

УДК 32-027.21(091); 340.1(091)

¹Г.Р. Усеинова, ²М.Е. Тургумбаев*

¹Д.ю.н., профессор, заведующая кафедрой теории и истории государства и права, конституционного и административного права КазНУ им. аль-Фараби, Казахстан, г. Алматы

²Докторант PhD 3 курса юридического факультета КазНУ им. аль-Фараби, Казахстан, г. Алматы

*E-mail: gulnara_usein@mail.ru

Категория субъекта преступления в мусульманском уголовном праве

Статья посвящена анализу категории субъекта преступления в мусульманском праве. Особое внимание уделено таким признакам субъекта преступления, как возраст и вменяемость. Данные признаки являются определяющими. Особо подчеркивается, что в мусульманском праве отсутствует определение понятия субъекта преступления. Характерным для мусульманского уголовного права является такой факт, как сохранение до сегодняшнего дня неравного правового статуса мужчины и женщины как субъекта преступления и потерпевшего от преступления.

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

G.R. Useinova, M.E. Turgumbaev

Category of the perpetrator in the Muslim criminal law

This article analyzes the category of the perpetrator under Islamic law. Particular attention is paid to such characteristics of the perpetrator, as age and responsibility. These features are crucial. Emphasizes that under Islamic law there is no definition of the perpetrator. Characteristic for the Muslim criminal law is a fact, as the preservation until today unequal legal status of women and men as perpetrator and the victim of the crime.

Key words: Sharia crime perpetrator, responsibility, capacity, constitutes a crime.

Г.Р. Усеинова, М.Е. Тургумбаев

Мұсылмандық қылмыстық құқығындағы қылмыс субъектісінің категориясы

Мақала мұсылман құқығындағы қылмыс субъектісінің категориясының талдауына арналады. Қылмыс субъектісінің белгілерінде ерекше маңыз оның жасы мен ақыл-есі дұрыстығына мән беріледі. Аталған белгі-нышандар анықтаушы болып табылады. Мұсылмандық құқықта қылмыс субъектісінің ұғымы қалыптаспағандығы ерекше көрсетіледі. Мұсылмандық қылмыстық құқық бойынша қылмыс субъектісі ретінде еркектер мен әйелдердің құқықтық мәртебесі тең емес екендігі күні бүгінге дейін сақталған.

Түйін сөздер: шариғат, қылмыс, қылмыс субъектісі, ақыл-есі дұрыстығы, әрекет қабілеттілігі, қылмыстың құрамы.

Как известно, в уголовном законодательстве многих стран, в том числе и Республики Казахстан, субъект преступления является одним из обязательных элементов состава преступления. Под субъектом преступления понимается лицо, совершившее преступное деяние. Отсутствие в деянии признаков субъекта преступления, установленных уголовным законодательством, свидетельствует об отсутствии состава престу-

пления. Именно поэтому учеными-юристами многих стран категории субъекта преступления уделяется очень большое внимание.

Несколько иная ситуация имеет место быть в мусульманском уголовном праве. Это объясняется, прежде всего, тем, что в уголовно-правовой доктрине большинства мусульманских государств вообще отсутствует понятие общего состава преступления. Однако, справедливости

ради, необходимо отметить, что под влиянием европейского уголовного права в мусульманской юридической литературе стали использоваться такие понятия, как «элементы конкретного преступления» и «элементы, присущие всем преступлениям». Так, по уголовному законодательству Объединенных Арабских Эмиратов общими элементами преступления являются: легальный, материальный и моральный.

В мусульманском уголовном праве отсутствует четкое определение субъекта преступления. В соответствии с шариатом ответственность за совершенное преступление может наступать только для живого, разумного, то есть, вменяемого, обладающего свободой воли человека.

Как известно, в шариате уголовная ответственность понимается как «обязанность лица отвечать за последствия совершенных им действий при условии, что он (человек) понимает значение и последствия своих действий [1, с. 392]. Основанием уголовной ответственности при этом считается «таклиф». Данный институт свидетельствует о наличии у субъекта преступления таких качеств, как разума, совершеннолетия и вменяемости. В связи с этим и на основании изречения (хадиса) Пророка Мухаммеда в шариате сказано, что «нет ответственности за действия, совершенные спящим человеком, малолетним или сумасшедшим».

