


На правах рукописи

Халиль Хикмат Хусейн

**СИСТЕМА НАКАЗАНИЙ ПО МУСУЛЬМАНСКОМУ
УГОЛОВНОМУ ПРАВУ**

Специальность: 12.00.08 – уголовное право и криминология,
уголовно-исполнительное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук



Москва-2008

Работа выполнена на кафедре уголовного права и криминологии юридического факультета «Дагестанский государственный университет »

Научный руководитель: заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук, профессор
Астемиров Заинутдин Астемирович
«Дагестанский государственный университет »

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Боронбеков Солтан Бек
Академия права и управления федеральной службы исполнения наказания России
г Рязань

доктор юридических наук, профессор
Магомедов Асбег Ахмеднабиевич
Начальник кафедры расследования экономических преступлений «Академия экономической безопасности МВД России»

Ведущая организация: **Рязанский государственный университет имени Есенина С. А.**

Защита диссертации состоится «30» мая 2008 г в 14 00 часов на заседании диссертационного совета Д 212 203 24 при Российском университете дружбы народов по адресу 117198, г Москва, ул Миклухо-Маклая, д 6, аудитория 347

С диссертацией можно ознакомиться в Научной библиотеке ГОУ ВПО «Российского университета дружбы народов»

Автореферат разослан «28» апреля 2008 г

Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук



Н А Селезнева

Общая характеристика работы

Актуальность темы исследования. Одним из наиболее крупных явлений средневековой цивилизации на Востоке стало мусульманское право. Это правовая система, которая со временем приобрела мировое значение и стала одной из основных правовых систем мира.

Проблематика системы наказаний в теории мусульманского права на сегодняшний день далеко не разрешена. Она продолжает оставаться одной из важнейших предметов исследования не только в юридической, но и в социальной и других областях науки. Данная проблематика приобретает особую актуальность в связи с тем, что наказание считается наиболее эффективным уголовно-правовым средством борьбы с преступностью.

Наказание в соответствии с нормами мусульманского права направлено на защиту пяти основных ценностей ислама – религии, жизни, разума, собственности и продолжения потомства. Указанные ценности выступают в качестве основных объектов охраны мусульманского права.

В последние годы российские и зарубежные исследователи все чаще обращаются к изучению мусульманского права, в том числе и уголовного. Интерес к этой проблематике представляется вполне закономерным, если учесть глубокое влияние, которое оказало мусульманское право на историю государства и права целого ряда стран мира. В современных условиях при регулировании многих важных сфер общественных отношений традиционное мусульманское право вытеснено вновь принятым законодательством.

О значении проблематики системы наказаний свидетельствует еще один немаловажный показатель. По традиционному мусульманскому уголовному праву наиболее суровые наказания «худуд», «кисас и дийа» прямо установлены в Коране и Сунне. Тем не менее, возникает вопрос об эффективности установленных в мусульманском уголовном законе санкций, угрозы наказанием в предупреждении преступлений, в побуждении правосубъектных лиц к законопослушанию. Кроме того, насколько применяемые наказания эффективны с точки зрения достижения целей наказания – в исправлении и перевоспитании осужденного, в предупреждении совершения им новых преступлений и на этом примере совершения преступления иными лицами.

В настоящее время мусульманское деликтное право сохранило свои позиции универсально, в своем традиционном виде в Саудовской Аравии, Йемене, Судане и частично в Объединенных Арабских Эмиратах.

В действующих уголовных кодексах этих стран, например, Йемена и Судана зафиксированы такие виды уголовного наказания как (забивание камнями, отсечение определенных частей тела, возмездие, цена крови и др.). А в большинстве остальных арабских стран мусульманское уголовное право

ограничивалось включением отдельных его норм в уголовное законодательство, в частности установление уголовной ответственности за изготовление, хранение, продажу и употребление спиртных напитков, нарушение мусульманского поста, за азартные игры, за прелюбодеяние и другие деяния, хотя установленные меры наказания за эти преступления (лишение свободы и штраф) не соответствуют исходному мусульманскому праву

Наблюдается и отрицательное последствие самых распространенных видов наказания, связанных с лишением свободы, фигурирующих в приговорах судов арабских стран, что привело к поиску альтернатив подобным наказаниям

Важность и недостаточная разработанность этих проблем определили необходимость специального изучения особенностей мусульманского законодательства по исследуемому кругу вопросов, что и обусловило разработку обозначенной темы

Предметом диссертационного исследования являются нормы традиционного мусульманского права и современного уголовного законодательства ряда арабских стран и их отражение в уголовно-правовой теории в работах арабских и российских ученых

Объектом исследования являются закономерности становления и развития системы наказания по традиционному мусульманскому уголовному праву и официальному уголовному законодательству арабских стран

Цели и задачи исследования. Целью исследования является проведение сравнительно-правового анализа норм мусульманского шариатского уголовного права, норм официального уголовного законодательства отдельных арабских стран о системе наказания, выявление наиболее характерных тенденций развития мусульманского права в этой области и обозначение особенностей уголовного законодательства отдельных арабских стран

В рамках поставленной цели в диссертации ставятся следующие задачи

- показать общие и специфические черты норм традиционного мусульманского права о системе наказания,
- дать характеристику основных видов наказания, предусмотренных мусульманским правом,
- проанализировать факторы, оказывающие влияние на современное уголовное законодательство арабских стран в этой области,
- показать, насколько установленные в мусульманском законодательстве виды наказания соответствуют размерам и порядкам их применения в реализации принципов уголовного права,
- рассмотреть становление и развитие системы наказания в мусульманском государстве,
- раскрыть сущность системы наказания по мусульманскому уголовному праву на основе теснейшей связи юридических предписаний с мусульманской догматикой

Методологической основой диссертационного исследования являются общенаучные методы познания исторической, сравнительно-правовой, формально-логической, системно-структурной, а также другие частные научные методы исследования. В основу диссертационного исследования положен диалектический метод познания. Переосмыслены традиционно-доктринальные основы мусульманского права, изучены уголовные законодательства арабских стран. При подготовке диссертации автор опирался на исходные положения Корана, Сунны и законодательства некоторых арабских стран.

Научная новизна диссертационного исследования заключается, прежде всего, в том, что в нем на основе изучения и обобщения широкого круга источников и литературы, впервые исследуется проблема системы наказания по мусульманскому уголовному праву.

Работа представляет собой комплексное исследование проблемы системы наказания по мусульманскому праву. Использование сравнительного метода позволило выявить общие черты, характерные для традиционного мусульманского права и уголовного законодательства ряда арабских стран по вопросам системы наказания.

Степень научной разработанности темы диссертационного исследования.

При разработке основных понятий и категорий наказаний в мусульманском уголовном праве автор опирался на положения Корана и Сунны как общие основы изучаемой работы, а также уголовное законодательство арабских стран. Одновременно широко изучены и использованы комментарии авторитетных мусульманских правоведов, таких как Имам Малик Ибн Анас, Худжат аль-Ислам Мухаммад Аль-Газали, Аль-Имам Ахмад Ибн Аль-Хусейн, Абу Иса аль-Термези, Абу аль-Хасан Аль-Маварди, Аль-Хавез Ибн Хеджер Аль-Аскалани, Абдель Рахман Ибн Кудама, Камал ид-Дин Мухаммад Абдел Вахед, Аль-Джасас, Ан-Навави, а-Армели.

