоящими въ дальнѣйшей степени родства. На семь основаніи, внуки отъ сына исключаютъ внуковъ отъ дочери; при совмѣстномъ наслѣдованіи правнука отъ сына и внука съ внукою отъ сына,—внука получаетъ лишь половину противъ части, слѣдующей правнуку. При одной дочери, внука отъ сына получаетъ одну шестую, а остальное дочь, если же нѣскольکو дочерей, то внука не получаетъ ничего (1).

По постановленіямъ же Шінтовъ:

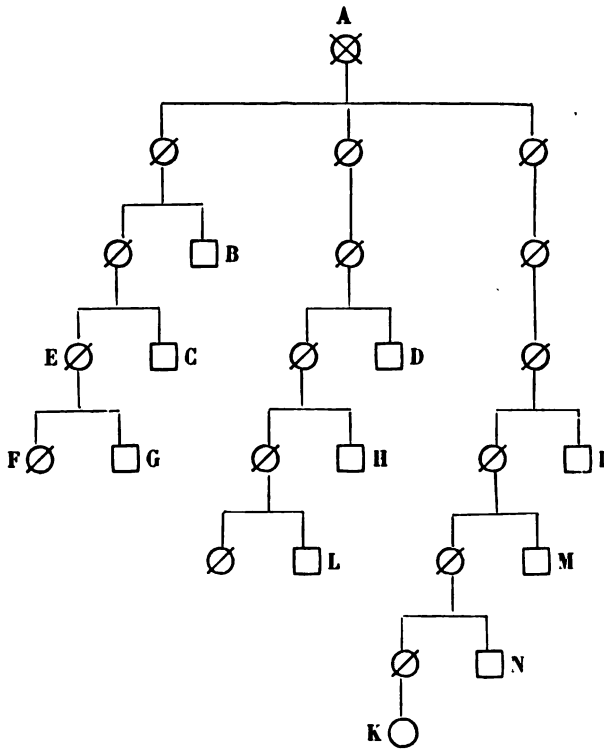
— дочь исключаетъ внуковъ отъ сына,—внука правнуковъ и т. д.

— при совмѣстномъ наслѣдованіи внуковъ отъ сына и внуковъ отъ дочери, — первые получаютъ; по правилу предпочтенія, двѣ трети, а послѣдніе одну треть.

Правила, указанныя выше сего, въ отношеніи права наслѣдованія дѣтей при лицахъ, коимъ слѣдуютъ указныя части, и при лицахъ *асебе*,—примѣняются и ко внукамъ и дальнѣйшимъ наслѣдникамъ по нисходящей линіи.

1) Правила, изложенныя въ этихъ двухъ послѣднихъ постановленіяхъ, примѣняются и въ дальнѣйшихъ степеняхъ родства по нисходящей линіи. Совмѣстное на-

слѣдованіе женщинъ съ мужчинами, состоящими въ дальнѣйшей степени родства, обращаетъ ихъ (женщинъ) въ наследницы по праву, и на семъ основаніи онѣ получаютъ половину мужской части. Суннитскіе законовѣдцы вдаются по этому предмету въ безконечныя предположенія о возможныхъ къ разрѣшенію вопросахъ и представляли случаи столь сложные, что были принуждены составить особую для сего таблицу, которую назвали: *тлябибъ*. Таблица эта слѣдующая:



А, собственникъ оставляетъ наследство. Три сына его умерли до него, оставивъ по себѣ нисходящихъ;— являются слѣдующіе случаи: предположимъ, что всѣ наследники мужескаго пола умерли прежде А, и въ

живыхъ остаются 9 наслѣдницъ женскаго пола; въ этомъ случаѣ В, какъ ближайшая наслѣдница, получаетъ сперва половину наслѣдства; засимъ С и D, состоящія въ родствѣ съ В, одною степенью ниже—получаютъ одну шестую, всѣ прочія наслѣдницы ничего не получаютъ. Теперь предположимъ, что послѣ А, остаются въ живыхъ правнукъ Е и всѣ нисходящія женскаго пола; въ этомъ случаѣ одна Б обращается въ наслѣдницы по праву, и получаетъ наслѣдство совместно съ Е по правилу предпочтенія, т. е. ей одна треть, мужчинѣ Е—двѣ трети; С и D и всѣ прочія наслѣдницы ничего не получаютъ. Далѣе положимъ, что послѣ А остались въ живыхъ: праправнукъ F и всѣ нисходящія женскаго пола. Въ этомъ случаѣ существованіе F обращаетъ въ наслѣдницы по праву всѣхъ тѣхъ лицъ женскаго пола, которыя состоятъ въ родствѣ съ А одною степенью ближе его, а именно: В, С и D. Раздѣлъ долженъ быть, по правилу предпочтенія, слѣдующій: В, С и D каждой по одной пятой, F—двѣ пятыхъ. Такимъ образомъ предположенія идутъ далѣе, наконецъ до послѣдняго наслѣдника мужскаго пола К. Онъ обращаетъ всѣхъ девять лицъ женскаго пола въ наслѣдницы по праву, и тогда раздѣлъ имѣнія происходитъ между ими всѣми по правилу предпочтенія, т. е. В, С, D, G, H, J, L, M и N получаютъ каждая по одной одиннадцатой доль, а К—двѣ одиннадцатыхъ. (См. Gans l. c. I p. 214 изъ сочиненія: эс-сераджіе).

См. примѣры: № № 18, 21, 24—27.

Во второй степени родства.

Вторую степень родства составляют:

— предки и вся восходящая линия.

— братья и сестры.

Первый разрядъ: предки.

а) предки одни.

Если нѣтъ другихъ наследниковъ кромѣ дѣда и бабки и далѣе по восходящей линіи, то они наследуютъ все имущество.

Дѣдъ и бабка со стороны отца раздѣляютъ наследство между собою по правилу предпочтенія.

Дѣдъ и бабка со стороны матери раздѣляютъ наследство, по постановленіямъ Шитовъ, по равнымъ частямъ; по правиламъ же Суннитовъ бабка одна получаетъ все наследство.

Между восходящими дѣйствуетъ вполне право представленія до лица, имѣющаго нисходящихъ. Близость родства предковъ съ одной стороны (отцовской или материнской) не исключаетъ дальнѣйшихъ родственниковъ съ другой стороны безъ ограниченія степеней.

Если остаются дѣдъ и бабка съ одной стороны, и дѣдъ и бабка съ другой стороны, то, по постановленіямъ Шитовъ, предки съ отцовской стороны получаютъ двѣ трети наследства, а съ материнской стороны одну треть; по постановленіямъ Суннитовъ, предки съ отцовской стороны получаютъ одни все наследство.

б) Предки при лицахъ, имѣющихъ право на указныя части.

При родителяхъ, отцѣ и матери, прямые отъ нихъ восходящіе не наследуютъ.

По постановленіямъ Суннитовъ, при матери не наследуютъ бабки съ отцовской стороны; присутствіе же отца не устраняетъ отъ наследства восходящихъ съ материнской стороны. Послѣдніе въ семь случаевъ получаютъ одну шестую часть.

Мать не исключаетъ однако дѣда, который получаетъ въ семь случаевъ одну шестую часть (*).

При однихъ супругахъ, предки дѣлаются наследниками по праву, и принимаютъ все наследство за надѣленіемъ супруговъ.

в) Предки при совмѣстномъ наследованіи съ другими наследниками.

Изъ предъидущихъ общихъ положеній мы знаемъ, что дѣдъ исключаетъ дядей и двоюродныхъ братьевъ, прадѣдъ двоюродныхъ дядей и троюродныхъ братьевъ и т. д.; но совмѣстнымъ съ ними правомъ наследства пользуются кромѣ супруговъ, одного изъ родителей и нисходящихъ, еще и братья и сестры, какъ родные такъ и единокровные и единоутробные въ случаяхъ, во второмъ разрядѣ этой степени указанныхъ. По Шитскимъ правиламъ, при родныхъ братьяхъ, — дѣдъ и бабка получаютъ: одну треть, а остальное раздѣляется между братьями. По постановленіямъ же Суннитовъ, сперва отчисляется часть братьямъ, т. е. если

(*) Относительно Шитовъ см. примѣчаніе въ стр. 133.

одинъ братъ—одна шестая, а если нѣсколько—то одна треть,—остальное же засимъ имущество переходитъ къ одной бабкѣ, если она (какъ и братья) ведетъ родство свое отъ одной матери. Въ случаѣ же происхожденія братьевъ отъ общихъ съ умершимъ родителей, а предковъ отъ одной матери, послѣдніе и по Суннитскимъ постановленіямъ получаютъ одну треть, а остальное раздѣляется между братьями.

См. Примѣры №№ 7, 19, 22, 28, 29 и стр. 124, 125, 175.

2. Разрядъ: братья и сестры и ихъ нисходящіе.

Въ этомъ разрядѣ являются особые отбѣнки по праву наслѣдства между братьями родными, единокровными и единоутробными.

а) Братья и сестры одни.

Если кромѣ братьевъ нѣтъ ни какихъ другихъ родственниковъ, то они наслѣдуютъ все имѣніе, и раздѣляютъ оное между собою по равнымъ частямъ. По Суннитскимъ постановленіямъ—если на лицѣ имѣется одна только сестра родная или одна сестра единокровная, та и другая получаетъ половину наслѣдства, другая половина поступаетъ въ *бейтъ уль моль*.

При братьяхъ родныхъ наслѣдуютъ и братья единоутробные,—братья же единокровные исключаются изъ наслѣдства. Въ семъ случаѣ отчисляется на долю единоутробныхъ одна третья часть, если ихъ нѣсколько лицъ, одна

шестая, если одно лице, —остальное переходитъ къ братьямъ роднымъ.

Если нѣтъ родныхъ братьевъ, а остались одни единокровные и единоутробные, то первые исключаютъ послѣднихъ отъ наслѣдства вовсе. (Противно рускому праву X. ч. 1. 1140).

Тѣ же правила относятся къ случаямъ, если останутся однѣ сестры, какъ родныя, такъ и единокровныя и единоутробныя (*).

Братья и сестры, одновременно наслѣдующіе, раздѣляютъ имѣніе между собою по правилу предпочтенія, исключая случай, когда наслѣдуютъ одни единоутробныя братья и сестры; по постановленіямъ Шинтовъ, они раздѣляютъ имѣніе между собою поравну (Противно рускому праву X ч. 1 ст. 1135).

б) Братья и сестры при лицахъ, имѣющихъ право на указныя части.

При родителяхъ умершаго собственника, братья и сестры, происходящіе по родству отъ отца или отъ матери, оставшихся въ живыхъ, не наслѣдуютъ (**).

При супругахъ они получаютъ остальное за выдѣломъ указной части вдовцу или вдовѣ.

(*) Въ сочиненіи Morley: Digest of cases in the supreme courts of judicature in India p. 190—указано на рѣшеніе главнаго суда въ Калькутѣ 23 Февраля 1848, по которому присуждена одной сестрѣ единокровной при одной сестрѣ отъ общихъ родителей одна шестая часть наслѣдства. Рѣшеніе это несогласно съ постановленіями по сему предмету, найденными нами во всѣхъ другихъ сочиненіяхъ, какъ въ оригинальныхъ арабскихъ, такъ и въ переводныхъ.

(**) По Суннитскимъ постановленіямъ, при одной матери другіе а себе, слѣдовательно и братья, наслѣдуютъ. См. выше стр. 136.

в) При совмѣстномъ наслѣдованіи съ другими наслѣдниками.

На основаніи общаго правила, братья и сестры, при лицахъ первой степени не наслѣдуютъ.

Они наслѣдуютъ совмѣстно съ дѣдомъ и бабкою, какъ сказано выше сего. По постановленіямъ Шитовъ, они исключаютъ родственниковъ прочихъ боковыхъ линій.— Сунниты же предоставляютъ это послѣднее право однимъ лицамъ мужескаго пола сего разряда; при однихъ же лицахъ женскаго пола, *асебе* не только что наслѣдуютъ, но и обращаютъ сестеръ въ наслѣдницы по назначенію, т. е. выдѣляя имъ, если ихъ нѣсколько, двѣ трети, а если одна, половину, они, *асебе*, приобрѣтаютъ право на остальное наслѣдство.

См. примѣры въ приложеніи, №№ 4, 6, 8, 10, 11, 16, 18, 19, 24, 30—32 и примѣры въ главѣ V.

Въ третьей степени родства.

Третью степень составляютъ: дяди и тетки, и засимъ дальнѣйшіе боковые родственники.

Право ихъ на наслѣдство можетъ имѣть мѣсто лишь при несуществованіи лицъ первой и второй степени.

Выше уже замѣтили мы, что дальніе родственники допускаются къ наслѣдству только по правиламъ Шитовъ (см. стр. 87 и слѣд.). Сунниты ограничиваютъ право наслѣдства одними дядями, и при существованіи дядей вовсе исключаютъ тетокъ отъ наслѣдства.

По постановленіямъ Шитовъ, дяди и тетки раздѣляютъ

между собою наслѣдство по правилу предпочтенія, если они происходятъ отъ мужеской линіи, и по равнымъ частямъ, если ведутъ родство свое чрезъ женщинъ.

По Шіитскимъ постановленіямъ: при дядяхъ и теткахъ отъ общихъ съ отцомъ умершаго родителей, дяди и тетки со стороны одного только дѣда устраняются вовсе отъ наслѣдства; дяди же и тетки отъ одной только бабушки участвуютъ съ ними въ наслѣдствѣ, и получаютъ одну треть, если ихъ нѣсколько лицъ, и одну шестую, если одно лице. Сунниты, напротивъ того, устраняютъ въ семь случаѣ дядей отъ одной бабушки, а дядямъ отъ одного дѣда предоставляютъ одинаковыя права съ дядями отъ общихъ съ умершимъ восходящихъ.

Сунниты въ боковыхъ линіяхъ устраняютъ вообще женщинъ отъ права наслѣдованія при существованіи мужчинъ той же степени и того же разряда, но предоставляютъ женщинамъ право на наслѣдство, если онѣ однѣ безъ мужчинъ того же разряда.

Тетки отъ общихъ съ умершимъ восходящихъ, получаютъ одну треть при лицахъ мужескаго пола, происходящихъ отъ одной только съ умершимъ бабушки. Сунниты находятъ, что въ случаѣ неимѣнія дядей отъ общихъ восходящихъ, дяди со стороны одного дѣда устраняютъ другихъ дальнѣйшихъ родственниковъ (и даже тетку отъ общихъ восходящихъ), а Шіиты постановляютъ, что въ такомъ случаѣ дяди и тетки отъ дѣда имѣютъ одинаковое право съ дядями

и тетками отъ одной бабки, причеиъ однако первые раздѣляютъ свою часть между собою по правилу предпочтенія, а послѣднїе поравну.

Вышеозначенныя правила примѣняются и къ дальнѣйшимъ родственникамъ въ боковыхъ линїяхъ, приобретающимъ право на наслѣдство при неизмѣнїи ближайшихъ родственниковъ.

См. примѣры въ приложенїи N^o 7, 18, 20, 22, 24, 31, 33—40.

ОТДѢЛЕНІЕ ТРЕТІЕ.

О порядкѣ наслѣдованія супруговъ.

Право наслѣдованія супруговъ устанавливается только по браку *домъ* *لايم* постоянному, и если не послѣдовало окончательнаго развода *телокъ боинъ* *طلاق باين*.

Укажемъ здѣсь главныя постановленія о бракѣ и о разводѣ.

А) О бракѣ.

По мусульманскому праву, бракъ есть дѣйствіе, совершенїя коего должно желать всякому мусульманину. Онъ обязателенъ для тѣхъ, кои, оставшись безбрачными, могутъ впасть въ прегрѣшенїе плоти. Обѣтъ одиночества, о невступленїи въ бракъ, монашества, не требуется по смыслу 27 стиха 57 суре Корана. Могаммедъ находитъ, что монашество установлено христіанами вслѣдствїе неправильнаго будто бы пониманїя ими повелѣнїя Божїя о благочестивой жизни. Одинъ имамъ Шафи, основатель ученїя, выразилъ, по сему предмету, мнѣнїе, противное другимъ

*

законовѣдцамъ,—онъ говоритъ, что лице, посвятившее дни свои единственно молитвѣ и уединенію, больше достойно благодати Всевышняго нежели лице, вступившее въ бракъ. По мнѣнію имама Малеки, лице, сочетавшееся бракомъ, имѣетъ предъ Богомъ болѣе заслуги, чѣмъ самый набожный мусульманинъ, оставшійся холостымъ (Pegon I. с. II. 652).

Бракъ у мусульманъ не освященъ характеромъ таинства; онъ считается гражданскимъ дѣйствиемъ, обоюднымъ договоромъ, и мы указали уже во введеніи нашемъ къ настоящему труду (стр. 5—8), сходство брака съ договоромъ торговымъ. (См. Pegon I. с. II. 427—430, 434, 459, 460, 493, 494, 497, 517). Для мужчинъ бракъ имѣетъ цѣлю супружеское сожитіе. Въ постановленіяхъ о бракѣ, матеріализмъ Ислама проявляется въ самыхъ рѣзкихъ, грубыхъ чертахъ; духовная сторона этого учрежденія не приходила и на мысль пророку Ислама; онъ и въ будущей жизни общаетъ истымъ мусульманамъ однѣ матеріальныя, плотскія блаженства: въ вѣчно цвѣтущихъ садахъ, при журчаніи водъ, ихъ ожидаютъ объятія безчисленныхъ вѣчноюныхъ гурій, съ постоянно возрождающеюся дѣвственностью. (Коранъ III. 13. XXXVII. 39—47, IV. 60, LVI. 12—36 и 7. д.). Для женщинъ, вступленіе въ бракъ особо полезно; онѣ въ мужѣ своемъ приобрѣтаютъ естественнаго защитника и охранителя; «видя его довольнымъ, онѣ ощущаютъ блаженство.» (Ср. Свод. Зак. Т. X, ч. I, ст. 107).

Бракъ бываетъ трехъ родовъ:

1) *Никохъ доимъ*. نکاح دائمъ постоянный.

2) *Никохъ мют'э*, نكح متع временной;

и 3) *Никохъ имо'*. 'اما نكح бракъ съ невольницею.

1) *Никохъ доимъ* можетъ быть исполненъ только съ четырьмя женами. Узаконенное число это называется *истефо иддетъ*. استينافا عادت Коранъ (суре IV) позволяетъ брать болѣе одной жены лишь въ томъ случаѣ, если мужчина имѣетъ достаточныя средства къ содержанію женъ, и не опасается нанести матеріальный ущербъ сиротамъ, дѣтямъ своимъ, расходами по многобрачію.—Мы видѣли выше (стр. 6 и сл.) что бракъ не можетъ состояться безъ выдачи или назначенія *мехра* со стороны мужа; засимъ каждая жена имѣетъ право требовать отдѣльнаго помѣщенія и даже отдѣльной прислуги. Полное содержаніе женъ лежитъ на обязанности мужа, и жена отнюдь не обязана трудами своими зарабатывать что либо въ пользу домашняго хозяйства. Всѣ расходы по содержанію, по помѣщенію, равно какъ и количество *мехра*, соразмѣряются съ состояніемъ мужа, и должны соответствовать размѣрамъ, существующимъ по обычаямъ въ томъ краѣ, въ которомъ бракъ совершается. — Такимъ образомъ мусульманское право ставить преграды многоженству, подчиняя оное матеріальнымъ средствамъ мужчинъ, и въ дѣйствительности многоженство между мусульманами существуетъ только въ высшихъ слояхъ общества, между людьми богатыми или достаточными. Въ массѣ народа многоженство случается рѣдко (*).

(*) Любопытны слѣдующіе два статистическіе факта о народонаселеніи въ мусульманскихъ восточныхъ странахъ: 1) не смотря на существующее тамъ

Бракъ, какъ договоръ, возлагающій обязанности на обѣ стороны, требуетъ, прежде всего, изъявленія обоюднаго согласія.—За несовершеннолѣтнихъ лицъ, согласіе объявляется ихъ опекунами, но со вступленіемъ въ совершеннолѣтіе, они имѣютъ право отказаться отъ договора (*).

Препятствіями къ совершенію брака считаются: 1) близость родства кровнаго *несебъ* نسب со всѣми лицами восходящей и нисходящей линіи, съ сестрами и ихъ нисходящими, съ дочерьми брата, съ тетками родными, и наконецъ со всѣми лицами, происходящими отъ незаконнаго сожитія того же самаго лица; 2) близость родства по кормилицѣ *ризо'э* راع, по тѣмъ же степенямъ, какъ и въ кровномъ родствѣ, причемъ однако принимается нѣкоторое различіе мнѣній по разнымъ ученіямъ; 3) свойство *мюсо-*

множенство, число женщинъ не превышаетъ числа мужчинъ въ общемъ счетѣ народонаселенія и 2) на Востокѣ не существуетъ старыхъ дѣвъ, женщинъ, не сочтавшихся бракомъ.—Бели (Baillie) l. c. p. 124 опредѣляетъ, согласно тексту мусульманскихъ законовъ, обоюдныя отношенія между супругами, касательно приданаго и обязанности содержанія женъ, слѣдующими словами: «the right to dower is opposed to that conjugal intercourse and the right to maintenance opposed to that of matrimonial restraint» т. е. право на приданое противопоставляется праву на супружеское сожитіе, а право на содержаніе праву требованія исполненія супружескихъ обязанностей. Другими словами: въ случаѣ невыдачи или невазначенія *мехра*, жена можетъ отказывать мужу въ супружескомъ сожитіи; въ случаѣ же неисполненія женою супружескихъ обязанностей, мужъ не обязанъ давать ей средствъ на содержаніе и пропитаніе.—На стр. XXV введенія, Бели говоритъ: «a wife is enabled to hold the dower in *terroret* over her husband», т. е. жена ограждаетъ себя отъ произвольнаго развода угрозою мужу, что потребуетъ немедленно выдачи приданаго. На семъ основаніи разводъ и многоженство доступны однимъ богатымъ людямъ (the divorce and polygamy are confined to the rich.)

(*) При условіи, на стр. 39 означенномъ.

хире *صاحره* чрезъ женъ по восходящей и нисходящей линіямъ; не дозволенъ бракъ, одновременно, на двухъ сестрахъ; Шафіиты и Аземиты не разрѣшаютъ брака съ племянницею жены; другія ученія подобный бракъ допускаютъ. 4) Произнесеніе проклятiя *ле'онъ* *لعان* надъ женою по обвиненію въ развратной жизни дѣлаетъ навсегда незаконнымъ вступленіе вновь съ нею въ бракъ. (См. стр. 78 и сл. о препятствiяхъ на право наслѣдства). 5) Неправовѣрiе *кюфръ*. *كفر* Съ идолопоклонниками бракъ воспрещенъ положительно; въ отношеніи брака съ *эхле китобъ* *اهل کتاب* т. е. съ христіанкою или еврейкою, имѣются различныя мнѣнія: Шафіиты и Аземиты допускаютъ подобный бракъ, Малекиты не совѣтуютъ только совершенiя подобнаго брака, а Шіиты допускаютъ съ ними одинъ бракъ временной.

Браки, совершенные въ противность означеннымъ выше сего правиламъ, немедленно расторгаются съ возложеніемъ уголовной и матеріальной (выплаты *мехра*) отвѣтственности на провинившихся лицъ.

Въ видѣ предварительнаго дѣйствiя, мусульманское право требуетъ исполненiя обряда сватовства, которое состоитъ въ изъявленіи согласiя чрезъ повѣренныхъ съ обѣихъ сторонъ на вступленіе въ бракъ, и отчасти въ присылкѣ какого либо подарка (*).

(*) v. Hammet въ его Исторiи Турціи ч. IV, стр. 199, 677, разъясняетъ существующее на Западѣ ложное мнѣніе, будто бросаніе платка на женщину означаетъ избраніе ея для супружескаго объятiя тѣмъ, что невѣста, по исполненіи обряда сватовства, посылаетъ, въ нѣкоторыхъ странахъ, жениху своему въ знакъ согласiя ея на бракъ, свое лицевое покрывало.

До вступленія въ бракъ, мужчины собираютъ свѣдѣнія о женщинахъ чрезъ своихъ родственницъ: о физическомъ состояніи ихъ, о дѣвственности (если онѣ не вдовы и не разведенныя жены), объ исполненіи ими обрядовъ мусульманской вѣры, о способности имѣть дѣтей.—Наибольшая часть законовѣдцевъ дозволяетъ и самимъ женихамъ взглянуть на лице и на руки невесты (*), но только въ томъ случаѣ, если онѣ имѣютъ положительное намѣреніе жениться; исполнять же это для удовлетворенія одного любопытства или иной безнравственной цѣли, считается дѣйствіемъ преступнымъ по изрѣченію: «*зено-уль айюнъ ашеддюмин-мезъ зено уль бютунъ*» زنا العيون اشدمن الزنا البطون т. е. «прелюбодѣянiе глазами преступнѣе прелюбодѣянiя дѣйствіями.»

По полученіи обоюднаго согласія, казій составляетъ письменный брачный актъ, который долженъ быть подписанъ по крайней мѣрѣ двумя свидѣтелями мужескаго пола. (Аземиты допускаютъ свидѣтельство одного мужчины и двухъ женщинъ).—Актъ этотъ, на основаніи свидѣтельскихъ подписей (или приложенія печатей), служитъ неоспоримымъ доказательствомъ въ совершеніи брака, и главнѣйше въ количествѣ *мехра* и другихъ обязательствахъ, которыя мужъ принимаетъ на себя.

До совершенія письменнаго акта, лица, желающія сочетаться бракомъ, — совершаютъ предварительно два *рук'эта намаза* ركعت نماز, съ произнесеніемъ особой молит-

(*) Perron. l. c. II. p. 316, 317: «La figure est le siège de la beauté et les «mains indiquent la santé et la conformation du corps.»

вы. Засимъ казіи читаетъ *сине*, *صینه* словесное объявленіе согласія, и молитву *хютбе*, *خطبه* помѣщенную въ началѣ самаго брачнаго акта: «Слава тому Богу, который дозво-
«лялъ бракъ и воспретилъ всѣ преступныя по прелюбо-
«дѣніямъ дѣйствія. Да восхвалятъ небесныя и земныя
«существа Могаммеда!»

