ЗАПИСКИ

восточнаго отдъленія

ИМПЕРАТОРСКАГО

PYCCKAPO APXEOJOPNYECKAPO OBILECTBA

Основаны барономъ В. Р. Розеномъ.

томъ двадцатый. 1910.

(съ приложениемъ одного портрета и пятидесяти шести рисунковъ).



С.-ПЕТЕРБУРГЪ.

типографія императорской академіи паукъ.

Вас. Остр., 9 лип., № 12.

1912.

367. Le livre des ventes du Çah'î'h' d'El-Bokhâri, suivi du livre de la vente a terme (selem) et du livre du retrait (chouf'a). Traduction avec éclaircissements et commentaire par Frédéric Peltier. VIII + 243. 8°. Alger 1910.

Когда во II — III вв. хиджры вырабатывалась система мусульманскаго права — фыжха, чтобы вылиться въ ту самую форму, въ которой она въ классическихъ сочиненіяхъ арабско-мусульманскихъ юристовъ безъ всякихъ измѣненій дошла до нашихъ дней, далеко отставъ отъ текшей по своему самостоятельному руслу практической жизни, въ кружкахъ мусульманскихъ юристовъ-богослововъ усиленно культивировалось собираніе хадйсовг, преданій о томъ, что при жизни своей говорилъ и дѣлалъ, приказывалъ и запрещалъ пророкъ при тѣхъ или иныхъ обстоятельствахъ. Хадйсы эти должны были стать вторымъ источникомъ-корнемъ мусульманскаго права, должны были явиться дополненіемъ къ священной книгѣ — корану, который далеко не предусматривалъ, да и не могъ предусмотрѣть нарождавшихся съ теченіемъ времени въ иныхъ совершенно политическихъ, бытовыхъ и соціальныхъ условіяхъ новыхъ правовыхъ отношеній и вопросовъ.

Этогь второй источникъ мусульманского права оказался весьма удобнымъ. Не нарушая того принципа, что мусульманское право должно черпать свои нормы исключительно изъ божественнаго закона, сообщеннаго людямъ устами пророка въ коранъ и, какъ потомъ стали учить. также въ личныхъ бестдахъ и указаніяхъ самого пророка во время его повседневнаго общенія съ окружающими, этотъ источникъ давалъ полную возможность снабжать религіозною санкцією обычаи и пормы, либо уже ранъе прочно установившіеся во вновь завоеванных в арабами областяхъ, либо выдвигавшіеся силою необходимости при новыхъ жизненныхъ условіяхъ и вновь создававшихся отношеніяхъ. Ученые юристы, стремившіеся путемъ такой санкціи приноровить право къ условіямъ практической жизни, неръдко по-просту возвъщали устами пророка свои личныя миънія и возэрьнія, создавая ad hoc соотвытствующіе хадисы. Однако, во II—III вв. хиджры этой гибкости второго источника мусульманскаго права былъ положенъ предълъ: ужаснувшись огромному количеству пущенныхъ въ оборотъ завъдомо подложныхъ $xa\partial\hat{u}cos$, нъкоторые ученые взялись за кодификацію подлинныхъ преданій о пророкт. Насъ въ данное время не интересуеть ни вопросъ о томъ критеріум'в достовіврности хадисою, котораго придерживались эти кодификаторы 1), ни вопросъ о томъ, много-ли или мало подложныхъ хадисово вошли въ составъ признанныхъ каноническими шести сборниковъ, — намъ важно лишь установить тотъ фактъ, что въ хадисахъ, вошедшихъ въ означеные сборпики, время составленія которыхъ относится къ ІІІ в. хиджры, нашли себѣ отраженіе религіозныя и правовыя воззрѣнія мусульманскаго общества того времени.