В современной мусульманской юридической литературе имеются исследования, в которых затрагиваются вопросы, связанные с системой наказаний по мусульманскому праву. В частности, этим вопросам посвящены монографии Абдел Кадера Оде, Абдел Карима Зедана, Мухаммада Абу Захра, Абдел Азиз Амир, Ахмад Фатхи Бахнаси, Абдел Азиза Шараф и-Дин, Джунди Абдел Малика Бека, Мухаммада Аль-Фаделя, Юсифа Гетана, Субхи Махмасани и многих других.

Изучением теории и практики мусульманского уголовного права в юридическом смысле занимались и российские исследователи мусульманского права С Боронбеков, Л Р Сюкиянен, Г М Керимов, М С Хайдарова, А В Жуковский, В А Пихочев, М Б Поитровский, М И Садагдар, Д Е Беляев, а также западные авторы Р Давид, Й Шахт и др. Тем не менее, проблематика теории и практики мусульманского уголовного права остается недостаточно разработанной в российском и западном правоведении. В указанной литерату-

ре, по существу, обойдены такие принципиальные вопросы, как особенности системы наказания по мусульманскому традиционному уголовному праву, а также изменения, которые претерпевает мусульманское уголовное право в результате включения его положений в современное уголовное законодательство арабских стран

Работы указанных и других юристов оказали несомненную помощь в построении структуры диссертации, последовательном анализе вопросов, в обосновании сделанных выводов и предложений по совершенствованию уголовного законодательства соответствующих стран

Основные положения, выносимые на защиту.

На основе проведенного изучения системы наказаний по мусульманскому уголовному праву на защиту выносятся следующие положения

1 В теории мусульманского уголовного права и трудах арабских авторов отсутствует определение понятия «система наказания»

По определению автора, система наказания – это многоуровневая и интегративная совокупность имеющих общие цели, взаимодействующих между собой видов наказаний и их групп, в которых каждый вид наказания занимает определенное место

В настоящее время очень немногие люди в состоянии осуществлять кассас в соответствии с нормами шариата, поскольку количество людей, обладающих соответствующими навыками, чрезвычайно мало, и по этой причине, в основном, приведение смертной казни в исполнение должно осуществляться представителем государства

3 Мусульманское право действует в тесном контакте с иными элементами исламской системы, особенно с религиозными правилами поведения и обычаями, которые в целом обеспечивают жесткий контроль над взаимоотношениями и связями людей в социальной среде

4 Воздействие норм традиционного мусульманского уголовного права на современные уголовные законодательства подавляющего большинства арабских стран является незначительным, уступая место правовым традициям западных государств, в особенности французскому праву

5 Нельзя, однако, не заметить, что возрождение и применение таких видов наказания, которые характерны для мусульманского традиционного уголовного права, в ряде арабских стран привели к сокращению числа наиболее распространенных преступлений, таких как преступления против собственности, преступления против здоровья населения и общественной нравственности

6 Система наказаний по действующим уголовным законодательствам арабских стран, испытывающих влияние западно-европейского права, обнаруживает два принципиально отличающихся друг от друга подхода к построению системы наказаний

а) система наказания, не связанная с классификацией преступлений (например, ст 37 УК Палестины включает 6 видов смертная казнь, тюремное за-

ключение, штраф выплата компенсаций залог с обязательством под гарантию не нарушать покойствие и хорошо себя вести, передача под контроль инспектора по поведению в соответствии с приказом),

б) в законодательстве большинства стран данной группы установлены три раздельные системы наказаний в зависимости от отнесения уголовного правонарушения к категории преступления, проступка или нарушения. За совершенные преступления применяются уголовные наказания (смертная казнь, пожизненные и временные каторжные работы, пожизненное и временное заключение), за проступки – исправительные (арест, штраф и освобождение под залог), а в случае нарушений – полицейские (краткосрочный арест до недели и штраф)

7 Помимо наказаний уголовные кодексы ряда арабских стран (Иордания, Сирия, Ливан, Марокко и Алжир) предусматривают возможность назначения мер безопасности, которые могут быть применены, как правило, судом вне зависимости от совершения или несорвершения преступления

8 Особое место в системе наказаний занимает смертная казнь – высшая мера наказания. Несмотря на то, что в некоторых кругах наблюдается тенденция к отмене смертной казни, уголовные законодательства всех арабских стран придерживаются ее применения и приведения в исполнение, ей придается особое превентивное значение

9 Соглашаясь с отрицательной оценкой влияния наиболее распространенных видов наказания, связанных с лишением свободы, на большинство осужденных, диссертант считает, что необходим поиск альтернатив тюремному заключению. В качестве предлагаемых альтернатив автор называет штраф, принудительные работы без лишения свободы, наказания плетью, компенсацию и условное осуждение

Теоретическое и практическое значение исследования заключается в том, что в нем содержатся концептуальные разработки, характеризующие понятие системы наказания, ее классификация и виды по мусульманскому традиционному праву и современному уголовному законодательству арабских стран. Положения диссертации устраняют существующий в науке мусульманского уголовного права пробел по проблематике понятия и содержания системы наказаний, что позволяет использовать их в научных исследованиях, касающихся мусульманского уголовного права, в учебном процессе при изучении курса мусульманского и уголовного права арабских стран, кроме того, они могут служить основой при разработке спецкурсов

Полученные результаты, а также выводы и предложения, содержащиеся в диссертации, могут быть учтены при реформировании действующего уголовного законодательства

Апробация работы. Основные теоретические выводы были обсуждены на кафедре уголовного права и криминологии юридического факультета Дагестанского государственного университета. Они нашли отражение в 7 опубликованных работах.

ванных и депонированных научных статьях, в том числе в издании, рекомендованном ВАК РФ

Структура диссертации определена с учетом характера и специфики исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, заключения, списка использованной литературы

Основное содержание работы

Во введении обосновывается выбор темы, ее актуальность и теоретическая разработанность, определяются цели и задачи исследования, научная новизна, отмечается практическая значимость полученных результатов, формулируются основные положения, выносимые на защиту, а также приводятся сведения об апробации полученных результатов диссертационного исследования

Первая глава – «Понятие и общие основы системы наказания по мусульманскому уголовному праву» – состоит из двух параграфов. В первом параграфе анализируется понятие системы наказания по традиционному мусульманскому уголовному праву

В традиционном мусульманском уголовном праве наказание является центральным институтом уголовного права, наиболее эффективным уголовно-правовым средством борьбы с преступностью и защиты основных ценностей ислама (религия, жизнь, разум, продолжение потомства и собственность), без которых существование человека или вообще человечества немыслимо. И не случайно мусульманские правоведы утверждают, что шариат и основанные на нем остальные источники мусульманского права содержат основополагающие нормы (правила) и принципы, направленные, главным образом, на защиту этих ценностей. Следует отметить, что система наказания, зафиксированная в источниках мусульманского права, далеко опередила другие законодательства в отражении основных принципов уголовного права, в первую очередь принципов законности наказания, равенства перед законом, справедливости и гуманизма

Исследуя проблему системы наказания, автор диссертации не ограничивается освещением ее с точки зрения одного источника, например, шариата, или источников одного толка, или законодательства отдельной страны. В работе прослеживается теоретическая исследованность вопросов системы наказания всего мусульманского права, включая действующие уголовные кодексы отдельных арабских стран, различные доктрины, толки (школы) и мнения видных ученых (алимов) и правоведов

Автором диссертации была сформулирована своя дефиниция, определена система наказания как совокупность всех видов наказаний, предусмотренных в уголовном законе той или иной страны в группированном порядке по определенным критериям