Наконецъ казіи провозглашаетъ: «*бариккалахъ* *باركنا*,
«да поможетъ Богъ,» и читаетъ «*фатхе*» *فاتحه* первую суре
Корана.

Въ этихъ дѣйствіяхъ заключается весь религіозный обрядъ бракосочетанія, причемъ слѣдуетъ замѣтить, что кромѣ прочтенія *сине*, все прочее считается дѣйствіями *суннетъ* *سنت* совѣтуемыми, но не непремѣнными. На семъ основаніи несоблюденіе оныхъ не уничтожаетъ законности брачнаго акта и самаго бракосочетанія. По сему же въ мѣстахъ, гдѣ нѣтъ духовнаго лица, казія, — всякое постороннее лицо можетъ прочесть *сине*, и составить письменный актъ. Одно присутствіе двухъ свидѣтелей есть непремѣнное условіе для законности сего дѣйствія, которое можетъ имѣть полную законную силу даже и въ томъ случаѣ, если вовсе нѣтъ письменнаго акта.

По совершеніи договора при свидѣтеляхъ, жена передается мужу, и засимъ шері'этскія постановленія указываютъ на правила *суннетъ*, о тайныхъ обычаяхъ, и на правила *лазимъ*, *لازم* непремѣнныя, объ обязанностяхъ супруговъ, какъ по сожитію, такъ и по содержанію женъ, дѣтей и родственниковъ.

Первая брачная ночь именуется *шебе зефозъ*. *شب زفافی*

Къ каждому супружескому объятію приступаютъ не иначе, какъ по произнесеніи: «*Бисмиллахъ*—во имя Бога—
بِسْمِ اللّٰهِ

Шери'этъ устанавливаетъ правила о распредѣленіи времени и ласкъ мужа между законными его женами, и указываетъ случаи, въ коихъ не дозволяется и не совѣтуется приближаться къ женамъ.—Далѣе существуютъ подробныя правила о содержаніи женъ, дѣтей и родственниковъ.

Первоначальное попеченіе о младенцѣ во все время *ризо'э* кормленія грудью (продолжающагося два года), принадлежитъ матери, и никто не въ правѣ лишить ее этого преимущества. Послѣ же срока *ризо'э*, мать сохраняетъ при себѣ ребенка женскаго пола до семилѣтняго возраста;—попеченіе о ребенкѣ мужскаго пола принадлежитъ отцу. Аземиты оставляютъ на попеченіи матери: сына до семи лѣтъ, дочь до появленія очищенія. Шафиты считаютъ семилѣтній срокъ для дѣтей обоего пола; наконецъ Малекиты оставляютъ сыновей на попеченіи матери до ихъ совершеннолѣтія, а' дочь до выхода замужъ, причемъ они предоставляютъ отцу наблюденіе за воспитаніемъ дѣтей.

Наконецъ встрѣчаемъ въ мусульманскомъ правѣ правила по домашнему быту: о необходимости и обязанности жены поддерживать красоту свою и стараться правиться своему мужу, (исчисляются средства, которыя слѣдуетъ употреблять для украшенія тѣла)—о прикрытіи лица и тѣла отъ взоровъ постороннихъ лицъ, — о воздержаніи отъ

извѣстныхъ движеній ногами и всѣмъ тѣломъ,—о тѣхъ лицахъ, родственникахъ и другихъ, съ которыми жены могутъ видѣться безъ прикрытія,—о недозволеніи постороннимъ лицамъ входа въ домъ безъ положительнаго на то разрѣшенія,—о невозвращеніи путешественника, мужа, съ дороги ночью въ комнаты жены и т. д. Нѣкоторыя изъ этихъ постановленій: *суннетъ*—совѣтуются, другія же *лазимъ*, непремѣнны, на томъ основаніи, что объ нихъ упомянуто въ Коранѣ (Суре XXIV).

2) *Бракъ временной—мют'э*—дозволенъ единственно между Шитами.—Срокъ онаго долженъ быть непремѣнно обозначенъ: иначе бракъ обращается въ постоянный—*доимъ*, но собственно въ назначеніи этого срока дѣйствуетъ полный произволь по обоюдному соглашенію: бракъ *мют'э* можетъ быть заключенъ на нѣсколько лѣтъ и на извѣстное только число сближеній.

Бракъ *мют'э* требуетъ, непремѣнными условіями, опредѣленіе *мехра* и прочтеніе *сине*, которое выражаетъ обоюдное согласіе.

Дѣти, рожденныя отъ сего брака, считаются законными и наследуютъ отъ отца наравнѣ съ прочими дѣтьми.

Жена временнаго брака не наследуетъ отъ мужа.

3) *Бракъ съ невольницами.*

Бракъ съ невольницами разрѣшается лицамъ, не имѣющимъ достаточнаго состоянія для содержанія женъ свободнаго происхожденія.

Прим. См. подробности по сему предмету въ Изл. Нач. М. Зак. стр. 137, 138, 162.—Сверхъ брака съ невольницами существуетъ

еще—право *мульке рекебе*—*ترب، ملك* т. е. право хозяина имѣть сожитіе съ невольницею, ему принадлежащею, какъ съ собственностью своею. Число сожительницъ этихъ не ограничено; въ бракѣ же съ невольницами—*имо*, дѣйствуетъ *истифо-иддетъ*.

Невольница, съ которою хозяинъ прижилъ дѣтей, называется *умме веледъ*, — *ام، اول* — и если она не освобождена имъ при жизни, то получаетъ, по праву, свободу въ моментъ его смерти.

Освобожденные невольницы пользуются правомъ наследованія въ случаѣ пенмѣнія другихъ родственниковъ, какъ о томъ будетъ сказано въ слѣдующемъ отдѣлѣ этой главы.

Дѣти отъ брака и отъ сожитія съ невольницами считаются законными, и слѣдовательно пользуются правомъ наследованія, но на часть ихъ падаетъ сумма, необходимая для выкупа *умме веледъ* ихъ матери.

Смот. подробности о бракѣ въ Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 131—173. Нѣмец. перев. стр. 62—86. Франц. перев. стр. 85—114.—Perron. I. c. II. 316—513.

Б) *О разводѣ*.

Право развода установлено между мусульманами на совершенно иныхъ основаніяхъ, какъ во всѣхъ христіанскихъ законодательствахъ, даже какъ и въ тѣхъ, по коимъ бракъ считается преимущественно гражданскимъ дѣйствіемъ.—Разводъ, по мусульманскому праву, есть дѣйствіе одностороннее; если разводъ не исполняется по закону, какъ необходимое дѣйствіе къ расторженію брака, или же какъ естественное послѣдствіе опредѣленныхъ въ законахъ об-

стоятельство (*),—то въ остальныхъ случаяхъ, дача развода зависитъ отъ одного произвола мужа, который въ правѣ приступитъ къ сему дѣйствию, и исполнитъ оное безъ объявленія повода и причины, побудившихъ его къ тому. Мусульманамъ ставится только одна преграда, и то лишь матеріальная, въ дачѣ развода по произволу: она состоитъ въ обязанности выплачивать *мекръ*.

Право развода тѣсно связано съ правомъ многоженства. Хотя пророку Ислама и предоставлены, по Корану, особыя преимущества и личныя привилегіи по части брака и развода,—(**) онъ однако счелъ справедливымъ подѣлится нѣкоторыми изъ сихъ правъ съ прочими правовѣрными. Для него *истефо иддетъ*, определенное число жепъ, не существуетъ,—но его правомъ развода могутъ пользоваться всѣ правовѣрные. На семъ основаніи самое *истефо иддетъ* не есть окончательное ограниченіе въ сочетаніи бракомъ съ четырьмя женами.—При полномъ комплектѣ жень, мусульманинъ, съ достаточнымъ состояніемъ, даетъ разводъ одной изъ нихъ, беретъ себѣ пятую жену, и такъ далѣе. Вникнувъ въ существующее между мусульманами право развода, мы легко можемъ объяснить себѣ причину, почему невозможно было придать браку характеръ дѣйствія религіознаго—характеръ таинства: ни какое дѣйствіе, облеченное въ подобный характеръ, не можетъ быть

(*) См. ниже, стр. 162, 163.

(**) Въ Шеріатскихъ книгахъ посвящена особая глава описанію всѣхъ означенныхъ преимуществъ пророка Ислама. См. Реггон. I. с. II. 310—316.

разрушено одностороннимъ, произвольнымъ распоряженіемъ.

Предоставляя право развода на произволъ мужа, законодатель Ислама хотѣлъ однако предупредить всякое необдуманное, всякое внезапное, подъ вліяніемъ моментныхъ страстей, расторгеніе брака. Онъ установилъ возможность троекратнаго объявленія развода, и лишь послѣ третьяго развода, бракъ расторгается окончательно. Мусульманское право различаетъ посему *телокъ ридж'еи* отъ *телокъ боинъ* — طلاق رجعی — طلاق بائن. Разводъ перваго вида есть дѣйствіе, которое подлежитъ отиѣнѣ въ теченіе срока—именуемаго *идде*, *عده* продолжающагося три мѣсяца. Во все это время жена находится въ полной нравственной зависимости отъ мужа, но онъ не долженъ имѣть сношеній съ нею, не долженъ даже видѣть ее наединѣ. Въ теченіе этого срока, мужъ можетъ обдумать поступокъ свой, и если онъ на словахъ изъявитъ желаніе соединиться вновь съ женою или же извѣстными дѣйствіями, какъ то объятіемъ, поцѣлуемъ, даже однимъ прикосновеніемъ рукою къ тѣлу жены, выкажетъ свое расположеніе къ ней, то *телокъ ридж'еи* уничтожается, и жена вступаетъ вновь въ законныя права свои. Различіе ученій по сему предмету состоитъ въ томъ, что Шафиты требуютъ для восстановленія брака непрерывнаго объявленія желанія о томъ на словахъ, при свидѣтеляхъ. Если же свидѣтелей нѣтъ, то вѣра дается женѣ, по принесеніи ею присяги.

Приближеніе къ женамъ во время *идде* для сожитія, считается Шафитами и Аземитами дѣйствіемъ незаконнымъ;

Шитами же и Малекитами дѣйствиємъ достойнымъ порицанія, и хотя мужъ не подвергается за оное ни уголовному наказанію—*хеддъ* حد, ни исправительному—*тя'эзиръ*, تزيير, но обязанъ выплатить женѣ *мехрь-уль мисль* المثل, т. е. вознагражденіе, равняющееся приданому.

Подобное измѣняемое дѣйствіе—*телокъ ридж'эи*—можетъ быть повторено три раза, и лишь по троекратному исполненію онаго, утверждается окончательный разводъ—*телокъ боинъ*. Равнымъ образомъ окончательный разводъ имѣетъ мѣсто, если мужъ пропуститъ срокъ *идде*, безъ объявленія согласія на принятіе къ себѣ вдовы жены.

Телокъ ридж'эи можно сравнить, по первоначальному его распоряженію, съ дѣйствиємъ разлученія супруговъ—*séparation de corps*,—*separatio quoad thoram et mensam*, допускаемымъ по тѣмъ законодательствамъ Запада, въ которыхъ руководствуются римскимъ каноническимъ правомъ (*), но, по послѣдующимъ распоряженіямъ, онъ является установленіемъ вполне разнствующимъ съ разлученіемъ на Западѣ, а именно *телокъ ридж'эи* дѣйствіе лишь временное,—разлученіе—постоянно, безъ предоставленія свободы отъ брачныхъ узъ. Болѣе сходно установленіе *телока ридж'эи* съ разлученіемъ супруговъ отъ стола и ложа, существующимъ въ нѣкоторыхъ германскихъ протестантскихъ законодательствахъ (Саксонское право §§ 1752—1770 и др.). Разлученіе это дѣйствуетъ въ теченіе

(*) Русское право не допускаетъ разлученія, и считаетъ незаконнымъ все дѣйствіе, всякое обязательство, клонящееся къ расторженію брака. Свод. Зак. X ч. I 45 и сл. 1529.

опредѣленнаго срока (не болѣе года) и допускается какъ дѣйствіе, предшествующее окончательному разводу. Разнствуютъ же эти послѣднія установленія между собою въ томъ, что уничтоженіе *телока ридж'эи* зависитъ отъ произвола одного мужа, а уничтоженіе разлученія отъ обоюдной воли супруговъ; засимъ, если, по истеченіи срока, *идде*, мужъ не объявитъ желанія о возобновеніи брака, окончательный разводъ вступаетъ въ силу *ipso jure*; по законодательствамъ же Запада, допускающимъ разлученіе отъ стола и ложа, ни истеченіе срока сего разлученія, ни соглашеніе супруговъ на совмѣстное жительство, не имѣютъ прямаго вліянія на окончательный разводъ или на продолженіе иска о семъ разводѣ.

Какъ выше сказано, мужъ можетъ, по мусульманскому праву, три раза исполнить *телокъ ридж'эи*, т. е. другими словами, онъ можетъ два раза отступиться отъ своего рѣшенія; послѣ произнесенія третьяго временнаго развода, онъ въ правѣ возобновить бракъ съ тою же женщиною не иначе, какъ если она выйдетъ замужъ за другаго, и получить разводную отъ сего втораго мужа. Подобные случаи, само собою разумѣется, рѣдки на Востоку: одна мысль о возможности пріобрѣсти жену свою вновь только тогда, когда супружескими обѣтями ея воспользуется другое лице, дѣйствуетъ столь сильно на мусульманъ, что подобные браки составляютъ на практикѣ самое рѣдкое явленіе (*).

(*) Dulau l. c. p. 60 говоритъ: Cette disposition paraît peut être singulière elle est cependant un des moyens les plus efficaces contre le divorce. La jalousie

Для законности дѣйствія развода, кромѣ совершеннолѣтія, присутствія разума, здравія души и тѣла (1), требуется, чтобы оно исполнилось безъ всякаго принужденія, по личному внутреннему убѣжденію въ необходимости совершенія сего дѣйствія. (2)

1) За лицъ, впавшихъ въ сумашествіе или слабыхъ, *телокъ* объявляется естественнымъ опекуномъ ихъ *вели*, а за немѣвнѣемъ такового *хакимомъ шер'э* или Султаномъ, властителемъ, правителемъ страны. Шиты положительно воспрещаютъ объявлять разводную отъ имени пьяныхъ, отъ лицъ находящихся въ тяжкихъ болѣзняхъ. Сунниты считаютъ подобное дѣйствіе лишь неодобрительнымъ, и не совѣтуютъ исполненіе онаго, равно какъ и произнесеніе развода во время войны и похода или когда мужъ приговоренъ къ смертной казни: ибо во всѣхъ сихъ случаяхъ можно предположить, что разводъ дается съ намѣреніемъ лишить жену правъ наслѣдованія. (Pergon. I. с. II 523.)

2) Пророкъ Ислама говоритъ (Коранъ IV 128): «Вы въ одинаковой степени не можете любить всѣхъ женъ вашихъ, сколько бы вы этого ни желали: посему разлучайтесь съ ними, но безъ изъявленія вражды и «отвращенія. Будьте великодушны, и Богъ будетъ снисходителенъ и милостивъ къ вамъ.»

Засимъ необходимо произнесеніе *сине* при свидѣтеляхъ, По постановленіямъ Шитовъ, *сине* имѣетъ силу на одинъ

des Orientaux pour leurs femmes va jusqu'à la fureur. Les condamner à laisser passer la femme qu'ils ont aimée et qu'ils aiment encore dans une couche étrangère, c'est pour eux le plus cruel supplice. Aussi mettent-ils tout en action pour éluder cette dure disposition de la loi. Постановленіе это основано на ст. 220 Суры II Корана.

только разводъ *ридж'эи* сколько бы разъ онъ ни былъ произнесенъ; Сунниты же дозволяютъ давать всѣ три развода *ридж'эи* въ одно время, троекратнымъ произнесениемъ *сине*, и тогда тутъ же устанавливается *телокъ боинъ*, постоянный, окончательный разводъ.

Смерть мужа до истечения срока *идде* не уничтожаетъ условія о *телокъ*. Жена оканчиваетъ свое *идде* въ семь случаѣ по правиламъ развода (т. е. въ три мѣсяца), а не по правиламъ брака, по которымъ, для новаго замужества ея, требуется истечение четырехъ мѣсяцовъ и десяти дней, если жена не беременна; для беременныхъ срокъ *идде* общій, т. е. окончаніе родовъ (о срокѣ *идде* см. нѣмец. перев. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 79. 80; франц. перев. стр. 104, 105).

По постановленіямъ Шитовъ, смерть одного изъ супруговъ до окончанія срока *идде*, предоставляетъ другому право на наслѣдство; Сунниты сего права не предоставляютъ мужу: ибо онъ дачею развода самовольно лишаетъ самъ себя этого права. *Regon* I с. II. 523, 524. Когда *телокъ боинъ* вступаетъ въ силу, права наслѣдства обоихъ супруговъ прекращаются окончательно.

Изложимъ здѣсь еще два особые вида развода: *хюл'э* и *люборотъ* - خلع ومبارات. То и другое есть дѣйствіе, основанное на обоюдномъ соглашеніи супруговъ, и имѣетъ цѣлю расторгненіе брачнаго союза подъ условіемъ вознагражденія—*фидіе* - فدية. Въ *хюл'э* количество вознагражденія не ограничено, въ *люборотъ* оно отнюдь не должно превышать количества *мехра*. Существенное различіе, съ *тело-*

комъ состоитъ въ томъ, что возобновленіе брака зависитъ не отъ одного произвола мужа, но можетъ исполниться единственно съ согласія жены. Въ прочихъ же частяхъ примѣняются къ нимъ всѣ постановленія о *телокъ* общемъ.

Телокъ ридж'эи имѣетъ мѣсто только въ бракахъ постоянныхъ; онъ не допускается въ бракахъ временныхъ—*мют'э*. При постоянныхъ же бракахъ, *телокъ ридж'эи* можетъ исполниться впрочемъ тогда единственно, когда между супругами было сожитіе.

Телокъ боинъ—окончательный разводъ, приводится въ исполненіе въ слѣдующихъ случаяхъ: 1) въ бракахъ съ женами, съ которыми мужъ не имѣлъ сожитія; 2) въ бракахъ съ женами, не имѣющими мѣсячныхъ очищеній, по молодости ли или по старости лѣтъ; 3) по объявленіи третьяго развода—*ридж'эи*; 4) по окончательномъ объявленіи *хюл'э* или *люборота*; 5) по объявленіи *зехара* ^{۱۴۶} выраженія, въ которомъ мужъ уподобляетъ жену спинѣ своей матери, и 6) по объявленіи *ило*, ^{۱۴۷} присяги о несожитіи съ женою.

Наконецъ упомянемъ еще о случаяхъ расторженія брака по закону.—Сюда относятся всѣ случаи совершенія брака въ противность постановленіямъ, воспреещающимъ подобное совершеніе (см. стр. 150), а именно: 1) по близости родства кровнаго, и 2) родства по кормилицѣ, 3) по свойству, 4) послѣ произнесенія проклятія, и 5) съ неправовѣрными;—засимъ 6) по безвѣстному отсутствію мужа. Срокъ по сему случаю опредѣляется различный. Нѣкоторые законовѣдцы расторгаютъ бракъ по истеченіи четы-

рехъ или десяти лѣтъ со времени сокрытія мужа; другіе же дозволяютъ вступленіе въ новый бракъ лишь тогда, когда по исчисленію отсутствующему мужу минетъ отъ рожденія или 70 или 80 или даже 120 лѣтъ. См. стр. 81, 82, 83, 95.

7) По изъявленію несогласія дѣвицы, отданной замужъ въ малолѣтствѣ, при достиженіи ею совершеннолѣтія. См. стр. 39, 150. 8) По открытію физическихъ недостатковъ въ супругахъ. См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 156 и сл. и 9) въ случаѣ совершенія браковъ съ установленіемъ условій, клонящихся къ устраненію законныхъ постановленій о бракѣ, какъ-то, условія объ оставленіи брака въ тайнѣ, о неразглашеніи онаго, о необязательствѣ исполненія установленныхъ супружескихъ обязанностей, о неплатежѣ *мехра* и пр. (*)

По изложеніи главныхъ основаній по браку и разводу, необходимыхъ для уразумѣнія правъ наслѣдованія супруговъ, обратимся къ правиламъ, относящимся до порядка наслѣдованія сихъ лицъ.

Супруги, по мусульманскому праву, суть единственные лица, которыя получаютъ указную свою часть изъ всего наслѣдства во всѣхъ случаяхъ и при всякомъ иномъ наслѣдникѣ. По Шіитскимъ постановленіямъ, мужъ наслѣдуетъ даже во всемъ имуществѣ, если вовсе нѣтъ другихъ наслѣдниковъ, получая указную часть по праву *мо фerezъ улахъ*, а остальное по праву *ресме веросетъ*. Сунниты обращаютъ остальное въ *бейтъ-уль-моль*; по ихъ прави-

(*) См. Vaillie I. с. стр. 23 и сл. и стр. 150 и сл. Сверхъ сего Бели указываетъ, на стр. 183, на случаи расторгенія брака по различію подданства и вслѣдствіе взятія въ плѣнъ одного изъ супруговъ.

ламъ, супруги никогда не могутъ сдѣлаться наслѣдниками по праву.

Супруги наслѣдуютъ другъ отъ друга, хотя бы по совершеніи условія о бракѣ не жили вмѣстѣ. Несовершеннолѣтнія, сочетанныя бракомъ опекунами, если по достиженіи совершеннолѣтія не изъявятъ согласія на бракъ, лишаются права наслѣдства, ибо онѣ расторгаютъ бракъ изъ явленіемъ своего несогласія.

Въ случаѣ брака больного и смерти его до исполненія брачнаго сожитія, жена не наслѣдуетъ; то же и въ отношеніи къ мужу, женившемуся на больной. Но если больная женщина выйдетъ замужъ за здороваго мужчину, и онъ умретъ до сожитія, то она наслѣдуетъ, хотя бы и не оправилась отъ болѣзни и сама умерла, послѣ мужа.

Разводъ, данный мужемъ женѣ на смертномъ его одрѣ, не лишаетъ жены части ея въ наслѣдствѣ, если мужъ, послѣ дачи разводной, проживетъ менѣе одного года; по истеченіи года она не имѣетъ болѣе права на наслѣдство.

Указная часть, слѣдующая супругамъ, бываетъ или половина, или четверть или одна осьмая.

Если послѣ умершаго останутся потомки по нисходящей линіи, то мужу отчисляется одна четвертая часть изъ всего наслѣдства, —женѣ одна осьмая. Нисходящими считаются какъ родныя дѣти, внуки, правнуки и т. д., такъ и дѣти единокровныя и единоутробныя и даже дѣти незаконнорожденныя (1).

1) Незаконнорожденныя дѣти хотя сами и не наслѣдуютъ, при супругахъ, по существованіе ихъ произво-

дигъ *хеджбъ нюксонъ*, т. е. уменьшаетъ часть слѣдующую супругамъ по закону.

При другихъ наслѣдникахъ, за исключеніемъ нисходящихъ, мужъ получаетъ половину, а жена четвертую долю.

Если мужъ оставляетъ нѣсколько вдовъ, то часть, предназначаемая женѣ, раздѣляется поровну между всѣми вдовами.

Если, кромѣ супруговъ, нѣтъ вовсе другихъ наслѣдниковъ, то, по постановленіямъ Шитовъ, какъ уже сказано выше сего, оставшійся въ живыхъ изъ супруговъ мужъ получаетъ все наслѣдство; Сунниты же и въ этомъ случаѣ отчисляютъ мужу половину, а женѣ или женамъ четверть, остальное поступаетъ въ *бейтъ уль моль*.

Законовѣдцы Шитскаго ученія въ томъ случаѣ, если вовсе нѣтъ другихъ наслѣдниковъ кромѣ супруговъ, предоставляютъ женѣ половину всего наслѣдства, а остальное, согласно съ постановленіями Суннитовъ, обращаютъ въ *бейтъ уль моль*. Вдовецъ же получаетъ все наслѣдство. См. Macnaghten. I. с. Гл. 2 стр. 21.

По праву наслѣдства супруговъ мусульманской вѣры въ Россіи, Сводъ Законовъ нашихъ Т. X ч. I ст. 1161 опредѣляетъ части слѣдующія вдовамъ (четвертую и осмью доли); о правѣ же наслѣдства вдовца не упоминается.

По русскому праву, супруги получаютъ одинъ послѣ другаго, въ одинаковомъ размѣрѣ изъ недвижимаго седьмую часть, а изъ движимаго четвертую, и на эти части существованіе или несуществованіе дѣтей вліянія не имѣетъ X ч. I ст. 1148, 1153. По Литовскому статуту, дѣйствіе коего распространено на Чернигов-

скую и Полтавскую губерніи, ни мужъ послѣ жены, ни жена послѣ мужа не имѣютъ права наслѣдства, за исключеніемъ имущества, общими трудами приобрѣтеннаго X ч. I. 1157.

По римскому праву, супруги наслѣдуютъ только въ томъ случаѣ, если нѣтъ другихъ лицъ, имѣющихъ законное право на наслѣдство. При наслѣдникахъ, вдова получаетъ *quarta pars bonorum*, но также подѣ единственнымъ условіемъ бѣдности ея. § 6. F. 3. 9 (10), D. 38.11, Nov. 117 cap. 5.—Французское право предоставляетъ супругамъ право наслѣдства, когда нѣтъ ни родственниковъ, ни даже незаконнорожденныхъ дѣтей.—Разводъ супруговъ, уничтожаетъ и это право, но разлученіе—*séparation de corps* не лишаетъ ихъ онаго. С. С. 767, 723.—Саксонское гражданское право 1863 г. въ § 2049—2056 устанавливаетъ право наслѣдства супруговъ въ различномъ размѣрѣ, смотря по тому, съ кѣмъ они совмѣстно наслѣдуютъ. При лицахъ нисходящей линіи, мужъ послѣ жены и жена послѣ мужа получаютъ четвертую долю наслѣдства; при усыновленныхъ и незаконнорожденныхъ дѣтяхъ одну треть; при родителяхъ, предкахъ, братьяхъ и сестрахъ и ихъ потомствѣ, половину. Наконецъ они исключаютъ всѣхъ прочихъ дальнихъ родственниковъ, получая все наслѣдство.

См. примѣры въ приложеніи N^o N^o 2, 4, 5, 6, 8—12, 15, 16, 18, 19, 20, 25, 27, 31, 33, 39, 40.

