

CRIME AND PUNISHMENT IN MUSLIM CRIMINAL DOCTRINE

YURY AL.IVANOV

Law faculty, Voronezh State University, Russian Federation

Abstract in original language

Статья посвящена особенностям мусульманского уголовного права и тенденциям его развития (кодификации и исламизации). Вариативность в классификации преступлений и наказаний в мусульманском уголовном праве объясняется различными религиозно-правовыми школами. Рассматриваются критерии и принципы наказуемости за различные категории преступлений и основные виды санкций на примерах исламских государств.

Key words in original language

Мусульманское уголовное право, санкции, кодификация, исламизация, Коран, хадд, неотвратимость, выкуп

Abstract

The paper focuses on the peculiarities of Muslim criminal law which is developed in the course of two tendencies: codification and Islamization. The variability of the classification of crime and punishment in the Islamic Criminal jurisprudence is studied through access to various religious-legal schools. The criteria and principles of punishability, the main types of sanctions are described and illustrated from the Criminal law of the countries of the Islamic World.

Key words

Muslim criminal law, offence penalty, codification, Islamization, The Qur'an, Hadd, apostasy, compensation.

Уголовно-правовое воздействие на преступление осуществляется главным образом через систему наказаний. При этом наказание нуждается в постоянном совершенствовании в плане установления санкций за те или иные преступления.

Как убедительно свидетельствует судебная практика, слишком абстрактные диспозиции отдельных статей, большие разрывы между минимальными и максимальными границами санкций не способствуют выработке единого подхода к назначению наказания. Уголовно-правовые нормы нередко действуют слишком непродолжительное время, из-за конструктивных недостатков отменяются, изменяются или дополняются.

В этой связи представляет интерес анализ мусульманского уголовного права с точки зрения соответствия санкций совершаемым преступлениям.

Уголовное право исламских государств по существу является неотъемлемой частью мусульманской религии, возникшей в VII в. и распространившейся на Ближнем и Среднем Востоке, Северной Африке, а также в некоторых странах Юго-Восточной Азии. Мусульманское уголовное право по сути является неотъемлемой частью ислама и направлено на защиту основных его ценностей.

Современной тенденцией развития уголовного права мусульманских стран является, с одной стороны, его кодификации (Турция, Сенегал и др.), с другой, последовательная исламизация (Саудовская Аравия, Иран, Пакистан, Судан). Однако и в этих странах прослеживается тенденция к кодификации уголовного законодательства на принципах и нормах шариата, например, в 1981 г. принят УК Ирана, в 1983 г. - УК Судана [Кибальник А., с.26].

Нормы ислама (шариат) выступают в качестве главного источника права и правоприменительной практики. Поэтому выделить мусульманское уголовное право из правовой системы исламских государств невозможно и неправомерно, так как вся деятельность этих государств призвана отвечать и соответствовать духу и букве шариата.

Обязательность соответствия законодательства, в том числе и уголовного, нормам ислама закреплена в ряде мусульманских государств на конституционном уровне. Например, в Конституции Ирана 1980 г. провозглашено, что уголовные законы страны должны соответствовать принципам ислама, а при установлении ответственности за уголовные преступления следует применять нормы шариата (ст. 4, 156) [Правовые системы стран мира, с. 256].

Законы уголовно-правового характера также всегда должны соответствовать шариату. Так, в Саудовской Аравии действуют законы об ответственности за употребление спиртных напитков, об установлении выкупа за кровь; в Ливии — законы об ответственности за кражу и разбой, о наказании за прелюбодеяние, об ответственности за распитие спиртных напитков [Правовые системы стран мира, с. 383, 565].

Мусульманское уголовное право во многом сохраняет двойственный характер — одна его часть является составным элементом законодательства, а вторая продолжает действовать в виде правовой доктрины, разработанной наиболее авторитетными исламскими правоведами.