Съ этой стороны къ вопросу подходить и авторъ упомянутаго въ заголовкъ сочиненія. Оставляя совершенно въ сторонъ вопросъ о томъ, какъ и когда были выработаны ть или иныя нормы торговаго права, заключенныя въ соотвътствующихъ главахъ сборника хадисов ал-Бухарія (†256/870), авторъ задается исключительно только цёлію пролить свётъ на имѣвшія въ III в. хиджры силу и санкціонированныя ал-Бухаріемъ нормы обязательственнаго права, касающіяся договоровъ купли и продажи, запродажи и права преимущественной купли, а равно выяснить не всегда ясно выраженныя точки эрьнія этого главнаго кидификатора хадисовг²). Конечно, эти нормы не представляють въ данное время никакого практическаго интереса. Какъ классическое мусульманское право вообще, такъ, въ частности и нормы обязательственного права, нашедшія себ' отраженіе въ собранныхъ ал-Бухаріемъ хадисахъ, представляють, по справедливому замѣчанію автора, интересъ лишь съ точки зрѣнія «юридической археологіи» 3), являясь лишь небольшою страницею изъ исторіи арабско-мусульманской культуры.

Авторъ остановилъ свой выборъ на сборникѣ ал-Буха̂рія, и, съ одной стороны, этотъ выборъ нельзя не назвать удачнымъ не только потому, что этотъ сборникъ пользовался и пользуется наибольшимъ авторитетомъ на мусульманскомъ востокѣ, но и по принятой въ немъ системѣ распредѣлепія матеріаловъ. Дѣло въ томъ, что ал-Буха̂рій при составленіи своего сборника преданій имѣлъ въ виду создать справочную книгу, въ которой можно было бы найти матеріалы по всѣмъ вопросамъ мусульманскаго права. Съ этою цѣлію ал-Буха̂рій раздѣлилъ свой сборникъ на соотвѣтствующіе отдѣлы и главы; въ началѣ каждой главы и каждаго параграфа онъ въ под-

¹⁾ Объ этомъ см. З. В. О. XIX, 094 слъд.

²⁾ Предислов., стр. VI. Проследить самый процессъ развитія тёхъ или иныхъ нормъ мусульм. права, выдёлить различныя наслоенія, выяснить источники заимствованій, какъ замёчаеть авторъ, конечво, не легко, но все-же, думается намъ, эта работа могла бы дать очень интересные результаты. Если, какъ полагаетъ авторъ (стр. VII, пр. 1), въ сборникь ал-Бухарія слишкомъ мало тенденціозныхъ хадйсовъ, то можно привлечь для сравненія и другіе сборники. Этимъ мы, конечно, не хотимъ сказать, что работа и въ тёхъ рамкахъ, которыя себѣ поставилъ авторъ, лишева интереса.

³⁾ Предислов., стр. V.

робномъ заголовкѣ (mapdасама, мв. ч. mapа́дасимъ) объяснилъ, какіе практическіе выводы можно или, вѣрнѣе, слѣдуетъ сдѣлать изъ приводимыхъ въ данномъ параграфѣ xadа̂совъ¹). Именно эта система распредѣленія матеріаловъ въ сборникѣ ал-Буха̂рія даетъ возможность легко выдѣлить и обработать всѣ матеріалы, относящіеся къ какому нибудь опредѣленному отдѣлу права, какъ это и было намѣчено авторомъ разбираемой нами книги 2).

Съ другой стороны, однако, ал-Бухарій въ виду принятой имъ системы распред вленія матеріаловъ, со своими предварительными заключенными въ заголовкахъ выводами, внесъ въ свой сборникъ много субъективности, внесъ много тенденціозности въ толкованія приводимыхъ въ сборникЪ хадисовг. Тогда какъ составитель второго, тоже весьма почитаемаго на мусульманскомъ востокъ сборника — Муслимъ († 261/875) не дълалъ никакихъ заголовковъ и, будучи лишь совершенно безстрастнымъ, объективнымъ кодификаторомъ $xad\hat{u}com$, предоставлялъ юристамъ самостоятельно дълать свои выводы изъ собранныхъ имъ матеріаловъ в), ал-Бухарій при посредствь упомянутых заголовков навязываеть читателю опредьленную точку зрѣнія на данный вопросъ, если и не свою собственную, субъективную, то, во всякомъ случат, точку зртнію опредтленной школы права, къ которой онъ самъ принадлежалъ 4). Насколько, въ этомъ смыслѣ, подборъ хадисово у ал-Бухарія тенденціозень, можно судить по тому, что онь, повидимому, прежде всего составиль себ схему своего сборника, состоявшую изъ распред вленных в по отделамъ, главамъ и параграфамъ упомянутыхъ заголовковъ, выражавшихъ точку эрвнія ал-Бухарія или его школы, и лишь затьмъ помъщаль подъ этими заголовками подходящее, по его миънію, хадисы. Если одинъ какой-нибудь хадись даваль матеріалы по нісколькимъ вопросамъ, то онъ, въ разныхъ параллельныхъ версіяхъ, воспроизводился въ разныхъ главахъ 5). Если-же для выраженной въ какомъ либо заголовкѣ точки зрѣнія въ распоряженіи ал-Буха̂рія не имѣлось xa $d\hat{u}cooz$, то онъ оставляль одинъ только заголовокъ 6), быть можеть, надіясь со временемъ пополнить такой пробіль. Такимъ образомъ, ал-Бухарій