ОТДѢЛЕНІЕ ЧЕТВЕРТОЕ.

О порядкѣ наслѣдованія по праву *вело* ولا.

Какъ мы сказали выше сего (стр. 70) право *вело* бываетъ трехъ родовъ:

- 1) *вело уль этоке* ولا العتاة,
- 2) *вело тезземюнь джерире* ولا تصمن جزيرو.
- 3) *вело уль имама* ولا الامام.

1) *Вело уль этоке*—право бывшаго хозяина на наслѣдство отпущеннаго на волю раба, и послѣдняго на имѣніе бывшаго хозяина,—имѣеть мѣсто въ томъ случаѣ, когда ни у того, ни у другаго нѣтъ ни какихъ иныхъ родныхъ наслѣдниковъ.

Если освобожденный невольникъ оставляетъ по себѣ одну только жену, а освобожденная невольница одного только мужа, то вдова или вдовецъ—получаетъ свою узаконенную часть, а остальное имущество переходитъ къ бывшему хозяину.

Сунниты раздѣляя, какъ мы видѣли выше (стр. 90, 91), *асебе* на 13 разрядовъ, помѣщаютъ въ 12-й разрядъ освобожденнаго невольника, а въ 13-й бейтъ уль моль, что соотвѣтствуетъ установленію у Шитовъ права *вело уль этоке* и *вело уль имама*.

Какъ право *вело* хозяина, такъ и право освобожденнаго невольника переходитъ къ ихъ законнымъ наслѣдникамъ.

Правомъ *вело-уль этоке* пользуется хозяинъ только въ томъ случаѣ, когда освобожденіе невольника послѣдовало отъ собственнаго произвола хозяина, по условію *эткъ* или

тедбиръ, *تدبير*—по духовному завѣщанію, а не по другимъ условіямъ и обстоятельствамъ, вслѣдствіе коихъ невольникъ получилъ свободу.

Какъ мы уже замѣтили выше (стр. 42 до 47), пророкъ Ислама, стремясь къ уничтоженію вообще рабства,—установилъ разные способы къ освобожденію невольниковъ. Такъ напр.—освобожденіе съ условіемъ вознагражденія, *кетобетъ*, *كثابت* или во исполненіе обѣта *незръ* *نذر* и въ покаяніе грѣховъ *кефборетъ* *كفارت*; наконецъ освобожденіе по закону, къ какому разряду относятся невольницы, съ которыми хозяинъ прижилъ дѣтей, *умме веледъ*; прижитыя дѣти, невольницы, отданныя замужъ за человѣка свободнаго состоянія (по Шіитскимъ постановленіямъ); невольники, коимъ хозяинъ освободилъ одну какую либо часть тѣла: условіе *сероетъ* *سرايت*; невольники, впавшіе въ болѣзнь *бересъ* и *джюзомъ* *برص و جزام* (проказа) и невольники, случайно воспользовавшіеся свободою.

Кромѣ сего хозяинъ не пользуется правомъ *VELO* надъ рабомъ, котораго онъ предназначилъ въ *вьякфъ*, въ посвященіе на какой бы то ни было предметъ.

См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 401, 349—364; 372, 306, 375.

2) *Вело тезземюнкъ джеруре* есть право, основанное на дружескихъ связяхъ, и истекаетъ изъ условія, составленнаго по обоюдному согласію. Условіе это пріобрѣтаетъ силу только въ томъ случаѣ, когда у умершаго нѣтъ ни наслѣдниковъ по родству, ни лицъ, могущихъ пользоваться правомъ *VELO-уль этоке*.

Съ признавіемъ права *вело тезземюнъ джерире* и съ приведеніемъ онаго въ дѣйствіе, лице получающее наследство на семъ основаніи, принимаетъ въ то же время на себя обязанность отвѣтствовать за всѣ долги и требованія, могущія пасть на имѣніе и на лице умершаго. Какъ мы уже замѣтили выше (стр. 68) настоящей способъ пріобрѣтенія наследства есть единственный, по которому отвѣтственность по имѣнію умершаго переходитъ къ наследнику.

3) *Вело-уль имама* есть не что иное, какъ право на наследство въ выморочномъ имѣніи. Шиты обращаютъ таковое имѣніе въ пользу имамовъ, Сунниты же въ *бейтъ уль моль*, общественную казну.

См. Изл. Нач. Мус. Зак. стр. 401, 402.

ОТДѢЛЕНІЕ ПЯТОЕ.

О порядкѣ наследованія въ особыхъ случаяхъ.

1) *Право наследства гермафродитовъ.*

Хюкса *خنثی* называется то лице, которое имѣетъ признаки обоеихъ половъ, мужскаго и женскаго.

Относительно опредѣленія принадлежности гермафродита къ тому или къ другому полу, имѣются различныя мнѣнія. Мнѣніе, наиболѣе принятое между законовѣдцами, состоитъ въ опредѣленія пола по тому, изъ какого члена истекаетъ моча (1). Другіе привимаютъ въ расчетъ число реберъ съ обѣихъ сторонъ: если оно равное, то *хюкса* причисляется къ женскому полу,—если неравное, къ мужскому; наконецъ, третій разрядъ законовѣдцевъ находитъ, что при-

надлежность къ полу можетъ опредѣлиться единственно при изъявленіи гермафродитомъ желанія вступить въ бракъ: если пожелаетъ выйти замужъ, то естественно слѣдуетъ причислить его къ женскому полу; въ противномъ случаѣ къ мужскому. Абу Хенифе считаетъ безусловно всякаго гермафродита принадлежащимъ къ женскому полу.

Опредѣленіе принадлежности *хюнса* къ извѣстному полу необходимо для назначенія части, слѣдующей ему въ наслѣдство.

По мнѣнію *Алія Эмира уль муменинъ* (четвертаго халифа), главнаго Шіитскаго авторитета,—*хюнса* получаетъ половину какъ изъ мужской, такъ и изъ женской части наслѣдства; это же мнѣніе принимается и Малекитами.

Гермафродиты могутъ предъявлять свои права только въ качествѣ слѣдующихъ наслѣдниковъ: дѣтей, внуковъ, братьевъ, сестеръ, племянниковъ, племянницъ, дядей и тетокъ, двоюродныхъ племянниковъ и племянницъ, хозяевъ освобожденныхъ невольниковъ.

1) Послѣ установленія Ислама, Халифу Алію пришлось первому разрѣшить вопросъ о принадлежности гермафродита къ тому или другому полу, и о правѣ его на наслѣдство. Рѣшеніе послѣдовало по указанному признаку. Хедисъ эс-суюти (Джелаль едина) присылаетъ подобное рѣшеніе о принадлежности къ полу самому Пророку. Народное же преданіе въ Аравіи говоритъ, что случай этотъ былъ разрѣшенъ до появленія Ислама, Эмиромъ Ибне Зарибомъ, который былъ наведенъ на мысль эту невольницею своею Сохайле. Pignon. l. c. VI. 445—458.

2) *Право наслѣдства послѣ кораблекрушенія, разрушенія зданій и пр.*

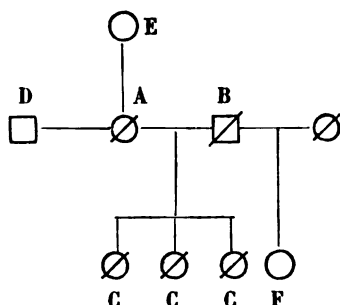
Случай одновременной смерти нѣсколькихъ лицъ, когда съ положительностью невозможно опредѣлить, кто умеръ раньше, кто позже, — подалъ поводъ къ высказанію разныхъ мнѣній относительно установленія между ими и наслѣдниками ихъ правъ наслѣдства.

Шивиты въ этомъ случаѣ прибѣгаютъ къ особенно странной юридической фикціи: они опредѣляютъ сперва наслѣдственные части умершихъ между собою посредствомъ мнимаго раздѣла, и что окажется по сему результату, считаютъ имуществомъ каждаго умершаго отдѣльнаго лица, слѣдующимъ къ переходу къ его законнымъ наслѣдникамъ. Такимъ образомъ, если четыре брата погибли въ одно время, изъ коихъ старшій оставилъ имущества на 150 динаровъ, второй на 90, третій на 300, а младшій ничего, — то раздѣляютъ все имѣніе каждаго между тремя остальными, т. е. отъ старшаго 150 динаровъ переходятъ ко второму, третьему и четвертому по 50 динаровъ; отъ втораго, 90 динаровъ переходятъ къ старшему, третьему и четвертому по 30 динаровъ и отъ третьяго, 300 динаровъ переходятъ къ старшему, второму и четвертому по 100 динаровъ. Въ результатѣ окажется: наслѣдство старшаго въ 130 динаровъ, втораго въ 150, третьяго въ 80, а четвертаго въ 180. Это количество раздѣляется между законными наслѣдниками каждаго изъ умершихъ лицъ.

Сунниты въ подобномъ случаѣ не признаютъ права на-

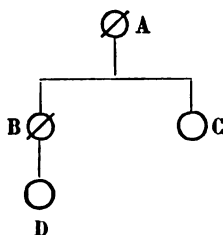
слѣдства между одновременно умершими лицами. Имѣніе раздѣляется между наличными наслѣдниками безъ принятія въ расчетъ права умершихъ.

Примѣръ № 1.



А, В и С, С, С умерли одновременно при кораблекрушеніи, и каждый изъ нихъ оставилъ имѣніе. Отъ А вдова D получаетъ $\frac{1}{4}$ часть, какъ будто бы дѣти С, С, С не существовали,—остальное переходитъ къ отцу Е какъ *себе*, отъ В все имѣніе переходитъ къ сыну F, причемъ считаютъ несуществующими ни мужа А, ни дѣтей С, С, С наконецъ отъ С, С, С, имѣніе переходитъ въ $\frac{1}{6}$ части къ единоутробному брату F, а остальное къ дѣду Е, какъ *себе*, устраняя существованіе и В и А.

Примѣръ № 2.



А и В погибли одновременно при разрушеніи зданія. Все наслѣдство отъ А переходитъ къ С, а все наслѣдство В къ D.

См. Изд. Нач. Мус. Зак. стр. 422. Pignon VI, 437, Macnaghten l. c. p. 30. Французскій С. С. 720 предписываетъ опредѣлять моментъ смерти лицъ, одновременно погибшихъ, согласно обстоятельствамъ дѣла, напр. если пожаръ начался съ нижняго яруса, то жившіе въ семъ ярусѣ считаются погибшими раньше лицъ, жившихъ въ верхнемъ; при кораблекрушеніи, лица, умѣвшія плавать, предполагаются умершими послѣ лицъ, не умѣвшихъ плавать; въ случаѣ же отсутствія подобныхъ обстоятельствъ дѣла, принимаются въ расчетъ возрастъ и полъ погибшихъ. Art. 721, 722. Саксонское право, § 2007 считаетъ таковыхъ погибшихъ лицъ, равно какъ и вообще лицъ, моментъ смерти коихъ не можетъ быть съ точностію опредѣленъ, — одновременно умершими.

3) Право наслѣдства между идолопоклонниками.

Идолопоклонники допускаютъ браки въ недозволенныхъ мусульманскими законами степеняхъ родства, какъ-то: бракъ матери съ сыномъ, отца съ дочерью, братьевъ и сестеръ между собою; на семъ основаніи являются семейственные отношенія, коихъ права на наслѣдство не опредѣляются въ мусульманскихъ постановленіяхъ.

Нѣкоторые законовѣдцы, считая подобные браки незаконными, не предоставляютъ лицамъ, сочетавшимся такимъ бракомъ, и лицамъ, отъ брака происшедшимъ, ни какихъ правъ наслѣдства. — Другіе же допускаютъ раздѣлъ между ими по ихъ законамъ и обычаямъ.

ГЛАВА ПЯТАЯ.

О ПРАВИЛАХЪ И СПОСОБАХЪ РАЗДѢЛА НАСЛѢДСТВА.

Раздѣлъ наслѣдства между разными наслѣдниками, т. е. точное опредѣленіе частей, слѣдующихъ каждому изъ нихъ,—составляетъ предметъ самыхъ подробныхъ изслѣдованій мусульманскихъ законовѣдцевъ. Они вдаются въ ариѳметическіе расчеты до утонченности; они приводятъ примѣры самыхъ рѣдкихъ случаевъ совмѣстнаго наслѣдія, возможныхъ, какъ мы замѣтили выше сего, только въ мусульманскихъ обществахъ, вслѣдствіе многоженства и права совмѣстнаго наслѣдованія разныхъ лицъ. Законовѣдцы домогаются разрѣшенія наитруднѣйшихъ, наиболѣе запутанныхъ случаевъ, съ полнымъ сохраненіемъ правилъ о выдѣлѣ опредѣленныхъ Кораномъ частей разнымъ наслѣдникамъ. Изъ приведенныхъ примѣровъ (см. ниже стр. 202 и сл.) увидимъ, что съ приложеніемъ къ дѣлу самыхъ замысловатыхъ ариѳметическихъ расчетовъ, соображеній и предположеній, законовѣдцы доходятъ до результатовъ, соответствующихъ вполне основнымъ правиламъ раздѣла наслѣдства. Разрѣшенію трудныхъ случаевъ наслѣдства мусульмане придаютъ особую важность; они приписываютъ подобныя рѣшенія первѣйшимъ своимъ духовнымъ автори-

тетамъ: самому Пророку, Алию, Омару и др. Въ примѣрахъ ниже сего, стр. 187 и сл., мы изложимъ случаи именуемые: большой динарскій, малый динарскій, осляный или каменный, львиный и пр.

Укажемъ здѣсь главнѣйшія основанія раздѣла наслѣдства на части, которыя въ сущности суть части мнимыя, предполагаемыя, но устанавлиющія положительнымъ образомъ право каждаго наслѣдника на опредѣленную долю изъ всего наслѣдства. Мы можемъ назвать раздѣлъ этотъ умственнымъ, теоретическимъ. Засимъ, въ слѣдующей VI главѣ, мы изложимъ правила о практическомъ раздѣлѣ самаго имущества.

При раздѣлѣ наслѣдства принимаются во вниманіе два рода чиселъ: числа, составляющія части, разнымъ наслѣдникамъ слѣдующія, и числа лицъ, къ наслѣдству призванныхъ, между коими должны быть распределены узаконенныя части.

Основная задача при раздѣлѣ состоитъ въ согласованіи этихъ различныхъ чиселъ между собою и въ назначеніи, на семь основаній, каждому наслѣднику изъ всего наслѣдства,—цѣлой, недробной части; другими словами: при каждомъ раздѣлѣ наслѣдства слѣдуетъ, для бездробнаго раздѣленія частей между всѣми наслѣдниками, отыскать общаго знаменателя частямъ, допускающаго подобный раздѣлъ.

Въ отношеніи къ раздѣлу наслѣдства представляются слѣдующія части:

1) *Мютемосиль* части равныя, наприм. 2 и 2, 4 и 4.

2) *Мютедохиль* части согласующіяся, которыя раздѣляются между собою безъ остатка напр. $\frac{1}{2}$, 4 и 8;—3 и 6.

5) *Мютевофикъ* — сложныя, подлежащія бездробному раздѣленію чрезъ какое либо третье число, напр. 15 и 18 чрезъ число: 3; 21 и 14 чрезъ число: 7.

и 4) *Мютебоинъ*—первоначальныя, не подлежащія бездробному сокращенію чрезъ третье число. напр. 5 и 4.

Засимъ указывается на два рода дробей:

1) *Мюнтекъ*—простыя—однимъ словомъ выражаемыя, а именно: $\frac{1}{2}$ —нисфъ; $\frac{1}{4}$ —руб'э; $\frac{1}{3}$ —сюльсъ; $\frac{1}{6}$ —сюмнъ; $\frac{1}{6}$ —сюдсъ; $\frac{1}{10}$ —ушеръ; $\frac{2}{3}$ —сюльсонъ.

2) *Асемъ*—сложныя, выражаемыя нѣсколькими словами или прибавленіемъ *джузъ*, части, пары; къ дробямъ сего рода относятся всѣ цифры свыше 10. Милліонъ означаютъ словами: *эльфъ эльфъ* т. е. тысяча тысячъ, а одну милліонную часть *джузъ минъ эльфъ эльфъ*.

Въ виду вышеозначенной необходимости согласованія между собою чиселъ частей наслѣдства и числа наслѣдниковъ, представляются слѣдующіе примѣрные случаи (*).

Случай 1-й: полное соглашеніе всѣхъ чиселъ между собою. Таковъ случай совмѣстнаго наслѣдованія отца, матери и двухъ дочерей.

(*) Примѣры приводятся для разъясненія правилъ и способовъ раздѣла по разнымъ возможнымъ случаямъ, встрѣчающимся вообще по мусульманскому праву, мы посему не указываемъ на различіе ученій, къ которымъ примѣры эти относятся.

Отцу слѣдуетъ : $\frac{1}{6}$
Матери — : $\frac{1}{6}$.
2 дочерямъ — : $\frac{2}{3}$ или $\frac{4}{6}$

Цифры эти *мютемосиль*, равныя и *мютедохиль*, согласующіяся. Четыре части, слѣдующія дочерямъ, раздѣляются безъ остатка между двумя дочерьми. На семь основаніи общимъ знаменателемъ частей остается первоначальное число: 6.

Случай 2-й: соглашеніе частей наслѣдства между собою, равно какъ и соглашеніе числа наслѣдниковъ между собою,—при невозможности соглашенія числа частей въ отдѣльности съ числомъ наслѣдниковъ одного и того же разряда.

Такой случай совмѣстнаго наслѣдованія: отца, матери и 10 сестеръ.

Отцу слѣдуетъ : $\frac{1}{6}$.
Матери — : $\frac{1}{6}$.
10 дочерямъ— : $\frac{2}{3}$ или $\frac{4}{6}$.

Четыре части, слѣдующія дочерямъ, не могутъ быть раздѣлены между десятью лицами, но при этомъ цифры: 4 и 10 суть *мютевофикъ* сложныя, подлежащія бездробному раздѣленію посредствомъ одного общаго дѣлителя: 2.— Когда же имѣются числа *мютевофикъ*, то необходимо дойти до простѣйшихъ цифръ, въ виду удобства дальнѣйшихъ ариметическихъ расчетовъ. Въ настоящемъ случаѣ получится слѣдовательно цифра: 5.—Для полученія же общаго знаменателя, слѣдуетъ несогласущее число наслѣдниковъ

умножить на число частей, т. е. 5×6 —цифра 30 будетъ въ настоящемъ случаѣ общимъ знаменателемъ. На семь основаніи раздѣль слѣдующій:

Отцу : $\frac{5}{30}$.

Матери : $\frac{5}{30}$.

10 дочерямъ : $\frac{20}{30}$, а каждой по $\frac{2}{30}$.

Случай 3-й: подобный второму, но въ которомъ являю-
тся числа *мютевофикъ* сложныя и *мютебоикъ*, первоначальныя, не подлежащія бездробному сокращенію чрезъ третье число. Примѣръ: 6 дочерей, 3 бабки и 3 дядей съ отцовской стороны.

3 бабкамъ слѣдуетъ : $\frac{1}{6}$.

6 дочерямъ — : $\frac{2}{3}$ или $\frac{4}{6}$.

3 дядямъ остальное : $\frac{1}{6}$.

Числа наслѣдниковъ могутъ быть раздѣлены общимъ числомъ: 3; это число съ числомъ частей, имъ слѣдующихъ, не сокращается, т. е. 3 съ 1; цифры эти суть первоначальныя *мютебоикъ*.—Для полученія общаго знаменателя, слѣдуетъ число 3 умножить на знаменателя частей, т. е. 3×6 ; получится: 18.—Раздѣль будетъ.

3 бабкамъ : $\frac{1}{6}$ или $\frac{3}{18}$, а каждой по $\frac{1}{18}$.

6 дочерямъ : $\frac{2}{3} - \frac{1}{6} = \frac{12}{18} - \frac{3}{18} = \frac{9}{18}$ — — — $\frac{3}{18}$.

3 дядямъ остальное : $\frac{1}{6} = \frac{3}{18}$, а каждому по $\frac{1}{18}$.

Случай 4-й. Соглашеніе частей наслѣдства между собою и несоглашеніе между собою числа наслѣдниковъ.

Примѣръ: отецъ мать и 5 дочерей.

Отцу : $\frac{1}{6}$.

Матери : $\frac{1}{6}$.

5 дочерямъ : $\frac{2}{3} = \frac{4}{6}$.

Цифры: 1 и 5 суть *мютебоинъ*.

Два разряда наследниковъ: отецъ и мать могутъ получить часть свою безъ дробей, т. е. отцу $\frac{1}{6}$, матери $\frac{1}{6}$; въ третьемъ же разрядѣ число частей и число наследниковъ представляютъ цифры *мютебоинъ*, т. е. 4 къ 5. Для получения общаго знаменателя, слѣдуетъ число наследниковъ сего третьяго разряда умножить на знаменателя частей, т. е. 5×6 , получится цифра: 30.—Раздѣлъ будетъ:

Отцу : $\frac{1}{6}$ или $\frac{5}{30}$.

Матери : $\frac{1}{6}$ — $\frac{5}{30}$.

5 дочерямъ : $\frac{2}{3}$ — $\frac{4}{6}$, или $\frac{20}{30}$, а каждой по $\frac{4}{30}$.

Случай 5-й, подобный 4-му, но въ которомъ всѣ цифры числа наследниковъ между собою *мютебоинъ*, и не допускаютъ ни какого сокращенія.

Примѣръ: 2 бабки, 3 единоутробныхъ братьевъ и 5 другихъ братьевъ.

2 бабкамъ слѣдуетъ . . . : $\frac{1}{6}$.

3 единоутробнымъ братьямъ : $\frac{1}{3} = \frac{2}{6}$.

5 другимъ братьямъ остальное : $\frac{3}{6}$.

Цифры: 2, 3 и 5 суть *мютебоинъ*; чтобы получить общее число для соглашенія онаго съ числомъ частей, слѣдуетъ умножить число бабокъ: 2, на число единоутробныхъ братьевъ: 3, и наконецъ на число другихъ братьевъ: 5 т. е. $2 \times 3 = 6 \times 5 = 30$.—По несоглашенію ни одной цифры числа наследниковъ съ числами частей наследства, которыя однако между собою согласуются (общій знаменатель ихъ: 6), — слѣдуетъ число 30 умножить на

знаменателя частей т. е. 30×6 , и получится общій знаменатель: 180.—Раздѣлъ будетъ:

2 бабкамъ : $\frac{1}{6}$ или $\frac{30}{180}$, а каждой по $\frac{15}{180}$.

3 единоутробнымъ братьямъ : $\frac{1}{3} = \frac{2}{6} = \frac{60}{180}$,
а каждому по $\frac{20}{180}$.

5 другимъ братьямъ остальное : $\frac{5}{6} = \frac{90}{180}$, а каждому по $\frac{18}{180}$.

Случай 6-й. Соглашеніе наслѣдниковъ между собою и несоглашеніе между собою частей наслѣдства (*).

Примѣръ: Вдова, 8 дочерей и 4 дяди со стороны отца.

1 вдовѣ : $\frac{1}{8}$.

8 дочерямъ : $\frac{2}{3}$.

4 дядямъ : остальное.

Числа частей, какъ *мютебоинъ*, должны быть умножены между собою, т. е. 8×3 , и получится одинъ знаменатель: 24. На семь основаніи слѣдуетъ:

1 вдовѣ : $\frac{1}{8}$ или $\frac{3}{24}$.

8 дочерямъ : $\frac{2}{3} = \frac{16}{24}$.

4 дядямъ : остальное: $\frac{5}{24}$.

Въ первыхъ двухъ разрядахъ, числа наслѣдниковъ согласуются съ числами частей, въ третьемъ же разрядѣ 4 и 5 суть цифры: *мютебоинъ*; посему слѣдуетъ число наслѣдниковъ сего разряда умножить на знаменателя частей, т. е. 4×24 , и получится общій знаменатель: 96. Раздѣлъ будетъ:

(*) Знаменателемъ частей наслѣдства принимается обыкновенно (т. е. первоначально) знаменатель той указанной части, которая идетъ прежде всего и безусловно къ выдѣлу, напр. при родителяхъ, получающихъ $\frac{1}{2}$ цифру 6; при вдовѣ: 4 и т. д.

1 вдовѣ . . . : $\frac{1}{8}$ или $\frac{5}{24}$ или $\frac{12}{96}$.
 8 дочерямъ . . . : $\frac{2}{3}$ — $\frac{16}{24}$ — $\frac{64}{96}$, а кажд. по $\frac{8}{96}$.
 4 дядямъ остальное . . . $\frac{5}{24}$ — $\frac{20}{96}$, — — — $\frac{5}{96}$.

Случай 7-й. Несоглашеніе между собою ни числа частей наслѣдства, ни числа наслѣдниковъ.

Примпръ: 4 вдовы, 18 дочерей, 15 предковъ по женской линіи и 6 дядей съ отцовской стороны.

4 вдовамъ слѣдуетъ : $\frac{1}{8}$.
 18 дочерямъ — : $\frac{2}{3}$.
 15 предкамъ — : $\frac{1}{6}$.
 6 дядямъ — : остальное.

Между числами частей: 3 и 6 суть *мютедохиль*; они раздѣляются между собою; отъ сего получится цифра 3. Это число *мютебоинъ* съ цифрою 8, и посему, для полученія одного знаменателя частямъ, слѣдуетъ помножить ихъ между собою: (3×8) будетъ 24. На семъ основаніи приходится:

4 вдовамъ . . . : $\frac{1}{8}$ или $\frac{3}{24}$.
 18 дочерямъ . . . : $\frac{2}{3}$ — $\frac{16}{24}$.
 15 предкамъ . . . : $\frac{1}{6}$ — $\frac{4}{24}$.
 6 дядямъ остальное . . . : $\frac{1}{24}$.

