



Именем Аллаха, милость Которого вечна и безгранична.

БОГОСЛОВСКОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 8/20

ЗАКЛЮЧЕНИЕ МУСУЛЬМАНСКОГО БРАКА БЕЗ СОГЛАСИЯ ОПЕКУНА (ВАЛИЙ)

Совет улемов Централизованной религиозной организации Духовное управление мусульман Российской Федерации (ДУМ РФ) в ходе дистанционного заседания, состоявшегося 17-го числа месяца Шавваль 1441 года по лунному календарю, что соответствует 9-му июня 2020 г. по григорианскому календарю,

постановил:

1. В целях сохранения традиционных ценностей, формирования в сознании мусульман ответственного подхода к созданию семьи имамам мечетей проводить обряд бракосочетания (никах) следует только в присутствии законного опекуна невесты, свидетелей-мусульман, с определением суммы брачного подарка (махр). Проводить обряд бракосочетания (никах) без разрешения опекуна недопустимо. Данное решение основано на том, что Совет считает доводы большинства ученых в данном вопросе более весомыми, а их мнение наиболее приемлемым для практического применения в условиях Российской Федерации.

2. Совет считает недопустимым лишать опекунства того, кто имеет на него первостепенное право, лишь по причине несоблюдения им религиозной практики. Опекунство может перейти к другому опекуну лишь в том случае, если обладающий первостепенным правом на опекунство родственник не соответствует тем обязательным условиям, которые предусмотрены для опекуна (см. Приложение 1).

3. В случае отсутствия родственников мужского пола по отцовской линии (отец; сын; дед; родной брат и т.д.) опекуном будет выступать шариатский судья (кадый), муфтий либо имам. Любой из них в свою очередь может уполномочить правом опекунства ближайшего родственника мужского пола по линии матери, который будет выступать опекуном на церемонии бракосочетания. Уполномочивание (вакаля) будет считаться допустимым согласно мнению ученых четырех богословских правовых школ (мазхабов).

4. В неполных семьях, в которых дочь воспитывается матерью, а отец и его родственники никакого участия в ее воспитании и материальном обеспечении не принимают, и при всем этом он и его родственники никак не беспокоятся о будущем его дочери, ничего не знают о ней и не хотят знать, Совет улемов считает, что опекунство в таком случае будет переходить к шариатскому судье (кадыю), местному муфтию либо имаму, который в свою очередь вправе уполномочить правом опекунства ближайшего родственника из числа мужчин по линии матери, он и будет опекуном на церемонии бракосочетания.

5. В тех случаях, если подтверждено, что опекун без веской причины запрещает девушке выходить замуж, а жених является одного религиозного, морально-нравственного и социально-материального положения с девушкой, то опекунство переходит к нижестоящему родственнику по степени кровного родства мужского пола (дед, родной брат, дядя и т.д.). Данное мнение является мнением ханбалитской правовой школы. Большинство ученых (ханафиты, шафииты, маликиты) считают, что опекунство в таком случае будет переходить к уполномоченному решать вопросы мусульман лицу (кадый, муфтий, имам). Совет улемов допускает использовать оба мнения в разрешении конфликта. Главное – очевидная польза для девушки.

6. Опекуном новообращенных мусульманок, у которых родственники мужчины по линии отца являются немусульманами, будет шариатский судья (кадый), муфтий либо имам.

Присутствие на церемонии бракосочетания родителей-немусульман является желательным действием, так как главной сутью опекунства в Исламе является забота о будущем своей дочери, что нельзя исключать у родителей-немусульман.

рекомендовал:

1. В том случае, если присутствие опекуна на церемонии бракосочетания (никах) невозможно, то следует получить его разрешение, связавшись с ним, и удостовериться в том, что он приходится ей родственником. Допустимо использовать современные технологии, как видеосвязь или предоставление нотариально заверенного разрешения от отца на брак, с указанием паспортных данных. Подтвердить родство можно также предоставлением паспортных данных и свидетельства о рождении.

2. Опекуну без существенной причины не препятствовать вступлению в брак своей подопечной. Откладывание замужества на более поздний срок несет в себе серьезную опасность как для индивидуума, так и для общества в целом. Существенной причиной для отказа следует считать наличие физических или морально-нравственных недостатков предполагаемого жениха, которые пагубно могут сказаться на благополучии семьи.

3. В религиозных организациях проводить просветительские мероприятия, направленные на формирование правильного понимания мусульманского семейного права у прихожан.

4. Организовать для имамов, муфтиев и всех тех, кто выступает в качестве исполнительного лица при заключении брака, цикл лекций, затрагивающих основные вопросы, касающиеся мусульманского семейного права.

5. Издать справочник, вбирающий в себя основные понятия, необходимые для заключения брака, который поможет консолидировать общее понимание этого вопроса и приведет процедуру заключения брака к общему стандарту.

С подробным богословским исследованием по данному вопросу можно ознакомиться в приложении 1 к богословскому заключению № 8/20. О перечне рекомендуемых действий для имама, который выступает опекуном девушки при заключении мусульманского брака (никах), можно ознакомиться в приложении 2 к богословскому заключению № 8/20.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ МУСУЛЬМАНСКОГО БРАКА БЕЗ СОГЛАСИЯ ОПЕКУНА (ВАЛИЙ)

Актуальность исследования. Анализ проблем, с которыми сталкивается мусульманское сообщество сегодня, позволил выявить тот факт, что наиболее остро нуждается в помощи и поддержке институт семьи. Современные реалии таковы, что большинство браков заключается излишне поспешно, в то время как чаще всего брачующиеся оказываются недостаточно осведомленными в вопросах мусульманского семейного права либо же руководствуются чрезмерно искаженной информацией.

Никах (мусульманский брак) – это священные узы между двумя сердцами, душами и телами. Это суровый завет, который взял с каждого из супругов Всевышний и наказал его беречь. В Коране сказано: “...вы вступили в супружеский союз, и жены взяли с мужей своих серьезный обет” (Св. Коран, 4:21). Лексическое значение брака – привязанность, соединение¹.

