

*М.Е. ТУРГУМБАЕВ*

*докторант phd кафедры теории и истории государства и права, конституционного и административного права КазНУ имени аль-Фараби*

*КазНУ имени аль-Фараби, юридический факультет, г. Алматы,*

*Республика Казахстан*

## **СУЩНОСТЬ И СОДЕРЖАНИЕ МУСУЛЬМАНСКОЙ КОНЦЕПЦИИ ПРЕСТУПЛЕНИЯ И НАКАЗАНИЯ КАТЕГОРИИ ХАДД**

### **Аннотация**

Статья посвящена исследованию сущности и содержания институтов преступления и наказания категории хадд. Автором отмечается, что в основе мусульманской теории правонарушений лежат два принципиально важных положения. Первое из них гласит, что 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. Согласно второму положению, 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.

В статье подчеркивается, что в мусульманском праве существует немало классификаций правонарушений. Однако при всем разнообразии классификаций в большинстве случаев учитывались два основных критерия: во-первых, степень определенности наказания за тот или иной проступок; во-вторых, характер нарушенных интересов и прав.

Как известно, 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.

Институт наказания в мусульманском праве имеет ряд отличительных черт, следующих из коранических установлений: [1]

*Во-первых*, наказание рассматривается как последняя, крайняя земная мера, прилагаемая к грешнику. Ислам по сути закрывает все преступные пути, направляя жизнь человека исключительно по праведному пути. Тот же, кто нарушает эти заповеди, заслуживает, бесспорно, строгого наказания как нарушивший не столько мирские законы, сколько Божественные каноны.

*Во-вторых*, коранические наказания применяются как пример другим, поскольку многие из них исполняются публично.

*В-третьих*, наказание в мусульманском праве носит строго личный характер.

*В-четвертых*, наказание может быть применено лишь после совершения преступного деяния. По сути, эта черта наказания является отражением европейского принципа *nullum crimen sine lege*, который в исламской трактовке звучит как невозможность применения наказания в отсутствие ясного предписания Корана и закона о недопустимости тех или иных действий.

*В-пятых*, наказания, предписанные в Коране, через устрашение исправляют в конечном итоге. Смертная казнь, членовредительство, плети - все это должно заставить грешника раскаяться и избежать тем самым кары в загробной жизни. Более того, некоторые мусульманские правоведы считают, что наказание нацелено единственно на исправление и раскаяние грешника.

*В-шестых*, коранические наказания несут в себе также идею возмездия преступнику.

*В-седьмых*, наказание есть не право государства, а его обязанность, прямо следующая из религиозных догматов. В особенности это ярко видно в приложении к преступлениям категории худдуд, где Коран запрещает прощение виновного, налагая на судью обязанность применить наказание, ни на йоту не отступив от него.

Большинство мусульманских правоведов выделяет три вида наказаний: 1) «хадд» - наказание, назначаемое за совершение преступлений против Аллаха; 2) «кисас» - возмездие однородным действием и 3) «тазир» - наказание, род которого устанавливается судьей.

«Хадд» по мусульманскому словарю имеет значение «граница чего-либо». По шариату в Коране и в хадисах «хадд» имеет значение «Божье наказание за какое-либо преступление» [2, С. 256]. Вообще, хадд совершается для того, чтобы полностью исполнить приказания Аллаха.

Необходимо отметить, что в мусульманском праве существует немало классификаций правонарушений. Однако при всем разнообразии классификаций в большинстве случаев учитывались два основных критерия: во-первых, степень определенности наказания за тот или иной проступок; во-вторых, характер нарушенных интересов и прав.

Наибольшее распространение получила классификация, согласно которой все правонарушения подразделяются на три группы:

1) включает преступления, которые представляют наибольшую общественную опасность, посягают на «права Аллаха» (т. е. интересы всей мусульманской общины) и наказываются точно определенной санкцией - хадд.