Между цифрами числа наслѣдниковъ первые два разряда суть между собою *мютевофикъ*, и раздѣляются безъ остатка цифрою: 2; что дастъ, вмѣсто 4 и $18=2$ и 9; второе число (9) въ отношеніи къ третьему (15) тоже *мютевофикъ*; они по раздѣлу на 3 дадутъ: 3 и 5; это новое третье число въ отношеніи къ четвертому (6) *мютебоинъ*.—Та-

кимъ образомъ получатся 4 первоначальныя цифры: 2, 3, 5 и 6. Чтобы дойти до одного знаменателя по разряду чиселъ наслѣдниковъ, слѣдуетъ эти 4 цифры умножить между собою: $2 \times 3 \times 5 \times 6$, и получится знаменатель 180. Засимъ для полученія общаго знаменателя слѣдуетъ эту цифру 180 умножить на знаменателя частей (24), и получится: 4320.—Раздѣлъ будетъ:

4 вдовамъ : $\frac{1}{8}$ или $\frac{3}{24}$ или $\frac{540}{4320}$, а каждой по $\frac{135}{4320}$.
 18 дочерямъ : $\frac{2}{3}$ — $\frac{16}{24}$ — $\frac{2880}{4320}$ — — — $\frac{160}{4320}$.
 15 предкамъ : $\frac{1}{6}$ — $\frac{4}{24}$ — $\frac{720}{4320}$ — — — $\frac{48}{4320}$.
 6 дядямъ : остальное $\frac{1}{24}$ — $\frac{180}{4320}$, а каждому по $\frac{30}{4320}$.

Ограничимся вышеизложенными примѣрами, которые достаточно доказываютъ, къ какимъ утонченностямъ въ ариѳметическихъ расчетахъ прибѣгаютъ мусульманскіе законовѣдцы для отысканія мнимыхъ частей наслѣдства, допускающихъ бездробное раздѣленіе онаго. Явственно одно, что для правильнаго раздѣла наслѣдства необходимо указать прежде всего, изъ сколькихъ частей *предполагается* состоящимъ означенное наслѣдство. Въ примѣрахъ, приложенныхъ къ настоящему труду, мы начнемъ съ того, что укажемъ число предполагаемыхъ частей безъ означенія способовъ, посредствомъ коихъ слѣдуетъ, на основаніи вышеизложенныхъ правилъ, доходить до подобныхъ мнимыхъ чиселъ.

Намъ остается разсмотрѣть еще два особые случая, относящіеся до теоретическаго раздѣла наслѣдства, а именно:

1) случай, когда опредѣленные къ выдѣлу наслѣдникамъ по назначенію узаконенныя части превышаютъ, числительностью своею, все наслѣдство.

и 2) случай, такъ называемаго неполнаго раздѣла наслѣдства.

I. По первому предмету Сунниты и Шиты расходятся въ принципѣ дѣйствій. Послѣдніе находятъ, что если узаконенныя части числительностью своею превышаютъ наслѣдство, то слѣдуетъ въ полномъ размѣрѣ выдѣлить собственно указныя части, т. е. супругамъ и родителямъ,—а остальное, сколько придется, раздѣлить между прочими наслѣдниками; Сунниты же приступаютъ въ семь случаевъ къ пропорціональному уменьшенію всѣхъ частей наслѣдниковъ по назначенію.

На семь основаніи, если наприм. наслѣдуютъ совмѣстно: вдовець, мать и отецъ и одна дочь, коимъ слѣдуетъ:

Вдовцу : $\frac{1}{4}$ или $\frac{3}{12}$.

Матери : $\frac{1}{6}$ — $\frac{2}{12}$.

Отцу : $\frac{1}{6}$ — $\frac{2}{12}$.

Дочери : $\frac{1}{2}$ — $\frac{6}{12}$.

—что составитъ всего: $\frac{15}{12}$, то, по постановленіямъ Шитовъ, раздѣлъ производится на слѣдующемъ основаніи:

Вдовцу : $\frac{1}{4}$ или $\frac{3}{12}$.

Матери : $\frac{1}{6}$ — $\frac{2}{12}$.

Отцу : $\frac{1}{6}$ — $\frac{2}{12}$.

а дочери остальное $\frac{5}{12}$ = $\frac{12}{12}$.

Сунниты же уменьшаютъ части пропорціонально гѣмъ,

что обращаютъ числителя въ знаменателя, и дѣлаютъ раздѣлъ на слѣдующемъ основаніи:

Вдовцу : $\frac{5}{15}$.

Матери : $\frac{2}{15}$.

Отцу : $\frac{2}{15}$.

Дочери : $\frac{6}{15}$. $\frac{15}{15}$.

Шиты, въ подтвержденіе правильности своего принципа раздѣла, въ семь случаевъ приводятъ слѣдующій аргументъ: предположимъ, что вмѣсто одной дочери, наследуетъ одинъ сынъ совмѣстно съ вдовцомъ, матерью и отцомъ; сынъ, какъ наследникъ по праву, получилъ бы остальное за выдѣломъ указныхъ частей вдовцу и родителямъ, т. е. въ приведенномъ выше случаѣ: $\frac{5}{12}$; дочь же, какъ лице женскаго пола, не можетъ имѣть бѣльшаго права чѣмъ мужчина при однихъ и тѣхъ же обстоятельствахъ.

Сунниты придерживаются своего принципа, какъ священнаго авторитетомъ первѣйшихъ дѣятелей Ислама, въ особенности Омара, которому впервые пришлось разрѣшить подобный случай раздѣла наследства (*).— Они сверхъ того основываютъ правильность раздѣла на аналогіи съ установленнымъ правиломъ объ уплатѣ долговъ, превышающихъ имѣніе должника.

Въ виду возможныхъ частыхъ случаевъ превышенія узаконенныхъ частей всего наследства, Суннитскіе законовѣдцы выставляютъ слѣдующіе примѣры (**).

(*) Они ссылаются въ этомъ случаѣ и на Халифа Али, главѣйшій авторитетъ Шитовъ, какъ увидимъ ниже сего, стр. 188, 190, 191.

(**) Случай совмѣстнаго наследованія весьма разнообразны, какъ увидимъ

1) Выдѣлъ: $\frac{1}{2}$ и $\frac{2}{3}$, при совмѣстномъ наслѣдованіи вдовца и двухъ сестеръ единокровныхъ.

$$\text{Вдовцу} = \frac{1}{2} \text{ или } \frac{3}{6}.$$

$$\text{Сестрамъ} = \frac{2}{3} - \frac{1}{6} = \frac{1}{3}.$$

числитель 7 обращается въ знаменателя и слѣдовательно:

$$\text{Вдовцу} = \frac{3}{7}.$$

$$\text{Сестрамъ} = \frac{1}{7}.$$

2) Выдѣлъ: $\frac{1}{6}$, $\frac{1}{2}$ и $\frac{2}{3}$, при совмѣстномъ наслѣдованіи матери, вдовца и двухъ сестеръ не единоутробныхъ.

$$\text{Вдовцу} : \frac{1}{2} \text{ или } \frac{3}{6}.$$

$$\text{Матери} : — — \frac{1}{6}.$$

$$\text{Двумъ сестрамъ} : \frac{2}{3} - \frac{1}{6} = \frac{1}{2}.$$

знаменатель : 8.—

3) Выдѣлъ: $\frac{1}{2}$, $\frac{1}{6}$, $\frac{2}{3}$ и $\frac{1}{6}$ при совмѣстномъ наслѣдованіи: вдовца, матери, двухъ сестеръ, не единоутробныхъ, и брата единоутробнаго. Всѣхъ частей: $\frac{9}{6}$; носему знаменатель будетъ: 9, а именно:

$$\text{вдовцу} : \frac{1}{2} \text{ или } \frac{3}{6} \text{ или } \frac{3}{9}.$$

$$\text{матери} : \frac{1}{6} - \frac{1}{6} - \frac{1}{9}.$$

$$\text{двумъ сестрамъ} : \frac{2}{3} - \frac{1}{6} - \frac{1}{9}.$$

$$\text{брату} : \frac{1}{6} - \frac{1}{6} - \frac{1}{9} = \frac{2}{9}.$$

4) Выдѣлъ: $\frac{1}{2}$, $\frac{1}{6}$, $\frac{2}{3}$ и $\frac{1}{3}$ при совмѣстномъ наслѣдованіи: вдовца, матери, двухъ сестеръ не единоутробныхъ, и двухъ братьевъ единоутробныхъ. Всѣхъ частей: $\frac{10}{6}$, носему знаменателемъ будетъ цифра: 10, а именно:

ниже сего, однако мусульманское право не допускаетъ возможности совмѣстнаго наслѣдованія лицъ, коимъ въ одно и то же время могли бы причитаться слѣдующія части: $\frac{1}{4}$ съ $\frac{1}{4}$; $\frac{1}{2}$, $\frac{1}{4}$ съ $\frac{1}{4}$.

вдовцу : $\frac{1}{2}$ или $\frac{3}{6}$ или $\frac{3}{10}$.
 матери : — — $\frac{1}{6}$ — $\frac{1}{10}$.
 двумъ сестрамъ : $\frac{2}{3}$ — $\frac{4}{6}$ — $\frac{4}{10}$.
 двумъ братьямъ : $\frac{1}{3}$ — $\frac{2}{6}$ — $\frac{2}{10}$ = $\frac{10}{10}$.

5) Выдѣль: $\frac{1}{4}$, $\frac{1}{6}$ и $\frac{2}{3}$, при совмѣстномъ наслѣдованіи вдовца, матери и двухъ дочерей. Всѣхъ частей $\frac{13}{12}$; знаменателемъ будетъ цифра: 12; а именно:

вдовцу : $\frac{1}{4}$ или $\frac{3}{12}$ или $\frac{3}{12}$.
 матери : $\frac{1}{6}$ — $\frac{2}{12}$ — $\frac{2}{12}$.
 двумъ дочерямъ : $\frac{2}{3}$ — $\frac{4}{12}$ — $\frac{4}{12}$ = $\frac{13}{12}$.

6) Выдѣль: $\frac{1}{4}$, $\frac{1}{6}$, $\frac{1}{6}$ и $\frac{2}{3}$, при совмѣстномъ наслѣдованіи: вдовца, матери, отца и двухъ дочерей. Всѣхъ частей $\frac{15}{12}$; знаменателемъ будетъ: 12, а именно:

вдовцу : $\frac{1}{4}$ или $\frac{3}{12}$ или $\frac{3}{12}$.
 матери : $\frac{1}{6}$ — $\frac{2}{12}$ — $\frac{2}{12}$.
 отцу : $\frac{1}{6}$ — $\frac{2}{12}$ — $\frac{2}{12}$.
 двумъ дочерямъ : $\frac{2}{3}$ — $\frac{4}{12}$ — $\frac{4}{12}$ = $\frac{15}{12}$.

7) Выдѣль: $\frac{1}{4}$, $\frac{1}{6}$, $\frac{1}{3}$ и $\frac{2}{3}$, при совмѣстномъ наслѣдованіи трехъ вдовъ, двухъ бабокъ, четырехъ сестеръ единоутробныхъ и восьми сестеръ единокровныхъ. Всѣхъ частей: $\frac{17}{12}$. Знаменателемъ будетъ цифра: 12, и именно:

трехъ вдовамъ : $\frac{1}{4}$ или $\frac{3}{12}$ или $\frac{3}{12}$.
 2 бабкамъ : $\frac{1}{6}$ — $\frac{2}{12}$ — $\frac{2}{12}$.
 4 сестрамъ единоутробнымъ : $\frac{1}{3}$ — $\frac{4}{12}$ — $\frac{4}{12}$.
 8 сестрамъ единокровнымъ : $\frac{2}{3}$ — $\frac{8}{12}$ — $\frac{8}{12}$ = $\frac{17}{12}$.

8) Выдѣлъ: $\frac{1}{6}$, $\frac{1}{6}$, $\frac{1}{6}$ и $\frac{2}{3}$, при совмѣстномъ наслѣдованіи вдовы, матери, отца и двухъ дочерей. Всѣхъ частей $\frac{27}{24}$.—Знаменателемъ будетъ цифра: 27, а именно:

вдовѣ	: $\frac{1}{6}$ или $\frac{5}{24}$ или $\frac{3}{27}$.
матери	: $\frac{1}{6}$ — $\frac{1}{24}$ — $\frac{1}{27}$.
отцу	: $\frac{1}{6}$ — $\frac{1}{24}$ — $\frac{1}{27}$.
двумъ дочерямъ	: $\frac{2}{3}$ — $\frac{16}{24}$ — $\frac{16}{27} = \frac{27}{27}$.

Рѣшеніе этого послѣдняго (8) случая извѣстно подъ названіемъ *эль менберіе*, каедральнаго или *эль хейдаріе*, львинаго. Оно произнесено Алиемъ, съ каедры, во время служенія его въ мечети; названіе *эль хейдаріе* оно получило также отъ Алія, по прозванію его львомъ Ислама.

Случай первый, при совмѣстномъ наслѣдованіи вдовца и двухъ сестеръ единокровныхъ, представился впервые на разрѣшеніе Хелифу Омару. Онъ приступилъ къ сему рѣшенію по совѣщаніи съ главнѣйшими послѣдователями, учениками—*эсхобъ*. اصحاب Пророка и воспользовался въ семъ случаѣ совѣтомъ Аббаса, дяди Могаммедова, а по мнѣнію другихъ, совѣтомъ Алія и Зейда.—Омаръ объявилъ: «Намъ повелѣно дать вдовцу половину и сестрамъ двѣ трети, но намъ неизвѣстно, кому изъ двухъ разрядовъ наслѣдниковъ слѣдуетъ дать преимущественное право. По моему мнѣнію, каждый изъ наслѣдниковъ долженъ подвергнуться соразмѣрному уменьшенію въ своей части. «Если рѣшеніе это хорошо, то да будетъ хвала за оное Богу, если же оно дурно, то да падетъ нареканіе на Омара».

Случай 7-й именуется *эд-динаріе эс-соикра*, — малый

динарскій, на томъ основаніи, что, при предположеніи наслѣдства состоящимъ изъ 17 динаровъ, на часть каждой наслѣдницы приходится по одному динару.

Случай *большой динарскій эд-динарія эль кубра* замѣчательнъ по своей запутанности и по утверженію рѣшенія оваго, по мнѣнію нѣкоторыхъ, Алиемъ, славившимся способностью быстрыхъ соображеній при расчетахъ. (Рег-гон. I, с. VI, р. 381), а по мнѣнію другихъ Хелифомъ Мануномъ, (Вейля Исторія Хелифовъ ч. II, стр. 288, прим.). Случай этотъ слѣдующій: наслѣдуютъ совмѣстно: вдова, двѣ дочери, мать, двѣнадцать братьевъ и одна сестра.— Наслѣдство состояло изъ 600 динаровъ. Сестрѣ слѣдуетъ 1 динаръ, по вполне правильному раздѣлу. А именно:

Вдовѣ слѣдуетъ при дочеряхъ	: $\frac{1}{2}$ изъ всего насл., слѣд. изъ 600	= 75	дин.
Матери	: $\frac{1}{6}$ — — — — —	= 100	—
Двумъ дочерямъ	: $\frac{1}{2}$ — — — — —	= 400	—
Остальное раздѣляется между братьями и сестрами по правилу предпочтенія, т. е. каждому брату вдвое противъ сестры. А именно изъ остальныхъ 25 динаровъ,—сестрѣ = 1 —			
А 12 братьямъ, по два динара каждому, а всѣмъ = 24 —			
			600

Присовокупимъ къ настоящему изложенію разныхъ случаевъ раздѣла наслѣдства еще случай извѣстный подѣ

именемъ: *ослинаго*—*гимаріе*, или каменнаго — *саджаріе* или морскаго—*льмміе* или наконецъ общаго—*мюштереке*.

Онъ касается положенія о порядкѣ наслѣдованія отъ лица женскаго пола, оставившаго мужа, мать и братьевъ родныхъ и единоутробныхъ. Последніе считаются наслѣдниками по назначенію, и имъ слѣдуетъ, если ихъ нѣсколь-ко лицъ, $\frac{1}{3}$ наслѣдства: сверхъ сего мужу слѣдуетъ $\frac{1}{2}$ и матери $\frac{1}{6}$ (т. е. при общемъ знаменателѣ 12: единоутроб-нымъ братьямъ $\frac{4}{12}$, мужу $\frac{6}{12}$, матери $\frac{2}{12}$). Такимъ образомъ все наслѣдство разобрано, и роднымъ братьямъ, какъ наслѣдникамъ по праву, въ остальномъ послѣ выдѣла узаконенныхъ частей — не достается ничего. — Въ первый годъ своего халифатства, Омаръ рѣшилъ вопросъ о подобномъ порядкѣ наслѣдованія на вышензложенномъ основа-ніи, лишивъ родныхъ братьевъ всякой части наслѣдства. Когда же подобный случай представленъ былъ ему въ слѣдующемъ году, одинъ изъ родныхъ братьевъ, защищая право свое, воскликнулъ: «Трое изъ братьевъ моихъ (еди-ноутробныхъ) наслѣдуютъ по праву, которое имѣютъ по «рожденію отъ *нашей* матери. Но предположи, что отецъ «нашъ былъ осель или камень, который бросили въ море, «но, происходя всѣ отъ *одной и той же матери* развѣ мы «не имѣемъ чрезъ нее одного и того же права на наслѣд-ство?» Омаръ убѣдился правильностью сего аргумента, и съ того времени родные братья наслѣдуютъ совместно и въ одинаковомъ размѣрѣ съ братьями единоутробными. Случай этотъ, вождствіе представленной фивціи объ отцѣ, получилъ именованіе: *ослинаго*, или *каменнаго* или мор-

скаго, а вслѣдствіе рѣшенія о совѣстномъ, одинаковомъ правѣ наслѣдства родныхъ и единоутробныхъ братьевъ, названъ *мюштереке*—общимъ, совѣстнымъ.—По мнѣнію нѣкоторыхъ законовѣдцевъ, рѣшеніе это приписываютъ и Алію и Зейду.

II. О неполномъ раздѣлѣ наслѣдства.

Разсмотрѣніе доказательствъ на право наслѣдства разныхъ лицъ и оцѣнка этого права принадлежитъ казію. Въ томъ случаѣ, если право одного лица оспаривается большинствомъ наслѣдниковъ, съ которымъ и согласится казіи, но при этомъ одинъ изъ наслѣдниковъ признаетъ его право, считая его своимъ сонаслѣдникомъ,—то ему причитается изъ части лица, признавшаго права его—разница, которая окажется отъ мнимаго двойнаго раздѣла наслѣдства т. е. отъ раздѣла съ участіемъ и отъ раздѣла безъ участія въ ономъ лица, право коего оспорено.—Напримѣръ: признанными наслѣдниками считаются: двѣ сестры родныя и одинъ *асибъ*.—Изъ нихъ одна сестра признаетъ еще третье лице своею родною сестрою, остальные же наслѣдники оспариваютъ право ея. Въ семъ случаѣ предполагаются два раздѣла: по первому принимаютъ право третьей сестры доказаннымъ, и раздѣляютъ имѣніе въ слѣдующемъ порядкѣ:

Наслѣдство состоитъ изъ 9 частей, изъ нихъ:

3 сестрамъ : $\frac{2}{9}$ или $\frac{6}{9}$, а каждой по $\frac{2}{9}$.

асибу остальное : $\frac{5}{9}$.

По второму раздѣлу, съ исключеніемъ третьей сестры, окажется:

2 сестрамъ : $\frac{2}{3}$ или $\frac{6}{9}$ а каждой $\frac{3}{9}$.
асибу остальное : $\frac{3}{9}$.

Разница въ части сестрамъ будетъ: $\frac{1}{9}$, которую и слѣдуетъ выдать третьей сестрѣ изъ части той, которая одна признала ее своею сестрою.—

Другой примѣръ: если, при двухъ сестрахъ и одномъ *асибѣ*, оспаривается право роднаго брата.

По первому раздѣлу, считая право его признаннымъ, окажется:

Имѣніе состоитъ изъ 12 частей.

При братѣ асибу ничего не слѣдуетъ; братъ и сестры раздѣляютъ имѣніе между собою по правилу предпочтенія, и будетъ:

каждой сестрѣ по $\frac{5}{12}$.
а брату . . . $\frac{6}{12}$.

По второму раздѣлу:

двумъ сестрамъ : $\frac{2}{3}$ или $\frac{8}{12}$, каждой по $\frac{4}{12}$.
остальное асибу . . . $\frac{4}{12}$.

Разница будетъ $\frac{1}{12}$.

ГЛАВА ШЕСТАЯ.

О СПОСОБАХЪ РАЗДѢЛА ИМУЩЕСТВА—КИСМЕТЪ *تقسيم*.

По опредѣленіи частей, слѣдующихъ наслѣдникамъ изъ всего наслѣдства, приступаютъ къ дѣйствительному, практическому раздѣлу имущества. Если казіи избираетъ для сего особое лицо—*касимъ*, *تاسم*, то оно должно быть совершеннолѣтнее, мусульманской вѣры, въ полномъ разумѣ, и пользоваться всеобщимъ уваженіемъ по своей благочестивой жизни.

Касимъ получаетъ вознагражденіе за трудъ свой отъ всѣхъ лицъ, участвующихъ въ наслѣдствѣ въ размѣрѣ, опредѣленномъ по мѣстному обычаю, а въ случаѣ спора, по рѣшенію казія.

Раздѣлъ бываетъ двухъ родовъ *мютесови уль аджзо*—*متساوی الاجزا* раздѣлъ предметовъ однородныхъ, и *мютефовитъ уль аджзо*—*متفاوت الاجزا* раздѣлъ предметовъ разнородныхъ.

Въ первомъ случаѣ раздѣлъ производится безъ затрудненія, во второмъ же случаѣ *касимъ* принимаетъ въ расчетъ достоинство, цѣнность и качество предметовъ, а не одно ихъ количество.

Если предметы такого рода, что съ раздѣленіемъ ихъ, они теряютъ свою цѣнность, то слѣдуетъ раздѣлять ихъ, между наследниками, по жребію.—Касимъ можетъ въ семь случаѣ употребить два способа дѣйствія:

во 1-хъ, распредѣливъ всѣ разнородные предметы на столько частей, сколько лицъ, участвующихъ въ раздѣлѣ, онъ означаетъ предметы на особыхъ бумажкахъ, которыя даетъ вынимать каждому лицу, получающему имущество, означенное на бумажкѣ;

или во 2-хъ, онъ располагаетъ предметы по порядку, и на особыхъ бумажкахъ означаетъ имена лицъ, участвующихъ въ раздѣлѣ; засимъ постороннее лицо вынимаетъ эти бумажки, и наследники, по порядку открытія ихъ именъ, получаютъ предметы, расположенные по порядку отъ первого до послѣдняго нумера.

Въ случаѣ невозможности, безъ утраты цѣнности, раздѣлить все наследство или часть онаго на столько частей, сколько приходится къ выдѣлу наследникамъ, или же если имущество, подлежащее раздѣлу, состоитъ въ одномъ правѣ пользованія или полученія доходовъ, то, по соглашенію наследниковъ между собою, предоставляется одному лицу принять имущество съ обязательствомъ уплачивать изъ доходовъ каждому сонаслѣднику причитающуюся ему часть, или же наконецъ принять въ собственность или въ единственное пользованіе все имущество, раздѣлу неподлежащее, и расплатиться разъ навсегда съ остальными наследниками.

ПРИЛОЖЕНІЯ.

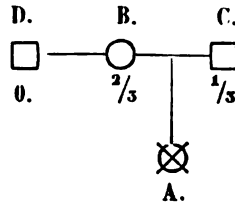
ПРИЛОЖЕНІЕ I.

ПРИМѢРЫ.

Разрѣшаются вопросы:

- о правѣ наследства родителей.
- о непредоставленіи правѣ наследства по свойству.

Примѣръ № 1.



А оставляетъ—отца, мать и мачиху D.—
Свойство не даетъ права наследованія (*) и
поэтому D исключается, и имѣніе А дѣлится
между В и С.

$$C = \frac{1}{3}.$$

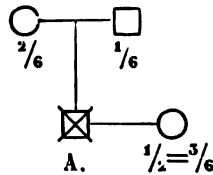
$$B = \frac{2}{3}.$$

$$D = 0.$$

Разрѣшаются вопросы:

- объ указной части вдовцу.
- о части матери,
— отца,
- о правилѣ предпочтенія
- о раздѣлѣ гварра.

Примѣръ № 2.



А оставляетъ мужа, отца и мать. Наслѣдство предполагается состоящимъ изъ 6 частей. Сперва отчисляютъ мужу, при немѣннѣ дѣтей, 1/2 всего наследства или 3/6. Изъ остальнаго матери 1/2 или 1/6 всего наследства, а остальное отцу, какъ наследнику по праву, т. е. 2/6, причемъ оказывается, что онъ какъ мужчина, получаетъ часть вдвое противъ женщины.

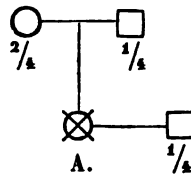
(*) Согласно съ русскимъ правомъ Св. Зак. Т. X, Ч. 1, 1120.

Раздѣлъ этотъ называется раздѣломъ *карре 1/2* (неудачнымъ, обманчивымъ, *mécompte*) на томъ основаніи, что хотя и говорится, что мать получаетъ $\frac{1}{2}$ часть, но какъ часть эта слѣдуетъ изъ остатка по выдѣлѣ части вдовцу, то она въ сущности получаетъ только $\frac{1}{3}$ изъ всего наслѣдства.

Разрѣшаются вопросы:

- о части вдовѣ,
- матери,
- отцу.
- о правѣ предпочтенія
- о раздѣлѣ ггарра.

Примѣръ № 3.

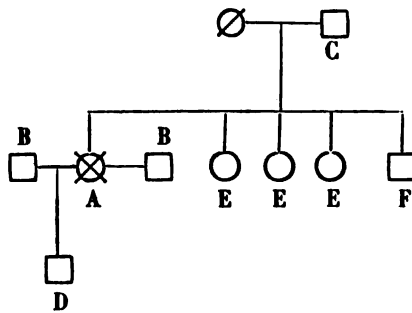


А оставляетъ жену, мать и отца.—Женѣ слѣдуетъ сперва $\frac{1}{3}$. Изъ остальнаго: матери $\frac{1}{3}$, отцу остающіяся $\frac{2}{3}$, т. е. въ сущности изъ всего наслѣдства: женѣ $\frac{1}{3}$, матери $\frac{1}{3}$, отцу $\frac{2}{3}$.

Разрѣшаются вопросы:

- объ указанной части вдовамъ,
- объ указанной части матери.
- о правѣ наслѣдства одной дочери при асебе братьяхъ.
- о правѣ наслѣдства братьевъ и сестеръ при дочери.