Семья, построенная изначально неправильно, не только не может являться источником для поддержки и вдохновения всех ее членов, но, наоборот, становится тем фактором, который даже имеющийся потенциал сводит на нет, отягощает и сковывает. В результате вместо того чтобы творить, созидать и строить, мусульмане все больше погружаются в трясину межличностных передраг и выяснения отношений, перекладывая всю вину за происходящее друг на друга.

Одной из основных причин того, что поспешные и необдуманные браки оборачиваются далеко не благоприятным исходом, является то, что в значительной степени эти браки заключаются без присутствия и согласия опекуна невесты. Правомерен ли брак, при котором было нарушено одно из его основополагающих условий? Нарушает ли целостность брака отсутствие опекуна при его заключении? Кто будет опекуном невесты в неполных семьях, в которых дочь воспитывается и материально обеспечивается матерью, а отец в свою очередь никакого участия в ее воспитании не принимает? Кто является опекуном новообращенных мусульманок, у которых родители исповедуют иную конфессию? Могут ли мать и ее родственники выступать опекунами невесты? На все эти и многие другие вопросы необходимо дать соответствующие разъяснения, чтобы предостеречь брачующихся от ошибок, способных иметь серьезные последствия в будущем.

Методология исследования опирается на высказывания ученых четырех богословско-правовых школ (мазхабов), а также на богословские исследования международных организаций, специализирующихся на издании фетв.

Определение опекуна

Опекун (аль-валий) – тот, у кого спрашивают разрешение на замужество. Он — гарант, опора и поддержка для того, кого он опекает, который понимает суть брака и знает нужды и склонности своей подопечной.

Кто может быть опекуном

Ученые-правоведы четырех богословско-правовых школ (мазхабов) считают, что опекуном девушки являются родственники мужского пола по линии отца².

¹ См.: Ибн Манзур. Лисан аль-‘араб. Бейрут: аль-Фикр. Т. 2. С. 60.

² См.: Аль-Мавсу‘а аль-фикхийя аль-кувейтийя [Мусульманская правовая энциклопедия Кувейта]. Кувейт: Министерство вакфов и исламских дел, 1983. Т. 41. С. 275-280.

Опекуном, по мнению ханафитов, является: сын, затем отец, затем дед по отцу, затем брат, затем дядя по отцу. Кровный брат опережает брата по отцу³.

Опекуном, по мнению шафиитов, является: отец, если его нет, то дед и те, кто старше; затем родной брат, сын родного брата (племянник) и те, кто ниже по боковому родству; затем родной дядя, его сыновья и потомки⁴. В крайнем случае, когда родственников по линии отца нет, то опекуновство переходит к имаму, муфтию⁵.

Обязательные условия опекуновства

Обязательными условиями для опекуна являются:

1. Здравомыслие.
2. Совершеннолетие (таклиф)⁶.
3. Приверженность Исламу, если его подопечная является мусульманкой.
4. Благочестие (аль-'адала).

Под термином "аль-'адала" подразумевается религиозный консерватизм, опирающийся на благочестие. Достигается путем отстранения от больших грехов и отказа от упорства в мелких прегрешениях⁷.

Относительно обязательности присутствия данного условия у опекуна среди богословов-правоведов существуют различные мнения. Богословы ханафиты и маликиты считают, что благочестие опекуна не является обязательным условием для заключения брака. Данное мнение является одним из мнений имама аш-Шафи'и и Ахмада ибн Ханбали. Основным же мнением у шафиитов и ханбалитов является то, что опекун должен быть благочестивым. И если он совершает большие грехи, то опекуновство переходит к нижестоящему по степени родства⁸. Однако следует отметить, что более поздние представители шафиитской правовой школы были солидарны с ханафитами и маликитами в данном вопросе⁹.

В наше время участились случаи, когда мусульмане под предлогом того, что опекун не совершает молитву или не соблюдает религиозную практику, стараются выбрать себе того опекуна, который будет соответствовать их ожиданиям. И не всегда эти ожидания бывают благородными и несут в себе реальную пользу потенциальной избраннице, с которой он хочет вступить в брак. В связи с этим Совет улемов ДУМ РФ считает недопустимым лишать опекуновства того, кто имеет на него первостепенное право, лишь по причине несоблюдения им религиозной практики. Опекуновство может перейти к другому опекуну лишь в том случае, если обладающий первостепенным правом на опекуновство родственник не соответствует обязательным условиям опекуновства, которые были упомянуты ранее.

Согласие опекуна на брак

Относительно необходимости получения согласия у опекуна на брак мнения ученых разделились:

1. Подавляющее большинство ученых (джумхур) считает, что брак без разрешения

³ См.: аль-Кясани. Бадаи'у ас-сонаи' фи тартиби аш-шараи' [Редкостные искусства в упорядочении законодательства]. Бейрут: аль-Кутуб аль-'ильмия, 1997. Т. 2. С. 250.

⁴ См.: 'Ашур. А. Аль-фикх аль-муяссар [Облегченный фикх]. Дамаск: аль-Хайр, 2003. Т. 2. С. 333.

⁵ См.: Ибн Рушд. Бидая аль-муджтахид ва нихая аль-муктасыд [Начало для муджтахидов и достаточность для умеренного в познании] Бейрут: аль-Фикр. Т. 2. С. 27.

⁶ Мукалляф (араб. مكلف) – это совершеннолетний человек, находящийся в здравом уме, до которого дошел неискаженный призыв Ислама. Он же аль-махкум 'аляйхи (араб. محكوم عليه) – человек, к которому обращен призыв Всевышнего соблюдать Его заповеди. См.: аз-Зайдани А. Аль-Ваджиз фи усуль аль-фикх [Краткое изложение основ фикха]. Бейрут: Рисаля, 2004. С. 87.