¹⁾ Срв. Muh. Stud. П, 284 слъд., а также Крымскій, Исторія мусульманства, стр. 152 и 158.

²⁾ Введеніе, стр. V. Уже ранье авторъ посвятиль одну работу вопросу о завъщаніяхъ (Le livre des testaments du Cah'ih' d'El-Bokhari. Alger 1909).

³⁾ Muh. Stud. II, 246; Zahiriten, стр. 104; Крымскій, о. с. стр. 154.

⁴⁾ Muh. Stud. II, 235; Zahiriteu, стр. 103 слъд. Не даромъ говорили про Сахых» ал-Бухарія: مناجعه Срв. Muh. St. II, 284 и Peltier, Le livre des testaments, стр. 5, пр. 2 и Крымскій, о. с. стр. 158 пр. 2.

⁵⁾ Muh. Stud. II, 246; Нававій, комментарій къ Сахыху Муслима I, 10.

⁶⁾ Muh. Stud. II, 235 и стр. 80-81 разбираемой книги.

въ своемъ сборникѣ, въ заголовкахъ, поясненныхъ хадисами, излагаетъ господствовавшее въ его время ученіе только одной опредѣленной школы права; авторъ разбираемой нами книги полагастъ возможнымъ заключить, что ал-Бухарій въ большинствѣ вопросовъ придерживался школы аш-Шафі'ыйя¹).

Авторъ разбираемаго труда послѣдовательно приводитъ во французскомъ переводѣ изъ сахѝха ал-Буха̂рія всѣ хадисы изъ отдѣловъ купли и продажи (кита̂б-ал-бую̂*), запродажи или поставки (кита̂б-ас-саламъ) и выкупа или преимущественнаго права купли (кита̂б-аш-шуф̂*а). Въ концѣ каждой главы (ба̂бъ), послѣ перевода, авторъ приводитъ болѣе или менѣе подробное изслѣдованіе (ехател) переведенныхъ хади̂совъ. Въ этомъ изслѣдованіи авторъ выясняетъ, какимъ образомъ найти въ приведенныхъ хади̂сахъ обоснованіе тѣмъ апріорнымъ тезисамъ, которые заключены у ал-Буха̂рія въ заголовкахъ (тара̂джимъ).

Авторъ, юристъ, повидимому. хорошо знакомъ съ арабскимъ языкомъ и даетъ самостоятельный переводъ, при чемъ мѣстами, попутно, вноситъ вполнѣ обоснованныя исправленія въ издаваемый Houdas омъ и частію уже вышедшій въ свѣтъ 2) полный переводъ сборника ал-Eyxарія 3).

Главный интересъ въ разбираемомъ трудѣ представляетъ, конечно, пе переводъ, а упомянутыя изслѣдованія автора, помѣщаемыя въ концѣ каждой главы и, въ особенности, обильныя примѣчанія; въ нихъ авторъ даетъ очень цѣнныя свѣдѣнія, какъ изъ той области мусульманскаго права, которой посвященъ трудъ, такъ и, вообще, изъ области мусульманской юридикобогословской науки. Подспорьемъ автору, въ этомъ отпошеніи, служиль не одинъ только обширный комментарій на сахыхъ ал-Бухарія, принадлежащій перу извѣстнаго ученаго шафі*ытскаго толка — ал-Касталланія († 923/1517 г.) 4); авторъ сплошь да рядомъ привлекаетъ для сравненія и другіе сборники хадасовъ, какъ, напр., Мусатима Малика († 179/795), сахых Муслима († 261/875 г.) и сборники Абў-Даўда († 275/888 г.), ат-Тирмизія († 279/892), ан-Насаія († 303/915 г.) 5), а равно и нѣкоторыя сочиненія извѣстныхъ мусульманскихъ юристовъ.

