



**UNIVERSITÀ CATTOLICA DEL SACRO CUORE
MILANO**

**Dottorato di ricerca in Istituzioni e Politiche
Ciclo XXIII
S.S.D.: SPS/14**

**Prospettive di modernità
del diritto di famiglia nell'Islam.
Il caso Pakistan**

Coordinatore: Ch.mo Prof. Guido Stefano Merzoni

Tutor: Ch.mo Prof. Valeria Fiorani Piacentini

**Tesi di dottorato di Valeria Centinaro
Matricola: 3610946**

Anno Accademico 2009/2010

Abstract

This study aims to highlight the perspectives of reform within Islamic Family Law and in the field of women's rights, focusing especially on the case of Pakistan.

The study is structured in two main parts in the attempt to underline the dialectic between Tradition and Modernity. I tried to outline the perspectives of modernization on the Muslim Family Law and, more in general, laws affecting women's status, taking into consideration the classical evolution of Islamic Law from the period of *Jahiliyya* to the systematization operated by Islam, and the modern trends of reforms in the contemporary world, Pakistan in particular.

The first part is an analysis of the sources of Islamic Law, aimed to delineate, on one hand, the instruments of classical and reformist interpretation and the legal procedures which make possible an evolution of the Islamic law and, on the other hand, the influences of the customary practices.

The second part focuses on the case of Pakistan. The purposes of this section are to analyze the reforms in the field of family law and women's rights and to examine the significant trends and the debate addressing family law and the related eventual challenges and opportunities, as emerged during the fieldwork I spent in Pakistan.

In particular, the country case focuses on the relationships between the official sources of law in Pakistan (*shari'ah*, Constitution and Federal legislation, jurisprudence) and the informal ones (customary norms), highlighting the power of Tradition and Tribal customs, especially affecting women's status. The analysis is centered also on the recent legislative evolution and on the social reforms and the intellectual debate towards a modernity also brought in conformity with the very "spirit of Islam".

Islam *per se* cannot be considered the obstacle to modernization, in fact there are many factors affecting this process as patriarchal customary practices, poverty, lack of education and awareness, bureaucratic and judiciary inefficiencies, etc...

Nevertheless, an effective reformation process could be started from social reforms, especially in the field of education, even the religious one, in order to produce an "attitudinal modernization" and a change in people's mindset towards a culture of gender equity and respect.

Indice

Abstract	iii
Indice	v
Nota sulle trascrizioni	xi
Nota sulle abbreviazioni	xii
Indice delle figure e tabelle	xiii

Introduzione	1
---------------------	---

PARTE PRIMA

1. Il sistema Islam	10
1.1. La <i>sharī'ah</i>	11
1.1.1. Le fonti della giuridicità in ambito islamico	12
1.1.2 Interpretazione	21
a) Le due anime dell' Ijtihād	22
b) Taqlīd	25
1.2. La “modernizzazione” dell’Islam	30
1.2.1 Processi storici di evoluzione del diritto islamico	32
1.2.2. Metodi e criteri di riforma	36
a) Riforme dell’Islam	37
<i>L’espedito eclettico (takhayyur)</i>	37
<i>L’espedito della re-interpretazione (neo-ijtihād)</i>	38

b) Riforme nell’Islam	39
<i>L’espedito procedurale (takhsis al-qada’)</i>	40
<i>L’espedito dei procedimenti amministrativi</i>	40
<i>L’espedito delle decisioni giudiziali</i>	42
Appendice A - Ritratti dal subcontinente indiano	44
Shāh Walī-Allāh (1703-1762)	44
Sayyid Ahmad Khān (1817-1898)	45
Sayyid Mumtaz ‘Ali	50
Chirāgh ‘Alī (1844-1895)	47
Muhammad Iqbāl (1875-1938)	48
Al-Mawdūdī (1904 – 1979)	49
2. Diritto di famiglia e status della donna nell’Islam	50
2.1 Punti di rottura con l’epoca pre-islamica	52
2.2 La famiglia e la donna nel Corano	58
2.3 Evoluzione del diritto di famiglia islamico	73
2.3.1 L’istituto del matrimonio	74
2.3.2 Eguaglianza ed equità nel matrimonio	76
2.3.3 Il consenso degli sposi. Intervento del <i>walī</i> o piena capacità?	81
2.3.4 La natura del <i>mahr</i>	84
2.3.5 La poligamia	86
2.3.5 Il potere di correzione. Legittimità delle violenze domestiche?	89
2.3.6 I rapporti patrimoniali	91
2.3.7 Il divorzio o scioglimento del matrimonio	93

PARTE SECONDA

3. Il caso Pakistan	100
3.1 Analisi storica: modernità e tradizione nella storia pakistana	100
3.2. Analisi strutturale e istituzionale: il <i>legal pluralism</i>	107
3.2.1 La Costituzione e l'ordinamento giuridico	109
3.2.2 Il processo di islamizzazione della società	115
3.2.3. Cenni sul sistema giudiziario	119
3.3. L'evoluzione del diritto di famiglia tra <i>sharī'ah</i> , leggi statali e <i>'urf</i>	125
3.3.1 Le prime riforme nel subcontinente indiano	126
3.3.2 <i>Muslim Family Law Ordinance</i> , 1961	130
3.3.3 Il processo di islamizzazione: le <i>Hudood Ordinances</i> , 1979	135
3.3.4 Recenti evoluzioni normative	137
a) <i>Honour Killings (Criminal Law Amendment) Act</i> , 2004	137
b) <i>Protection of Women Act</i> , 2006	140
c) <i>Domestic Violence (Prevention and Protection) Bill</i> , 2009	144
d) <i>Sexual Harassment Act</i> , 2010	145
3.4. Prospettive di modernità	147
3.4.1 La Giurisprudenza. Percorsi	150
3.4.2 Il processo di evoluzione legislativa	154
3.4.3 Modernità e sociale	157
Appendice B– Focus sulle violenze contro le donne in Pakistan	162
Conclusioni	171

Appendice C – Le interviste	179
Intervista a On. Zubaida Jalal	179
Intervista a Qari Abdul Rashid	183
Intervista a Qazi Shahid Perves	193
Intervista a Shagufta Omar	198
Intervista a Fouzia Saeed	202
Intervista a Mahnaz Rahman	206
Intervista a Syed Samshuddin	210
Intervista a Justice Majida Razvi	212
Intervista a Ismat Mehdi	217
Appendice D – La legislazione esaminata	221
The Guardians and Wards Act, 1890	222
The Child Marriage Constraint Act, 1929	224
The Dissolution of Marriage Act, 1939	227
Muslim Family Laws Ordinance, 1961	229
The West Pakistan Pakistan Family Courts, 1964	233
The Constitution of the Islamic Republic of Pakistan, 1973	241
The Hudood Ordinances: The Offence of <i>Zinā</i> Ordinance, 1979	247
The Hudood Ordinances: The Offence of <i>Qazf</i> Ordinance, 1979	252
The Enforcement of <i>Sharī‘ah</i> Act, 1991	257
Honour Killings Act, 2005	262
Protection of Women (Criminal Laws Amendments) Act, 2006	265
Domestic Violence Bill	276
The Protection against Harassment of Women at the Workplace Act, 2010	284
Code of conduct	289

Amendment to the Pakistan Penal Code, Section 509	291
The 18 th Emendament, 2010	293
Bibliografia ragionata	306
Elementi di diritto islamico	306
Diritto di famiglia	310
Il caso Pakistan	316