⁷ См.: ат-Тафтазани С. Хашия аль-'алляма Са'уд-дин ат-Тафтазани ва хашия аль-мухаккык ас-сайид аш-шариф аль-Джурджани 'аля шарх аль-кады 'адуд аль-милля ва ад-дин ли мухтасар аль-мунтаха аль-усуль. Мекка: аль-Амирия, 1898. Т. 2. С. 63.

⁸ См.: Аль-Мавсу'а аль-фикхия аль-кувейтия. Т. 30. С. 8.

⁹ См.: ан-Навави Я. Равда ат-талибин ва 'умда аль-муфтин [Удовлетворение для требующих знания и опора муфтиев]. Бейрут: аль-Ислямий, 1991. Т. 7. С. 64.

опекуна недопустим и согласие его является одним из обязательных условий для заключения брака. Этого мнения придерживаются ученые шафииты и ханбалиты: “Женщина сама не выходит замуж, и не осуществляется никах только по ее усмотрению”¹⁰, а также имам Малик ибн Анас¹¹, о чем упомянул в своем фундаментальном труде “Бидая аль-муджтахид ва нихая аль-муктасыд” имам Ибн ар-Рушд аль-Куртуби¹²: “Не будет действителен никах без опекуна”¹³.

2. Согласие опекуна невесты на брак является желательным, не обязательным. Брак, заключенный без согласия опекуна, считается действительным в том случае, когда девушка является совершеннолетней и благоразумной. Данное положение касается как той, которая ранее не была замужем (девственница), так и разведенной, а также вдовы. Этого мнения придерживались ученые ханафитской правовой школы, в числе которых основатель школы – имам Абу Ханифа и его ученики: имамы Абу Юсуф, аз-Зуфар и аль-Хасан. Мухаммад аш-Шайбани считал, что брак будет действительным только с согласия опекуна¹⁴.

Следует отметить, что Абу Ханифа и Абу Юсуф, даже если и считают легитимным брак без опекуна, то только с определенными оговорками. В своем труде Са‘ид Сабик пишет: “Считает Абу Ханифа и Абу Юсуф, что женщина разумная, совершеннолетняя (неважно, девственница она или уже бывавшая замужем) имеет право самостоятельно выходить замуж без согласия опекуна и его разрешение на брак считается желательным действием”¹⁵. И нет права у опекуна на запрет, даже если он является ее прямым родственником (аль-‘асыб)¹⁶, кроме тех случаев, когда оказалось, что махр¹⁷ ее был ниже махра “мисль” – такого же махра, как у девушек ее положения и местности, в которой она проживает. В этом случае опекун может потребовать от жениха выплаты недостающей суммы или обратиться в суд с иском на расторжение брака. Опекун имеет право требовать развода через суд до того момента, пока не стало известно о беременности его подопечной или пока она не родила. В этом случае право ребенка играет главенствующую роль в сохранении семьи. Если опекуном является кто-то не из близких родственников, то права на иск он не имеет. В случае, если брак был произведен без разрешения опекуна и оказалось, что жених не соответствует невесте, этот брак считается недействительным”¹⁸.

Причина разногласия:

Имам Ибн Рушд аль-Куртуби, поясняя причину разногласия ученых в данном вопросе, говорит следующее: “Нет ни аята, ни хадиса, в котором бы напрямую указывалось бы о необходимости присутствия и согласия опекуна для заключения брака. Наоборот, все те

¹⁰ См.: ас-Сабуни. М. Равай‘ аль-баян тафсир аят аль-ахкям мин аль-куран [Красота пояснений правовых аятов]. Мекка: аль-Фикр. Т. 2. С. 151.

¹¹ Абу ‘Абдуллах Малик ибн Анас аль-Асбахи (713–793 гг. по григор.) — известный богослов, основатель одного из суннитских мазхабов, факых (правовед), мухаддис (хадисовед). Родился, вырос и умер в Медине. Его наиболее известными учениками были аш-Шафи‘и, Мухаммад аш-Шайбани. Является автором [первого в истории] свода преданий (хадисов) пророка Мухаммада (да благословит его Всевышний и приветствует) [дошедшего до наших дней] “аль-Муваддо”. См.: аз-Захаби Ш. Сияр аль-‘улам ан-нубалля’ [Жизнеописание выдающихся ученых]. В 25 т. Бейрут: ар-Рисалия, 1985. Т. 7. С. 150.

¹² Труд “Бидая аль-муджтахид ва нихая аль-муктасыд” по праву считается кладезем знаний и одним из лучших трудов, раскрывающих причины разногласий мусульманских правоведов. Написал его Абу аль-Валид Мухаммад ибн Ахмад аль-Куртуби, более известный как Ибн Рушд (1126–1198 гг. по григор.) – выдающийся ученый маликитского мазхаба, факых (правовед), физик, врач, астроном.

¹³ См.: Ибн Рушд. Бидая аль-муджтахид ва нихая аль-муктасыд. Бейрут: аль-Фикр. Т. 2. С. 18.

¹⁴ См.: Аль-Кясани. ‘А. Бадаи‘ ас-санаи‘ фи ат-тартиб аш-шарай‘. Бейрут: дар аль-Кутуб аль-‘Ильмия. Т. 2. С. 247; Маджуддин А. Аль-ихтияр ли та‘лиль аль-мухтар [Выбор для объяснения избранного]. Бейрут: аль-Кутуб аль-‘ильмия, 1937. Т. 3. С. 90.

¹⁵ См.: Сабик. С. Фикх ас-Сунна. Рияд: Рушд, 2001. Т. 2. С. 233.

¹⁶ Аль-‘асыб (араб. - العاصب) – наследник мужского пола по линии отца. См.: Сабик. С. Фикх ас-Сунна. Т. 2. С. 234.

¹⁷ Махр (араб. – مهر) – ценный свадебный подарок, безвозмездный дар жениха невесте, выплачиваемый при заключении брака или через какое-то определенное (заранее оговоренное сторонами) время. С подробным богословским исследованием по данному вопросу можно ознакомиться в приложении к богословскому заключению № 7/19. <http://dumrf.ru/>

¹⁸ См.: Сабик. С. Фикх ас-Сунна. Рияд: Рушд, 2001. Т. 2. С. 234.