¹⁾ Введ. стр. VII, а также стр. 184.

²⁾ Les traditions Islamiques d'El-Bokhâri traduites par O. Houdas (Paris, Leroux, éditeur).

³⁾ Ctp. 28, np. 2 11 4; 25, np. 2; 46, np. 2; 55, np. 1; 62, np. 1; 68, np. 3; 78, np. 1; 80, np. 3; 86, np. 4; 90, np. 3; 95, np. 4; 111, np. 3; 128, np. 2; 138, np. 1; 143, np. 2; 154, np. 2; 158, np. 5; 160, np. 6; 175, np. 3; 196 npmm; 218, np. 1; 221, np. 1.

⁴⁾ Этотъ комментарій носить заглавіе «Иршад-ас-Сари ли шарх сахых-ал-Бу-харій».

⁵⁾ О характеръ перечисленныхъ сборниковъ см. Muh. Stud. II, 213 слъд.; 245 слъд.; 249 слъд., также Крымскій, о. с., стр. 152—157.

Не забыты авторомъ и п'екоторыя европейскія изслідовація, но, въ этомъ отношеній, авторъ, къ сожальнію, далеко не въ достаточно полной мъръ использовалъ то, что по интересовавшимъ его вопросамъ имъется въ европейской литературъ. Есть, правда, ссылки на переводъ Houdas'a, на книгу самого автора; «Le livre des Testaments du Cah'îh' d'El-Bokhârî», есть ссылки на книгу Arin'a, «Recherches historiques sur les opérations usuraires et aléatoires en droit musulman», есть нъсколько ссылокъ на Миhammedanische Studien Goldziher'a 1), на сочинение юриста малекита Халила въ переводъ Perron'a 2), на Principes de Droit Musulman Van den Berg'a 3), и только, а такія основныя въ этой области сочиненія, какъ труды Sachau4) и Juynboll'a5), и детальныя работы, посвященныя изследованію спеціальных отділовъ мусульманскаго права, какъ, напр., работы Roberts'a 6), Cohn'a 7), если и не остались автору неизв'єстными, то, во всякомъ случать, совершенно игнорируются имъ въ данномъ трудъ. А, между тымъ, въ указанныхъ работахъ авторъ могъ бы найти много интересныхъ для себя данныхъ. Между прочимъ, авторъ, ознакомившись съ работою Roberts'a, несталь бы столь категорически отвергать высказашный Houdas'омъ взглядъ на правовое положение рабыни, подарившей своему господину ребенка в) и имътъ бы возможность оговорить, что такая рабыня, правда, не получасть безусловной свободы, но что во многихъ мусульманскихъ странахъ, дъйствительно, принято отпускать ее па волю, разъ она подаритъ своему господину ребенка мужского пола 9).

Переводъ, въ общемъ, слъдуетъ признать удовлетворительнымъ, хотя мъстами и вкрались нъкоторыя погръшности. Такъ, на стр. 2 авторъ такъ переводитъ: заголовокъ باب ما جاء في قول الله تعالى النج «Chapitre relatifà la parole de Dieu», тогда какъ это, въ дъйствительности, означаетъ: «Глава о томъ, что (въ хадисахъ) имъется по поводу слова божіяго и т. д.». Или, напр., на стр. 3, пр. 2 авторъ отвергаетъ переводъ Houdas'а, совершенно

¹⁾ Стр. 15, пр. 2; 186, прим. 6.

²⁾ Стр. 33, пр. 1.

³⁾ Стр. 104, пр. 3.

⁴⁾ E. Sachau, Muhammedanisches Resht nach schafitischer Lehre. 1877.

⁵⁾ Dr. Th. W. Juynboll. Handleiding tot de kennis van de mohammedaansche wet volgens de leer der sjäß'itische school. Leiden 1903. Имъется и въ въмецкомъ переводъ самого автора (Th. Juynboll, Handbuch des Islamischen Gesetzes. nach d. Lehre d. shaß'itischen Schule. Leiden-Leipzig 1909).