При разработке системы наказаний мусульманские правоведы и ученые исходили из общих уголовно-правовых начал во-первых, по размеру – наказание должно предупреждать совершение преступления, по существу –общее предупреждение осуществляется уже с момента опубликования закона, в данном случае предписаний Корана и Сунны, а при совершении преступления размер наказания должен быть достаточен для исправления и предупреждения совершения новых преступлений самим осужденным и другими лицами

Во-вторых, установление предела уголовного наказания зависит от того, насколько оно отвечает интересам мусульманского общества Чем выше степень общественной опасности преступления и лица, его совершившего, тем выше предупредительный потенциал и уровень исправительно-воспитательных элементов в уголовном наказании

В-третьих, если защита общества от преступника и последствия совершенного им преступного деяния требуют его уничтожения, тогда необходимо применить к нему самое суровое наказание – смертную казнь Придя к такому выводу, суд должен быть убежден в том, что преступника невозможно исправить и перевоспитать

В-четвертых в мусульманском праве является законным наказанием любое средство уголовно-правовой борьбы с преступностью, отвечающее общественным интересам и самозащите общества против нарушения условий его существования

Традиционное мусульманское право признает три категории правонарушений, каждой из них соответствуют особые виды наказаний По шариату наказания обозначают как земные (назначаемые шариатским судом), так и загробные (назначаемые Аллахом в потустороннем мире) Земные представляют собой весьма сложную систему В нее входят три отдельные группы наказаний в зависимости от отнесения уголовного правонарушения к категории «худуд», «кисас и дийа» и «газир»

Большинство современных исследователей мусульманского уголовного права понимают под «худуд» ответственность за деяния, которые, во-первых, посягают на интересы всей мусульманской общины (права Аллаха) К данной группе правонарушений относятся прелюбодейание, употребление спиртного, кража, разбой, вероотступничество, незаконное обвинение в прелюбодейании и бунт Во-вторых, влекут наказания, однозначно определенные Кораном и Сунной

Система «кисас и дийа» в переводе на русский язык «кисас» означает «возмездие», а «дийа» – «цена крови», т е наказание «равно» по тяжести совершенному противоправному деянию Данный принцип получил закрепление в Коране, который, в частности, предусматривает следующее «Если вы (хотите) наказать (кого-то за обиду), наказывайте в равной степени тем, чем (прежде) наказали (они) вас »

«кисас и дийа» по традиционному мусульманскому праву и по уголовно-му законодательству отдельных арабских стран применяются в качестве наказания за преступления против жизни и здоровья человека

За все остальные правонарушения шариат установил систему «тазир», которая представляет собой комплекс наказаний, не определенных ни Кораном, ни Сунной, начиная с простых наказаний (порицание), кончая самыми жестокими (смертная казнь) Шариат в таком случае оставляет за судьей право выбрать из этого комплекса одно или более наказание в соответствии с совершенным правонарушением и учетом личности преступника

По мнению автора, предоставление судье широких законных полномочий при назначении наказания категории «тазир» бесспорно облегчает ему возможность наказать преступника тем наказанием, которое способно предупредить совершение нового преступления и исправить виновное лицо

Во втором параграфе – «Общие основы системы наказания в мусульманском уголовном праве» – сообщается, что для традиционного мусульманского уголовного права главной характерной чертой является его органическая связь с религией Шариат выступает в качестве всеобщей универсальной системы регулирования отношений людей в обществе В отличие от других систем, которые являются результатом деятельности человека, государственных органов, система наказания по мусульманскому праву – это результат божественного откровения, оно даровано людям Аллахом через его Пророка Мухаммада Поэтому мусульманские правоведы считают, что мусульманское право в целом – божественное право по своим источникам и основным нормам Оно черпает свою силу не в государственной власти, а в воле Аллаха

В составе мусульманского уголовного права можно выделить две группы взаимосвязанных норм, первую из которых составляют юридические предписания Корана и Сунны, а вторую – нормы, сформулированные мусульманско-правовой доктриной, на основе рациональных источников, прежде всего единогласного мнения (Иджма) наиболее авторитетных правоведов, сподвижников Пророка по обсуждаемому вопросу – и умозаключения по аналогии (Кияс)

В диссертации особое внимание уделяется основной роли Корана в становлении системы наказания Коран – «священная основа» мусульманского вероучения, в нем среди норм, определяющих преступность и наказуемость деяния, преобладают общие положения, имеющие характер отвлеченных религиозно-моральных ориентиров и открывающие простор для толкования и конкретизации правовых доктрин

Выступавший долгое время в качестве конституции мусульманского государства, Коран, в отличие от любой конституции, рассматривается как вечный и неизменяемый документ Он содержит немного аятов (стихов) юридического характера, но поскольку религиозные и нравственные предписания ислама теснейшим образом связаны с правом, остальные аяты тоже могут быть использованы в качестве основы, из которой извлекаются нормы права Исключи-

тельно важную роль в становлении системы наказания сыграла деятельность Пророка Мухаммада (Сунна). Сунна состоит из описания поступков Мухаммада, его высказываний и невысказанных одобрений. Объясняя Коран и дополняя его, Сунна является второстепенной основой мусульманского уголовного права. Сунна представляет собой сборник хадисов (предания Пророка Мухаммада) и является источником массы практических указаний, которыми руководствовались судьи в течение многих веков.

Преобладающая часть нормативных предписаний Сунны имеет казуальное происхождение. По сравнению с Кораном Сунна содержит значительно большее количество конкретных уголовно-правовых норм, что объясняется самим назначением Сунны – показать, как в деятельности и жизни Пророка Мухаммада реализовались нравственно-религиозные предписания Корана. Иначе говоря, Сунна представляет своего рода теоретико-практический комментарий к Корану.

После смерти Пророка Мухаммада в 632 г. наступил этап первых четырех «праведных» Халифов (Абу Бакра, Омара, Османа и Али). Их деятельность сыграла значительную роль в становлении системы наказания. При молчании Корана и Сунны они формировали новые правила поведения на основе расширительного толкования Корана и Сунны. Причем в начале для применения какого-либо вида наказания, не установленного Кораном и Сунной, требовалось единогласное мнение сподвижников после консультации с крупнейшими правоведами. Вместе с положениями Корана и Сунны эти правила стали нормативной основой для применения новых видов наказания мусульманскими судьями *кади*.

С изменением общественных отношений в мусульманском государстве все отчетливее ощущалась недостаточность конкретных предписаний Корана, Сунны, а также нормативных решений сподвижников Пророка. Поэтому мусульманские праведы – основатели первых школ (махзабов) и их последователи постепенно взяли на себя задачу ликвидировать пробелы и приспособить положения указанных основ мусульманского уголовного права. Таким образом, мусульманская правовая доктрина начала складываться. Первым шагом на пути ее возникновения явился *атрай*, или *алиджтахид* – относительно свободное усмотрение, которое применялось либо при толковании отвлеченных и недостаточно ясных предписаний Корана, Сунны, либо в случае их молчания.

Виды наказания, установленные Кораном и Сунной и даже получившие единогласное мнение сподвижников Пророка в определенной мере, не подлежат изменениям и даже в отдельных случаях толкованиям. Кроме того, каждый из муджтахидов при изложении своего мнения должен ссылаться либо на аят Корана, либо на Хадисы (предания) Пророка и, в крайнем случае, на единогласное мнение сподвижников.