аяты или хадисы, на которые опираются разные мнения, — неоднозначные и подразумевают разные значения. Хадисы (даже при своей неоднозначности в значении) у каждого из мусульманских правоведов имеют разную степень достоверности с позиции иснада^{19, 20}.

Мнения и доводы ученых по данному вопросу

Аргументация первой группы ученых, считавших согласие опекуна на брак обязательным:

1. “Выдавайте замуж незамужних женщин, жените неженатых мужчин и сочетайте браком праведных из числа рабов ваших и рабынь” (Св. Коран, 24:32).

2. “И не выдавайте замуж [мусульманок] за язычников, пока те [язычники] не уверуют” (Св. Коран, 2:221).

В этих аятах Всевышний повелевает опекунам выдавать замуж своих подопечных. И если бы женщины сами могли бы выдавать себя замуж или выходить замуж самостоятельно, то и обращение было бы непосредственно к ним²¹.

3. “И если вы дали развод своим женам [в первый или во второй раз] и они дождались срока [расторжения брака], то вы [родственники] не препятствуйте им [возобновить] брак с (бывшими) мужьями супругами, если они благочестиво пришли к обоюдному согласию [на заключение нового брака]” (Св. Коран, 2:232).

Обращение Всевышнего, точно как и в предыдущих аятах, адресовано непосредственно к опекунам²².

4. Обязательным при заключении никяха является согласие опекуна. В хадисе сказано: “Какая бы женщина ни вышла замуж без разрешения опекуна, никях ее считается недействительным”²³.

5. Супруга Пророка ‘Аиша передала от него следующее: “Если какая-либо женщина выходит замуж без разрешения опекуна, то ее брак недействителен. Если после такого брака были близкие взаимоотношения, то мужчина обязан выплатить (передать) ей махр. Если произошел спор [недопонимание], то правитель является опекуном для тех, у кого его нет”²⁴.

6. В хадисе сказано: “Не выдает замуж женщина женщину и не выдает замуж сама себя”²⁵.

7. Слова Пророка (да благословит его Всевышний и приветствует): “Нет никяха (не действителен брак) без опекуна”²⁶.

8. “Не действителен никях без присутствия благочестивого и благоразумного опекуна”²⁷.

9. Великий ученый-богослов шафиитского мазхаба имам Такию ад-дин Хусейни²⁸

¹⁹ Иснад — это цепочка людей, передававших друг другу текст хадиса, который восходит к Пророку, или сподвижнику, или к последователю сподвижника. Иснад берет свое начало от Пророка (да благословит его Аллах и приветствует), сподвижника или его последователя и следует до ученых, составивших сборники хадисов и именуемых “мухаддисами” (аль-Бухари, Муслим и др.).

²⁰ См.: Ибн Рушд. Бидая аль-муджтахид ва ниях аль-муктасыд. Т. 2. С. 18.

²¹ См.: Сабик. С. Фикх ас-Сунна. Т. 2. С. 231.

²² См.: Ибн Рушд. Бидая аль-муджтахид ва ниях аль-муктасыд. Т. 2. С. 18.

²³ См.: Абу Дауд С. Сунан аби дауд [Свод хадисов имама Абу Дауда]. Рияд: Бейт афкяр давлія, 1999. С. 237, хадис № 2083, “сахих”; ас-Суюты Дж. Аль-джамі‘ ас-сагыр [Малый сборник]. Бейрут: аль-Кутуб аль-‘ильмийя, 1990. С. 177, хадис № 2962, “сахих”; ас-Сан‘ани М. Субуль ас-салям (таб‘а мухаккака, мухарраджа) [Пути мира (издание перепроверенное, с уточнением достоверности хадисов)]. В 4 т. Бейрут: аль-Фикр, 1998. Т. 3. С. 1317, хадис № 12/921, “сахих”.

²⁴ См.: ат-Тирмизи М. Сунан ат-Тирмизи. Рияд: аль-Афкяр ад-давлія, 1999. С. 194, хадис № 1101 (хасан сахих); Ибн Маджа М. Сунан ибн Маджа [свод хадисов]. Рияд: Бейт афкяр давлія, 1999. С. 204, хадис № 1879 (сахих); Абу Дауд С. Сунан аби дауд. С. 237, хадис № 2083.

²⁵ См.: Ибн Маджа М. Сунан ибн Маджа. С. 205, хадис № 1882 (сахих).

²⁶ См.: ат-Тирмизи М. Сунан ат-Тирмизи. С. 194, хадис № 1101 (сахих); См.: Абу Дауд С. Сунан аби дауд. С. 238, хадис № 2085 (сахих); См.: Ибн Маджа М. Сунан ибн Маджа. С. 194 хадис № 1880 (сахих); Ахмад бин Ханбаль. Муснад ахмад ибн ханбаль [Свод хадисов имама Ахмада ибн Ханбалья]. Бейрут: Рисаля, 2001. Т. 4. С. 121, хадис № 2260.

²⁷ См.: аль-Байхаки. Китаб ас-сунан аль-кубра [Большой свод хадисов]. Бейрут: аль-Кутуб аль-‘ильмийя, 2003. Т. 7. С. 182.

²⁸ Такиюд-дин Абу Бакр ибн Мухаммад аль-Хусейни аль-Хисни (752–829 гг. по григор.) – выдающийся

сказал: “И не будет принято решение девушки, и не выдает она сама себя замуж без опекуна, даже если его разрешение имеется. И не будет брак иметь силу, пока сам опекун не примет в этом участие или не уполномочит кого-либо правом выдать замуж свою подопечную от своего имени”²⁹.

На основе этих хадисов, а также некоторых других аргументов подавляющее большинство исламских богословов утверждает: “Без разрешения и присутствия опекуна брак недействителен”³⁰.

О недопустимости заключения брака без согласия опекуна говорится в фетвах Европейского Совета по фетвам и исследованиям³¹, отдела фетв Иорданского Хашимитского Королевства³², Исламоведческого центра фетв министерства вакуфов и религиозных дел Катара³³, Ассамблеи мусульманских юристов США³⁴.