⁶⁾ R. Roberts. Das Familien-, Sklaven- und Erbrecht im Qorân, Leipziger Semititische Studien, Bd. II. 1908.

⁷⁾ Emil Cohn. Der Wucher (riba) in Qoran, Chadith n. Figh. Berlin 1908.

⁸⁾ Стр. 204, пр. 2.

⁹⁾ Roberts, op. cit., стр. 9.

упуская изъ виду, что Houdas, въ данномъ случаћ, въ точности руководствовался комментаріемъ ал-Касталланія. Укажемъ еще лишь на стр. 19, гдь авторъ при переводь цитаты изъ Корана (Суры XVI, 14 и XXXV, 19) совершенно упускаетъ изъ виду, что слово المنتقول слъдуетъ разсматривать, какъ 2-е лицо ми. ч., и что его нельзя относить къ слову آلفاك ; равнымъ образомъ, и на стр. 41 авторъ не совсьмъ точно переводитъ конецъ цитаты (Кор. II, 276).

Въ своихъ examens авторъ мѣстами допускаетъ пѣсколько патяпутыя объясненія, которыя, какъ намъ кажется, вызваны лишь тѣмъ обстоятельствомъ, что авторъ не считается въ должной мѣрѣ съ тенденціозностью заголовковъ (тарадожимъ). Такъ, въ своемъ изслѣдованія къ главѣ XIV, о сдѣланной пророкомъ покупкѣ въ разсрочку, авторъ недоумѣваетъ¹), почему ал-Буха̂рій, вслѣдъ за двумя главами, устанавливающими, что торговецъ пѣкоторую долю своихъ барышей долженъ удѣлять на милостыню, помѣстилъ эту главу, въ которой въ двухъ хадасахъ рисуется крайняя матеріальная необезпеченность пророка. Намъ думается, что дѣло обстоитъ довольно просто. Связующимъ звеномъ служитъ начало второго хадаса²), гдѣ разсказывается, что Анасъ, очевидно, побужденный къ тому бѣдественнымъ положеніемъ пророка, принесъ ему пшеничный хлѣбъ и прогорклаго сала: Анасъ исполнилъ то, что рекомендовалось въ предшествующихъ главахъ, онъ удѣлилъ неимущему пророку часть своего, вѣроятно, тоже не особенно великаго достатка.

Точно такъ же просто разрѣшаются недоумѣпія автора по поводу главы XX³). Въ предшествующей главѣ говорится о томъ, что пророкъ обѣщалъ благословеніе божіе продавцу и покупателю, если договоръ купли и продажи заключенъ обѣими сторонами безъ малѣйшаго обмана. Въ XX гл., подъ заголовкомъ: «Глава о продажѣ смѣси финиковъ» приводится хадасъ, въ которомъ устанавливается, что продажа такой смѣси производилась, но что пророкъ при этомъ запретилъ брать двѣ мѣры одной (лучшей) смѣси за одну мѣру другой (худшей) смѣси. Запрещепіе относится, несомнѣнно, не къ продажѣ смъси вообще, а лишь къ обмѣну одной мѣры на двѣ, что мусульманскимъ правомъ не допускается ни въ отношепіи драгоцѣныхъ металловъ, ни въ отношепіи зерна и, вообще, съѣстныхъ припасовъ, ибо разсматривается какъ ростовщичество 4). Ал-Бухарій отнюдь

¹⁾ CTp. 26-27.

²⁾ Стр. Эб. Нъсколько страниую транскриппію имени الاشور черезъ El-Âsoud, въроятно, следуеть считать опечаткой.

³⁾ Стр. 35-37.

⁴⁾ Стр. 35.

не имѣлъ въ виду, какъ допускаеть авторъ 1), подчеркнуть, что запрещеніе вызвано тѣмъ элементомъ обмана въ продажѣ смъси, который является естественнымъ результатомъ невозможности точно установить соотношеніе вошедшихъ въ составъ смѣси хорошихъ и дурныхъ сортовъ. Ал-Бухарій, какъ видно изъ заголовка, хотѣлъ по-просту установить, что продажа смъси финиковъ, вообще, допустима 2), не смотря на это, а потому и приводитъ такой хадасъ, въ которомъ разсказывается, что во времена пророка продажа и обмѣнъ такой смѣси производились и имъ не запрещались при соблюденіи установленныхъ для такого обмѣна условій. Ал-Касталланій въ своемъ комментаріи довольно опредѣленно подчеркиваетъ именно эту тенденцію данной главы 3).