Такой процесс применения норм мусульманского уголовного права называется *таклид* (букв. «подражание», «традиции»). Важно при этом иметь в ви-

ду, что с наступлением «традиции» решения муджтахидов, которые ранее выносились по конкретным делам и в восстановлении конкретных видов наказания, приобрели характер своего рода судебных прецедентов, стали правовыми нормами, и такие виды уголовных наказаний могут быть назначены судом за совершение преступления

Несмотря на возникновение и укрепление различных мазхабов (школ), Коран, Сунна и иджма, естественно, продолжают оставаться основами мусульманского уголовного права и его основного института наказания

Вторая глава – «Классификация наказаний по мусульманскому уголовному праву, их виды» – состоит из четырех параграфов **В первом параграфе – «Понятие и основные критерии классификации наказаний по традиционному мусульманскому праву»** – отмечается, что в теории мусульманского уголовного права под классификацией наказаний понимается объединение их по определенным категориям с учетом характера и объема правоограничений, функциональной роли в выполнении тех или иных задач

Научно обоснованная классификация уголовных наказаний по традиционному мусульманскому уголовному праву теоретически и практически актуальна, по крайней мере, в правовом и психологическом аспектах. В правовом (юридическом) аспекте теоретическая и практическая значимость классификации уголовных наказаний выражается в том, что она служит вспомогательным средством при формировании ряда инструментов мусульманского уголовного права (в частности, самого наказания, освобождения от уголовной ответственности и т.д.)

Практическая актуальность классификации наказания в правовом аспекте состоит в том, что она открывает перед судьей широкие возможности для строго дифференцированного, индивидуального подхода к назначению уголовных наказаний (особенно категории «тазир») различным категориям преступников с учетом общественной опасности совершенных ими преступлений. Тем самым, судебный орган, применяя наказание, практически проводит в жизнь те принципы, на основе которых построена система наказания по традиционному мусульманскому праву. В психологическом аспекте теоретическая и практическая актуальность классификации уголовных наказаний заключается в том, что она дает возможность четко организовать исполнение наказания, правильно осуществлять воспитательное воздействие на осужденных, сочетая при этом убеждение и принуждение.

В диссертации приводится классификация наказания по различным категориям. При этом авторитетные мусульманские правоведы средневековья и современные исследователи мусульманского права разработали классификацию уголовных наказаний, анализ которых помог лучше понять особенности мусульманского уголовного права в целом и, в частности, системы наказаний.

Представителями мусульманской уголовно-правовой науки предложено немало различных классификаций наказаний. В зависимости от защищаемых

интересов и ценностей ислама правоведы считают, что все наказания, входящие в систему, можно разделить на пять разрядов 1) защищающие религию, 2) жизнь и здоровье, 3) собственность, 4) разум, 5) продолжение потомства

Наибольшее распространение получила классификация в зависимости от степени определенности наказания, согласно которой все наказания по традиционному мусульманскому уголовному праву подразделяются на две группы. Первая из них включает точно определенные Кораном и Сунной санкции за посягательство как на «права Аллаха» (те интересы всей мусульманской общины) – «худуд» и «каффара», так и на права отдельных лиц – «кисас и дийа». Вторую группу составляют все наказания, точно не установленные Кораном и Сунной, а применяемые по усмотрению судьи – «тазир». Подобную классификацию провел авторитетный мусульманский правовед Ибн Аль-Кайем, но в основу данной классификации кладется другой критерий – в зависимости от действия норм шариата во времени и пространстве. По мнению ученого, виды наказания, установленные Кораном и Сунной, являются вечными и неизменными, т.е. их можно применять в любое время, повсеместно и ко всем гражданам мусульманского государства (мусульманину и немусульманину). Кроме того, суд не имеет права смягчать, отягчать или же заменять их, а что касается наказаний, применяемых по усмотрению судьи, то, по мнению Ибн Аль-Кайема, они подлежат изменениям в зависимости от времени и пространства со ссылкой на необходимость и интересы мусульманской общины.

В мусульманской правовой литературе встречаются попытки классифицировать уголовные наказания несколько по-иному. В зависимости от порядка их применения все наказания делятся на четыре группы:

1) основные наказания – это установленные шариатом наказания, которые могут назначаться только как самостоятельные и не могут назначаться в дополнение к другим наказаниям. Согласно нормам шариата в качестве основных наказаний применяются телесные наказания в виде нанесения точно установленного законом количества ударов плетью, отсечение определенных частей тела, наказание по талиону, смертная казнь и др. ,

2) заменяющие наказания - данная группа является основным, но применяется в качестве заменяющего в случае препятствий назначению основного наказания, (например, «дийа» является основным наказанием за неумышленное убийство, но применяется в качестве заменяющего, если по какой-либо из оговоренных причин невозможно использовать возмездие). В соответствии с мусульманским законом они являются более мягкими.

3) аксессуарные наказания – это виды наказания, которые являются автоматическим последствием некоторых основных наказаний, даже в тех случаях, когда в приговоре суда о них не говорится. Так, убийца автоматически лишается права на наследство, если он является наследником убитого,

4) дополнительные наказания – это наказания, которые могут назначаться в качестве дополнительных к основным наказаниям. В отличие от аксессуарных, необходимо точно указать на них в приговоре суда.

В этом параграфе диссертант выдвигает свою версию классификации наказаний по мусульманскому уголовному праву в зависимости от степени воздействия наказания на личность, согласно которой виды наказаний можно разделить на

1) наказания, оказывающие физическое воздействие на преступника (все виды, затрагивающие жизнь, здоровье и передвижение осужденного),

2) наказания, оказывающие психологическое воздействие на личность преступника. В данную группу включаются наказания, связанные с лишением гражданских прав, ограничением имущественных интересов осужденного, и наказания, затрагивающие его честь,

3) наказания, оказывающие догматическое воздействие на личность преступника. По существу, виды наказания данной группы связаны с выполнением религиозных обязанностей – то, что позволяет нам именовать их «поклонительными наказаниями».

Второй параграф – «Наказания категории Худуд» – посвящен изучению системы «худуд» в мусульманском уголовном праве и видов наказания, применяющихся в качестве «худуд».

В традиционном мусульманском уголовном праве принято считать, что наказание категории «худуд» – это система абсолютно определенных видов наказаний по мусульманскому праву, применяемых по божественному праву. Другими словами, «худуд» – это точно определенные Кораном и Сунной санкции за нарушение «Права Аллаха».

В качестве основных видов наказаний данной категории выступают а) смертная казнь, б) отсечение частей тела, в) телесные наказания плетью, г) распятие, а в качестве дополнительных наказаний данной категории применяются а) конфискация имущества, б) возмещение ущерба, в) высылка. Кроме того, в отдельных случаях в мусульманском уголовном праве к осужденному в качестве аксессуарных наказаний «худуд» применяются а) лишение права на свидетельствование, б) лишение права на наследство.