Интересно отметить, что Европейский Совет по фетвам и исследованиям, разъясняя данную тему, дополнил свое исследование важным примечанием: “Такой брак (без опекуна) — недопустим, но в том случае, если он случился, а присутствие опекуна крайне сложно было обеспечить, то брак считается правомерным”³⁵, опираясь на мнение известного ученого – основателя правовой школы, Абу Ханифы.

Аргументация второй группы ученых, считавших согласие опекуна желательным:

1. “Когда они (вдовы) покинут дом, то нет греха на вас, если они (вдовы) будут вести себя в соответствии с общепринятыми нормами” (Св. Коран, 2:240).

2. “Если муж развелся с женой [в третий раз], то она не позволена ему, пока она не выйдет замуж за другого” (Св. Коран, 2:230).

3. “И если вы дали развод своим женам, и они дождались, то не препятствуйте им возобновить брак с (бывшими) мужьями, если они благочестиво пришли к обоюдному согласию” (Св. Коран, 2:232).

Эти аяты являются доказательством того, что женщина имеет полное право распоряжаться собой на свое усмотрение³⁶.

4. Со слов Ибн ‘Аббаса известен следующий хадис: “Вдова (разведенная женщина), выходя замуж, имеет больше прав, чем ее опекун [она может принять решение без его участия], и у девственницы [при выдаче замуж] отец ее [или кто-либо другой из опекунов] получает [от нее] согласие на брак. Согласие девственницы [может быть выражено] ее молчанием”³⁷.

5. В хадисе сказано: “Не выдается замуж женщина [которая уже была замужем], пока не даст она согласия на брак. Не выдается замуж девственница, пока не будет получено на то ее согласие. Согласие ее – молчание”³⁸.

Дом фетв Египта солидарен с тем, что взрослая и разумная женщина, которая ранее

богослов шафиитско-аш‘аритского толка. Прямой потомок ‘Али ибн Абу Талиба. Его учителями являются такие известные ученые, как Наджмуд-дин ибн аль-Джаби, аш-Шариши, аз-Зухри, Ибн аль-Джаби, аль-Газзи. Выдающимися трудами являются: толкование к книге “ат-Танбих” имама аш-Ширази (шафиитский фикх), “Минхадж” имама ан-Навави, толкование 40 хадисов имама ан-Навави.

См.: https://ar.m.wikipedia.org/wiki/الصفحة_الرئيسية

²⁹ См.: аль-Хусейни. А. Кифая аль-ахьяр фи хиль аль-ихтисар. Дамаск: аль-Хайр, 1994. С. 356.

³⁰ См.: Аль-Мавсу‘а аль-фикхия аль-кувейтия. Т. 41. С. 247-250.

³¹ См.: <https://www.e-cfr.org/blog/2018/11/07/%d8%b9%d8%b6%d9%84-%d8%a7%d9%84%d9%88%d9%84%d9%8a-2/>

³² См.: <http://aliftaa.jo/Question.aspx?QuestionId=1103#.X1K447dn1kw>

³³ См.: https://www.islamweb.net/ar/fatwa/1766/خمسة_شروط_لصحة_النكاح

³⁴ https://www.amjaonline.org/fatwa/ar/813/الزواج_سرا_بدون_إذن_الولي

³⁵ См.: <https://www.e-cfr.org/blog/2018/11/07/%d8%a7%d9%84%d9%88%d9%84%d8%a7%d9%8a%d8%a9-%d8%a7%d9%84%d9%86%d9%83%d8%a7%d8%ad-2/>

³⁶ См.: Ибн Рушд. Бидая аль-муджтахид ва нихая аль-муктасыд. Т. 2. С. 20.

³⁷ См.: ан-Найсабури М. Сахих муслим [Свод хадисов имама Муслима]. Рияд: аль-Афкяр ад-давлия, 1998. С. 559, хадисы № 67–(1421) и 68–(1421).

³⁸ См.: аль-‘Аскаляни А. Фатх аль-бари би шарх сахих аль-бухари [Открытие Создателем (для человека в понимании нового) через комментарии к своду хадисов аль-Бухари]. Каир: ар-Райян ли ат-турас, 1987. Т. 9. С. 98, хадис № 5136.

была замужем, может выходить замуж самостоятельно³⁹.

После подробного изложения мнений и доводов ученых правоведов о статусе опекуна при заключении брака Совет улемов ДУМ РФ считает, что согласие опекуна на брак является необходимым и без разрешения опекуна брак заключать недопустимо. Данное решение обосновано тем, что Совет улемов считает доводы большинства ученых в данном вопросе более весомыми, а их мнение наиболее приемлемым для практического применения в условиях Российской Федерации.

Опекунство матери и ее родственников

Как уже было сказано ранее, большинство ученых-богословов считает, что опекуном девушки в первую очередь являются родственники мужского пола по линии отца, о которых шла речь в начале нашего исследования. Что касается опекунства родственников по материнской линии, то ученые шафиитской и ханбалитской правовых школ считают, что они ни при каком случае не могут быть опекунами девушки⁴⁰. В случае отсутствия родственников мужского пола по линии отца опекунство переходит к уполномоченному лицу (шариатскому судье, муфтию, имаму).

Ученые маликитской правовой школы допускают опекунство родственников по материнской линии лишь в том случае, если отсутствуют (1) родственники мужского пола по отцовской линии, нет (2) человека (например, отчима), который воспитывает и заботится о ней на протяжении продолжительного времени и нет (3) уполномоченного лица, который мог бы заключить брак (шариатский судья, муфтий, имам). По их мнению, в этом случае опекунство переходит мусульманам и в первую очередь к родственникам материнского родства с дозволения девушки, которую выдают замуж⁴¹.