2) объединяет преступления, которые также влекут фиксированное наказание (кисас, кавад или дица), но нарушают права отдельных лиц.

3) все иные правонарушения, которые наказываются не жестко установленной санкцией - тазир и могут затрагивать как “права Аллаха” (к ним относят нарушения всех религиозных обязанностей), так и частные интересы.

К первой группе преступлений относятся кража, прелюбодеяние, разбой, употребление спиртного, бунт, измена исламу. Рассмотрим более детально каждое из этих преступлений.

Так, за совершение кражи шариатом предусмотрена конкретная мера наказания: отсечение рук. Данная мера наказания за кражу не вызывает нареканий со стороны практически всех исследователей мусульманского уголовного права.

Мусульманско-правовая теория разработала строгие нормативные требования к объективной и субъективной сторонам кражи, которая только при определенных обстоятельствах может считаться преступлением категории хадд. Так, сторонники большинства толков полагают, что подобную суровую ответственность может нести только свободное лицо, достигшее совершеннолетия и находящееся в полном рассудке, а последователи шафиитской и ханбалитской школ допускали наказание рабов, несовершеннолетних и умалишенных отсечением руки.

Важно отметить, что кражей категории хадд считалось умышленное и тайное хищение, а открытое присвоение чужого имущества (грабеж) не наказывалось столь строго. Кроме того, по мнению большинства правоведов, относительно места нахождения похищенного имущества в момент кражи и права собственности на него не должно было быть шубха (“сомнения”). Это, прежде всего, означает, что для отсечения руки вору имущество должно быть тайно похищено с места его постоянного хранения, куда преступник не имеет свободного доступа.

Для наказания кражи отсечением руки само похищенное имущество должно отвечать ряду требований:

1) стоимость похищенного имущества не должна быть ниже определенного минимума, который, согласно выводам различных толков, устанавливался в сумме от 1/4 до 1 динара.

2) данное имущество должно быть “разрешено” для мусульман и продаваться на рынке.

Поэтому кража вина или свинины, запрещенных исламом к употреблению, не считалась преступлением хадд. Кроме того, ханифиты исключали отсечение руки за хищение скоропортящихся продуктов и рукописных экземпляров Корана (возможно потому, что преступник практически не мог реализовать их на рынке), а также так называемых разрешенных предметов - рыбы, выловленной в естественном водоеме, или дичи, подстреленной на охоте в диком лесу. В отличие от них шафииты не делали изъятия для последней категории вещей.

При наличии всех отмеченных условий преступник наказывался отсечением правой руки. За вторую кражу, по общему мнению, полагалось отрубить левую ногу (в зависимости от толка - по лодыжку или по колено). В случае совершения аналогичного преступления в третий раз шафииты требовали отрубить левую руку, а в четвертый - правую ногу. Однако, согласно выводам большинства толков, начиная с третьей кражи преступник наказывался по усмотрению судьи (тазир), которому рекомендовалось выбрать лишение свободы либо смертную казнь, если вор не исправляется. При участии в краже нескольких лиц все они несут одинаковую ответственность.

Под прелюбодеянием мусульманское право понимает внебрачные половые отношения, за которые следует наказание хадд.

Данное преступление отличается особой общественной опасностью, поскольку посягает на одну из основных охраняемых законом ценностей - продолжение рода, угрожая одновременно устоям морали и интересам семьи. За данный вид преступления предусматривались телесные наказания.

Мусульманские исследователи за редким исключением рассматривают разбой в качестве одного из наиболее серьезных преступлений, за которое мусульманское право предусматривает точную меру наказания.

Анализируя Коран, мусульманские правоведы установили, что ответственность за разбой может нести лишь совершеннолетний мужчина-мусульманин, находящийся в полном рассудке, причем только в том случае, если жертвой преступления явился мусульманин же, а захваченное имущество находится в его собственности или законном владении. Преступник и жертва не должны находиться в родственных отношениях.