Примѣръ № 4.



А оставляетъ двухъ вдовъ: В; мать: С., дочь D., трехъ братьевъ Е и сестру F.

Наслѣдство предполагается состоящимъ изъ 336 частей.

Всѣ означенныя лица имѣютъ право на

наслѣдство. Дочь при асебе, братьяхъ отца—
 есть наслѣдница по назначенію.

Двумъ вдовамъ: $\frac{1}{2}$ или $\frac{42}{336}$.

а каждой по $\frac{21}{336}$.

матери $\frac{1}{6}$ или $\frac{56}{336}$.

одной дочери при асебе $\frac{1}{2}$ $\frac{168}{336}$.

остальное асебе $\frac{70}{336}$.

асебе дѣлится между собою по правилу
 предпочтенія, а именно: сестрѣ F слѣдуетъ
 $\frac{10}{336}$, а каждому брату по $\frac{20}{336}$, тремъ $\frac{60}{336}$.

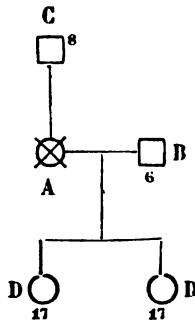
(По Суннитскимъ постановленіямъ)

Разрѣшаются вопросы.

—объ указныхъ ча-
 стяхъ вдовѣ и ма-
 тери при дѣтяхъ.

—о раздѣлѣ имѣнія
 между одними сы-
 новьями.

Примѣръ № 5.



А оставляетъ послѣ себя вдову В, мать С
 и двухъ сыновей D.

Раздѣлъ имѣнія производится слѣдую-
 щимъ образомъ:

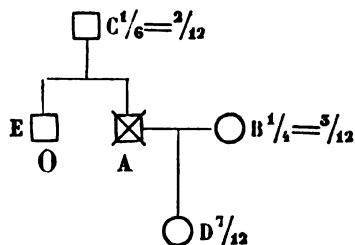
Все имѣніе предполагается состоящимъ
 изъ 48 частей. Изъ нихъ слѣдуютъ указ-
 ные части: вдовѣ $\frac{1}{2}$, матери $\frac{1}{6}$, остальное
 дѣлится поравну между сыновьями. Итакъ
 слѣдуетъ:

- В = 6 частей.
- С = 8 —
- D = 17 —
- D = 17 —
- 48.

Разрѣшаются вопросы.

- объ указанной части вдовѣ,
- объ указанной части матери.
- объ исключеніи изъ наследства сестры при сынѣ.

Примѣръ № 6.



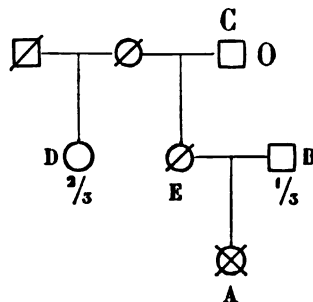
А оставляетъ мужа В, мать С, сына D и сестру Е.—Имѣніе состоитъ изъ 12 частей:

- вдовцу . . . 1/6 или 2/12.
- матери . . . 1/6 или 2/12.
- сыну остальное . . . 7/12.
- сестрѣ при сынѣ . . . 0.

Разрѣшаются вопросы.

- объ устраненіи отъ наследства бабки при матери.
- о совмѣстномъ наследованіи дяди съ матерью.

Примѣръ № 7.



А оставляетъ мать В, бабуку чрезъ отца С и дядю D.

Мать исключаетъ бабку, но дядя считается а себе, посему матери слѣдуетъ 1/3.

- а дядѣ слѣдуетъ 2/3.
- бабкѣ — — 0.

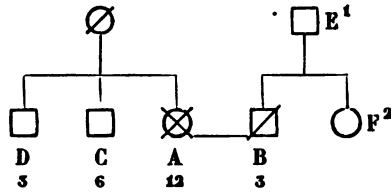
Разрѣшаются вопросы.

—объ указанныхъ частяхъ вдовы и матери при неизмѣнн дѣтей.

—о наслѣдствѣ братьевъ и сестеръ и о правѣ предпочтенія.

—о наслѣдствѣ брата при одной матери или матери при братѣ.

Примѣръ № 8.



А оставляетъ послѣ себя вдову В, брата С и сестру D. Вдова В умираетъ до раздѣла имѣнн, оставляя по себѣ мать Е и брата F.

Имѣннѣ предполагается состоящимъ изъ 12 частей. Изъ нихъ слѣдуетъ вдовѣ при неизмѣнн дѣтей $\frac{1}{3}$ часть; остальное брату и сестрѣ, по правилу предпочтенія. Засимъ по случаю смерти вдовы В, ея часть переходитъ къ матери Е, при неизмѣнн дѣтей, въ $\frac{1}{3}$, а остальное къ брату F. Итакъ слѣдуетъ:

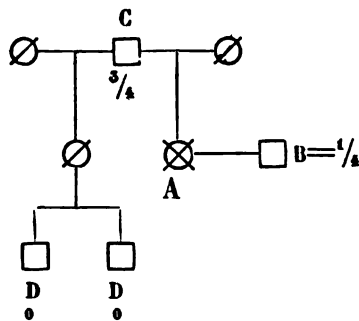
$$\begin{aligned} C &= 6 \text{ частей.} \\ D &= 3 \text{ —} \\ E &= 1 \text{ —} \\ F &= 2 \text{ —} \\ &\text{———} 12. \end{aligned}$$

Разрѣшаются вопросы.

—объ указанной части вдовы.

—о правѣ наслѣдства матери при вдовѣ и при дѣтяхъ единоутробнаго брата.

Примѣръ № 9.



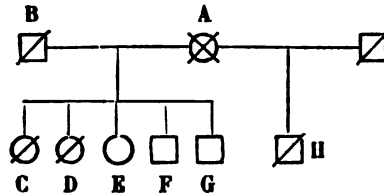
А оставляетъ жену В, мать С и двухъ дочерей D отъ единоутробнаго брата.

Д при матери не суть наследницы по праву, и мать при немѣнн асбе обращаетъ въ наследницу по праву.—Такимъ образомъ вдовѣ В слѣдуетъ $\frac{1}{4}$, а остальное С.

Разрѣшаются вопросы.

- объ указной части вдовѣ.
- о наследствѣ дѣтей и о правлѣ предпочтенія.
- объ устраненіи отъ наследства единокровной сестры, при братьяхъ и сестрахъ родныхъ.
- о правѣ наследства единокровныхъ братьевъ и сестеръ, при немѣнн на родныхъ, ни единокровныхъ.

Примѣръ № 10.



А, собственникъ, оставляетъ въ живыхъ: жену В, трехъ сыновей: С, D и Е и двухъ дочерей: F и G отъ жены В и дочь H отъ другой умершей до А жены. За симъ до раздѣла имѣнія, но послѣ А умираютъ: жена В, сыновья: С и D и дочь H.—Въ окончательномъ раздѣлѣ наследства принимаютъ слѣдовательно участіе: сынъ Е и дочери F и G.

Считая этихъ трехъ лицъ единственными наследниками собственника А, слѣдовало бы раздѣлить имѣніе между ими по праву предпочтенія, и оказалось бы на долю:

$$\begin{aligned} E &= 2 \text{ части.} \\ F &= 1 \text{ —} \\ G &= 1 \text{ —} \\ &\text{———} 4. \end{aligned}$$

Въ виду однако того правила, что смерть наследниковъ до раздѣла имѣнія не лишаетъ ихъ тѣхъ правъ, которыя они приобрѣли на наследство въ моментъ смерти собственника, мусульманскіе законовѣдцы предварительно раздѣляютъ наследство между всѣми лица-

ми, имѣвшими право на оное, а заснмъ, по случаю смерти ихъ, передаютъ части ихъ законнымъ наследникамъ. — Въ настоящемъ примѣрѣ мы увидимъ, что законовѣдцы, этимъ же путемъ, доходятъ до того же самаго результата, какъ если бы раздѣлили имѣніе между одними, оставшимися въ живыхъ, наследниками: E, F и G. — Но примѣръ этотъ приводится ими въ доказательство правильности всѣхъ расчетовъ мусульманскаго права, относительно раздѣла наследства по всѣмъ степенямъ и разрядамъ. Примѣръ этотъ представляетъ какъ бы двойную ариметическую повѣрку задачи.

Способъ раздѣла наследства, по указанному случаю, слѣдующій:

Все наследство предполагается состоящимъ изъ 1728 частей.

Сперва раздѣляется оно между всѣми лицами, оставшимися въ живыхъ въ моментъ смерти A, а именно:

Вдовѣ В. при дѣтяхъ . . . $\frac{1}{8}$ или $\frac{216}{1728}$.

остальное всѣмъ дѣтямъ по правилу предпочтенія; въ имѣніи отца единокровныя наследуютъ наравнѣ съ родными, и такъ

C — 336

D — 336

E — 336

F — 168

G — 168

H — $\frac{108}{1728}$.

По смерти жены В, ея часть ($\frac{216}{1728}$) переходитъ къ дѣтямъ, отъ нея рожденнымъ;

единокровная Н, отъ ея мужа рожденная, не имѣетъ права на наслѣдство отъ мачихи. Имѣніе между дѣтьми В раздѣляется по правилу предпочтенія. Второй раздѣлъ этотъ даетъ слѣдующія цифры.

С. отъ В.	= 54	а всего	54 + 336 = 390.
D. — —	= 54	—	54 + 336 = 390.
E. — —	= 54	—	54 + 336 = 390.
F. — —	= 27	—	27 + 168 = 195.
G. — —	= $\frac{27}{216}$	—	27 + 168 = 195.
H. — —	= 0	—	— 168 = $\frac{168}{1728}$.

По смерти С, его часть $\frac{390}{1728}$ раздѣляется между родными братьями и сестрами, единокровная исключается изъ наслѣдства. Третій раздѣлъ даетъ слѣдующія цифры:

D: отъ С:	130	а всего:	130 + 390 = 520.
E: — - :	130	— :	130 + 390 = 520.
F: — - :	65	— :	65 + 195 = 260.
G: — - :	$\frac{65}{390}$	— :	65 + 195 = 260.
H: — - :	0	— :	— + 168 = $\frac{168}{1728}$

Четвертый раздѣлъ на томъ же основаніи, какъ и третій, раздѣляя наслѣдство D $\frac{520}{1728}$ даетъ цифры:

E: отъ D:	260	а всего:	260 + 520 = 780.
F: — - :	130	—	130 + 260 = 390.
G: — - :	$\frac{130}{520}$	—	130 + 260 = 390.
H: — - :	0	—	— + 168 = $\frac{168}{1728}$

Наконецъ, по пятому раздѣлу, часть Н распределяется между единокровными ея братомъ и сестрами, по неизмѣннѣю родныхъ и единоутробныхъ; получится окончательный раздѣлъ между тремя наличными наслѣдниками: E, F и G, а именно.

Е: отъ Н: 84. а всего: $84+780=864$.

F: — -: 42. — $42+390=432$.

G: — -: 42. — $42+390=432/1728$.

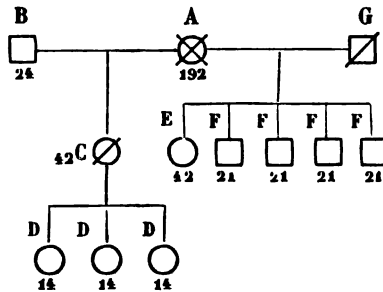
или же: послѣ А, сыну Е отчисляется половина, а каждой дочери по $1/4$ всего наследства.

(Рѣшеніе суда въ Индіи въ Силле Читтагонге 1817 г. Февр. 6 См. Маквотенъ I. с. стр. 152).

Разрѣшаются вопросы:

- объ указанной части вдовѣ при дѣтяхъ.
- о правѣ предпочтенія.
- о наследствѣ дѣтей сводныхъ и объ исключеніи изъ наследства братьевъ и сестеръ при сыновьяхъ.

Примѣръ № 11.



А оставляетъ вдову В, отъ которой имѣеть сына С и трехъ внуковъ D отъ сына С и кромѣ сего сына Е и четырехъ дочерей F отъ другой жены G.—Жена G умерла до собственника А, а сынъ его С умеръ послѣ него, но до раздѣла имѣнія.

Имѣніе предполагается состоящимъ изъ 192 частей.—Изъ нихъ вдовѣ слѣдуетъ указанная часть: $1/8$; остальное раздѣляется между дѣтьми сводными, по правилу предпочтенія. За смертью сына С до раздѣла имѣнія, но послѣ собственника А, дѣти его заступаютъ его мѣсто, и раздѣляютъ его часть поравну между собою. Братья и сестры при сыновьяхъ не наследуютъ.—Итакъ слѣдуетъ:

$B=24$. части.

$E=42$.

F по $21=84$.

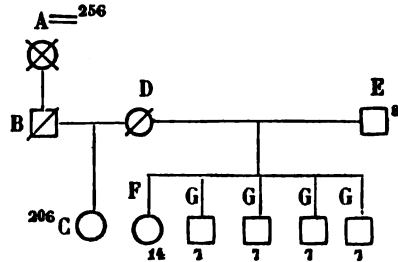
$D=14=42$

— 192.

Разрѣшаются вопросы:

- объ указной части мужа и жены.
- о наслѣдствѣ сыновей и дочерей, по праву предпочтенія.
- объ устраниеніи единокровныхъ дѣтей.

Примѣръ № 12.



А оставляетъ по себѣ дочь В. До раздѣла имѣнія В умираетъ, оставляя сына С и мужа D. Мужъ также умираетъ, оставляя, кромѣ сына С, еще жену Е и одного сына F отъ этой жены и четырехъ дочерей G.

Все имѣніе считается въ 256 частей. В единственная дочь, и при немѣнии другихъ родственниковъ, все имѣніе предполагается порешеннымъ къ ней. За ея смертію выдѣляется на часть мужа D при существованіи сына С $=\frac{1}{4}$ часть, все остальное переходитъ къ сыну С, что составляетъ слѣдующій расчетъ: $D=64$.

$C=192$.

— 256

Прочія дѣти D отъ наслѣдства мачихи В. устраниются какъ не единокровныя.

За смертію D его $\frac{1}{4}$ доля всего наслѣдства отъ А, чрезъ жену В, составляющая 64 части раздѣляется слѣдующимъ образомъ: вдовѣ Е, при дѣтяхъ слѣдуетъ $\frac{1}{8}$, а остальное

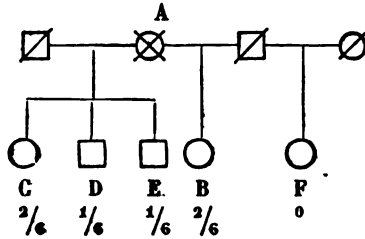
раздѣляется между всѣми единокровными братьями и сестрами, по правилу предпочтенія мужескаго пола предъ женскимъ, т. е. двумъ сыновьямъ: С и F по 14, а каждой дочери по 7 частей. Окончательный раздѣлъ слѣдующій:

$$\begin{aligned} E & - - = 8. \\ C : 192 + 14 & = 206. \\ F & - - : 14. \\ G \text{ по } 7 & = 28. \\ & \text{---} 256. \end{aligned}$$

Разрѣшаются вопросы:

- о правѣ наслѣдства единокровныхъ дѣтей.
- о правилѣ предпочтенія.

Примѣръ № 13.

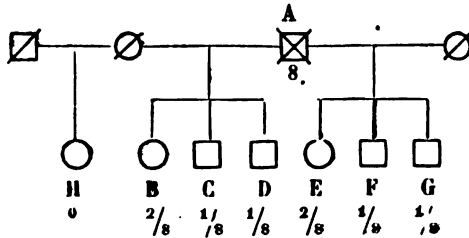


А оставляетъ въ живыхъ сына В отъ одной жены, а отъ другой сына С и дочерей D и E, и сына F, рожденнаго первою женою отъ другаго мужа.—Наслѣдство раздѣляется между четырьмя дѣтьми В, С, D и E по правилу предпочтенія, т. е. сыновья получаютъ часть вдвое противъ женщинъ, а именно: В и С по 2/6 а D и E по 1/6; сынъ F ничего не получаетъ.

Разрѣшаются вопросы:

- о правѣ наслѣдства единоутробныхъ дѣтей.

Примѣръ № 14.

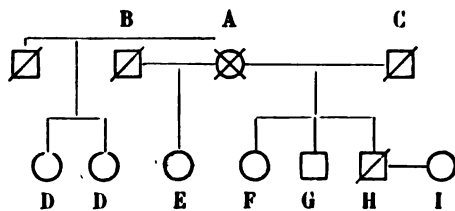


А оставляетъ въ живыхъ сына В и дочерей: С и D отъ одного мужа и сына Е и дочерей: F и G отъ другаго и Н, сына отъ перваго мужа и другой его жены. Наслѣдство раздѣляется по правилу предпочтенія между первыми шестерыми дѣтьми, а Н ничего не получаетъ.

Разрѣшаются вопросы:

- объ указной части вдовамъ.
- о наследствѣ единокровныхъ дѣтей.
- о наследствѣ единокутробныхъ дѣтей.
- объ указной части вдовцу.

Примѣръ № 15.



А оставляетъ при смерти своей въ живыхъ двухъ вдовъ: В и С и слѣдующихъ дѣтей: Е сына отъ жены В, сына F и дочерей G и H отъ жены С и наконецъ 2-хъ сыновей D отъ третьей жены, умершей до А.

До раздѣла имѣнія, но послѣ А, умираютъ обѣ жены В и С и дочь Н, которая оставляетъ мужа: I.

Наслѣдство предполагается состоящимъ сперва изъ 80 частей, а за симъ изъ 1920.

По первому предположенію, оно раздѣляется между вдовами и дѣтьми, въ слѣдующемъ размѣрѣ:

вдовамъ В и С = $\frac{1}{8} = \frac{10}{80}$, а каждой по $\frac{5}{80}$.

Остальное между всѣми дѣтьми единокровными по правилу предпочтенія, т. е.:

— каждой дочери по $\frac{7}{80}$ двумъ = $\frac{14}{80}$.

каждому сыну > $\frac{14}{80}$ 4-мъ = $\frac{56}{80}$.

Для раздѣла частей умершихъ В, С и Н принимается цифра общаго знаменателя

(по правиламъ, изложеннымъ въ главѣ V.):
1920.

Итакъ $\frac{5}{80}$ жены В будетъ : $\frac{120}{1920}$:

Отъ В наследуетъ одинъ сынъ ея Е; отъ матери единокровныя дѣти не наследуютъ. Часть Е будетъ слѣдовательно:

$$\frac{14}{80} = \frac{336}{1920} + \frac{120}{1920} = \frac{456}{1920}.$$

Отъ Снаследуютъ, на семъ же основаніи, одни родныя ея дѣти F, G и H; изъ нихъ сынъ F получаетъ вдвое противъ дочерей; посему часть С : $\frac{120}{1920}$ раздѣляется слѣдующимъ образомъ:

G и H каждой по $\frac{30}{1920}$, обѣимъ = $\frac{60}{1920}$.

F — — — — — : $\frac{60}{1920}$.

Слѣдовательно части F, G и H будутъ:

$$F : \frac{14}{80} \text{ или } \frac{336}{1920} + \frac{60}{1920} = \frac{396}{1920}.$$

$$G : \frac{7}{80} \text{ или } \frac{168}{1920} + \frac{30}{1920} = \frac{198}{1920}.$$

$$H \text{ " — " + " } = \frac{198}{1920}.$$

Въ случаѣ смерти H, часть ея раздѣляется:

$$\text{мужу} = \frac{1}{2}, \text{ т. е.} = \frac{90}{1920}.$$

Остальное между братомъ и сестрою по правилу предпочтенія, т. е. G — = $\frac{33}{1920}$.

$$F — = \frac{66}{1920}.$$

И такъ части F и G будутъ:

$$F = \frac{14}{80} \text{ или } \frac{336}{1920} + \frac{60}{1920} + \frac{66}{1920} = \frac{462}{1920}.$$

$$G = \frac{7}{80} — \frac{168}{1920} + \frac{30}{1920} + \frac{33}{1920} = \frac{231}{1920}.$$

Окончательный слѣдовательно раздѣлъ наследства А, состоящаго изъ 1920 частей, между наличными наследниками будетъ слѣдующій:

$$\text{двумъ сыновьямъ D по } \frac{14}{80} \text{ плп } \frac{336}{1920} = 672.$$

$$\text{сыну E} = 456.$$

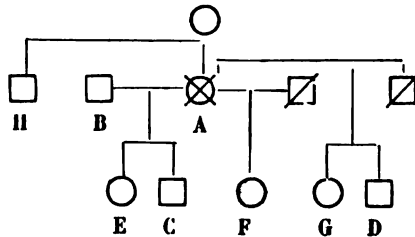
$$\text{сыну F} = 462.$$

дочери G = 231.
 мужу дочери H, J . . . = 99.
 всего . ——— 1920.

Разрѣшаются вопросы:

- о выдѣлѣ указной части вдовѣ при дѣтяхъ.
- о правѣ единокровныхъ дѣтей.
- о правилѣ предпочтенія.

Примѣръ № 16.



A имѣлъ трехъ женъ. Умирая онъ оставилъ въ живыхъ жену B, сына и дочь E наследства сестры и C отъ B, а отъ другихъ женъ сыновей F и G и дочь D; кромѣ сего въ живыхъ сестра его: H.

Наслѣдство состоитъ изъ 64 частей; сперва выдѣляется вдовѣ B— $\frac{1}{8}$. Засимъ остальное дѣлится между всѣми единокровными сыновьями и дочерьми, по правилу предпочтенія. Сестра H при дѣтяхъ права на наслѣдство не имѣетъ.

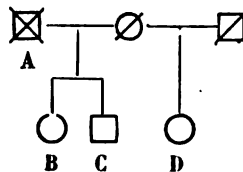
Раздѣлъ будетъ слѣдующій:

B — = $\frac{1}{8}$ — $\frac{8}{64}$.
 C и D по = $\frac{7}{64}$ — $\frac{14}{64}$.
 E, F и G по = $\frac{14}{64}$ — $\frac{42}{64}$.
 H — — = 0 — 0
 ——— $\frac{64}{64}$.

Разрѣшаются вопросы:

- объ устраненіи отъ наслѣдства единокровныхъ дѣтей при родныхъ.
- о правилѣ предпочтенія.

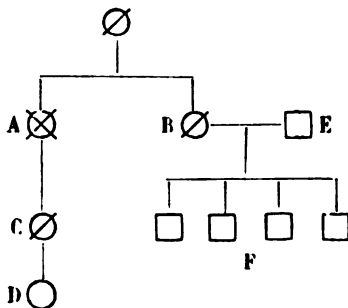
Примѣръ № 17.



Единокровныя дѣти при родныхъ не наследуютъ. Имущество А раздѣляютъ, по правилу предпочтенія, между В и С:— $C=1/3$.
 $B=2/3$.
 $D=0$.

- Разрѣшаются вопросы:*
- о правѣ наследства нисходящихъ.
 - объ указной части вдовѣ.
 - о правѣ наследства однѣхъ дочерей при асобе, двоюродномъ внуку.
 - о наследствѣ въ отцовскомъ и въ материнскомъ имѣніи.

Примѣръ № 18.



А и В, два брата, получили наследство отъ отца по равнымъ долямъ. Умираетъ А, и часть его вся переходитъ къ внуку D безъ участія въ наследствѣ брата В. Умираетъ В, и оставляетъ жену и 4 дочерей F. Женѣ во всякомъ случаѣ выдѣляется $1/8$ изъ части В. Но заспмъ раздѣлъ остальнаго имѣнія производится различно по Шиптскимъ и Суннитскимъ постановленіямъ. По правиламъ первыхъ, все остальное переходитъ къ дочерямъ F. Сунниты же считаютъ однѣхъ женщинъ хотя и прямыми наследницами въ имѣніи отца, но все-таки наследницами по назначенію, при существованіи асобе мужескаго пола, внука D, происходящаго съ отцомъ ихъ В, отъ одной и той же мужеской линіи. Они раздѣляютъ имѣніе В слѣдующимъ образомъ:

вдовѣ — $E = 1/8$ или $3/21$.

4 дочер. F = $2/3$ — $16/21$ каждой по $4/21$.

внуку — D остальное = $5/21$.

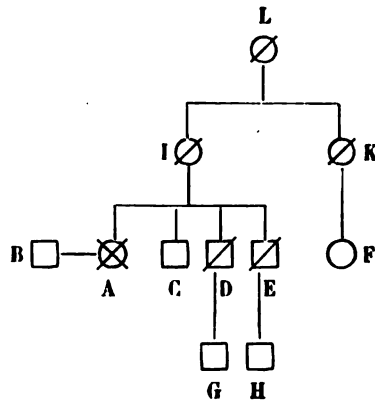
*

Но въ случаѣ если Е умретъ до раздѣла имѣнія, но послѣ В,—то вся часть ея, т. е. $\frac{3}{24}$, какъ имѣніе материнское, обращается въ пользу однѣхъ дочерей F, а D ничего не получаетъ, ибо онъ не считается асбомъ вдовы Е.

Разрѣшаются вопросы:

- объ указной части вдовѣ.
- о правѣ представленія предковъ.
- о правѣ наслѣдства одной и нѣсколькихъ дочерей.
- о правѣ наслѣдства въ боковыхъ линияхъ.

Примѣръ № 19.



А оставляетъ вдову В, трехъ сестеръ: С, D и Е, двоюроднаго брата F съ отцовской стороны. До раздѣла имѣнія, но послѣ А, умираютъ: сестры: D и Е, которыя оставляютъ, каждая по одной дочери: G и H. Наличными претендателями на наслѣдство являются: В, С, G, H и F.

Наслѣдство предполагается состоящимъ изъ 36 частей (примѣръ этотъ разрѣшается по Суннитскимъ постановленіямъ).

Сперва отдѣляется часть вдовѣ

В: $\frac{1}{4}$ (при неизмѣнн дѣтей) или $\frac{9}{36}$.

тремъ сестрамъ: С, D, Е: $\frac{2}{3}$ или $\frac{24}{36}$.

остальное асебе, дядѣ . . . — $\frac{3}{36}$.

(Шиты устраняютъ дядю отъ наслѣдства, какъ принадлежащаго къ 3-й степени при сестрахъ, состоящихъ во 2-й степени).

