

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

УДК 342.7 (573)

Г.Р. УСЕЙНОВА, М.Е. ТУРГУМБАЕВ

Казахский национальный университет имени аль-Фараби

К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ ПРЕСТУПЛЕНИЯ В МУСУЛЬМАНСКОМ УГОЛОВНОМ ПРАВЕ

Аннотация

Статья посвящена анализу категории преступления в мусульманском праве. Особое внимание уделено такому элементу состава преступления, как субъект. Особо подчеркивается, что в мусульманском праве отсутствует определение понятия субъекта преступления. Характерным для мусульманского уголовного права является такой факт, как сохранение до сегодняшнего дня неравного правового статуса мужчины и женщины как субъекта преступления и потерпевшего от преступления.

Ключевые слова: шариат, преступление, субъект преступления, вменяемость, дееспособность, состав преступления.

Keywords: Sharia, crime, subject of a crime, sanity, capacity, crime structure

Мусульманское право не создало строго законченной системы уголовного права. В нем, поскольку оно основано на принципах религии, смешиваются понятия уголовного преступления и греха. Таким образом, понятие преступления в мусульманском праве носит религиозный характер. Четкой границы между собственно религиозными проступками (грехами), с одной стороны, и преступлениями, с другой стороны, в мусульманском уголовном праве не было. Уголовные преступления, как и другие запретные, порицаемые и неодобряемые поступки, определяются шариатом как, нарушение «границ Аллаха» [1]. Своеобразное определение преступления объясняется многими востоковедами, в частности Уильямом Монтгомери Уоттом и Пьером Какиа, тем, что оно основано на шариате: «мусульманской концепции права, которая во многом отличается от каких-либо других» [2]. Шариат является орудием вторжения религии в широкие сферы повседневной жизни, быта верующих. Отмечая именно эту сторону ислама, советский исламовед И. Петрушевский пишет: «Влияние религии на общественную жизнь, даже на быт, в мусульманских странах было значительно сильнее, нежели в христианских странах или в странах Дальнего Востока, где государственное, уголовное и гражданское право не зависело от религии и церкви и где законы издавались светской властью» [3].

По мнению представителей большинства мусульманско-правовых школ, «установленные «божественным откровением» рамки достаточно гибки, чтобы позволять человеку во многих случаях самостоятельно выбирать вариант своего поведения, поэтому любой серьезный проступок рассматривается как наказуемое нарушение мусульманских запретов, смысл которых заключается в общей направленности ислама, в частности его правовых принципов и норм, на защиту пяти основных ценностей – религии, жизни, разума, продолжения потомства и собственности» [4]. Другим принципиально важным моментом является рассмотрение правонарушения как непослушания воле Аллаха. Поэтому, по мнению мусульманских ученых-юристов, «любое неправомерное в юридическом смысле поведение не просто представляет собой отклонение от предписаний мусульманского права, за которое следует соответствующая «земная» санкция, но в то же время выступает как религиозный грех, влекущий потустороннюю кару» [5].

Подобный подход накладывает отпечаток на всю уголовно-правовую мусульманскую концепцию, в которой широкое понимание правонарушения как серьезного греха сочетается с его узким определением в формально-юридическом значении. С этой точки зрения, согласно общепризнанному выводу ал-Маварди, крупнейшего представителя мусульманско-правовой теории правонарушения, "последнее состоит в совершении запрещенного и наказуемого Аллахом деяния"[6].

Ясно, что в данном определении речь идет как об отклонении от любых норм, регулирующих взаимоотношения людей, так и о нарушениях религиозных обязанностей, многие из которых приобрели правовой характер.

Как уже было отмечено ранее, в системе мусульманского права отсутствует самостоятельный раздел об уголовном праве, и уголовно-правовые нормы разбросаны среди других частей мусульманского права. Такое явление не случайно, причины его нужно искать в первую очередь в пережитках патриархально-родового строя, влияние которых было очень сильно в период первоначального ислама. Лишь в VIII веке хиджры мусульманские теологи-юристы, такие, как Ибн Теймийя, обратились к этому разделу правовой системы, не считая его самостоятельной дисциплиной: они ограничились лишь описательным изучением случаев правонарушений и соответствующих наказаний. Однако уже тогда мусульмане руководствовались такими принципами (индивидуализация наказания путем применения тазира – исправительного наказания), которые, как считает французский исламовед Р. Шарль, «европейскому законодательству стали известны лишь значительно позднее». По его же мнению «обстоятельства возникновения этого принципа мусульманского права наложили на него неизгладимый отпечаток: по мусульманскому уголовному праву, любое правонарушение является грехом»[6]. В связи с этим при выводах о последствиях правонарушения приходится учитывать не только правовой, но и религиозный аспект деяния.