К источникам шариата и, следовательно, мусульманского уголовного права, традиционно относят Коран, Сунну, кияс, иджму и урф. Коран — главная священная книга мусульман, включающая проповеди, установления, молитвы, притчи, произнесенные Магометом и записанные его ближайшим окружением. Сунна является сборником рассказов (хадисов) сподвижников

Пророка о том, как он поступал в тех или иных случаях. Кияс — это толкование Корана и Сунны, даваемое высшим духовенством применительно к конкретному случаю и имеющее силу закона. Иджма представляет собой соглашение мусульманских правоведов о решении вопросов, не урегулированных Кораном или Сунной - такое соглашение может со временем изменяться. Урф — обычное право мусульманских народов, включающее в себя традиции и обычаи [Давид Р., с. 308—330].

Мусульманские исследователи выделяют две группы взаимосвязанных источников мусульманского уголовного права. Источники первой группы — Коран и Сунна называются первоисточниками. Ко второй группе источников принадлежат иджма и кияс (суждение, основанное на аналогии). Урф сохраняет свое значение в качестве источника только в некоторых мусульманских странах. Например, в Йемене и Судане к таким обычаям относится обычай кронной мести [Мухаммед М.С., с. 166-168].

Особенностью мусульманской правовой системы является то, что любое правонарушение (в т.ч. преступление) квалифицируются как грех. Поэтому в понимании преступления содержится не только правовой, но и религиозно-этический аспект, влекущий за собой не только «земную» санкцию, но и наказание Аллаха.

Мусульманские правоведы средневековья и современные исследователи разработали немало классификаций правонарушений. В основу большинства из них положены два основных критерия: степень определенности наказания за проступки и характер нарушения интересов и прав. Наибольшее распространение получила классификация, согласно по которой все правонарушения подразделяются на три категории: 1) хадд - отступничество от ислама, преступления против государства, прелюбодеяние, обвинение в неверности, клевета на целомудрие, распутство, воровство, пьянство, наказуемость которых определена в Коране и Сунне. К этой же категории относятся и некоторые преступления против государства. В частности, в Саудовской Аравии ими являются посягательство на главу государства, восстание, бунт, неповиновение властям, расцениваемые как подрыв мусульманского строя, за которые Коран и Сунна установили единственное наказание в виде смертной казни; 2) кисас - причинение ранения или увечья, за совершение которых положено «воздаяние равным», а также возможна выплата выкупа; 3) тазир - преступление, наказание за которое точно не установлено Кораном, Сунной или мнением муджахидов. Например, посягательства на права общины или личные интересы, не подпадающие под категории «хадд» и «кисас». Мусульманские юристы преступления этой категории делят на две группы: а) против религии, общественного порядка и морали; б) против интересов личности.

Преступность деяний, подпадающих под перечисленные категории, нередко прямо установлена в уголовном законодательстве исламских государств. Однако имеются ситуации, когда уголовный закон содержит только преступления категории тазир, а ответственность за преступления категории

хадд и кисас определяется в соответствии с нормами некодифицированного мусульманского права, например ст.1 УК Объединенных Арабских Эмиратов 1987 г. [Набиль Абдельрахман Аль-Ассуми, с. 5].

Нередко отечественные авторы говорят о том, что следствием религиозного понимания преступления является отсутствие в мусульманском уголовном праве аналогов многих юридических понятий, институтов и категорий, известных англосаксонскому и континентальному уголовному праву. Действительно, уголовно-правовой доктрине большинства мусульманских и в первую очередь — арабских стран неизвестно понятие общего состава преступления. Однако под влиянием европейского континентального, преимущественно французского уголовного права в исламской юридической литературе используются понятия «элементы преступления, составляющие каждое отдельное преступление», и «элементы, присущие всем без исключения преступлениям». Например, общими элементами преступления по уголовному праву Бахрейна и Объединенных Арабских Эмиратов являются легальный, материальный и моральный [Набиль Абдельрахман Аль-Ассуми, с. 6].

Система наказаний предусматриваемых шариатом в мусульманской правовой системе базируется на следующих принципах:

- принцип сакральности, т.е. согласно исламским источникам наказание воспринимается как очищение от греха и для человека, и для общества. В качестве примера можно привести следующее высказывание Пророка в ответ на просьбу о помиловании женщины, обвиненной в воровстве: «Очищение от греха будет для нее лучше» [Панова В.Ф., с.235].