Засимъ приступаютъ къ раздѣлу частей, которыя пришлись сестрамъ Д и Е (каждой по $\frac{8}{36}$), умершимъ до общаго раздѣла.

Изъ этой части какъ дочери G, такъ и дочери H приходится $\frac{1}{2}$, другая половина переходитъ къ наследникамъ по праву.

(Шинты предоставили бы всю часть каждой дочери).

Второй раздѣлъ будетъ слѣдующій, принимая въ расчетъ, что D умерла прежде E.

дочери G отъ D : $\frac{1}{2}$ т.е. $\frac{4}{36}$ — » — $\frac{4}{36}$.
 сестрѣ С — « : $\frac{1}{4}$ — $\frac{2}{36}$ всего $2+8=10/36$.
 сестрѣ Е — « : $\frac{1}{4}$ — $\frac{2}{36}$ — $2+8=10/36$.
 вдовѣ В — » : 0 — — — — $\frac{9}{36}$.
 двоюродному брату F « 0 — — — — $\frac{3}{36}$.

Третій раздѣлъ части E $\frac{10}{36}$.

дочери H отъ E = $\frac{1}{2}$ т.е. $\frac{5}{36}$ в — — $\frac{5}{36}$.
 сестрѣ С — « = $\frac{1}{2}$ — $\frac{5}{36}$ всего: $5+10=15/36$.
 вдовѣ В — « = 0 — — — — $\frac{9}{36}$.
 двоюродному брату F « = 0 — — — — $\frac{3}{36}$.
 дочери G — — = 0 — — — — $\frac{4}{36}$.

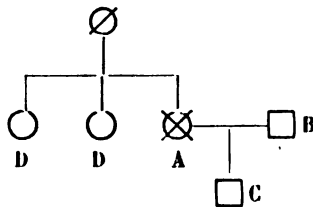
Раздѣлъ этотъ и будетъ окончательнымъ.

(Рѣшеніе суда въ Читагангѣ 1824 г. 7 Сентября см. Макнотенъ I. с. стр. 165.).

Разрѣшаются вопросы:

- объ указной части вдовѣ.
- о правѣ наследства одной дочери при дядяхъ съ отцовской стороны.
- различіе ученій.

Примѣръ № 20.



A оставляютъ вдову B, дочь C и двухъ братьевъ D.

Наслѣдство предполагается состоящимъ изъ 16 частей.—Вдовѣ: $\frac{1}{8} = \frac{2}{16}$.

Одна дочь при асебе мужескаго пола, дядяхъ D, считается наслѣдницею по назначенію, и получаетъ: $\frac{1}{2} = \frac{8}{16}$; остальное дядимъ = $\frac{6}{16}$, а каждому по $\frac{3}{16}$.

Шнты при дѣтяхъ исключаютъ дядей.

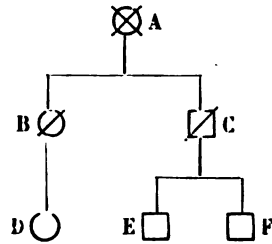
Разрѣшаются вопросы:

—о правѣ наслѣдства по нисходящей линіи: дѣтей и внуковъ разнаго пола.

—о правѣ наслѣдства дочерей при существованіи асебе мужескаго пола.

По Суннитскимъ постановленіямъ.

Примѣръ № 21.



A оставляетъ въ живыхъ дочь C съ дѣтьми E и F и внука D отъ сына B, умершаго до A. — Если бы B не умеръ раньше A, то слѣдовало бы раздѣлить наслѣдство на 3 части. изъ коихъ на долю B, по правилу предпочтенія, пришлось бы — $\frac{2}{3} = \frac{4}{6}$. а на долю C — $\frac{1}{3} = \frac{2}{6}$.

По случаю же смерти B до A, на долю C, при существованіи асебе D, приходится: $\frac{1}{2}$, а другая $\frac{1}{2}$ обращается къ D. — Засимъ до раздѣла имѣнія умираетъ C, и часть наслѣдства отъ нея дочерямъ ея E и F подвергается уменьшенію: *хеджбъ люксонъ*, по случаю существованія асиба D. Имъ изъ части C слѣдуетъ, такъ какъ ихъ двѣ дочери: $\frac{2}{3}$, остальное асибу — D, т. е. изъ одной половины или $\frac{3}{6}$, двѣ трети къ E и F, т. е. $\frac{2}{6}$, а $\frac{1}{6}$ къ D. Такимъ образомъ окончательный раздѣлъ наслѣдства A, окажется въ слѣдующемъ размѣрѣ:

Е и F каждой по $\frac{1}{8}$ вмѣстѣ = $\frac{2}{8}$.

D отъ A = $\frac{1}{2}$ = $\frac{3}{6}$ а отъ C = $\frac{1}{6}$ — = $\frac{1}{6}$.

— т. е. то же количество, которое имъ слѣдовало по первоначальному предположенію.

Разрѣшаются вопросы:

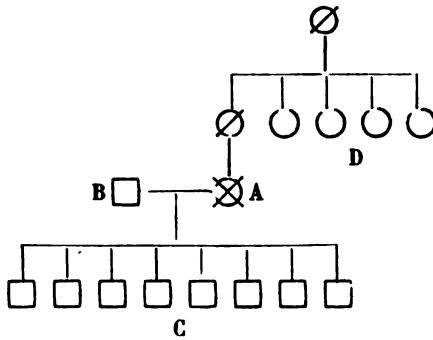
— о правѣ наслѣдства дочерей при другихъ наслѣдникахъ а себе.

(Суннит. учен.).

— о правѣ наслѣдства вдовы.

— о правѣ наслѣдства въ боковыхъ линияхъ.

Примѣръ № 22.



A оставляетъ жену B, 8 дочерей — C, и 4 дядей—D.

Вдовѣ слѣдуетъ: $\frac{1}{8}$, всѣмъ дочерямъ: $\frac{2}{3}$, остальное 4 дядямъ. Раздѣлъ наслѣдства на слѣдующемъ основаніи: для означенія частей, слѣдующихъ каждому разряду, принимается общій знаменатель: 24, и будетъ: вдовѣ $\frac{3}{24}$; дочерямъ $\frac{16}{24}$, дядямъ остальныя $\frac{5}{24}$. — Чтобы раздѣлить общія части между каждымъ лицомъ двухъ разрядовъ (дочерей и дядей), — слѣдуетъ принять знаменателя 96; такимъ образомъ окончательный раздѣлъ будетъ:

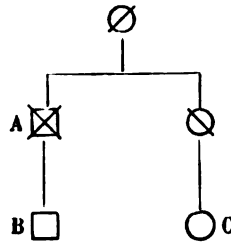
вдовѣ : $\frac{1}{8} = \frac{3}{24} = \frac{12}{96}$.

дочерямъ: $\frac{2}{3} = \frac{16}{24} = \frac{12}{96}$, каждой по $\frac{8}{96}$.

дядямъ — = $\frac{5}{24} = \frac{20}{96}$, каждому по $\frac{4}{96}$.

- Разрѣшаются вопросы:*
- о наслѣдствѣ дочери при асебе племянникѣ.
 - Различіе ученій.

Примѣръ № 23.



Послѣ А остался въ живыхъ одна дочь В. и племянникъ С, сынъ брата А.

Асибъ мужскаго пола, происходящій по мужской линіи отъ лица, оставившаго наслѣдство, обращаетъ однихъ дочерей — въ наслѣдницы по назначенію; если ихъ нѣсколько лицъ, то онѣ получаютъ $\frac{2}{3}$ наслѣдства; если одно, то $\frac{1}{2}$; остальное переходитъ къ асибу. — Такъ по постановленіямъ Суннитовъ; Шиты предоставляютъ въ подобныхъ случаяхъ все имѣніе дочерямъ или дочери, которыя состоятъ въ числѣ наслѣдниковъ 1-ой степени, и тѣмъ исключаютъ наслѣдниковъ 2 и 3 степени.

По Суннитскому постановленію, раздѣлъ будетъ слѣдующій: $B = \frac{1}{2}$.

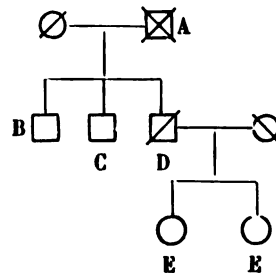
$$C = \frac{1}{2}.$$

По Шитскому: $B = \text{все}$

$C = \text{ничего.}$

- Разрѣшаются вопросы:*
- о правѣ наслѣдства по нисходящей линіи одного пола дѣтей и внуковъ.
 - о несуществованіи права представле-

Примѣръ № 24.



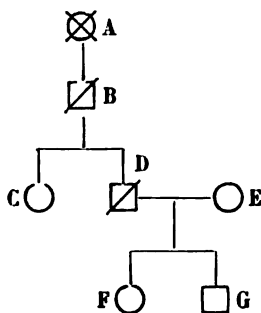
нія нисходящей ли- D умерла до А, при смерти коей имѣют-
 нии. ся въ живыхъ: двѣ дочери: В и С и внуки
 —объ устраненіи отъ Е и F отъ дочери D. Наслѣдуютъ однѣ доче-
 —наслѣдства племян- ри В и С по равной части. Внуки при дѣ-
 —никовъ при се- тяхъ не наслѣдуютъ, по несуществованію
 —страхъ. права представленія въ нисходящей ли-
 нии.

Засимъ умираетъ В.—Отъ нея все на-
 слѣдство переходитъ къ одной С, ибо D
 умерла прежде В, а племянники по женской
 линии при сестрахъ правъ на наслѣдство не
 имѣютъ.

Разрѣшаются вопросы:

- о правѣ наслѣдства внуковъ.
- объ указной части вдовцу.
- о правилѣ предпочтенія.

Премѣръ № 25.



А оставляетъ въ живыхъ: внука С, мужа
 внуки D, умершей до раздѣла, но послѣ А,
 и правнука F и правнучку G отъ внучки D.

Имѣніе предполагается состоящимъ изъ
 12 частей.

Внукъ и внучка отъ одной и той же мате-
 ри раздѣляютъ наслѣдство по правилу пред-
 почтенія, т. е. С слѣдуетъ $\frac{2}{3}$ или $\frac{8}{12}$.

а D — $\frac{1}{3}$ — $\frac{4}{12}$.

По случаю смерти D—мужъ ея получаетъ
 изъ ея части $\frac{1}{4}$, а дѣти раздѣляютъ осталь-
 ное, по правилу предпочтенія. Окончатель-
 ный раздѣлъ будетъ: С = 8.

E = 1.

F = 2.

G = 1.

—12.

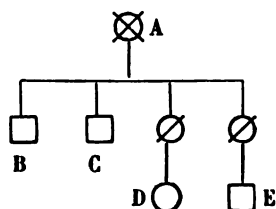
Разрѣшаются вопросы:

— о правѣ наслѣдства дочерей съ внуками и внучками отъ сыновей.

— о правѣ наслѣдства внука отъ сына съ внукомъ отъ сына же.

Различіе ученій.

Примѣръ № 26.



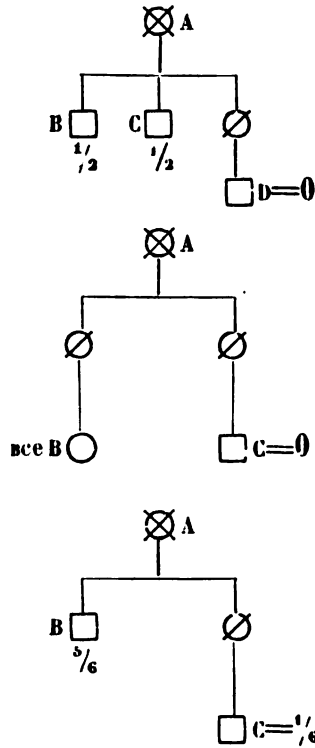
А оставляетъ въ живыхъ: двухъ дочерей В и С, внука отъ сына D, и внуку отъ сына же E.

Наслѣдство предполагается состоящимъ изъ 9 частей.

Дочери, при асебе мужескаго пола, наслѣдницы по назначенію; имъ слѣдуетъ: $\frac{2}{3}$ или $\frac{6}{9}$. Остальное дѣлится по правилу предпочтенія между D и E, происходящимъ въ одинаковой степени отъ мужчинъ, которые суть наслѣдники по праву.— $D=\frac{2}{3}$ а $E=\frac{1}{3}$

Прим. E обращается въ наслѣдницы по праву при существованіи двухъ дочерей и асебе мужескаго пола; если бъ ихъ не было, т. е. дочерей, то D вполне исключилъ бы E; если же не было бы D, то двѣ дочери равномерно исключили бы внуку отъ сына потому, что въ этомъ случаѣ нѣтъ асиба мужескаго пола, который обратилъ бы дочерей въ наслѣдницы по назначенію;—состоя же наслѣдницами по праву, онѣ исключаютъ изъ наслѣдства другихъ дальнѣйшихъ лицъ женскаго пола. При одной дочери, внука отъ сына обращается въ наслѣдницы по на-

значенію и получить $=\frac{1}{6}$, а остальное дочери, которая считается наследницею по праву. Представимъ все эти случаи въ таблицахъ.

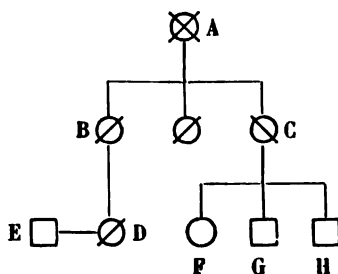


Случаи эти имѣютъ силу по Суннитскимъ постановленіямъ. У Шитовъ—одна и нѣсколько дочерей исключаютъ внучекъ отъ сына и отъ дочери; внуки отъ сына наследуютъ совместно съ внуками отъ дочери, но первые получаютъ, по правилу предпочтенія, вдвое противъ послѣднихъ.

Разрѣшаются вопросы:

- о выдѣлѣ части вдовѣ внука.
- о правилѣ предпочтенія.
- о сохраненіи части безвѣстно отсутствующаго.

Примѣръ № 27.



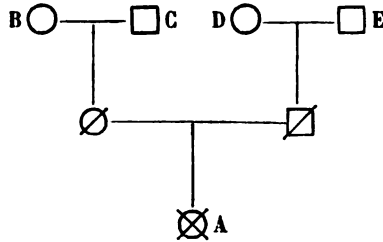
Послѣ А, собственника, остались въ живыхъ Е вдова одного внука, чрезъ сына В, и отъ сына С двѣ внуки: G и H; внукъ F скрылся и находится въ безвѣстномъ отсутствіи.

Наслѣдство предполагается состоящимъ изъ 32 частей.

Вдовѣ Е выдѣляется $\frac{1}{4}$ изъ имущества, которое слѣдовало бы внуку D, т. е. изъ половины наслѣдства ($\frac{16}{32}$) что составитъ: $\frac{4}{32}$; остальное переходитъ къ дѣтямъ С, находящимся въ живыхъ. — Сестры при братѣ получаютъ, по правилу предпочтенія, вдвое менѣе, т. е. имъ слѣдуетъ каждой по $\frac{7}{32}$, остальные $\frac{14}{32}$ надѣлу не подлежатъ и остаются на сохраненіи у попечителя, опекуна, до истеченія срока, опредѣленнаго для признанія безвѣстно-отсутствующаго умершимъ (до исчисленія 90 лѣтъ жизни его), или же до полученія положительнаго извѣстія о его смерти.

Разрѣшаются вопросы:
— о правѣ наследства
предковъ.

Примѣръ № 28.



А оставляетъ дѣда и бабуку съ отцовской и материнской стороны.

Наслѣдство предполагается состоящимъ изъ 18 частей.

По постановленіямъ Суннитовъ, предки со стороны отца получаютъ все имѣніе, и исключаютъ предковъ со стороны матери. Раздѣлъ будетъ слѣдующій: $V=12$.

$$C=6.$$

$$D=0.$$

$$E=0.$$

$$\text{—}18.$$

Шиты предоставляютъ первымъ $\frac{2}{3}$ а послѣднимъ $\frac{1}{3}$.—Дѣдъ и бабука съ отцовской стороны раздѣляютъ наслѣдство между собою по правилу предпочтенія, дѣдъ и бабука со стороны матери по равнымъ частямъ. На семь основаніи слѣдуетъ:

$$V=8.$$

$$C=4.$$

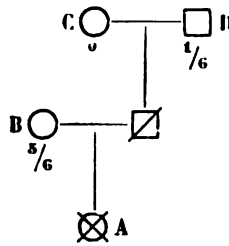
$$D=3.$$

$$E=3.$$

$$\text{—}18.$$

Разршаются вопросы:
— о правѣ наследства предковъ.

Примѣръ № 29.



А оставляетъ отца В, дѣда и бабуку С, D со стороны матери.

Наслѣдство изъ 6 частей.

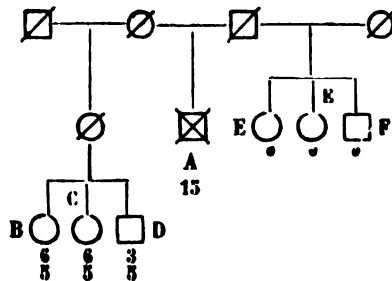
По постановленіямъ Шитовъ, все слѣдуетъ отцу, предкамъ ничего.

По правиламъ Суннитовъ D=1/6, С асибъ дальнѣйшій, исключается ближайшимъ асибомъ В, который получаетъ все остальное т. е.:

$$\begin{aligned} D &= 1/6. \\ B &= 5/6. \\ C &= 0 \\ &\text{-----} 6/6. \end{aligned}$$

Разршаются вопросы:
— о правѣ наследства единокровныхъ и единоутробныхъ и сестеръ, и о правѣ предпочтенія.

Примѣръ № 30.



А, умирая, оставляетъ единокровныхъ племянниковъ В и С и единокровную же племянницу D, и сверхъ сего двухъ братьевъ и двухъ сестеръ единоутробныхъ.

Раздѣлъ производится слѣдующимъ образомъ:

При братьяхъ единокровныхъ братья единоутробные не наследуютъ, и посему все имѣніе переходитъ къ В, С и D, хотя Е и F ближе по родству къ умершей А.

Раздѣлъ имѣнія между В, С и D производится различно по постановленіямъ Сунни и Ші'э.—У первыхъ В, С и D раздѣляютъ между собою имѣніе по правилу предпочтенія, и посему, если предположить имѣніе состоящимъ изъ 15 частей:

В	получаетъ	=	6.	частей
С	— —	=	6.	—
D	— —	=	3.	—
				————— 15.

У вторыхъ, В, С и D раздѣляютъ имѣніе поровну между собою, и посему:

В	получаетъ	=	5.	частей
С	— —	=	5.	—
D	— —	=	5.	—
				————— 15

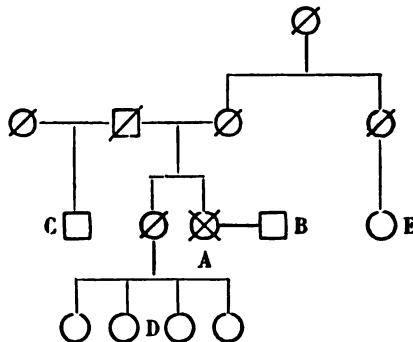
Разрѣшаются вопросы:

—объ указной части вдовѣ.

—о правѣ наследства одной единоутробной сестры при асибѣ:

—объ устраненіи наследства двоюроднаго брата при сестрѣ и родныхъ племянникахъ.

Примѣръ № 31.



А оставляетъ вдову В, единоутробную сестру С, 4 племянника D сыновей брата и двоюроднаго брата Е, сына брата отца.

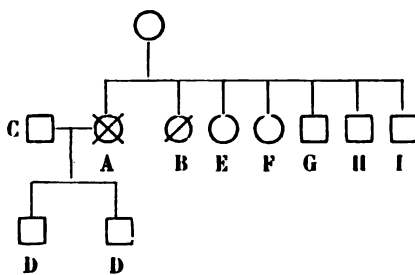
Наслѣдство предполагается состоящимъ изъ 16 частей.

Вдовѣ В = $\frac{1}{4}$ или $\frac{4}{16}$; за семь единоутробной сестрѣ при асибахъ мужскаго пола, племянникахъ D, слѣдуетъ $\frac{1}{2} = \frac{8}{16}$, а остальное 4 племянникамъ D каждому по $\frac{1}{16}$. — Двоюродный братъ Е, при сестрѣ и при племянникахъ родныхъ, ничего не получаетъ. (По Суннитскимъ постановленіямъ.)

Разрѣшаются вопросы :

- о правѣ на наслѣдственное и благопріобрѣтенное имѣніе.
- объ указной части вдовѣ.
- о наслѣдствѣ двухъ дочерей при другихъ дальвѣйшихъ родственникахъ.
- о правѣ предположенія.

Примѣръ № 32.



А, получивъ въ наслѣдство отъ умершаго брата В часть имѣнія, перешедшаго къ нимъ отъ родителей, умирая оставляетъ вдову С, двухъ дочерей D, двухъ братьевъ Е и F и трехъ сестеръ G, H и I. — По смерти его, братья и сестры требуютъ выдѣла имъ изъ его оставшагося имѣнія той части, которую онъ наслѣдовалъ отъ брата В, считая оное наслѣдственнымъ родовымъ имѣніемъ.

Требованіе это, по постановленіямъ всѣхъ ученій, рѣшается отрицательно, потому что по мусульманскому праву не дѣлается различія между родовымъ и благопріобрѣтеннымъ имѣніемъ, все считается благопріобрѣтеннымъ. Но раздѣлъ наслѣдства А, по постановленіямъ Ші'э и Сунни, исполняется различно.

По Шитскимъ постановленіямъ, послѣ выдѣла указной части вдовѣ С, все имѣніе переходитъ къ дочерямъ D, а прочіе наследники ничего не получаютъ.

По Суннитскимъ постановленіямъ—вдовѣ выдѣляется $\frac{1}{8}$ часть,—двумъ дочерямъ $\frac{2}{3}$ изъ оставшагося имѣнія, а $\frac{1}{3}$ раздѣляется между братьями и сестрами, по правилу предпочтенія.

Предполагая имѣніе изъ 24 частей:

С	получить	=	3	части
D	—	=	14	—
E	—	=	2	—
F	—	=	2	—
G	—	=	1	—
H	—	=	1	—
I	—	=	1	—

————— 24.

Разрѣшаются вопросы:

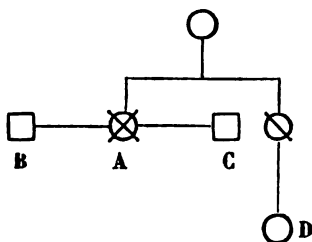
—объ указной части нѣсколькимъ вдовамъ, и о правѣ распределенія частями этими.

—о правѣ распоряженія вдовами недвижимымъ имуществомъ.

—о несуществованіи права наследства между вдовами въ части, полученной отъ мужа.

—о наследствѣ пле-

Примѣръ № 33.



А оставляетъ двухъ женъ: В и С и племянника D, сына брата.

Двумъ вдовамъ отъ бездѣтнаго А слѣдуетъ: $\frac{1}{4}$ часть, которую раздѣляютъ между собою по равнымъ частямъ, т. е. каждой: $\frac{1}{8}$, остальное племяннику D.—До раздѣла имѣнія, но послѣ собственника А, умираетъ вдова В, и другая вдова продаетъ вдовью часть ($\frac{1}{8}$) постороннему лицу. Наследство со-

- маника при вдовствѣ въ одномъ недвижимомъ имѣніи. Возникаетъ двойной вопросъ о правильности продажной сдѣлки вдовы С: 1) можетъ ли она продать всю вдовью часть, хотя бы ей одной и слѣдовала вся эта часть, если бы она была одна? и 2) можетъ ли быть продано вообще женщинами недвижимое имущество, которое притомъ не подлежитъ, быть можетъ, вовсе раздробленію на части?
- о выморочномъ имѣніи.
 - о правилахъ практическаго раздѣла имущества.

По первому вопросу оказывается: хотя въ дѣйствительности вдовѣ С и слѣдовала бы вся вдовья часть ($\frac{1}{4}$), если бы она была одна, но смерть вдовы В, послѣ собственника не измѣняетъ положенія *хеджбъ мюксонъ* другой вдовы (т. е. неполнаго уменьшенія наследственной части ея, вслѣдствіе совѣстнаго наследованія другаго равноправнаго лица). Поэтому вдова С имѣетъ право распоряжаться только своею собственною частью, т. е. $\frac{1}{8}$ изъ всего наследства. Черезъ смерть вдовы В она не дѣлается наследницею ея въ слѣдующей В части: $\frac{1}{8}$, потому, что не состоитъ съ нею въ родствѣ; часть эта переходитъ къ кровнымъ ея наследникамъ, а если ихъ нѣтъ, то поступаетъ, какъ выморочное имѣніе, въ *бейтъ уль моль*, общественную казну (къ имаму, по Шитскимъ постановленіямъ).

По второму вопросу, мусульманское право не дѣлаетъ различія между движимымъ и недвижимымъ имѣніемъ, и вдова имѣетъ право распоряжаться частью, слѣдующею ей изъ имѣнія. Если же имѣніе нераздробимо, то въ семъ случаѣ поступаютъ по правиламъ, установленнымъ Шеріатомъ о практическомъ раздѣлѣ имущества, т. е. если

нѣтъ соглашенія между наслѣдниками, у кого оставить имѣніе въ нераздѣльной цѣлости, то оно предоставляется по жребію одному изъ нихъ, съ обязанностію или выплаты другимъ наслѣдникамъ слѣдующей части, или платежа причитающейся части изъ ежегодныхъ доходовъ.

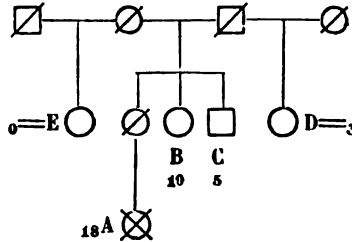
(Подобное рѣшеніе послѣдовало въ Индіи въ судѣ Зиллахъ Пергунна 10 Декаб. 1819 г. по иску Зендуина и др. См. Макнотенъ I. с. стр. 123 и Appendix стр. 3 № 53).

Разрѣшаются вопросы:

- о правѣ наслѣдства дядей отъ общихъ восходящихъ.
- отъ одной бабки,
- и отъ одного дѣда.
- о правилѣ предпочтенія.