По мнению Ливанцева К.Е. "в области уголовного права шариат отличался прежде всего слабо разработанной системой преступлений и наказаний. Отсутствует понятие состава преступления, не разработаны институты рецидива, соучастия. Так, например, укрыватели и попустители не считались соучастниками преступления. Отсутствовали смягчающие и отягчающие вину обстоятельства; сохранялась кровная месть" [7].

Соучастниками преступления считались те лица, которые фактически принимали участие в его совершение, подстрекали, руководили или содействовали его совершению. Лица, стремившиеся скрыть преступника или преступление после его совершения, соучастниками не признавались. Так, укрыватели краденого не являлись соучастниками в краже, даже если это было заранее обещанное укрывательство. Разумеется, данная норма представляет собой большой недостаток мусульманского уголовного права, поскольку укрывательство преступления или преступника, тем более заранее обещанное, может значительно затруднить его изобличение.

В исламской доктрине тяжесть совершенного преступления и, соответственно, вид наказания во многом ставится в зависимость от формы вины. Например, согласно саудовской религиозной традиции, в случае умышленного убийства потерпевшей стороне предлагается выбирать одно из трех: «воздаяние равным» (т.е. смертную казнь убийцы), прощение преступника или принятие «выкупа за кровь» [8, с. 21].

На наш взгляд, наиболее разработанным элементом состава преступления является субъект преступления.

Под субъектом преступления понимается лицо, совершившее преступное деяние. Отсутствие в деянии признаков субъекта преступления, установленных уголовным законодательством, свидетельствует об отсутствии состава преступления. Именно поэтому учеными-юристами многих стран категории субъекта преступления уделяется очень большое внимание.

Несколько иная ситуация имеет место быть в мусульманском уголовном праве. Это объясняется, прежде всего тем, что в уголовно-правовой доктрине большинства мусульманских государств вообще отсутствует понятие общего состава преступления. Однако, справедливости ради, необходимо отметить, что под влиянием европейского уголовного права в мусульманской юридической литературе стали использоваться такие понятия, как "элементы конкретного преступления" и "элементы, присущие всем преступлениям".

Так, по уголовному законодательству Объединенных Арабских Эмиратов общими элементами преступления являются: легальный, материальный и моральный.

Проанализировав уголовное законодательство ряда мусульманских государств, монографические исследования, мы пришли к выводу, что субъектом преступления в мусульманском праве может выступать физическое лицо, отвечающее двум основным критериям: возрастному и волевому.

Необходимо отметить, что мусульманское уголовное право (укубат) направлено на охрану и «защиту пяти основных ценностей ислама – религии, жизни, разума, собственности и продолжения потомства [9, с.5].

Мусульманское уголовное право включает в себя нормы шариата по преступлениям, наказаниям и процессуальные нормы, которые применяются при рассмотрении дел уголовного характера. Мусульманское уголовное право также охватывает процессуальный статус и уголовные дела.

Представляется недопустимым закрепление в мусульманском уголовном праве неравенства людей по какому-либо признаку или основанию, в частности, по признаку пола, вероисповедания и т.д. Ярчайшим примером этого может служить следующая норма. Так, в соответствии с мусульманским уголовным правом при посягательстве на жизнь человека возмещение за жизнь женщины равняется половине возмещения за жизнь мужчины. Однако, справедливости ради, необходимо отметить, что мусульманское уголовное право содержало значительное число прогрессивных норм и институтов. Так, субъектом уголовной ответственности могло быть только физическое лицо; животные, неодушевленные предметы, а так же умершие не могли быть субъектом уголовной ответственности.

Таким образом, можно сказать, что в основе мусульманской теории правонарушений лежат два принципиально важных положения:

1. Все поступки и даже мысли людей предопределены волей Аллаха.

Следовательно, любой серьезный проступок рассматривается как наказуемое нарушение мусульманских запретов, смысл которых заключается в общей направленности ислама, в частности его правовых принципов и норм, на защиту пяти основных ценностей — религии, жизни, разума, продолжения потомства и собственности .

2. Любое неправомерное в юридическом смысле поведение рассматривается, во-первых, как отклонение от предписаний мусульманского права, за которое предусмотрена так называемая «земная санкция»; во-вторых, как религиозный грех, влекущий небесную кару.

Основу понятия преступления по мусульманскому уголовному праву составляют два основных принципа: во-первых, считается, что все поступки и даже мысли людей так или иначе определяются волей Аллаха; во-вторых, под преступлением понимается непослушание воле Аллаха.