Нельзя не отмѣтить, что авторъ не всегда называеть источники, изъ которыхъ приводить цитаты, или, назвавъ источникъ, не указываетъ страницы. Такъ, при очень часто встрѣчающихся у автора ссылкахъ на комментарій ал-Касталланія страницы нигдѣ не указаны; равнымъ образомъ, въ большинствѣ случаевъ, не указаны страницы при ссылкахъ на комментарій Нававія къ сахіху Муслима 4). Затѣмъ, если на стр. 3 неуказаніе пптуемыхъ стиховъ корана (II, 184 и IV, 35) можно объяснить недосмотромъ, то того-же нельзя сказать про стр. 207, гдѣ авторъ въ прим. 3 приводитъ изъ какого-то сочиненія подлинную цитату на арабскомъ языкѣ, не только не указывая страницы, но даже не называя цитуемаго источника. Совсѣмъ непонятно намъ заявленіе автора, будто глава XL отсутствуетъ у ал-Касталланія (срв. стр. 67, пр. 1), тогда какъ она преблагополучно приведена у него и коментируется имъ (т. IV, стр. 38—39).

Крупнымъ недостаткомъ разбираемаго труда слъдуетъ считать отсутствіе сколько нибудь удовлетворительнаго указателя, ибо врядъ-ли можно признать таковымъ пебольшую (6 $^{1}/_{2}$ страницъ въ одинъ столбецъ) Table des matières 5). Но и этотъ небольшой указатель составленъ крайне нецълесообразно.

¹⁾ CTp. 37.

²⁾ Когда ал-Бухарій въ заголовкъ просто, безъ всякихъ комментаріевъ, называетъ какую-нибудь сдълку, какой-нибудь юридическій актъ, то этимъ самымъ предръщаетъ его законность. Такъ, на стр. 205 авторомъ приведена «глава о продажъ раба отпущеннаго на волю по завъщанію»; очевидно, ал-Бухарій, самъ приверженецъ аш - Шафі'ыя, считаетъ такую продажу законной, тогда какъ ханефиты считаютъ ее недопустимой. Срв. Juynboll, Handlijding, стр. 236 и *Шарх-са-Вика́я* (изд. С.-Пб. 1881 г.), стр. 195.

³⁾ Иршад-ас-Саря IV, 23.

⁴⁾ Срв., напр., стр. 131, пр. 2 и 4; 141, пр. 2.

⁵⁾ Стр. 287—243. Въ другой, выше упоминутой работъ автора «Le livre des Testaments», съ которою намъ, къ сожальню, пришлось ознакомиться только при чтеніи корректуры даннаго отзыва, указатель совершенно отсутствуеть!

Въ разбираемомъ трудѣ заключены три отдѣла (книги) изъ сборника ал-Буха̂рія: книга купли и продажи (стр. 1—213), книга запродажи и поставки (стр. 215—230) и книга права преимущественной купли (стр. 231—236). Пагинація общая. Между тѣмъ, указатель составленъ для каждой книги отдѣльно, такъ что иное слово встрѣчается одновременно въ двухъ указателяхъ. Мало того, въ указателяхъ, большею частію, указаны не страницы, а главы. Это, вообще, нѣсколько затрудняетъ пользованіе указателемъ, а въ данномъ случаѣ тѣмъ болѣе, такъ какъ въ каждой изъ трехъ книгъ счетъ главъ самостоятельный.

Слёдуеть пожалёть, конечно, и о томъ, что авторъ не счелъ нужнымъ дать указатель цитованныхъ стиховъ корана.

Указаніемъ на перечисленные недочеты мы отпюдь не имѣли въ виду умалить значеніе, несомивно, интереснаго труда, но да будеть намъ позволено надѣяться, что авторъ будущіе свои труды на этомъ-же поприщѣ сдѣлаетъ болѣе доступными и болѣе удобными для пользованія, принявъ во вниманіе эти замѣчанія, которыя, мы въ этомъ увѣрены, ему придется услышать и отъ другихъ читателей.

А. Э. Шмидтъ.