(По Шинтскимъ постановленіямъ.)

Примѣръ № 34



А оставляетъ трехъ дядей: одного В отъ общихъ восходящихъ, другаго D отъ бабки, третьяго E отъ дѣда, и тетку отъ общихъ же восходящихъ. Дядя со стороны бабки наслѣдуетъ совместно съ дядею и теткою отъ общихъ предковъ, и получаетъ: $\frac{1}{6}$ часть т. е. изъ 18 частей всего наслѣдства 3 части; засимъ В, по правилу предпочтенія изъ остальнаго вдвое противъ С, т. е. = 10 частей, С = 5. Дядя Е ничего не получаетъ.

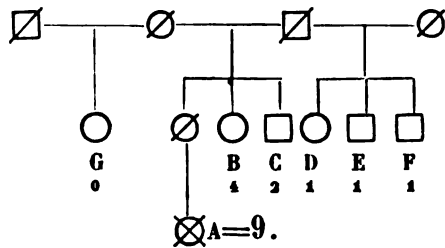
*

Разрѣшаются вопросы:

- о правѣ наслѣдства дядей и тетокъ:
- отъ общихъ восходящихъ,
 - одной бабки,
 - одного дѣда.

- о правилѣ предпочтенія.
 - о раздѣлѣ по равнымъ частямъ.
- (По Шинтскимъ постановленіямъ.)

Примѣръ № 35.

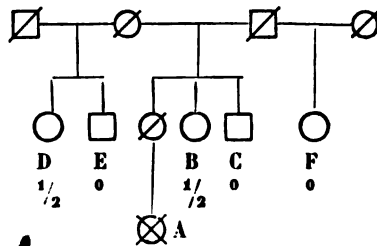


При дядяхъ и теткахъ отъ общихъ восходящихъ, могутъ совмѣстно еще наслѣдовать одни дяди и тетки, ведущіе свое родство чрезъ одну бабу; дяди чрезъ одного дѣда исключаются изъ наслѣдства. Родственники отъ одной бабки, такъ какъ ихъ нѣсколько лицъ, получаютъ $\frac{1}{2}$ всего наслѣдства, и раздѣляютъ оное поровну между собою; остальное, за выдѣломъ ихъ, переходитъ все къ дядямъ и теткамъ отъ общихъ восходящихъ, которые распредѣляютъ наслѣдство между собою по правилу предпочтенія. На семъ основаніи, если считать все наслѣдство состоящимъ изъ 9 частей, на долю D, E, и F приходится $\frac{1}{3}$ т. е. $\frac{1}{3}$ изъ копѣхъ D, E и F получаютъ каждый по одной части. Изъ остальныхъ 6 частей, C получаетъ 2, а B=4 части; G не получаетъ ничего.

Разрѣшаются вопросы:

- о правѣ наслѣдства дядей и тетокъ отъ общихъ восходящихъ,
 - отъ одной бабки,
 - одного дѣда.
- (По Суннитскимъ постановленіямъ.)

Примѣръ № 36.

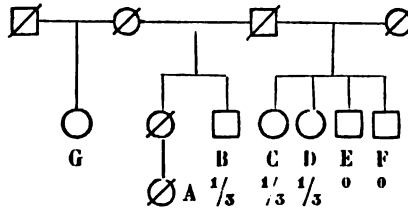


Тѣ же родственныя связи, какъ въ предъидущихъ двухъ примѣрахъ, устанавливаютъ по Суннитскимъ постановленіямъ совершенно другія права наслѣдства, а именно: 1) при дядяхъ тетки не наслѣдуютъ, 2) при дядяхъ отъ общихъ восходящихъ, дяди отъ одной бабушки равномерно не наслѣдуютъ и 3) дяди же отъ одного дѣда наслѣдуютъ совмѣстно съ дядями отъ общихъ восходящихъ, и притомъ въ равныхъ частяхъ.

Разрѣшаются вопросы:

— о правѣ наслѣдства тетки отъ общихъ восходящихъ, при дядяхъ и теткахъ отъ одной бабушки.
(По Суннитскимъ постановленіямъ.)

Примѣръ № 37.



Тетка отъ общихъ восходящихъ при дядяхъ отъ одной бабушки получаетъ $\frac{1}{3}$ наслѣдства. Остальное раздѣляется между дядями С и D по ровну, а Е и F не получаютъ ничего.

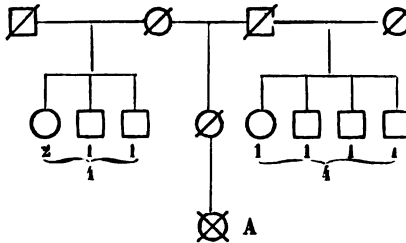
Но въ томъ случаѣ, если бы при вышеозначенныхъ наслѣдникахъ, былъ еще налице дядя G отъ одного дѣда, то онъ устранилъ бы всѣхъ прочихъ наслѣдниковъ.

Разрѣшаются вопросы:

— о правѣ наслѣдства дядей и тетокъ отъ одного дѣда совмѣстно съ дядями и тетками отъ одной бабушки.

— О правилѣ предпочтенія.

Примѣръ № 38.



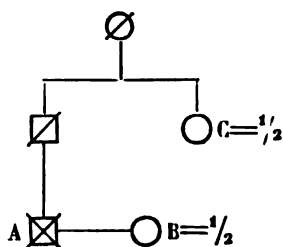
А оставилъ дядей и тетокъ отъ одного дѣда и отъ одной бабушки. Наслѣдство раз-

—ораздѣлѣ по равну. дѣляется на двѣ равныя части: одна на (по Шинтскимъ долю дядей и тетокъ, ведущихъ происхождение свое чрезъ одного дѣда, которая раздѣляется между ними по правилу предпочтенія; другая часть идетъ на долю дядей и тетокъ, происходящихъ отъ одной бабки, которая раздѣляютъ оную между собою по-равну.

Разрѣшаются вопросы:

- объ указной части мужа при дядѣ.
- о правѣ наследства дяди при вдовцѣ.

Примѣръ № 39.



А умирая оставляетъ мужа В и дядю С. Супруги при асебе (2-й и 3-й степени) получаютъ $\frac{1}{3}$, а остальное идетъ къ означеннымъ дальнимъ родственникамъ.

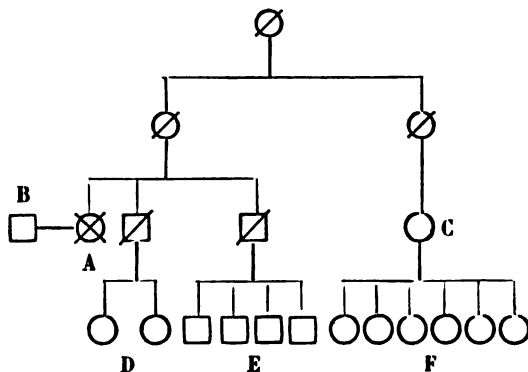
$$B = \frac{1}{3}$$

$$C = \frac{1}{3}$$

Разрѣшаются вопросы:

- объ указной части вдовѣ.
- о правѣ наследства дальнихъ родственниковъ мужскаго и женскаго пола.

Примѣръ № 40.



А оставляет вдову В, троюроднаго брата С, племянниковъ D и племянницъ E отъ двухъ сестеръ и 6 сыновей троюроднаго брата С.

Имѣніе состоитъ изъ 4-хъ частей. Сперва отдѣляется вдовѣ: $\frac{1}{4}$ —а все остальное переходитъ къ С, который устраняетъ сыновей своихъ F (какъ это само собою разумѣется) и племянниковъ и племянницъ D и E, какъ происходящихъ отъ женщинъ и состоящихъ въ степени родства ниже ихъ (по мусульманскому счету, считая отъ предка, оставившаго наследника мужескаго пола)(*).

(*) Счетъ подобный германскому левному праву.

ПРИЛОЖЕНИЕ П.

СРАВНИТЕЛЬНОЕ УКАЗАНИЕ

**СТАТЕЙ СВОДА ЗАКОНОВЪ СЪ ПОСТАНОВЛЕНИЯМИ
ИСЛАМА—ПО СЕМЕЙСТВЕННОМУ ПРАВУ И ПО ПРАВУ
О НАСЛѢДСТВѢ.**

**I. Законоположенія, изданныя собственно для Мусульманъ,
русскихъ подданныхъ.**

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ.
Т. X, ч. 1, Ст. 90.	Каждому племени и народу дозволяется вступать въ бракъ по правламъ ихъ закона или по принятымъ обычаямъ, безъ участія гражданскаго начальства	Одинаково. См. стр. 148 и сл.
Ст. 91.	Возрастъ для вступленія въ бракъ опредѣляется, согласно статьѣ 3, Т. X, ч. 1—для лицъ мужскаго пола 15, для лицъ женскаго пола 13 лѣтъ. .	Несогласно. См. стр. 33.
Ст. 92.	О веденіи метрическихъ книгъ имамами и другими чинами мусульманскаго духовенства	Не установлено по мусульманскому праву. См. стр. 55, 56.
Ст. 93.	Означеніе въ книгахъ—расторженія браковъ съ изъясненіемъ повода и основанія расторженія	Не требуется. См. стр. 56, 157.

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ.
Ст. 94.	О женахъ лицъ, отданныхъ въ рекруты	Не существуетъ по мусульманскому праву.
Ст. 95.	О законности браковъ и рожденія дѣтей. Отвѣтственность за совершеніе незаконныхъ браковъ, по ст. 2149 уложенія о наказаніяхъ	Несогласно. См. стр. 51, 123, 124, 153.
Ст. 1113.	Бракъ между мусульманами считается законнымъ, когда оный совершенъ по правиламъ и обрядамъ ихъ вѣры	Согласно. См. стр. 148 и сл.
Ст. 96 (ст. 88 и 99).	О семейственныхъ отношеніяхъ заграничныхъ Азіятцевъ, женившихся на российскихъ подданныхъ мусульманскаго закона и евангелическаго исповѣданія; о выдачѣ подписки о возвращеніи въ Россію при выѣздѣ за границу и объ обезпеченіи содержанія семейства	Обезпеченіе требуется; прочее несогласно съ мусульманскимъ правомъ. См. стр. 40, 41.
Ст. 97.	О расторженіи брака по случаю лишенія правъ состоянія одного изъ супруговъ	Несуществуетъ.

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ.
Ст. 98.	О расторженіи брака по безвѣст- ному отсутствію, по прошествіи 5 лѣтъ	Несогласно въ срокахъ. См. стр. 163.
Ст. 79. Ст. 82. Ст. 83.	О разрѣшеніи лицу, воспринявше- му Св. крещеніе, оставаться въ еди- нобрачномъ сожителствѣ съ некре- щенною женою	Несогласно. См. стр. 151.
Ст. 80.	Объ оставленіи въ силѣ брака съ женою, воспринявшею Св. крещеніе, и объ условіяхъ въ семь случаевъ . .	Несогласно. Тамъ же.
Ст. 85.	Воспрещеніе брака русскихъ под- данныхъ православнаго и римско- католическаго исповѣданій, съ не- христіанами	Одинаково. См. стр. 151. Дозволеніе вре- меннаго брака, стр. 151.
Ст. 87.	Дозволеніе брака между лицами евангелическаго исповѣданія и му- сульманами	Несогласно, см. стр. 151.
Ст. 240. Прил. къ примѣч. п. 2.	О подчиненіи Шаріату опекуновъ, имъ назначенныхъ	Согласно, см. стр. 108.

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ.
Ст. 1338, Т. XI, ч. 1, ст. 1230.	<p>наслѣдниковъ умершихъ въ Россіи Азіятцевъ</p> <p>Раздѣлъ имущества (наслѣдства) между мусульманами производится по ихъ закону.</p>	Несуществуетъ.
Ст. 1339, Т. XI, ч. 1, ст. 1211.	<p>Постановленіе это, по Орен- бургскому краю, дѣйствуетъ лишь тогда, когда мусульмане сами будутъ просить о томъ свое духовенство, и безпрекословно примутъ объявленныя имъ рѣ- шенія; при жалобѣ, разсмотрѣ- ніе о наслѣдствѣ, о духовныхъ завѣщаніяхъ, о раздѣлѣ предо- ставляется обыкновеннымъ су- дебнымъ мѣстамъ, по устано- вленному общими узаконеніями порядку</p> <p>О раздѣлѣ наслѣдства между му- сульманами Таврической губерніи, по ихъ закону.</p> <p>Предварительно уплата из- держекъ на погребеніе и отчи- сленіе части имѣнія на платежъ безспорныхъ долговъ</p>	Несогласно.
		Согласно, см. стр. 60.

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ.
Ст. 245.	Объ опека надъ Таврическими мусульманами, дворянскаго и городскаго сословія—на общемъ основаніи, духовнаго же чина по своему обыкновению, съ установленіемъ отвѣтственности предъ муфтіемъ и таврическимъ мусульманскимъ духовнымъ правленіемъ	Несогласно, см. стр. 107 и сл.
Ст. 276.	Объ уплатѣ долговъ при опека по выдѣлѣ частей наслѣдства лицамъ, достигшимъ совершеннолѣтія, на основаніи общихъ узаконеній . . .	Несогласно, см. стр. 107 и сл.
Примѣч. 1, къ ст. 277.	Объ испрошеніи разрѣшенія на продажу имѣній малолѣтнихъ . . .	Несогласно, см. стр. 107 и сл.
Ст. 349 до 364.	Особыя постановленія объ опека надъ малолѣтними дѣтьми татаръ въ Таврической губерніи	Не исполнѣ со- гласно.
Ст. 1489.	О разрѣшеніи главнымъ мусульманскимъ духовнымъ начальствамъ продавать мусульманскіе духовные вакуфы, цѣною до 600 руб. сер. . .	Несогласно, см. стр. 119.
Ст. 1240.	О вызовѣ для принятія наслѣдства,	

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ.
	<p>Выдача документа, яоты, на гербовой бумагѣ о раздѣлѣ, съ засвидѣтельствомъ въ надлежащемъ присутственномъ мѣстѣ</p> <p>Въ случаѣ несогласія кого либо изъ участвующихъ и объявленія спора, дѣла по наслѣдству разбираются судебными мѣстами установленнымъ для сего порядкомъ</p>	<p>Не существуетъ засвидѣтельства.</p> <p>Несогласно.</p>
Ст. 1340.	<p>Принявшій христіанскую вѣру мусульманинъ, удерживаетъ вполне право наслѣдства по мусульманскому закону, и получаетъ соотвѣтственно сему и слѣдующую ему изъ имѣнія часть</p>	<p>Несогласно, см. стр. 74.</p>
Ст. 1161.	<p>О правѣ наслѣдованія вдовъ мусульманъ. При дѣтяхъ получаютъ $\frac{1}{4}$, если же нѣтъ дѣтей, то $\frac{1}{4}$ часть изъ движимаго и недвижимаго имѣнія</p>	<p>Согласно, стр. 166.</p>
Т. X, ч. II, ст. 3, прим. 2.	<p>Объ обращеніи полиціею въ Закарпатскомъ краѣ, дѣлъ по неформальнымъ долговымъ обязательствамъ,</p>	

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ:
Ст. 818.	<p>совершеннымъ до 1841 г.,—въ случаѣ основательнаго спора, не въ уѣздные суды, а въ Шариатъ, рѣшенія котораго должно признавать обязательными. Дѣло засимъ не подлежитъ уже разбору обыкновенныхъ судебныхъ мѣстъ</p> <p>О подчиненіи брачныхъ дѣлъ мусульманъ, въ отношеніи къ вѣрѣ, суду духовной ихъ власти. Въ отношеніи же гражданскихъ претензій, возникающихъ при расторженіи браковъ, мусульманскому духовенству предоставляется разбирательство сихъ претензій, сообразно съ постановленіемъ ст. 1338 Т. X ч. 1 только въ случаѣ, когда обѣ стороны будутъ просить духовенство о разборѣ означенныхъ претензій, и потомъ на приговоръ его изъяснять непрекословное согласіе. Если же хотя одна сторона останется симъ приговоромъ недовольна, то дѣйствіе духовной власти прекращается, и дѣло получаетъ ходъ гражданскій</p>	<p>Согласно.</p> <p>Несогласно.</p>
Ст. 1443.	<p>По Ставропольской губерніи все вообще дѣла гражданскія между инородцами и пски на нихъ отъ людей другаго вѣдомства разбираются и рѣшаются по ихъ древнимъ обычаямъ.</p>	

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ:
	ямъ, законамъ и обрядамъ, чрезъ посредниковъ въ аулахъ, или головъ и старшинъ	Не вполне со- гласно.
Ст. 1448.	Никто изъ духовенства мусульманскаго не входитъ въ разборъ дѣлъ гражданскихъ иначе, какъ развѣ будетъ избранъ посредникомъ . .	Несогласно.
Ст. 1448.	Одни дѣла, до вѣры и совѣсти касающіяся и дѣла по несогласію между мужемъ и женою и между родителями и дѣтьми, принадлежатъ разбирательству духовенства по ихъ законамъ	Согласно.
Статья 1457 — 1528.	О гражданскомъ судопроизводствѣ въ Закавказскомъ краѣ	
Ст. 1462.	О правѣ мусульманъ обращаться въ Шаріатъ	Согласно.
Ст. 1463.	О всемѣрномъ стараніи, чтобы туземцы, для разбора и прекращенія между собою тяжбъ, обращались къ третейскому суду	Согласно.
Ст. 1468. 1473.	О движеніи дѣлъ о наследствѣ и о раздѣлѣ имѣній между мусульма-	

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульма- скимъ правомъ:
	<p>нами, въ Шариатѣ и въ судебныхъ мѣстахъ</p> <p>Ст. 1524. Въ Джаробелаканскомъ округѣ, для разбора тяжбныхъ и исковыхъ дѣлъ между жителями сего округа, независимо отъ Шариата, состоятъ: при приставахъ словесныя расправы, при окружномъ управленіи— постоянный медиаторскій судъ, и при гражданскомъ управленіи округа: словесный судъ, который разбираетъ дѣла по Шариату и по Адагу .</p> <p>Ст. 1530. Для Татарскаго Общества Астраханской губерніи состоитъ особый судъ подъ именемъ Татарской Управы</p> <p>Ст. 1532. Татарская Управа есть судъ предварительный, и недовольнымъ ея рѣшеніемъ предоставляется вчинать искъ формальнымъ порядкомъ въ общихъ судебныхъ мѣстахъ первой степени</p>	<p>Не исполнѣ согласнo.</p> <p>Несогласно.</p> <p align="center">—</p> <p>Несогласно.</p>

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ:
Т. IX прил. къ ст. 1097.	О поземельныхъ правахъ мусуль- манъ въ Закавказскомъ краѣ	Не согласно, см. стр. 14, 16— 20.
Т. XI ч. I ст. 1140— 1258.	Объ управленіи духовныхъ дѣлъ мусульманъ: Таврическое и Орен- бургское духовныя окружныя упра- вленія	Не вполне со- гласно.
Т. X, ч. I 349—364.	Объ опекахъ надъ малолѣтними дѣть- ми Татаръ въ Таврической губерніи.	Не вполне со- гласно. См. стр. 107 и сл.
	III. Статьи Свода Законовъ, на кото- рыя сдѣланы ссылки.	
Т. X, ч. I ст. 1001 и сл.	О приданомъ и рядной записи . . .	Стр. 6, 41. Несогласно.
Ст. 1104.	Опредѣленіе наслѣдства по зако- ну	Стр. 13. Несо- гласно.
Ст. 12.	О сочетаніи бракомъ малолѣтнихъ безъ согласія ихъ	Стр. 39. Несо- гласно.

Сводъ Закоповъ.		Съ мусульманскимъ правомъ:
Т. X, ч. II от. 360.	О свидѣтельствѣ лицъ женскаго пола	Стр. 40. Несогласно.
Т. XV кн. 2 ст. 522. и 539.	О смертной казни и тѣлесномъ наказаніи беременныхъ женщинъ	Стр. 40. Согласно.
Т. X ч. I ст. 1150.	О незачисленіи приданого жены въ указную часть	Стр. 40. Согласно.
Т. X, ч. I, ст. 106.	О содержаніи и пропитаніи жены по состоянію и по возможности	Стр. 40. Несогласно.
Т. X, ч. I, ст. 1001 и сл.	О выдѣлѣ дочерей	Стр. 41. Несогласно.
ст. 1141 и сл.	О порядкѣ наследованія въ линіи восходящей	Стр. 41, 55, 130. Несогласно.
ст. 109.	О несоставленіи, чрезъ бракъ, общаго владѣнія въ имуществѣ супруговъ	Стр. 42. Согласно.
ст. 114 и сл.	Объ отношеніяхъ между супругами по правамъ на имущество	Стр. 42. Не вполне согласно.

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ:
Т. IX ст. 14.	Опредѣленіе значенія дворянства .	Стр. 54. Со- гласно.
Т. X, ч. I, ст. 177 и 194.	Объ отношеніяхъ дѣтей къ родите- лямъ	Стр. 55. Со- гласно.
Ст. 31, 34—36, 92 и 93.	О веденіи книгъ метрическихъ и для записыванія расторженія бра- ковъ	Стр. 56. Несо- гласно.
Ст. 119 и 1.	О признаніи законнымъ дѣтей, рож- денныхъ слишкомъ рано отъ совер- шенія брака, если нѣтъ отрицанія отца	Стр. 59. Со- гласно.
Ст. 122, 124 — 130.	О правѣ доказывать законность рожденія	Стр. 58. Со- гласно.
Ст. 132 п. 1.	О неустановленіи законности рож- денія чрезъ послѣдующій бракъ . .	Стр. 59. Со- гласно.
Ст. 119— 144.	О дѣтяхъ законныхъ и незакон- ныхъ	Стр. 59. Несо- гласно.
Ст. 1259- 1543.	О переходѣ къ наследникамъ обя- занности платить долги умершаго,	

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скими правомъ.
	исполнять обязательства, имъ на себя принятія и вообще отвѣтствовать въ всѣхъ по имуществу	Стр. 63. Не со- гласно.
Ст. 1627 и сл. и 1663 и сл.	О залогахъ недвижимаго и о закла- дахъ движимаго имущества	Стр. 64. Несо- гласно.
Ст. 2064 и сл.	О ссудѣ	Стр. 65. Со- гласно.
Ст. 2012 и сл.	О займѣ	Стр. 65. Несо- гласно.
Т. XI Уст. Торг. ст. 2.	О причисленіи къ законнымъ тор- говымъ дѣйствіямъ п. 3—банкир- скихъ дѣлъ и п. 6—размѣна денегъ.	Стр. 65. Несо- гласно.
Т. X, ч. I, ст. 1255.	О правѣ принятія и отреченія отъ наслѣдства	Стр. 69 и 94. Несогласно.
Ст. 1239 и сл.	О вызовѣ наслѣдниковъ	Стр. 69 и 94. Несогласно.
Ст. 1340.	О правѣ лица, принявшаго христіан- скую вѣру, на наслѣдство отъ му- сульманъ	Стр. 74. Не- согласно.

Сводъ Законовъ.		Съ мусульманскимъ правомъ:
Ст. 1188.	О неустраненіи нехристіанъ (слѣдовательно и мусульманъ) отъ права наслѣдованія послѣ христіанъ,—за исключеніемъ полученія Св. Иконъ .	Стр. 74. По Шитскому ученію согласно; по Суннитскому несогласно.
Ст. 1106 п. 1.	О неустраненіи иностранцевъ отъ права наслѣдованія	Стр. 75, 76. Согласно.
Ст. 1107.	Объ устраненіи отъ наслѣдованія лицъ, лишенныхъ всѣхъ правъ состоянія	Стр. 78. Несогласно.
Ст. 1105.	О допущеніи къ наслѣдованію безъ всякаго различія состоянія	Стр. 79. Несогласно.
Ст. 1243-1246.	Утрата правъ на наслѣдство въ случаѣ безвѣстнаго отсутствія втеченіи общей десятилѣтней давности	Стр. 83. Несогласно.
Ст. 119, 125, 130, 131.	О срокѣ беременности женщинъ	Стр. 83. Несогласно.
Ст. 1114, 1118.	О лицяхъ и степеняхъ родства	Стр. 93. Несогласно.

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ:
Ст. 1121, 1122.	Опредѣленію порядка наслѣдованія по ливіямъ	Стр. 93. Не-согласно.
Ст. 1222 п.1,1234.	Объ открытіи наслѣдства естествен-ною смертію владѣльца	Стр. 94. Со-гласно.
Ст. 1222 п. 2.	Объ открытіи наслѣдства лишоні-емъ всѣхъ правъ состоянія	Стр. 94. Не-согласно.
Т. X, ч. I, ст. 1162- 1246, ч. II, 218 и сл.	Объ утратѣ правъ на наслѣдство чрезъ давность	Стр. 94. Не-согласно.
Т. X, ч. I, 1067, 1068.	О духовныхъ завѣщаніяхъ, о свой-ствѣ имуществъ завѣщаемыхъ . . .	Стр. 102. Не-согласно.
Ст. 1026, 1027.	О точномъ означеніи въ духовномъ завѣщаніи имуществъ завѣщаемыхъ и лицъ, коимъ оныя завѣщаются . .	Стр. 102. Со-гласно.
Ст. 1016.	О составленіи духовныхъ завѣща-ній въ здравомъ умѣ и твердой памя-ти	Стр. 106. Со-гласно.