Таким образом, преступление в мусульманском праве – это нарушающее заповеди Корана, общественно-опасное деяние, виновно совершенное мусульманином или иноверцем, находящимся в пределах действия нариата, запрещенное Кораном и другими источниками мусульманского права под страхом наказания [10, с.6].

ЛИТЕРАТУРА

- 1 Коран / пер. и коммент. И.Ю. Крачковского. – М: Изд-во вост. лит., 1963. – 449 с.
- 2 Уот У.М. Какиа П. Мусульманская Испания. – М.: Изд-во вост. лит., 1976. – 265 с.
- 3 Петрушевский И.П. Ислам в Иране в VII-XV веках. – Л.: Изд-во Л. ун-та, 1966. – 254с.
- 4 Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право: вопросы теории и практики. – М.: Наука, 1986. – 192 с.
- 5 Лихачев В.А., Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское деликтное право и уголовное законодательство стран зарубежного Востока. Мусульманское право: структура и основные институты. - М.: ИГПАН, 1984. – 177 с.
- 6 Шарль Р. Мусульманское право. – М.: Изд-во иностр. Лит., 1959. – 341с.
- 7 Ливанцев К.Е. История средневекового государства и права. Мусульманское право - http://society.polbu.ru/livancev_gosprav/ch24_v.html
- 8 Сюкияйнен Л.Р. Шариат: религия, нравственность, право. //Государство и право. - 1996. - №7. - С. 15-21.
- 9 Халиль Хикмат Хусейн Система наказаний по мусульманскому уголовному праву. – автореферат дисс...канд. юр. наук. - Дагестан, 2008. –26 с.

10 Кангезов М.Р. Институты преступления и наказания в мусульманском праве – дисс...канд. юр. наук – Краснодар, 2010. – 149 с.

REFERENCES

- 1 Koran / per. i komment. I.Ju. Krachkovskogo. – M.: Izd-vo vost. lit., 1963. – 449 s.
- 2 Uot U.M. Kakia P. Musul'manskaja Ispanija. – M.: Izd-vo vost. lit., 1976. – 265 s.
- 3 Petrushevskij I.P. Islam v Irane v VII-XV vekah. – L.: Izd-vo L. un-ta, 1966. – 254s.
- 4 Sjukijajnen L.R. Musul'manskoe pravo: voprosy teorii i praktiki. – M.: Nauka, 1986. – 192 s.
- 5 Lihachev V.A., Sjukijajnen L.R. Musul'manskoe deliktное pravo i ugovolnoe zakonodatel'stvo stran zarubeznogo Vostoka. Musul'manskoe pravo: struktura i osnovnye instituty. - M.: IGPAN, 1984. – 177 s.
- 6 Sharl' R. Musul'manskoe pravo. – M.: Izd-vo inostr. Lit., 1959. – 341s.
- 7 Livancev K.E. Istorija srednevekovogo gosudarstva i prava. Musul'manskoe pravo - http://society.polbu.ru/livancev_gosprav/ch24_v.html
- 8 Sjukijajnen L.R. Shariat: religija, npravstvennost', pravo. //Gosudarstvo i pravo. - 1996. - №7. - S. 15-21.
- 9 Halil' Hikmat Husein Sistema nakazanij po musul'manskomu ugovolnomu pravu. – avtoreferat diss...kand. jur. nauk. - Dagestan, 2008. –26 s.
- 10 Kangezov M.R. Instituty prestuplenija i nakazanija v musul'manskom prave – diss...kand. jur. nauk – Krasnodar, 2010. – 149 s.

Summary

Article is devoted to the analysis of category of a crime in the Muslim right. The special attention is paid to such element of structure of a crime, as the subject. It is especially emphasized that in the Muslim right there is no definition of concept of the subject of a crime. For Muslim criminal law such fact, as preservation till today unequal legal status of the man and the woman as subject of a crime and victim from a crime is characteristic.

УСЕЙНОВА Г.Р.

ЗАВ. КАФЕДРОЙ ТЕОРИИ И ИСТОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА, КОНСТИТУЦИОННОГО И АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВА КАЗНУ ИМЕНИ АЛЬ-ФАРАБИ, Д.Ю.Н., ПРОФЕССОР

ТУРГУМБАЕВ М.Е.

ДОКТОРАНТ РИД КАЗНУ ИМЕНИ АЛЬ-ФАРАБИ

*Казахский национальный университет имени аль-Фараби
050040, Республика Казахстан, Алматы, пр.аль-Фараби, 71*