В мусульманском уголовном праве смертная казнь как вид наказания категории «худуд» предусматривается в небольшом количестве предписаний Корана и Сунны. Мусульманские ученые-юристы единодушны в том, какие конкретно имеются правонарушения «худуд», за которые предусматривается смертная казнь (прелюбодеяние, бунт и разбой, сопровождающий убийства). Однако способ исполнения смертной казни зависит от совершенного преступного деяния. Исполнение смертной казни забиванием камнями в мусульманском традиционном праве касалось лишь лиц, состоящих в браке и уличенных в факте прелюбодеяния. На наш взгляд, аргумент исполнения смертной казни именно этим способом заключается в том, чтобы как можно дольше оттянуть

наступление смерти чтобы виновный смог использовать представленное ему шариатом право отказаться от собственного признания даже во время исполнения наказания, в результате чего он будет освобожден от смертной казни и к нему будет применено более мягкое наказание «тазир»

В традиционном мусульманском уголовном праве не установлен определенный способ исполнения смертной казни за совершение других преступлений Однако правитель должен соблюдать принцип скорейшего исполнения наказаний с минимальным мучением осужденного

Также к традиционному для мусульманского уголовного права виду наказания относится телесное наказание Согласно нормам Корана и Сунны, это наказание состоит в нанесении определенного количества ударов плетью в зависимости от совершенного преступления Это наказание имеет исправительно-воспитательный характер К данному виду наказания привлекается лицо, обвиняемое в употреблении спиртного, лицо, не состоящее в браке и уличенное в факте прелюбодеяния, и лицо, обвиняемое в недоказанном (ложном) обвинении кого-либо в прелюбодеянии

Мусульманские правоведы единодушны в отнесении наказания в виде отсечения частей тела к категории наказания «худуд», поскольку оно установлено Кораном в строго определенной мере «И вору, и воровке отсекайте их руки», и в другом аяте сказано «или у них будут отрублены накрест руки и ноги» (речь идет о разбойниках) Мусульманские юристы, оправдывая справедливость данного наказания, аргументируют это тем, что именно кража и разбой влекут за собой материальный и моральный ущерб не только потерпевшему, но и всему обществу, нарушая его безопасность

К дополнительным видам наказания категории «худуд» относится высылка, она состоит в принудительном изгнании осужденного с постоянного места жительства По шариату высылка имеет две разновидности

1) высылка на определенный срок (один год) на расстояние 81 км в пределах мусульманского государства Обязательным условием назначения этого наказания является совершение прелюбодеяния лицом, не состоящим в браке,

2) высылка на неопределенный срок, пока осужденный не раскается, за пределы мусульманского государства Этот вид наказания предусматривается, как правило, за совершение преступления – разбоя с целью устрашения людей В таком случае высылка применяется в качестве основного наказания

Среди дополнительных наказаний категории «худуд», предусмотренных шариатом, является конфискация имущества Содержание этого вида наказания заключается в принудительном безвозмездном изъятии в собственность мусульманской государственной казны всего или части имущества осужденного Измена Исламу является единственным преступлением, за которое установлено наказание в виде конфискации

К аксессуарным видам наказания категории «хууд» относится лишение права на наследство. Содержание данного вида наказания заключается в запрещении осужденному присвоения имущества мусульманина путем наследования. Этот вид наказания установлен в мусульманском уголовном праве за достаточно тяжкое преступление – «измена Исламу».

В качестве аксессуарных наказаний система «хууд» предусматривает еще один вид наказания – «лишение права на свидетельствование». Он заключается в том, что лицо, обвиняемое в совершении недоказанного обвинения в прелюбодеянии, в последующем не может выступать свидетелем, как в уголовном, так и гражданском суде, а также при совершении гражданско-правовых сделок.

Третий параграф – «Наказание категории кисас и дийа». В этом параграфе рассматриваются понятие, виды и особенности наказания категории «кисас и дийа».

Мусульманское уголовное право признает «кисас и дийа» как категорией правонарушения, так и категорией наказания. Наказуемыми «кисас и дийа» деяниями являются все насильственные действия против лиц: убийства и ранения в самом широком смысле.

Мусульманские правоведы различают пять видов наказания данной категории: 1) «кисас» (возмездие), 2) «дийа» (цена крови), 3) исправительные наказания, 4) «каффара» (искупление), 5) лишение прав на наследство и завещание.

Под «кисас» в шариате понимается наказание виновного в совершении преступления способом, идентичным способу совершения преступления. Данный принцип получил закрепление в Коране: «Если кто покусился на вас, то и вы покуситесь на него, подобно тому, как он покусился на вас».

По своему содержанию «кисас», как вид наказания, имеет две разновидности: а) смертная казнь, б) нанесение телесных повреждений. Основанием для применения «кисас» в виде смертной казни и нанесения телесных повреждений является аят Корана: «О те, которые уверовали, вам предписан кисас за убитых свободный – за свободного, раб – за раба, женщина – за женщину». «И мы предписали им в нем: душа – за душу, глаз – за глаз, нос – за нос, ухо – за ухо, зуб – за зуб, а за раны – возмездие. А кто простил (за свои раны) и (возмездие за них), тому послужит это искуплением (грехом)». Следует отметить, что «кисас» в различных его видах применяется только в качестве основного наказания, и обязательными условиями его назначения являются: а) совершение преступного деяния умышленно, б) потерпевший или убитый должен быть лишен охраны шариата. В связи с этим лицо может быть лишено охраны шариата при наличии одного из следующих условий: 1) если оно является жителем дар ал-харб (враждебного государства), 2) совершило прелюбодеяние, находясь в законном браке, 3) отошло от ислама, 4) является разбойником, 5) бунтовщиком, в) лицо, совершившее преступление, должно соответствовать следующим условиям: быть совершеннолетним, вменяемым, не являться предком убитого.

Среди мусульманских правоведов нет единства в вопросе о способах исполнения «кисас» в виде смертной казни. Одни считают, что «кисас» должен осуществляться путем отрубания головы мечом, другие полагают, что «кисас» может осуществляться тем способом, которым было совершено убийство, а третьи считают, что можно использовать тот способ, который принесет меньше мучений осужденному.

Далее в диссертации излагается целый ряд причин, при наличии которых «кисас» не может быть назначен. Однако мусульманские ученые-юристы не единодушны в том, какие конкретно причины препятствуют применению «кисас». Большинство исследователей полагают, что к ним относятся следующие: 1) если убийца является предком убитого, 2) неравенство между убийцей и убитым по двум показателям – свободе и религии, 3) если наследники убитого не найдены, 4) прощение наследниками убитого, 5) мировое соглашение сторон, 6) наследование права на «кисас» убийцей либо тем лицом, которое в силу родственных отношений не имеет права применять «кисас», 7) отсутствие объекта «кисас» (жизнь убийцы или часть тела осужденного, подобная части тела потерпевшего, которой было нанесено повреждение).

Далее в этом же параграфе рассматриваются другие виды наказания категории «кисас и дийа». Так, суть «дийа» заключается в выдаче виновным в совершении убийства или телесных повреждений определенного размера имущества или суммы денег наследникам убитого или потерпевшему. По своему содержанию «дийа» включает следующие основные элементы: 1) принудительное изъятие определенного размера имущества виновного в совершении убийства и причинении телесных повреждений другому лицу, 2) «дийа» носит имущественный или денежный характер.

В зависимости от формы вины «дийа» применяется как в качестве основного, так и заменяющего наказания. Она применяется в качестве основного, если убийство или повреждения были совершены неумышленно, а если по какой-либо из оговоренных причин невозможно использовать «кисас», то применяется «дийа» в качестве заменяющего вида наказания.

Полная «дийа» состоит из 100 верблюдов или их денежного эквивалента (1 тыс. золотых динаров). Если убийца вовсе не имел намерения причинить страдание убитому, то он уплачивает легкую «дийа», т.е. «дийа» следует выплатить в течение трех лет, и она может быть взыскана не только с имущества убийцы, но также с имущества его кровных и единородных родственников, а во всех других случаях убийца платит тяжелую «дийа», т.е. «дийа» выплачивается самим убийцей сразу и немедленно.