Сводъ За- коновъ.		Съ мусульман- скимъ правомъ:
Ст. 1017.	<p>О недействительности завѣщаній:</p> <p>1) безумныхъ, сумасшедшихъ и ума- лишенныхъ</p> <p>2) Самоубійць</p>	<p>Стр. 106. Со- гласно.</p> <p>Но указано въ мусульман- скомъ правѣ.</p>
Ст. 1018.	<p>О правѣ отчуждать имѣніе</p>	<p>Стр. 106. Со- гласно.</p>
Ст. 1019.	<p>О недействительности завѣщаній:</p> <p>1) несовершеннолѣтнихъ, недостиг- шихъ 21 года</p> <p>2) людей, лишенныхъ по суду всѣхъ правъ состоянія</p>	<p>Стр. 106. Не вполнѣ соглас- но.</p> <p>Стр. 106. Не- согласно.</p>
Ст. 1023.	<p>О незаконности словесныхъ завѣ- щаній (изустныя памяти)</p>	<p>Стр. 106. Не- согласно.</p>
Ст. 1048.	<p>О числѣ и подписи свидѣтелей подѣ духовнымъ завѣщаніемъ</p>	<p>Стр. 106. Не- согласно.</p>

Сводъ Законовъ.		Съ мусульманскимъ правомъ:
Ст. 1031.	О соблюденіи правилъ при измѣненіи и перемѣнѣ въ завѣщаніи	Стр. 106. Несогласно.
Т. X, Ч. I. Ст. 212—382.	Объ опекаѣ и объ опекунахъ	Стр. 112. Несогласно.
Ст. 467 и сл.	О заповѣдныхъ и маіоратныхъ имѣніяхъ	Стр. 119. Согласно.
Ст. 1489.	О разрѣшеніи продажи мусульманскихъ духовныхъ вакуфовъ	Стр. 119. Несогласно.
Ст. 967 и сл.	О дареніи	Стр. 119. Несогласно.
Ст. 1124, 1121.	О несуществованіи права представленія въ восходящей линіи	Стр. 120. Несогласно.
Ст. 397 и сл. Ст. 384 и сл. 1011, 1068, 1110, 1130 и 1138.	О различіи между благопріобрѣтеннымъ и родовымъ имѣніемъ, недвижимымъ и движимымъ имуществомъ.	Стр. 121, 122. Несогласно.
Ст. 136.	О непредоставленіи незаконно-рожденнымъ дѣтямъ правъ наслѣдства	Стр. 124. Несогласно.
Ст. 149, 150, 1160.	О правѣ наслѣдованія усыновленныхъ дѣтей	Стр. 125. Несогласно.

Сводъ Законовъ.		Съ мусульманскимъ правомъ:
Ст. 1162 и сл.	О выморочномъ имѣніи	Стр. 126. Несогласно въ срокъ давности.
Ст. 1141 и сл.	О порядкѣ наслѣдованія въ линіи восходящей	Стр. 130 и 132. Несогласно.
Ст. 1129.	О правѣ наслѣдованія дѣтей сводныхъ	Стр. 136. Согласно.
Ст. 1148 и сл., 1128, 1131, 1153, 1157.	О порядкѣ наслѣдованія супруговъ.	Стр. 166, 130. Несогласно.
Ст. 1140.	О правѣ наслѣдованія единоутробныхъ и единокровныхъ братьевъ . . .	Стр. 144. Несогласно.
Ст. 1133.	О раздѣлѣ наслѣдства между братьями и сестрами	Стр. 144. Несогласно.
Ст. 107.	Объ отношеніяхъ жены къ мужу .	Стр. 148. Согласно.
Ст. 45 и сл. и ст. 1529.	О расторженіи брака и о незаконности дѣйствій, клонящихся къ расторженію оного	Стр. 159. Несогласно.

ПРИЛОЖЕНИЕ III.

АЛФАВИТЪ.

АЛФАВИТЪ.

А.

А'ише—31, 80.
Амволь, имущество, зохеро и ботено. 19.
Асебе, родственники, наследники по праву. 71, 86 и др.

Б.

Безмездное отчужденіе и приобретене собственности. 112 и сл.
Безвѣстное отсутствіе. 82, 83, 95, 163.
Бейтъ-уль моль, общественная казна. 14, 20.
Беременность. 83.
Близость родства. 90.
Боковые родственники. 145 и сл.
Бракъ. 5, 52, 147 и сл.
Бракъ временный. 52, 55, 56, 155.
Братья. 143 и сл.

В.

Вели. 111 и сл.
Вело. 70, 71, 167—169.
Весн. 111 и сл.
Взысканіе по обязательствамъ. 66—68.

Внуки. 131 и сл.
Восходящіе. 51, 52, 129, 130, 141.
Вызовы къ наследству. 94.
Выморочное имѣніе. 126, 169.
Вякъ. 16. 17. 112 и сл.

Г.

Гермафродитъ. 170 .171.
Городскіе жители. 49, 54.

Д.

Давность. 94, 96.
Дейнъ. 61, 65.
Дв'эть. 77.
Дворянство. 49, 53, 54.
Джезіе. 76, 106.
Доимъ, бракъ. 147 и сл.
Долги, долговныя обязательства. 60, 61, 63, 65, 66.
Домашняго быта правила. 54 и сл.
Духовенство. 15, 20, 99.
Духовныя завѣщанія. 21, 96 и сл., 103 и сл.
Дѣти, законныя и незаконнорожденныя. 51, 52, 56—59, 131 и сл., 153 и сл.
Дяди. 145 и сл.

Е.

Евангеліе. 74.
Еврей. 74, 59, 151.

Ж.

Жизнь, сокрытая внутренняя. 27,
30, 152.
Женщины, правовое положеніе жен-
щинъ. 28 и сл. 35 и сл. 50.

З.

Зависимость женщинъ, дѣтей, не-
вольниковъ. 14—16.
Залогъ. 61, 64.
Зебуръ. 74.
Зекать. 105, 106.
Зимн. 76, 106.
Значеніе индивидуальности мусуль-
манъ. 27, 28, 29, 30, 48.
Значеніе отцовской власти, главы
семейства у разныхъ народовъ.
22 и сл.
Зуль-архамъ. 87.

И.

Иде. 153.
Иджоре. 65.
Идопоклонники. 74, 174.
Ильмъ-уль феронзъ, ильмъ-уль мн-
росъ. 1.
Ильмъ-уль келомъ. 2, 3.
Ильмъ-уль-фикхъ. 3.
Имамъ. 70, 167, 169.
Имобилизація. 99, 113.
Имущества, родовыя и благопріоб-
рѣтеныя, движимыя и недви-
жимыя. 19, 121.

Инвеститура. 49.
Интересы личностей и рода. 27.
Ихтилоотъ еддарейнъ. 75.

К.

Капиталь. 64.
Казна общественная. 14, 20.
Казнь смертная. 52.
Кейнимъ. 111 и сл.
Керзъ. 61, 62, 65.
Кесось. 77.
Кетль. 52, 77.
Коранъ. 2, 19, 29, 75, 85, 86, 66,
127, 153.
Кочующіе. 49, 53, 54.
Кровомшенія. 77.
Кюоръ. 72, 151.

Л.

Ле'опъ, проклятіе. 52, 78, 151.

М.

Малолѣтныя. 77.
Мевон'эи прсъ. 72.
Метрическія книги. 55.
Мехръ. 5, 149.
Многоженство. 27, 84, 149 и сл.
157.
Мюборотъ. 162.
Мюбохъ. 18, 116.
Мюбохъ-иддемъ. 73.
Мюзорн'э. 62, 66.
Мюртедъ. 73.
Мюсохире. 151
Мюгъ'э. 52, 55, 155.

Н.

Наемъ. 66.
Неволие. 78.
Невольникъ. 20. 42 и сл. 50. 215.
Незаконнорожденные. 51, 52, 123
и сл.
Неправовѣріе. 72, 73, 151.
Несебъ. 70, 150.
Неотчуждаемость имѣнія. 17, 18,
99, 113.

О.

Общественная казна. 14, 20.
Общественное мнѣніе. 109.
Община поземельной собственности. 14.
Олографическое завѣщаніе. 104.
Опекуны, опека. 107. и сл.
Открытіе наслѣдства. 94.
Отреченіе отъ наслѣдства. 69.
Осѣдлые жители. 49, 54.

П.

Права личные. 47 и сл.
— вещественныя. 60.
— наслѣдственныя. 48.
— первородства. 122.
— представленія. 120.
Переходъ должностей, званій. 49.
Предпочтеніе. 120.
Преимущественное положеніе въ
обществѣ. 48—50, 54.
Придаемое. 3, 149.
Прибыль. 61, 64.
Проклятіе. 52, 78 и сл. 151.
Псалтырь. 74.
Пятикнижіе Моисеево. 74.

Р.

Равноправность мусульманъ. 13, 14,
27, 29, 47, 50, 53, 78.
Разводъ. 147, 156—163.
Ресме веросеть. 86.
Ресуль-моль. 64.
Рехпъ. 61, 64.
Рибо. 64.
Ризо'а. 150, 154.
Раздѣлъ наслѣдства. 175 и сл.
Раздѣлъ имущества. 192.
Родители. 51, 131 и сл.
Родовое имѣніе. 121.
Родство. 70. 92. 150.
Роды наслѣдниковъ. 85 и сл. 93.
Ро'а мочерезулахъ. 86.

С.

Сватовство. 151.
Свидѣтели. 104, 152, 153, 158.
Свободные. 50.
Свойство. 150, 197.
Себебъ. 70.
Селемъ во селемъ. 61, 62, 64.
Семейный бытъ. 22 и сл.
— — у Римлянъ. 22 и сл.
— — у Германцевъ. 22 и сл.
— — у Славянъ. 23 и сл.
— — у Мусульманъ. 27 и сл.
Собственность. 14, 16—20.
Сигге. 46, 79, 153.
Степени родства. 89 и сл.
Сукено. 113 и сл.
Супруги. 70, 147 и сл.

Т.

Тауротъ. 74.
Телюкы-боннъ и ридж'эн. 156 —
164.

17 (%)

Тетки. 145 и сл.
Тешбабъ. 139.
Торговля. 5.

У.

Убийство. 77.
Указныя части. 127 и сл.
Умме веледъ. 43, 156.
Умышленность и неумышленность
дѣйствій. 77, 78.
Усыновленіе. 124.
Ученые и неученые. 50, 54, 55.

Ф.

Фидіе, вознагражденіе. 37, 162.

Х.

Хеджбъ хермонъ. 89.
— нюксонъ. 89.
Хеджъ. 61.
Хедисъ. 35, 85.
Хибсъ. 113 и сл.

Хибс. 113 и сл.
Хобусъ. 113 и сл.
Христиане. 74, 76, 151.
Хюпси. 170, 171.
Хюмсъ. 103, 107.
Хюль'э. 162.

Ч.

Части наследства. 127 и сл.

Ш.

Шебе зезофъ, первая брачная ночь.
153.

Э.

Эбодотъ. 3.
Энджиль. 74.
Эрбобъ иззетъ ве всхобе мероветь.
50.
Э'энонь. 50.
Эхле китабіе. 74, 106, 151.
Эхле ферзъ. 70, 106.

ОГЛАВЛЕНИЕ ОБЩЕЕ.

О НАСЛѢДСТВѢ ПО ЗАКОНУ.

	<i>Стран.</i>
Введение	1.
ГЛАВА I. Значеніе, особенности мусульманскаго права,—сравнительные выводы съ другими законодательствами	12.
ГЛАВА II. О правѣ приобрѣтенія наслѣдства	70.
ГЛАВА III. О препятствіяхъ къ приобрѣтенію наслѣдства,—о причинахъ лишенія наслѣдства	72.
ГЛАВА IV. О порядкѣ наслѣдованія	84.
1. Отдѣленіе. Общія положенія	85.
2. Отдѣленіе. О порядкѣ наслѣдованія по праву родства	131.
3. Отдѣленіе. О порядкѣ наслѣдованія супруговъ	147.
4. Отдѣленіе. О порядкѣ наслѣдованія по праву вѣло	168.
5. Отдѣленіе. О порядкѣ наслѣдованія въ особыхъ случаяхъ	170.
ГЛАВА V. О правилахъ и способахъ раздѣла наслѣдства	175.
ГЛАВА VI. О способахъ раздѣла имущества	192.
Приложенія	195.

ОГЛАВЛЕНИЕ ПОДРОБНОЕ.

О НАСЛѢДСТВѢ ПО ЗАКОНУ.

	Стр.
Введеніе	1.
Ученіе о правахъ наслѣдства считается особою наукою— <i>Ильм-уль-феронъ</i> или <i>Ильм-уль-миросъ</i> , стр. 1.—Тѣсная, неразрывная связь между гражданскими и духовными законами <i>Ислама</i> . 2.— <i>Ильме келомъ</i> , догматическое Богословіе 3.— <i>Эбодотъ</i> , практическое Богословіе 3.— <i>Ильме фикхъ</i> , правовѣдѣніе 3. О дѣйствительности существованія мусульманскаго права, 4—7. О необходимости знаній постановленій о бракѣ и о торговлѣ для уразумѣнія права о наслѣдствѣ, 5 и сл. Аналогія брака съ торговлею, 5 и сл. <i>Мехръ</i> , приданое, вѣно, 5 и сл. Различіе съ другими законодательствами, 5 и сл. Источники, 9—11.	
Глава I. Значеніе, особенности мусульманскаго права,—сравнительные выводы съ другими законодательствами	12.
Значеніе, 12. Различіе въ самомъ понятіи о правѣ наслѣдства между законодательствомъ <i>Ислама</i> и всѣхъ прочихъ, какъ въ субъективномъ, такъ и въ объективномъ смыслѣ, 12 и сл. Сравненіе съ правами: Русскимъ, Римскимъ, Французскимъ и Саксовскимъ, 13. Различные принципы, на которыхъ построена гражданская жизнь мусульманъ, 14—20. Принципы демократическій, 14, 15; деспотическій, 14, 15, 16; коммунистскій, 14, 16—17; теократическій, 14, 20. Равноправность всѣхъ Мусульманъ, 14. Зависимость женщипъ, дѣтей, невольниковъ, 14, 15, 16. Общность поземельной собственности, 14. <i>Вякфъ</i> , неотчуждаемость земли 17. Предметы <i>любозъ</i> , доступные къ приобрѣтенію въ собственность, 18. Роды имущества: явные и скрытыя, 19. Общественная казна <i>бейтъ-уль-моъ</i> , 14, 20. О вліяніи	

духовенства и вѣшателство его въ гражданскій бытъ мусульманъ, 15, 20. Подчиненіе гражданскихъ правъ постановленіямъ религиознымъ, 21. Порядокъ наслѣдства естественное послѣдствіе устройства семейнаго быта: необходимо посему разсмотрѣніе сего быта, 21, 22. Основанія сего устройства: различіе съ положеніемъ онаго у древнихъ Римлянъ, Германцевъ и Славянъ, 22—27. У Мусульманъ, 27—35. Интересы личные ставятся выше интересовъ рода и семейства, 27. Разъединеніе семействъ, 28. Правное положеніе женщинъ, 28, 35 и сл. Эманципация женщинъ не мыслима у Мусульманъ, 29, 32 и сл. Вліяніе женщинъ на Могаммеда, 31 и сл.— Положеніе невольниковъ, 42, и сл. Причина оставленія рабства, 42, 45. Особенности мусульманскаго права по личнымъ правамъ 47—59: доступность каждому приобрѣтенія всякихъ личныхъ правъ, 47. Отсутствие наслѣдственныхъ правъ, 48. Всякій переходъ должности, званія требуетъ инвеституру, утверженіе властителя страны, 49. Преимущество кочующихъ родовъ предъ городскими и осѣдыми, 49. Понятіе о дворянствѣ на Востоцкѣ, 49. Преимущественное положеніе: мусульманъ предъ неправовѣрными, свободнаго предъ невольникомъ, мужчинъ предъ женщиною, ученаго предъ неучеными, 50. Равенство предъ судомъ, 50. Почетныя лица—*эміры*, *оскобе мероуемъ* и *эрбобе изаетъ*, 50. Уваженіе и почтеніе къ родителямъ, особое право восходящихъ по наслѣдству, 51. О законныхъ и незаконнорожденныхъ дѣтяхъ, 51, 52. Признаніе законности рожденія, 51, 52. Начала челоуѣколюбія и состраданія къ нимъ, невиннымъ въ прегрѣшеніяхъ ихъ родителей. 52, 58. Сравненіе съ Римскимъ правомъ и съ законодательствами Запада, 56—59. Отсутствие метрическихъ книгъ, 55, 56. Несуществованіе узаконенія чрезъ послѣдующій бракъ, 58. Особенности мусульманскаго права по вещественнымъ правамъ, 60—уплата издержекъ по болѣзни и погребенію, и всѣхъ долговъ и выдача легатовъ до раздѣла наслѣдства, 60. Долгъ—обязательство лично и прекращается со смертію должника, 60; оно безмездно, 61. Залогъ—*реганъ*—не служитъ обезпеченіемъ, а доказательствомъ долга—*керъзъ*, 61. Различіе съ обязательствомъ *селемъ* и *селефъ*: тутъ прибыль допустительна, 62. Различіе мусульманскаго права съ законодательствами Запада о продолженіи и прекращеніи обязательствъ вообще, 62, 65. Наслѣдники не принимаютъ на себя отвѣтственности за умершаго, 59, 63. Различіе о взысканіяхъ по обязатель-

- Римскимъ правомъ и съ законодательствами Запа-
да. 102.
- е) Постановленія о духовныхъ завѣщаніяхъ, 102. Ясное, опредѣлительное означеніе лицъ и предме-
товъ, 102.—Распоряженія въ случаѣ неопредѣлитель-
ности, 103.—Духовныя завѣщанія имѣютъ одну
дарственную силу,—нельзя никого лишать правъ,
103. Условія относительно личности завѣщателя,
103; относительно формы, 104. Допускаются пись-
менные и словесныя распоряженія, 104. Необхо-
димость свидѣтелей, 104. Олографическое завѣ-
щаніе, 104. Право отмены распоряженій безъ
соблюденія формъ, но при свидѣтеляхъ, 104. Не-
обходимость сдачи и принятія завѣщанныхъ
предметовъ, 105. Недѣйствительность распри-
женій въ пользу лицъ несуществующихъ, 105.
Исключеніе, 105. Освобожденіе отъ платежа
хюмса и зекама; значеніе ихъ, 105, 106.
- ж) Объ опекунахъ и опекахъ, 107. Могаммедъ въ виду
мысли о защитѣ слабыхъ, придавъ постановле-
ніямъ объ опекахъ равновѣрно—религіозный ха-
рактеръ, 107. Изреченія Корана, 107, 108. Не фор-
мальность а внутреннее намѣреніе устанавли-
ваетъ правдивость, законность дѣйствій, 108.
Полный просторъ дѣйствіямъ опекуна, 108.
состоятъ подъ контролемъ общественнаго мнѣнія,
109. Послѣдствія подобной отвѣтственности, 109.
Мусульманинъ не имѣетъ права отказаться отъ
опекунства по назначенію, 109. Различія съ за-
конодательствами Запада, 110. Три рода опеку-
новъ: естественные—*вели*, по завѣщанію—*веси*,
по назначенію—*кейимъ*, 111. Кто они и къмъ на-
значаются, 111 и сл.
- з) О способахъ безмезднаго отчужденія собствен-
ности, 112. *Вякфъ*—посвященіе и *хобусъ*, 112. *Хибсъ*
ве сукено, 113 и сл., *хибе-даръ*. 154. Тождество
и различіе между ними, 113—116. Подраздѣле-
нія ихъ, 113. Предметъ *маукуфъ*, посвященный ни-
когда не можетъ сдѣлаться свободнымъ *муболахъ*,
116. Ограниченіе дѣйствій сихъ, во время болѣзни,
на $\frac{1}{2}$ имѣнія, 116. Цѣль посвященія: имобилизація

- имущества, 118. Сравненіе съ законодательствами Запада, 118, 119.
- и) Правило предпочтенія мужскаго пола предъ женскимъ, 120. Изреченіе Корана: часть мужская вдвое противъ женской, 120.
 - к) Право перехода наслѣдства, право представленія 120. Неограничено въ восходящей линіи; въ нисходящей не существуетъ, 120.
 - л) Несуществованія различія между родовымъ и благоприобрѣтеннымъ, между движимымъ и недвижимымъ имуществомъ, 121. Примѣры, 121, 122.
 - м) Несуществованія права первородства, 122. Обычай у Шитовъ, 122.
 - н) Право наслѣдства незаконнорожденныхъ дѣтей, 123. Различіе ученій, 123. О правѣ матери, 123. Отецъ никогда не наслѣдуетъ, 124. Сравненіе съ законодательствами Запада, 124.
 - о) Усыновленіе, 124. Не даетъ права наслѣдства, 125. Причина установленія правилъ объ усыновленіи по Корану, 124—126. Бракъ Могаммеда съ Зейнебъ, 124—126. Сравненіе съ другими правами, 125.
 - п) Выморочное имѣніе, 126.
 - р) О частяхъ наслѣдства, 127. Установлены по Корану, 127. Шесть частей, 127. Двѣ таблицы распределенія ихъ, 127 и сл. Указными частями пользуются одни супруги и родители, 128. Право одновременнаго полученія разныхъ частей, 129.
2. Отдѣленіе. О порядкѣ наслѣдованія по праву родства 131.
- Въ первой степени родства: родители, дѣти и внуки.—Части имъ слѣдующія при условіяхъ: а) если одни, б) если наслѣдуютъ совмѣстно съ лицами, которымъ слѣдуютъ указныя части и в) если наслѣдуютъ совмѣстно съ другими лицами, 131 и сл. Таблица *ташбибъ* для нисходящихъ, 139.
- Во второй степени родства: предки, восходящая линія, братья и сестры, 141. Части имъ слѣдующія при вышеозначенныхъ условіяхъ, 141 и сл.
- Въ третьей степени родства: дяди, тетки и дальнѣйшіе боковые родственники. Части имъ слѣдующія, 145 и сл.
3. Отдѣленіе. О порядкѣ наслѣдованія супруговъ 147.

Право это устанавливается только по браку постоянному—*доимъ* и если не было развода—*теллокъ*, 147.

А) Постановленія о бракѣ, 147—156. Значеніе брака, 147. Предпочтеніе брачной жизни холостой, 147, 148.—Бракъ не есть таинство, а гражданское дѣйствіе, аналогія съ торговлею, 148.—Проявленіе матеріализма и по воздаяніямъ въ будущей жизни, 148. Три рода брака, 148, 149.

1) *никохъ доимъ*, постоянный. — *Истефоиудетъ*—число законныхъ женъ, 149. Стѣсненія по сему предмету—149. *Мехръ*, 149. Необходимость обоюднаго согласія, 150. Препятствія къ совершенію брака: *несебъ*—кровное родство, 150; *ризо'а*—родство по кормилицѣ, 150; *мюсохире*—свойство, 151; *ле'онъ*—пронесеніе проклятія, 151; *кюфръ*—неправовѣріе—151. — Сватовство, 151. Предварительное собраніе свидѣній, 152. Дозволеніе смотрѣть на женщину: прелюбодѣяніе глазами преступнѣе прелюбодѣянія дѣйствіями, 152. Составленіе брачнаго акта при свидѣтеляхъ, 152. Обряды, молитвы при этомъ, 152, 153. *Шебе зефобъ*, первая брачная ночь, 153. Тайные обычаи, распределеніе времени между женами, 153, 154. Попеченіе о дѣтяхъ, 154. Правила о домашнемъ бытѣ: поддержаніе красоты, 154, 155, воздержаніе отъ извѣстныхъ движеній и пр. 154, 155. 2) *Мють'а*—бракъ временный, 155. Допустителенъ у Шитовъ, 155. Права наследства дѣтей и жены, 155. 3) Бракъ съ невольницами, 155, 156.—*Уммевеледъ*, 156. Права по наследству, 156.

Б) Постановленія о разводѣ, 156—164. Различныя основанія съ законодательствами Запада, 156, 159. Дѣйствіе одностороннее, 156. Тѣсная связь съ правомъ многоженства, 157. Могаммедъ, имѣя особа свои привилегіи, подѣлился правомъ развода съ своими послѣдователями, 157.—Предупрежденіе необдуманныхъ дѣйствій чрезъ право возврата женщины—*ридж'аи*, 158.—Различіе между *телокъ боинъ*, постояннымъ разводомъ и *телокъ ридж'аи*, отмѣняемымъ втеченіе срока *идде*, 158 и сл. Сравненія съ законодательствами Запада, 158. Повтореніе *теллока ридж'аи*, 159.—Правила при совершеніи развода, 161, 162. Послѣдствія разводовъ, 160

и сл. Особые виды развода: *столь'э* и *любороть*, основанные на обоюдномъ согласіи; вмѣсто *мехра*—полагается: *fidie*—вознагражденіе, 162.

Супруги получаютъ указную часть всегда изъ всего имѣнія, 164. Части имъ слѣдующія, 165 и сл. Сравненіе съ законодательствами Запада, 166, 167.

4. Отдѣленіе. О порядкѣ наследованія по праву вело 168.

Три рода сего права: хозяевъ, друзей, Инама, 168 и сл. Последнее: право наследованія по выморочности имѣнія, 170.

5. Отдѣленіе. О порядкѣ наследованія въ особыхъ случаяхъ 170.

1) Право наследства гермафродитовъ, 170. Опредѣленіе принадлежности ихъ къ мужескому или женскому полу, 170, 171. Части имъ слѣдующія, 171.

2) Право наследства послѣ кораблекрушенія, разрушенія зданій и пр., 172. Случай одновременной смерти нѣсколькихъ лицъ, 172. Правила опредѣленія количества наследства умершихъ лицъ, 172. Примѣры, 173, 174.

3) Право наследства между идолопоклонниками, 174.

Глава V. О правилахъ и способахъ раздѣла наследства 175.

Предметъ особыхъ подробныхъ изслѣдованій, и арифметическихкихъ расчетовъ до утонченности, 175. Разрѣшенію трудныхъ вопросовъ придаютъ особую важность и приписываютъ ихъ первѣйшимъ своимъ духовнымъ авторитетамъ, 175. Главнѣйшія основанія: согласованіе между собою для бездробнаго раздѣленія частей—цифръ числа наследниковъ и числа частей имъ слѣдующихъ, 176. Семь общихъ способовъ раздѣла, 177—183. Случай раздѣла, когда узаконенныя части превышаютъ количество наследства, 183 и сл. Примѣры, 185—187. Особые замѣчательные случаи: каедральный или львиный, большой и малый диварскій, ослиный или каменный, 187—190. Случай неполнаго раздѣла наследства. 190—192.

Глава VI. О способахъ раздѣла имущества *Касметъ* 192.

Избраніе лица *Касма*. Качества его, 192. Раздѣлъ имущества однородныхъ и разнородныхъ, 192. Раздѣлъ послѣднихъ по жребію, 193. Предоставленіе наследства одному изъ наследниковъ съ обязательствомъ уплаты изъ доходовъ или выплаты части, 193.

	<i>Стр.</i>
Приложение I.—Примѣры	193.
Приложение II.—Сравнительное указаніе статей Свода Законовъ съ постановленіями Ислама	233.
Приложение III.—Алфавитъ	253.