Наказание рассматривается как мера, направленная и на конкретного человека, и на социум;

- неотвратимость и неизбежность наказания; согласно исламскому вероучению, наказание постигает человека и на земле, и в загробной жизни. Даже если наказание по каким-либо причинам отложено, оно все равно должно быть исполнено. Так, например, наказание беременной женщины откладывается до ее благополучного родоразрешения, но затем все равно приводится в исполнение;

- эквивалентность наказания; наказание должно четко соответствовать совершенному преступлению;

- справедливость наказания, согласно исламу, если существует хотя бы малейшее сомнение в правомерности применения хадда, он не должен применяться. Для того чтобы избежать судебных ошибок в шариате установлены жесткие требования к свидетелям и процедуре вынесения приговора. Согласно высказываниям сподвижников Пророка «ошибка в помиловании лучше, чем ошибка в наказании» [Хрестоматия по истории государства и права, с. 215].

В нормах шариата нет однозначного указания на возраст человека, к которому можно применить наказание, поэтому в уголовных законах исламских государств возраст субъекта нередко установлен относительно. Так, ст. 49 УК Судана 1983 г., говоря о минимальном возрасте уголовной ответственности, упоминает о «возрасте половой зрелости» [Правовые системы стран мира, с. 619]. С другой стороны, в ряде мусульманских стран минимальный предел возраста уголовной ответственности установлен на очень низком уровне, например в Иране уголовная ответственность наступает по достижении 6 лет.

В исламской доктрине тяжесть совершенного преступления и соответственно вид наказания во многом ставятся 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». Право выбора принадлежит родителям убитого, при отсутствии таковых — ближайшим родственникам. За неосторожное убийство виновный должен уплатить «выкуп за кровь» и нести религиозное покаяние [Дудоров Д.И., с.175].

Мусульманское уголовное право сохраняет неравный правовой статус мужчины и женщины как субъекта преступления и потерпевшего от преступления. Так, в соответствии со ст. 5 УК Ирана, если мужчина-мусульманин умышленно убил женщину-мусульманку, то его следует приговорить к возмездию (если отсутствует «выкуп за кровь»), но попечитель женщины обязан уплатить убийце половину «цены крови» до того, как казнить его по разрешению мусульманского суда. Если женщина-мусульманка умышленно убила мужчину-мусульманина, то она должна быть приговорена к возмездию, а попечитель не должен ничего платить за кровь. Если достигнут договор о «выкупе крови» (100 верблюдов либо 200 быков, либо 2000 баранов, либо их денежный эквивалент), то согласно традиции цена выкупа за жизнь женщины вдвое меньше, чем за жизнь мужчины [Дудоров Д.И., с.180].

Обычно в уголовном законодательстве стран мусульманской системы права нет ни определения наказания, ни его целей. Теоретики ислама выделяют следующие признаки наказания: законность, персональность и публичность. Говоря о целях, они чаще всего упоминают общее и частное предупреждение. При этом в случае совершения преступлений, затрагивающих интересы общества, преследуется цель общего предупреждения, а в остальных случаях — цель частного предупреждения. Таким образом, в исламской доктрине одним из самых спорных является понимание уголовного наказания и его целей в плане соответствия религиозным предписаниям.

В любом случае одной из основных идей, лежащих в основе уголовного наказания в мусульманских странах, является религиозная доктрина милосердия Аллаха. В Коране говорится: «Отплатой за зло пусть будет

соразмерное ему зло. Но кто простит и примирится, тому награда от Аллаха» [Хрестоматия по истории государства и права, с. 211]. Из этой посылки следует возможность широкого исполнения смертной казни, применения наказания по принципу талиона, а также «выкупа преступления» («дийи») посредством возмещения потерпевшему. Существует настоящая шкала размера выкупа, зависящая от вида преступления. Так, при нанесении телесных повреждений «изуродованию обоих рук или обеих ног дает повод к целому платежу крови, за один член — к половине, за один палец — к десятой части, за один сустав пальца — к тринадцатой, за один зуб — к двадцатой. Если последствием раны был паралич, то штраф будет — половина цены крови» [Дарест Р., с. 58].