Ученые ханафитской правовой школы, как уже было сказано ранее, считают, что взрослая и благоразумная девушка сама вправе решать, за кого ей выходить замуж, а за кого нет. Получить согласие опекуна в таком случае будет считаться желательным, но не обязательным. Согласие опекуна, по их мнению, будет обязательным, если ее выдают замуж до достижения возраста совершеннолетия или при наличии заболеваний, лишаящих ее дееспособности (слабоумие, например). В таком случае Абу Ханифа считал, что в случае отсутствия родственников мужского пола по линии отца опекунство переходит к матери. Аргументировал Абу Ханифа свое мнение повествованием от Ибн Мас'уда⁴², в котором тот допускал опекунство матери и ее родственников в случаях, оговоренных выше⁴³.

Один из выдающихся теологов ханафитского мазхаба, живший четыре столетия тому назад 'Али аль-Карий⁴⁴ считал, что последовательность перехода обязательного опекунства будет следующей: 1. родственники мужского пола по линии отца; 2. мать; 3. родственники по линии матери (заву аль-архам): дочь, родная сестра, единокровная сестра, дядя по матери, тетя по матери и т. д. 4. шариатский судья (кадый, муфтий, имам)⁴⁵.

О такой последовательности перехода опекунства есть упоминание в

³⁹ https://www.dar-alifta.org/ar/ViewFatwa.aspx?sec=fatwa&ID=11510&-_وَلِي_الْمَرْأَةِ_الثَّيْب_دُونِ_وَلِيِّ_

[_فَضِيلَةُ_الْأَسْتَاذِ_الدُّكْتُورِ_عَلِيِّ_جَمْعَةَ_مُحَمَّدِ_](#)

⁴⁰ аль-Хатыб аш-Ширбиний Ш. Мугни аль-мухтадж [Обогащающий нуждающегося]. Бейрут: аль-Кутуб аль-ильмийя, 1994. Т. 4. С. 249; Аль-Мавсу'а аль-фикхия аль-кувейтия. Т. 41. С. 277-280.

⁴¹ См.: ас-Савий А. Хашия ас-Савий 'аля аш-шарх ас-сагыр. Каир: аль-Ма'ариф. Т. 2. С. 361.

⁴² Абу 'Абдур-рахман 'Абдуллах ибн Мас'уд — один из выдающихся сподвижников пророка Мухаммада, мусульманский ученый-правовед и судья. Умер в 29 г. по хиджре (650 г. по григор.).

⁴³ См.: аль-Карий 'А. Фатх баб аль-'иная би шарх ан-нукая [Открытие двери помощи в объяснении книги "ан-Нукая"]. Бейрут: аль-Аркам, [б. г.]. Т. 2. С. 40.

⁴⁴ 'Али ибн Султан Мухаммад аль-Харави аль-Карий (ум. 1014 г. по хиджре.) – факых (правовед) ханафитской правовой школы. Считался одним из выдающихся ученых своего времени. Написал множество богословских трудов, среди которых наибольшую популярность получили: "Хашия фатх аль-кадир" [Примечания к книге "Фатх аль-кадир"], "Шарх аль-хидая" [Комментарий к книге "аль-Хидая"] имама аль-Маргинани и др. Умер в Мекке в 1014 г. по хиджре (1605 г. по григор.). См.: Аль-Мавсу'а аль-фикхия аль-кувейтия. Т. 1. С. 361.

⁴⁵ См.: аль-Карий 'А. Фатх баб аль-'иная би шарх ан-нукая. Т. 2. С. 40.

фундаментальных трудах по ханафитскому мазхабу⁴⁶. Но следует еще раз заметить, что данная последовательность касается выдачи замуж несовершеннолетней дочери, что согласно законодательству РФ считается недопустимым.

Учитывая вышеизложенное по данному вопросу, Совет улемов ДУМ РФ считает, что в случае отсутствия родственников мужского пола по отцовской линии опекуном будет выступать шариатский судья (кадый)⁴⁷, муфтий либо имам. Они же в свою очередь могут уполномочить правом опекуна ближайшего родственника мужского пола по линии матери, который будет выступать опекуном на церемонии бракосочетания. Уполномочивание (вакаля) будет считаться допустимым согласно мнению ученых четырех богословских правовых школ (мазхабов)⁴⁸. Следует отметить, что получить благословение и согласие на брак от матери или ее ближайшего родственника в случае отсутствия матери является желательным и важным действием. Желательность обуславливается заложенной в Исламе сутью опекуна, которая предполагает заботу, защиту чести и отстаивание интересов опекаемого человека, что, безусловно, присутствует у матери девушки, к которой сватается молодой человек.

Опекунство новообращенных мусульманок

Как говорилось выше, большинство богословов-правоведов считает, что в случае отсутствия опекуна мужского пола по отцовской линии (аль-'асаба) опекунство переходит к уполномоченному лицу, на которого возложено решение вопросов мусульман. В условиях российской действительности таковым может быть шариатский судья (кадый), муфтий или имам. О переходе опекуна кадыю, муфтию или имаму говорится в хадисе Пророка (да благословит его Всевышний и приветствует): "Правитель (судья; уполномоченное лицо) является опекуном для того, у кого его нет"⁴⁹.

Одним из необходимых условий опекуна является приверженность Исламу опекуном невесты, то есть он должен быть мусульманином. В большинстве случаев у новообращенных мусульманок нет опекуна мусульманина. В связи с этим Совет считает, что опекуном в таком случае будет выступать муфтий либо имам. Присутствие на церемонии бракосочетания родителей немусульман является желательным действием, так как главной сутью опекуна в Исламе является забота о будущем своей дочери, что нельзя исключать у родителей немусульман.