Толкование нормы Корана относительно разбоя позволило правоведам установить меру наказания за это преступление в зависимости от его последствий. Так, по мнению шафиитов, если разбой сопровождается убийством и захватом имущества, то преступник наказывается смертной казнью и распятием: при убийстве без присвоения имущества - смертной казнью; при лишении путника имущества без убийства - четвертованием и при простом устрашении без убийства и овладения его имуществом - высылкой или лишением свободы по усмотрению правителя.

Резко отрицательное отношение ислама к употреблению спиртных напитков, как отмечают современные исследователи, объясняется тем, что такое действие посягает на интеллект, представляющий собой одну из защищаемых исламом ценностей и без которого немислима вера в Аллаха. Вместе с тем, порицая в ряде своих стихов употребление алкогольных напитков, Коран не предусматривает определенного наказания за этот грех. Поэтому среди мусульманских правоведов имеются расхождения во мнении относительно его включения в ту или иную категорию правонарушений. Большинство полагает, что употребление алкоголя является преступлением хадд, поскольку сунна фиксирует точную меру наказания за него.

Большинство исследователей считают, что точная мера наказания за употребление спиртного основана на преданиях Пророка, решениях его сподвижников и в дальнейшем получила единодушное одобрение крупнейших представителей основных толков

мусульманского права (иджма). Однако некоторые авторы отрицают единогласие последователей Пророка и всех правовых школ в вопросе наказания за это преступление и настаивают на его отнесении к разряду правонарушений тазир, за которые не установлена точная мера наказания.

В качестве доказательства совершения этого преступления учитывались свидетельские показания, признание виновного, а также внешние признаки опьянения. Причем определенное сунной наказание применялось только за сознательный грех. Если же опьянение явилось результатом случайного употребления спиртного по причине добровольного заблуждения или было вынужденным (например, спиртной напиток выпит в результате насилия, в лечебных целях или для утоления мучительной жажды ради сохранения жизни), то виновный освобождался от подобного наказания.

Мусульманская уголовно-правовая теория рассматривает смуту или бунт, представляющие собой выступления против правителя или попытку государственного переворота, в качестве одного из наиболее опасных преступлений, влекущих жестокое наказание. Среди мусульманских правоведов нет единства относительно места этого преступления в общей классификации правонарушений. Отдельные авторы полагают, что мусульманское право не знает однозначной и строго определенной ответственности за подобного рода деятельность, преследуемую по усмотрению властей, которые могут прибегнуть к различным мерам наказания бунтовщика, включая и смертную казнь.

Вероотступничество, язычество и богохульство представляют собой разновидности одного преступления - измены исламу, по поводу которого мусульманские ученые-юристы занимают несовпадающие позиции. Согласно наиболее распространенному взгляду, оно относится к правонарушениям, за которые мусульманским правом установлена строго определенная мера наказания (хадд) и которое влечет смертную казнь. Современные мусульманские исследователи обращают особое внимание на то, что измена исламу угрожает вере - главной ценности, охраняемой исламом, и поэтому является правонарушением, представляющим наибольшую общественную опасность. Они утверждают, что без сурового наказания за это преступление не может быть обеспечена независимость и свобода мусульман, которые, следуя дурному примеру отступников, могут оказаться в плену пагубных страстей и попасть под влияние материализма, отвращающего верующих от "духовных ценностей" и "проповедующего вседозволенность". Поэтому еще одна опасная сторона измены исламу, по их мнению, заключается в том, что этот грех лежит в основе всех иных нарушений предписаний ислама.

## ЛИТЕРАТУРА

1 Махарамов Я. А. Наказание по мусульманскому уголовному праву: Понятие, цели, виды: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. - М., 2009 - 22 с.

2 История государства и права зарубежных стран. - Часть 1. Учебник для вузов. Под ред. проф. Крашенинниковой Н.А и проф. Жидкова О. А.- М.- Издательство НОРМА, 1996.