В качестве основного наказания, помимо уплаты «дийа», за неумышленное убийство применяется «Аль-Каффара» в виде освобождения верующего раба от своего господина, но поскольку на сегодняшний день не существует рабства, осужденному вменяется дача «садака» (милостыни) нищим в размере стоимости раба. При невозможности выдавать «садака» она заменяется другим

наказанием в виде держания поста осужденным в течение двух месяцев непрерывно

Для того, чтобы ужесточить наказание, мусульманские правоведы полагают, что вместе с заменяющим видом наказания «дийа» должны применяться одновременно еще два вида наказания, имеющие исправительный характер (лишение свободы на один год и 100 ударов плетью), в качестве дополнительных наказаний

Авторитетные мусульманские правоведы единодушны в том, что если убийца является наследником убитого, в качестве аксессуарных наказаний к нему применяется лишение права на наследство, а по мнению некоторых авторов, при данном случае аналогично лишить осужденного права на завещание

В четвертом параграфе – «Наказания категории «тазир» (исправительные наказания)» – анализируется понятие системы «тазир» в мусульманском уголовном праве Согласно выводу крупнейших мусульманских правоведов, «тазир» наказывает за правонарушения, за которые мусульманское уголовное право не устанавливает точных уголовных санкций «худуд» или «кисас» Принципиальная возможность «тазир» основывается на отдельных положениях Корана, многих преданиях и подтверждается единогласным мнением муджталидов

Практика традиционного уголовного права знала разные виды наказания «тазир» в не исчерпывающем перечне Это дает правителю основание для применения новых видов исправительного наказания и предупреждения «тазир», которые служат или могли бы служить целям наказания Причем наиболее распространенным видом «тазир» было телесное наказание (наказание плетью) Это объясняется его эффективностью в исправлении и предупреждении осужденного И поскольку исполнение телесного наказания не требует много времени, осужденного не оставляют без работы, чтобы не страдала его семья Кроме того, это не обременяет бюджет государства

Различные мусульманско-правовые школы (толки), пользуясь правом на иджтихада, сформировали собственные разнообразные нормы, регулирующие применение этого вида «тазир» и количество нанесенных осужденному ударов В диссертации излагаются различные мнения правоведов, основателей правовых школ, по данному вопросу

В мусульманском традиционном праве общественной мерой наказания «тазир» является лишение свободы Правда, этот вид наказания нельзя считать распространенным, во всяком случае – лишение свободы на длительные сроки

Наказание «тазир» в виде лишения свободы осуществляется в двух видах
1) лишение свободы на определенный срок Мусульманские правоведы единодушны в том, что минимальный срок лишения свободы – один день, а по поводу максимального срока сформировались разные мнения одни считали, что срок не должен превышать шести месяцев, другие полагали, что срок лишения свободы не должен достигать одного года, по мнению третьих, компетентный

государственный орган устанавливает срок лишения свободы по своему усмотрению 2) лишение свободы на неопределенный срок В основном оно назначается рецидивистам, опасным преступникам, а также тем, для кого простое наказание оказывается бесполезным Суть данного вида наказания заключается в изоляции осужденного от общества до тех пор, пока он не покается

В качестве наказания «тазир» шариах допускает применение ссылки Ссылка заключается в изгнании осужденного на расстояние не менее 81 км от постоянного местожительства в пределах мусульманского государства Данный вид наказания по мусульманскому уголовному праву применяется при наличии возможности привлечения других лиц совершить такое же правонарушение

Следует отметить, что предоставленные судье полномочия выбирать один или более вид наказания «тазир» исключают смертную казнь Только халиф (правитель) вправе определять за какие правонарушения и при каких обстоятельствах можно применять их в качестве «тазир»

Вполне допустимо по шариаху применять материальные и имущественные меры наказания в качестве «тазир» путем наложения штрафа, конфискации и даже уничтожения имущества

Среди видов наказания «тазир» указываются такие своеобразные санкции как увещевание и бойкот правонарушителя, т.е. разрыв всяких отношений с ним

Как правило, по шариаху строгость наказания зависит от степени общественной опасности совершенного деяния В связи с этим за малозначительное правонарушение – оскорбление других лиц, лжесвидетельство и клевету, невыполнение должностных обязанностей и др. – система «тазир» применяла такие санкции, как устное порицание, предупреждение правонарушителя (объявление ему выговора), дискредитация преступника, унижение нарушителя бритьем головы, чернением лица или вожделением его в полуобнаженном виде по улицам города с публичным оглашением совершенного им греха, увольнение чиновника с госслужбы и другие виды наказания

Третья глава – «Современные тенденции развития уголовного законодательства и систем наказания в арабских странах» – состоит из трех параграфов

В первом параграфе – «Общие особенности действующих уголовных кодексов арабских стран» – рассматриваются этапы развития уголовного законодательства и существующие современные системы уголовного права в арабских странах

Историю уголовного законодательства арабских стран диссертант разделяет на три периода Первый и самый длительный – это период действия мусульманского уголовного права в его традиционном виде (шариах), источником которого являются Коран, Сунна, иджама (единогласие сподвижников Пророка) и кияс (умозаключение по аналогии)

Практическое введение противоречивших шариату изменений в области уголовного законодательства началось в Османской империи со времени принятия уголовного кодекса 1840 г. Вступление этого закона в силу является началом второго периода уголовного законодательства Османской империи и входящих в ее состав арабских стран.

Основные изменения, содержащиеся в УК 1840 г., заключались в том, что султан отказался от права подвергать кого бы то ни было смертной казни или другому наказанию без следствия и суда. Обращает на себя внимание тот факт, что в данном кодексе не упомянуто такое наказание, как отсечение рук и ног или смертная казнь придорожным разбойникам. Анализ содержания указанного кодекса показывает, что его источники были двух категорий: с одной стороны, в нем утверждались принципы, соответствовавшие нормам западного буржуазного права, с другой – установлениям шариата. Вместе с тем, ряд положений кодекса 1840 г. отличался особенностями, которые позволяют оценить его как один из важнейших документов. Это был первый светский уголовный закон в истории мусульманского государства.

С распадом империи, после поражения Турции в первой мировой войне, наступил третий этап, и в некоторых арабских странах было принято новое уголовное законодательство, также основанное на европейских моделях.

Далее в диссертации делается попытка охарактеризовать структурные особенности статей УК различных систем уголовного права. На формирование УК некоторых арабских стран бывших английских колоний оказало большое влияние английское уголовное законодательство. Ярким примером, как по форме, так и по содержанию, является Уголовный кодекс Палестины 1936 г. В диссертации воспроизведены некоторые структурные особенности статей УК Палестины, где, в частности, наряду с основными положениями, включены «исключение», «иллюстрации» и «объяснение». Кроме того, наказания, имеющие обычно нижний и верхний пределы (штраф, лишение свободы), в санкциях Особой части установлены в точно определенном сроке или размере, что часто приводит к нарушению принципа справедливости наказания при его назначении.

Ряд действующих уголовных законодательств арабских стран формировались под сильным влиянием французского права (романо-германская система права). Особого внимания в группе арабских уголовных кодексов, исходящих из французской модели, заслуживает УК Алжира 1966 г. В отличие от УК Франции, этот кодекс имеет Общую и Особую части.

Для УК Алжира характерно, что общая часть предусматривает ряд обстоятельств, исключающих преступность деяния (необходимая оборона, исполнение приказа или распоряжение и т. д.). Однако подобные обстоятельства в УК Франции 1810 года помещены среди статей Особой части.