Арабские ученые отмечают, что о системе наказаний можно говорить лишь применительно к преступлениям категории хадд и кисас, так как наказания за преступления категории тазир назначаются по усмотрению судей.

Предусмотренные шариатом наказания делятся на: а) основные (например, смертная казнь путем забрасывания камнями за прелюбодеяние или отсечение кисти руки за кражу); б) альтернативные, которые могут заменять основные (выкуп в случае убийства); в) дополнительные, которые должны быть исполнены после основного (например, ношение отсеченной руки на перевязи, чтобы все видели - вор наказан); г) сопутствующие, являющиеся следствием вынесения основного наказания (например, лишение лжесвидетеля права быть свидетелем до конца жизни или лишение отцеубийцы наследства) [Рамез Ахмед Элайди., с. 6].

Несмотря на имеющиеся различия в подходах определения конкретных наказаний за основные категории преступлений суннитских (ханифитское, маликитское, шафиитское, ханбалитское) и шиитских (джафаритское, исламистское, зейдитское) религиозно-правовых школ, их можно разделить на следующие виды: наказаний преступлений категорий 1) хадд - смертная казнь, избивание камнями, отсечение рук и ног, удары плетью, ссылка, конфискация имущества; 2) кисас - месть, смертная казнь, выкуп; 3) тазир - удары плетью, лишение права носить чалму, бритье бороды и головы, предупреждение кади (судьи) и другое.

В исламе существуют три основных вида преступлений, которые наказываются смертной казнью: преднамеренное убийство, супружеская неверность и хула на ислам, исходящая от вероотступника. В случае убийства наказание в виде смертной казни возможно в силу принципа «воздаяния равным», причем способ казни нередко соответствует способу лишения жизни потерпевшего. Забивание камнями до смерти — наказание, применяемое к виновным в прелюбодеянии, а в ряде исламских стран оно применяется к виновным в изнасиловании. Смертная казнь назначается бывшим мусульманам-вероотступникам, виновным в оскорблении Бога. Религиозная доктрина ислама исходит из того, что такой человек подрывает устой мусульманского общества, если он не раскается в отступничестве.

В государствах мусульманского уголовного права широко распространены наказания, связанные с причинением преступнику физических увечий и страданий. В первую очередь, наказание по принципу талиона, если нет прощения или выкупа назначается за причинение телесных повреждений. При этом наносимое в качестве наказания ответное телесное повреждение должно в точности соответствовать причиненному жертве. Если такое соответствие установить невозможно, то по усмотрению судьи возмещается разница в материальном исчислении.

Однако телесные наказания применяются и за совершение иных преступлений, не связанных с посягательством на телесную неприкосновенность. Например, наказанием за воровство чужой личной собственности служит отрубание кисти руки (в Коране написано: «Вору и воровке отсекайте их руки в воздаяние за то, что они приобрели, как устрашение от Аллаха») [Хрестоматия по истории государства и права, с. 210]. Для наказания кражи отсечением руки само похищенное имущество должно отвечать ряду требований, а его стоимость не должна быть ниже определенного минимума.

Бичеванию подвергаются виновные в ложном обвинении в прелюбодеянии. Коран устанавливает наказание за это преступление следующим образом: «А тех, которые бросают обвинение в целомудренных, а потом не приведут четырех свидетелей, — побейте их восьмьюдесятью ударами и не принимайте от них свидетельства никогда; это — распутники, кроме тех, которые потом отвратились и исправились» [Хрестоматия по истории государства и права, с. 214].

Нередко в уголовном законодательстве исламских государств пределы применения наказания четко не определены. Например, в ст. 64 (3) УК Судана установлено, что когда в любом из разделов кодекса встречается выражение «тюремное заключение» без указания конкретного срока, это означает тюремное заключение на любой период, который суд сочтет подходящим в данных условиях. Статья 64 (8) этого же закона устанавливает, что термин «наказание плетьюми», упомянутый в любой из статей кодекса без определения числа ударов, может означать любое число ударов от 25 до 100 [Правовые системы стран мира, с. 619].