Опекунство в неполных мусульманских семьях

Ни для кого не секрет, что мусульманская семья в современном мире переживает непростое время. С каждым годом, к сожалению, увеличиваются случаи развода между мусульманами, что приводит к тому, что дети растут в неполных семьях. В большинстве случаев в воспитании и материальном обеспечении дочери главную роль принимает именно мать. Зачастую в таких случаях бывший муж, отец дочери, заводит новую семью и участие в воспитании своей дочери принимает крайне редко, а порой и вовсе не принимает. Бывает и такое, что отец не знает и знать не хочет о том, какой образ жизни ведет его дочь, а она в свою очередь ничего не знает или не хочет знать о своем отце и его родственниках. В таком случае встает вопрос о том, кто будет являться опекуном такой девушки в случае заключения брака? Мусульманские каноны гласят, что опекуном невесты могут быть лишь родственники мужчины по линии отца либо, в случае их отсутствия, уполномоченное лицо (шариатский судья, муфтий, имам). Но возникает другой вопрос: если отец и его родственники отреклись от его дочери и не принимают никакого участия в ее воспитании, то насколько верно

⁴⁶ См.: аль-Кясани. Бадаи'у ас-сонаи' фи таргиби аш-шараи' [Редкостные искусства в упорядочении законодательства]. Бейрут: аль-Кутуб аль-'ильмия, 1986. Т. 2. С. 240; аз-Забидий А. Аль-джавхара ан-нира 'аля мухтасар аль-кудури [Сияющий драгоценный камень как комментарий книге "Мухтасар аль-кудури"]. Каир: аль-Хайрия, 1904. Т. 2. С. 10.

⁴⁷ При том Духовном управлении мусульман, при котором существует институт кадыев.

⁴⁸ См.: Аль-Мавсу'а аль-фикхия аль-кувейтия. Т. 41. С. 289.

⁴⁹ См.: Абу Дауд С. Сунаан аби дауд. С. 237, хадис № 2083, "сахих".

опекунство передавать сразу муфтию либо имаму, который ничего не знает о девушке, ее семье, молодом человеке, который сватается к ней и его семье? Совет улемов ДУМ РФ считает, что в таком случае более верным будет передать опекунство имаму, который в свою очередь уполномочит правом опекунства ближайшего родственника из числа мужчин по линии матери. Уполномочивание (вакаля) будет считаться допустимым согласно мнению ученых четырех богословских правовых школ (мазхабов)⁵⁰.

Превышение полномочий опекуном невесты

В случаях, когда девушка заявляет о том, что со стороны ее опекуна имеются безосновательные отказы потенциальным женихам (особенно если такие случаются не один раз), имаму необходимо прояснить ситуацию. Необходимо уточнить у опекуна причину, которая служит поводом для отказа. Если она приемлемая (как, например, в тех случаях, когда жених не является соблюдающим мусульманином или упорствует в совершении больших грехов; не способен содержать семью или известен своим плохим нравом), то имам подтверждает всю правомочность запрета опекуна на этот брак. В том случае, когда причина для отказа не является приемлемой, например, когда личная выгода опекуна вытесняет пользу для невесты, когда опекун необоснованно завышает махр или настаивает на браке, выгодном для него, не учитывая предпочтений своей подопечной; когда младшая дочь должна ждать, пока все старшие сестры выйдут замуж, то в этом случае попирается право девушки, а опекун превышает свои полномочия. Если опекун будет упорствовать и безосновательно отказывать в браке своей подопечной с тем, кто является одного религиозного, морально-нравственного и социально-материального положения с девушкой, то опекунство переходит к нижестоящему родственнику по степени кровного родства мужского пола (дед, родной брат, дядя и т. д.). Данное мнение является мнением ханбалитской правовой школы. Большинство ученых (ханафиты, шафииты, маликиты) считают, что опекунство в таком случае будет переходить к уполномоченному лицу решать вопросы мусульман (кадый, муфтий, имам)⁵¹. Совет улемов допускает использовать оба мнения в разрешении конфликта. Главное – очевидная польза для девушки. В хадисе сказано: “Если посватался к вам тот, чьей религией и нравом вы довольны, выдавайте за него девушку. Если же вы не будете делать этого, то на земле распространится порок и великое нечестие”⁵².

Вывод:

Как видно из исследования, вопрос замужества без согласия опекуна достаточно непростой ввиду того, что мнения ученых-богословов по данному вопросу разнятся. Аяты в разных богословско-правовых школах трактуются по-разному. Также хадисы, исследуемые по данному вопросу, имеют разную степень достоверности у ученых-правоведов.

Основной целью этого исследования является сохранение традиционных ценностей и формирование в сознании мусульман ответственного подхода к созданию семьи. После подробного и детального изучения вопроса, приведя множество мнений ученых и их аргументацию, соотнеся все это с основными правилами и принципами, которые преследует шариат, а также с учетом особых условий, в которых проживают мусульмане России, Совет улемов ДУМ РФ постановил:

1. В целях сохранения традиционных ценностей, формирования в сознании мусульман ответственного подхода к созданию семьи имамам мечетей проводить обряд бракосочетания (никах) следует только в присутствии законного опекуна невесты, свидетелей-мусульман, с определением суммы брачного подарка (махр). Проводить обряд бракосочетания (никах) без разрешения опекуна недопустимо. Данное решение основано на том, что Совет считает

⁵⁰ См.: Аль-Мавсу‘а аль-фикхия аль-кувейтия. Т. 41. С. 289.

⁵¹ Там же. Т. 41. С. 143-145.

⁵² См.: ат-Тирмизи М. Суан ат-Тирмизи. С. 192, хадис № 1084; Ибн Маджа М. Суан ибн Маджа. С. 213, хадис № 1967.

доводы большинства ученых в данном вопросе более весомыми, а их мнение наиболее приемлемым для практического применения в условиях Российской Федерации.

2. Совет считает недопустимым лишать опекуна того, кто имеет на него первостепенное право, лишь по причине несоблюдения им религиозной практики. Опекунство может перейти к другому опекуну лишь в том случае, если обладающий первостепенным правом на опекуна родственник не соответствует тем обязательным условиям, которые предусмотрены для опекуна.

3. В случае отсутствия родственников мужского пола по отцовской линии (отец; сын; дед; родной брат и т.д.) опекуном будет выступать шариатский судья (кадый), муфтий либо имам. Любой из них в свою очередь может уполномочить правом опекуна ближайшего родственника мужского пола по линии матери, который будет выступать опекуном на церемонии бракосочетания. Уполномочивание (вакаля) будет считаться допустимым согласно мнению ученых четырех богословских правовых школ (мазхабов).