Следует отметить, что в небольшой группе арабских стран мусульманская система права продолжает действовать и оставаться основой уголовного

законодательства (Саудовская Аравия, Йеменская республика и Судан), в них уже были приняты уголовные кодексы, за исключением Саудовской Аравии, в которой мусульманское уголовное право используется в своем традиционном виде. Однако в конце 90-х годов XX века в Саудовской Аравии были приняты отдельные уголовные законы. Например, закон по борьбе со взяточничеством 1412 Хеджри, закон по борьбе с отниманием денег 1424 Хеджри и др.

Практика включения институтов мусульманского уголовного права в уголовное законодательство приобрела еще больший размах в Судане и Йемене, где существует исламизация всех сторон общественной жизни, в том числе и правовой системы. Уголовные кодексы этих стран предусматривают, что приговоры судов по уголовным делам должны отвечать всем требованиям мусульманского права.

Во втором параграфе – «Характерные черты системы наказания арабских стран, придерживающихся норм мусульманского уголовного права» – подчеркивается, что мусульманское уголовное право сохранило свои позиции и действия лишь в отдельных арабских странах. Как уже было отмечено, данную группу составляют правовые системы Судана, Республики Йемен и Саудовской Аравии, где мусульманское уголовное право продолжает применяться максимально широко.

Включенная в действующие уголовные законодательства данной группы арабских стран, система наказания основывается на общепризнанных нормах и принципах мусульманского права. Правда, в Саудовской Аравии применяется не кодифицированное мусульманское уголовное право. Шариятский суд является уполномоченным органом, рассматривающим уголовные дела «худуд», «кисас и дийа» на основании норм, содержащихся в Коране, Сунне и иджама. Регулярно суды обращаются к положениям авторитетных трудов по ханбалитскому толку мусульманского права, которые официально признаны в качестве источника права. Однако за правонарушения категории «тазир», в соответствии с указами короля, постепенно начиналось принятие ряда уголовных законов.

Анализируя положения этих законов, отметим, что наиболее распространенными видами наказания являются лишение свободы и штраф. В работе приводятся примеры подобных наказаний, предусмотренных санкциями статей уголовных законов Саудовской Аравии.

Охарактеризовав наказания в виде лишения свободы и штрафа в законах уголовного характера Саудовской Аравии, диссертант указывает на следующее: 1) они могут назначаться только в качестве основного наказания, 2) в санкции непосредственно не указан нижний предел предусмотренных наказаний. Это значит, что суд при назначении наказания руководствуется верхним пределом наказания, 3) если реальные применения лишения свободы и штрафа по традиционному мусульманскому уголовному праву были достаточно ограничены, то они занимают доминирующее место в санкциях указанных законов.

Наряду с основными наказаниями санкции уголовных законов Саудовской Аравии предусматривают и дополнительные наказания (конфискацию имущества, являющегося предметом посягательства) Кроме того, к должностному лицу, обвиняемому в получении взятки, применяется акцессорное наказание в виде увольнения с работы и лишения права занимать какую-либо государственную должность Вместе с тем в королевских указах Саудовской Аравии 1926 – 1928 гг оговорено в случае молчания закона судьи обращаются к положению ханбалитского толка мусульманского права

Далее, в этом параграфе характеризуется система наказания по УК других арабских стран которые придерживаются норм мусульманского уголовного права В соответствии с действующими уголовными кодексами этих стран наказания делятся на основные и дополнительные В качестве основных видов ст 38 УК Йемена выделяет следующие виды наказания смертную казнь («ки-кас»), забивание камнями до смерти, отсечение определенных частей тела, наказание, равное по тяжести совершенному противоправному деянию, телесные наказания плетью, лишение свободы, выкуп за кровь («дийа»), выкуп за телесные повреждения («эршь»), штраф и обязательную работу, а в качестве дополнительных применяются лишение права занимать какую-либо государственную должность, закрытие учреждения, лишение права быть избирателем и избранным, лишение права иметь свою газету, а также быть редактором какого-либо печатного органа и др (ст 101 УК Йемена) Практически такие же виды наказания содержатся в УК Судана 1991 г

В основу данной системы наказаний положен критерий их сравнительной тяжести, а принцип ее построения – от более тяжкого к менее тяжкому

В диссертации особое внимание уделяется таким видам наказаний, которые характерны для мусульманского уголовного права и зафиксированы в УК данной группы государств Как и во всех уголовных кодексах арабских стран, УК Йемена и Судана ставят смертную казнь в первую очередь Однако возможность ее применения существенно сужена Она применяется за совершение следующих преступлений прелюбодеяние, совершенное мусульманином или мусульманкой, состоящими в браке, разбой, бунт, вероотступничество (измена исламу) и за умышленное убийство

Система наказания в арабских странах, испытавших влияние мусульманской системы права, включает в себя достаточно суровое наказание – отсечение определенных частей тела Такой вид наказания применяется за преступления имущественного характера (кража и разбой с целью похищения имущества)

Давая общую характеристику системы наказания по действующему законодательству арабских стран, придерживающихся норм шариата, наиболее существенным качеством следует признать ее гуманистический характер, проявляющийся в увеличении количества преступлений, за которые судья может назначить штраф в качестве основного наказания (более 116 в УК Судана)

По мере гуманизации общественных отношений в соответствии с УК Судана лишение свободы не назначается лицам в возрасте до 18 лет, а также лицам, достигшим 70 лет к моменту вынесения судом приговора (за исключением совершения разбоя) Кроме того, телесным наказаниям плетью не подвергаются лица, достигшие 60-летнего возраста (за исключением преступлений категории «худуд»)

Кодификация мусульманского уголовного права позволила установить совокупность всех видов наказаний, в том числе наказания категории «тазир», что составляет систему наказаний в целом

Поддерживая принцип построения наказания от более тяжкого к менее тяжкому, диссертант считает это реальным отражением основных тенденций борьбы с преступностью в современный период ужесточение уголовно-правовых мер в борьбе с тяжкими и особо тяжкими преступлениями

В третьем параграфе – «Специфика системы наказания в арабских странах, разрабатывающих собственные уголовные кодексы по западно-европейской системе уголовного права» – отмечается, что в уголовном праве данной группы стран можно обнаружить два принципиально отличающихся друг от друга подхода к построению системы наказаний В некоторых странах – бывших английских колониях – уголовное законодательство по-прежнему испытывает значительное влияние английского права, сохраняются довольно простые системы наказаний, не связанные с классификацией преступлений Так, УК Палестины 1936 г предусматривает следующие виды наказаний смертную казнь, тюремное заключение, штраф, выплату компенсаций, залог с обязательством под гарантию не нарушения общественного порядка, передачу под контроль инспектора по поведению в соответствии с приказом

Весьма сложной является система наказаний в тех странах, которые следуют в ее построении за французской моделью системы права Там установлены три отдельные системы наказаний в зависимости от отнесения уголовного правонарушения к категории преступления, проступка или нарушения Примером данной системы может служить система наказания в Иордании Так, по действующему Уголовному кодексу Иордании за совершение преступления применяются следующие виды наказаний смертная казнь, пожизненные и временные каторжные работы, пожизненное и временное заключение (ст 14 УК), за проступки – исправительные наказания арест на срок от недели до 3-х лет, штраф в размере от 5 до 200 динаров и освобождение под залог (ст 15 УК), а за нарушение – краткосрочный арест сроком от 24 часов до недели и штраф в размере от 2-х до 10 динаров (ст 16 УК)

В основу классификации наказания, предусмотренной УК отдельных арабских государств (Ливан и Сирия), положены два критерия 1) тяжесть совершенного правонарушения, которая находит отражение в делении уголовно наказуемых правонарушений на преступления, проступки и нарушения, 2) ха-