Иногда наказуемость деяния напрямую зависит от вероисповедания виновного. Так, в ст. 318 УК Судана говорится, что шариатское наказание за прелюбодеяние (т.е. забивание камнями) не будет применяться к лицам, «божественная религия которых предполагает другое наказание за это преступление» [Кибальник А., с.28-29]. В этом случае преступник будет наказан в соответствии с законами собственной веры. Если же религия преступника не предусматривает наказания за это преступление, его нельзя присудить более чем к 8-10 ударам плетьюми и штрафу или к тюремному заключению сроком более чем на один год. Аналогично обстоит дело с таким преступлением категории «хадд», как распитие спиртных напитков.

Наказанию в виде бичевания обычно подвергаются только мусульмане, а немусульмане обычно платят штраф или отбывают тюремное заключение.

Мусульманское уголовное право, являясь одной из четырех основных уголовно-правовых систем современности, уникально в силу своего религиозного характера. Противоположные тенденции его развития (кодификация и исламизация) будут влиять на понимание преступности и наказуемости деяния не только в исламских государствах, но и в тех, где значителен элемент населения, исповедующего ислам, в том числе и в России.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что в мусульманском уголовном праве наказание более полно отражает степень общественной опасности содеянного, социальную ценность объекта посягательства, тяжесть последствий преступления, особенности поведения потерпевшего. В связи с этим повышается общепреventивная роль уголовного наказания.

Literature:

- Давид Р. Основные правовые системы современности / Р.Давид; пер. с фр. В.А. Туманов. - М.: Международные отношения, 1998. – 398 с. – ISBN 57133-0927-4.
- Дарест Р. Исследования по истории права. (Etudes d`histoire du droit) / Р. Дарест; пер. Чеботаревский Н.Н. – Санкт-Петербург: Изд. Л.Ф. Пантелеева, 1894. - 390 с.
- Дудоров Д.И. основы мусульманского права. Религиозно-правовые учения мусульманского Востока: Краткий энциклопедический словарь-справочник / Д.И. Дудоров. – Воронеж: Изд-во Воронеж. гос. ун-та, 2005. – 464 с. – ISBN 5-9273-0737– X.
- Кибальник А. Преступления и наказания в доктрине мусульманского уголовного права / А. Кибальник // Уголовное право: Научно-практический журнал / ЗАО «Бизнес-школа «Интел-сервис». - М., 2007. - № 1. - С.25 - 29. – ISBN 5-98363-001-6.
- Лихачев В.А. Уголовное право в освободившихся странах: Сравнительное исследование / В.А. Лихачев; Отв. ред. Ф.М. Решетников: АН СССР Ин-т государства и права. - М.: Наука, 1988. - 208 с.

- Набиль Абдельрахман Аль-Ассуми. Преступление и наказание по уголовному праву Бахрейна и Объединенных Арабских Эмиратов: Дис. канд. юрид. наук: 12.00.08: Москва, 2000. - 176 с. - РГБ ОД, 61:01-12/59-1.
- Панова В.Ф. Жизнь Мухаммеда / В.Ф. Панова, Ю.Б. Бахтин. - М.: Политиздат, 1990. - 495 с. – ISBN 5-25000-780-3.
- Правовые системы стран мира: Энциклопедический справочник / Ф.М. Решетников, Э. Батлер, В.В. Бойцова и др.; Отв. ред. А.Я. Сухарев. - М.: НОРМА-ИНФРА, 2000. - 832 с. – ISBN 5-89123-450-5.
- Рамез Ахмед Элайди. Наказание по уголовному праву арабских стран: Автореферат дис. на соиск. учен. степ. канд. юрид. наук: 12.00.08. - М.: Рос. ун-т дружбы народов, 2002. - 30 с.
- Хрестоматия по истории государства и права: История государства и права зарубежных стран. Т.1. Древний Восток. Античный мир. Средние века / Сост. Ю.А. Иванов [и др.] - Воронеж: Изд-во Воронеж. гос. ун-та, 1999. - 555 с. – ISBN 5-7455-1111-7.

Contact – email

ivanov@law.vsu.ru