4. В неполных семьях, в которых дочь воспитывается матерью, а отец и его родственники никакого участия в ее воспитании и материальном обеспечении не принимают, и при всем этом он и его родственники никак не беспокоятся о будущем его дочери, ничего не знают о ней и не хотят знать, Совет улемов считает, что опекуном в таком случае будет переходить к шариатскому судье (кадыю), местному муфтию либо имаму, который в свою очередь вправе уполномочить правом опекуна ближайшего родственника из числа мужчин по линии матери, он и будет опекуном на церемонии бракосочетания.

5. В тех случаях, если подтверждено, что опекун без веской причины запрещает девушке выходить замуж, а жених является одного религиозного, морально-нравственного и социально-материального положения с девушкой, то опекуном переходит к нижестоящему родственнику по степени кровного родства мужского пола (дед, родной брат, дядя и т.д.). Данное мнение является мнением ханбалитской правовой школы. Большинство ученых (ханафиты, шафииты, маликиты) считают, что опекуном в таком случае будет переходить к уполномоченному решать вопросы мусульман лицу (кадый, муфтий, имам). Совет улемов допускает использовать оба мнения в разрешении конфликта. Главное – очевидная польза для девушки.

6. Опекуну новообращенных мусульманок, у которых родственники мужчины по линии отца являются немусульманами, будет шариатский судья (кадый), муфтий либо имам. Присутствие на церемонии бракосочетания родителей-немусульман является желательным действием, так как главной сутью опекуна в Исламе является забота о будущем своей дочери, что нельзя исключать у родителей- немусульман.

рекомендовал:

1. В том случае, если присутствие опекуна на церемонии бракосочетания (никях) невозможно, то следует получить его разрешение, связавшись с ним, и удостовериться в том, что он приходится ей родственником. Допустимо использовать современные технологии, как видеосвязь или предоставление нотариально заверенного разрешения от отца на брак, с указанием паспортных данных. Подтвердить родство можно также предоставлением паспортных данных и свидетельства о рождении.

2. Опекуну без существенной причины не препятствовать вступлению в брак своей подопечной. Откладывание замужества на более поздний срок несет в себе серьезную опасность как для индивидуума, так и для общества в целом. Существенной причиной для отказа следует считать наличие физических или морально-нравственных недостатков предполагаемого жениха, которые пагубно могут сказаться на благополучии семьи.

3. В религиозных организациях проводить просветительские мероприятия, направленные на формирование правильного понимания мусульманского семейного права у прихожан.

4. Организовать для имамов, муфтиев и всех тех, кто выступает в качестве исполнительного лица при заключении брака, цикл лекций, затрагивающих основные вопросы, касающиеся мусульманского семейного права.

5. Издать справочник, вбирающий в себя основные понятия, необходимые для заключения брака, который поможет консолидировать общее понимание этого вопроса и приведет процедуру заключения брака к общему стандарту.

Истина ведома Аллаху

Данное богословское исследование было проведено членом Совета улемов ДУМ РФ, выпускником факультета исламской юриспруденции Европейского института гуманитарных наук (EINS) в Великобритании Ковалевой Марьям Владимировной, обсуждено членами Совета улемов в ходе очередного заседания, состоявшегося 9 июля 2020 г. и единогласно принято всеми его членами.

**Перечень рекомендуемых действий для имама,
который выступает опекуном девушки при заключении
мусульманского брака (никах)**

1. Имам или муфтий, выступающий в роли опекуна, должен понимать и осознавать всю ответственность перед Богом за судьбу своей подопечной. Ему следует приложить максимум усилий для ее защиты, поддержки и помощи. Понимать, что если опекунство перешло к нему, значит больше у нее нет никого, кто мог бы защищать ее права и не дать ошибиться.

2. Предупредить желающих вступить в брак о том, что наличие лжи относительно того, что опекуна со стороны девушки нет, делает этот брак в случае его заключения недействительным.

3. Иметь достаточно полное представление о женихе и невесте, чтобы объективно оценить соответствие супругов. Для этого имаму, выступающему в роли опекуна, рекомендуется:

- собрать необходимые сведения о женихе и его семье;
- оценить морально-нравственное, социальное и интеллектуальное соответствие жениха невесте;
- удостовериться в отсутствии наличия другой семьи (жены, детей) у жениха, а в том случае, если она имеется, поставить в известность невесту;
- удостовериться в материальной состоятельности жениха. На момент заключения брака он должен иметь возможность обеспечивать семью (проживание, питание, лечение и т. п.);

4. Провести краткий курс, раскрывающий смысл брака в Исламе. Разъяснить права и обязанности сторон, как по отношению друг к другу, так и к будущим детям. Объяснить действия, которые могут аннулировать брак, и их последствия.

5. Если желающие вступить в брак являются представителями разных культур и менталитетов, необходимо прояснить все нюансы, связанные с видением и построением семьи в этих культурах. Разъяснить невесте ее обязанности, которые накладывает на нее та или иная традиция народа, носителем которой является жених. Призвать ее объективно оценить свои возможности.

6. Уточнить место и условия проживания (совместно с родителями или отдельно, есть ли свое жилье или съемная квартира, город, страна и т. д.). Это необходимо для того, чтобы у невесты было наиболее полное представление о возможном браке.

8. Прояснить отношение жениха к многоженству. Изначально обговорить все условия, при которых жених может (если захочет в будущем) жениться еще раз.

9. Рекомендуется сообщить жениху, что опекун представляет интересы невесты не только во время заключения брака, но и после его заключения. В случае явного ущемления ее прав он будет представлять ее интересы.

10. Провести сначала помолвку, желательно в присутствии родственников с обеих сторон.

11. Запросить у брачующихся справку о подаче заявления в ЗАГС на момент заключения никаха, что может являться дополнительным гарантом серьезности намерений обоих супругов.