актер совершенного деяния, т е является ли оно общеуголовным или политическим

Согласно ст 37 УК Ливана за общеуголовные преступления применяются такие же наказания, как и предусмотренные УК Иордании, а наказания за преступления политического характера предусматривают пожизненное и временное заключение, ссылку, домашний арест и лишение гражданских прав (ст 38 УК) За общеуголовные проступки применяются арест и штраф, а к наказаниям за проступки политического характера относятся простой арест, домашний арест и штраф (ст 40 УК) И наконец наказаниями за нарушения в соответствии со ст 41 являются краткосрочный арест и штраф

Сходная система наказаний установлена и в других уголовных кодексах арабских стран, ориентирующихся на континентальные модели законодательства, но имеются некоторые отличия например, в УК Омана уголовные наказания подразделяются на устрашающие, воспитательные и позорящие (ст 39 УК)

Уголовное право арабских стран, созданное под влиянием континентальных систем, наряду с основными наказаниями различает дополнительные (гражданская деградация, штраф, опубликование приговора, конфискация имущества, лишение права занимать должности на государственной службе, передача под надзор полиции и др) и аксессуарные (лишение осужденного права на свидетельство перед судом во время отбывания наказания, ст 25 УК Египта)

Учитывая вышесказанное, диссертант предлагает разделить основные наказания, установленные в уголовных кодексах данной группы арабских стран, на 1) смертную казнь, 2) наказания, связанные с лишением свободы, 3) наказания, не связанные с лишением свободы

Рассматривая вопрос о смертной казни, следует отметить, что все уголовные кодексы арабских стран сохранили ее Диссертант солидарен с мнением о том, что в целях борьбы с преступностью смертную казнь следует сохранить, но с ограничением сферы ее применения наиболее опасными видами преступлений, особенно по предумышленным убийствам

Действующий УК Иордании допускает возможность замены смертной казни альтернативным наказанием – лишением свободы на длительный срок Кроме того, предусматриваются некоторые ограничения относительно лиц, к которым не может быть применена смертная казнь (лица в возрасте до 18 лет и беременные женщины)

С целью достижения истины, обеспечения прав личности и устранения возможности судебных ошибок при назначении высшей меры наказания, уголовные законодательства некоторых арабских стран содержат ряд гарантий, в частности, приговор о смертной казни применяется единодушно членами суда, приговор в автоматическом порядке подлежит апелляционному и, следовательно, кассационному обжалованию (ст ст 62, 275 УПК Иордании), направление

необходимых материалов (приговоры судов всех инстанций, характеристика осужденного и др.) министру юстиции для рассмотрения вопроса на заседании Совета министров. В свою очередь, Совет министров представляет документы и свое мнение докладывает главе государства, который применяет окончательное решение (ст. 357 УПК Иордании).

В соответствии с другими уголовными законодательствами, например египетским, суд, рассматривающий уголовное дело, не вправе применять приговор о смертной казни до решения муфтия о возможности применения по данному случаю смертной казни по шариату (ч. 2 ст. 381 УПК Египта). В диссертации рассматриваются различные мнения юристов и правоведов – сторонников и противников отмены смертной казни.

К традиционным для уголовного права данной группы арабских стран относятся наказания, связанные с лишением свободы. Рассматривая систему наказаний, УК Иордании определил лишение свободы посредством принудительной изоляции осужденного от общества приговором суда путем помещения его в государственную тюрьму различного режима в зависимости от тяжести совершенного им преступного деяния и личности виновного.

Лишение свободы находит разнообразное применение не только по диапазону назначаемых сроков, но и по тяжести режима, методам и степени воздействия на заключенных. Действующее уголовное законодательство арабских стран с влиянием французской системы права знает три формы лишения свободы – каторгу, заключение и арест, а в законодательстве, испытывающем влияние английской системы права, существует только одна форма лишения свободы – тюремное заключение. Каторга и заключение бывают пожизненными и срочными (на определенный срок от 3-х до 15 лет). Наказания, связанные с лишением свободы, являются самыми распространенными. В Особой части УК Иордании наказание, связанное с лишением свободы, предусмотрено в 506 санкциях, при этом одно лишение свободы, т.е. безальтернативно – в 430 санкциях.

Наиболее распространенным видом наказания, связанным с лишением свободы, является арест. Он осуществляется в трех видах: а) арест с принудительным привлечением осужденного к работе, б) простой арест, в) краткосрочный арест.

В независимости, за какой моделью (английской или французской) следуют арабские страны в построении их системы наказания среди наказаний, не связанных с лишением свободы, выделяется штраф, который представляет собой денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных УК. Штраф в уголовных законодательствах арабских стран может применяться как в качестве основного, так и дополнительного, аксессуарного и заменяющего вида наказания. В действующих УК арабских стран штраф предусматривается в достаточно большом количестве статей Особой части. Однако штрафу присущи некоторые недостатки, в частности, штраф часто затрагивает материаль-

ное положение всех членов семьи осужденного, что означает нарушение принципа личной уголовной ответственности. В качестве дополнительного наказания имущественного характера может применяться 1) конфискация имущества, 2) лишение некоторых гражданских прав, возможность занимать государственную должность, участвовать в выборах, быть опекуном, попечителем или поручителем, лишение специального почетного звания, классного чина, национальных и зарубежных наград, 3) лишение права занимать профессиональную должность, 4) закрытие учреждения, 5) полицейский надзор, 6) выдворение иностранного лица из страны, 7) запрет на ношение огнестрельного оружия.

В заключении подводятся итоги исследования, формулируются основные выводы и предложения.

По теме диссертации опубликованы следующие работы автора:

В изданиях, рекомендованных ВАК РФ:

- 1 Халиль Х. Х. Обстоятельства, исключающие применение возмездия по шариату // Вестник Дагестанского научного центра АН РФ – 2006 – № 26 – С 229 – 232

В прочих изданиях:

- 2 Халиль Х. Х. Институт принуждения как обстоятельство, исключающее преступность деяния по мусульманскому праву // Сборник трудов молодых ученых Дагестанского госуниверситета – Махачкала, 2005 С 140 – 145
- 3 Халиль Х. Х. Наказания категорий «кисас» и «дийа» по мусульманскому уголовному праву // Сборник статей Ассоциации молодых ученых Дагестана Вып 30 – Махачкала, 2006 – С 39 – 44
- 4 Халиль Х. Х. Наказания категории «хадд» и «тазир» в мусульманском уголовном праве // Деп в ИНИОН 26 июня 2006, № 59815, 12 с
- 5 Халиль Х. Х. Смертная казнь как в светском законе, так и в шариате (на араб яз) // Закон и справедливость – Палестина, Рамалла, 2006 – № 5 С 71 – 77
- 6 Халиль Х. Х. Наказания, связанные с лишением свободы, по уголовному законодательству Иордании // Деп в ИНИОН 11 января 2007, №60143, 11 с
- 7 Халиль Х. Х. Понятие наказания в мусульманском уголовном праве // Юридический вестник Дагестанского государственного университета – Махачкала, 2007 № 1 С 128-132

Подписано в печать 17 04 2008г

Печать цифровая

Заказ № 00256

Тираж 100 экз

Салон оперативной полиграфии

ООО «Элатив»

ИНН 7705605897

г Москва, ул Миклухо-Маклая, д 21/2, кор 10

Тел 8-926-236-16-56, 8-903-742-23-40