По мнению Абдель-Кадера Ауды, только сознание и свобода воли делают человека субъектом ответственности. Именно эти два качества (сознание и свобода воли) требуют, чтобы субъект ответственности был вменяемым, совершеннолетним и действующим без принуждения [1, с. 393].

Проанализировав уголовное законодательство ряда мусульманских государств, монографические исследования, мы пришли к выводу, что субъектом преступления в мусульманском праве может выступать физическое лицо, отвечающее двум основным критериям: возрастному и волевому. Рассмотрим более подробно каждый из этих критериев. Но, прежде, хотелось бы отметить, что по мусульманскому праву преступление должно быть совершено по собственной воле. Вынужденный характер деяния исключает виновность лица в его совершении. Например, если будет доказано, что кража еды совершена голодным человеком, который долгое время не мог найти работу, то вина за преступление ляжет на общину, которая в этом случае должна обеспе-

чить работой и деньгами человека, вынужденно совершившего воровство.

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». 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-ти лет)» [2, с. 619]. По общему же правилу, в соответствии с нормами шариата дети не несут ответственности за совершенные поступки в соответствии с хадисом пророка: «Не записываются поступки трех – ребенка, пока не достигнет совершеннолетия, спящего, пока не проснется, слабоумного, пока не обретет разум».

Малкина О.А. по этому поводу пишет следующее: «Согласно мусульманскому праву, только живой человек, находящийся в здравом уме, обладающий дееспособностью, требуемой с точки зрения религии и гражданских прав, полностью несет ответственность за свои поступки, а подростки до достижения половой зрелости подлежат только мерам принуждения».

Согласно шариату совершеннолетие у подростков наступает в тот момент, когда «они начинают отличать добро от зла». На практике этот момент определяется по-разному. Среди исламских специалистов нет единого мнения в вопросе о том, с какого возраста лицо является совершеннолетним, и различные школы фикха устанавливают разный возраст совершеннолетия.

По шафиитскому и ханбалитскому мазхабу совершеннолетие для юношей и девушек наступает в пятнадцать лет, по маликитскому – в семнадцать лет, по ханафитскому – в восемнадцать, а по джафаритскому – в девять у девочек и в пятнадцать у мальчиков.

Кроме того, существует иджма (консенсус ученых всех мазхабов), что появление менструации и способность забеременеть являются признаками совершеннолетия для девушек» [3]. По мнению отдельных ученых, моментом достижения совершеннолетия является появление у молодых людей вторичных половых признаков, если же таковые не появятся до пятнадцатилетнего возраста, то с этого момента молодые люди

считаются совершеннолетними. Другая же группа мусульманских специалистов считает, что основным признаком совершеннолетия является половое созревание. Данный подход к вопросам совершеннолетия можно объяснить, тем, что мусульманское право является совокупностью норм, порожденных религиозно-этическими постулатами и ценностями. Религиозное содержание мусульманского права влияет на природу этой правовой системы, на способы регулирования общественной жизни [4]. По мнению же Абу Ханифы (основателя Ханафитской школы мусульманского права), есть вероятность того, что созревание будет и после пятнадцати лет, и по этой причине нельзя выносить решение до тех пор, пока имеется сомнение, по этой причине он определил возраст наступления совершеннолетия без наступления половой зрелости 18 годами.

В целом, несовершеннолетний возраст в мусульманско-правовой традиции делится на три периода.

Первый длится с рождения до семи лет. До семи лет не наступает никакой ответственности, за исключением гражданской.

Второй период – с семи до пятнадцати лет. В этом возрасте за совершение несовершеннолетним лицом уголовно-наказуемого деяния может быть наложена ответственность в виде уплаты выкупа на его семью или родовую группу (род, клан, и т. д.). Так же к лицам этого возраста, совершившим преступление, могут быть применены меры по надзору и исправлению.

Третий период наступает по достижении лицом пятнадцатилетнего возраста. С этого момента лицо считается способным полностью нести уголовную ответственность за совершенные преступления.

Определяющим признаком субъекта преступления по мусульманскому праву так же является вменяемость. Вменяемость и невменяемость по уголовному праву – свойства личности, характеризующие состояние его интеллекта и воли по отношению к конкретному акту преступного поведения. Вменяемость – это способность лица во время совершения общественно опасного действия или бездействия осознавать их фактический характер и общественную опасность и руководить ими. Однако необходимо отметить, что в мусульманском праве вопрос о вменяемости не разработан так четко и подробно, как ев-

ропейском праве, праве стран СНГ. «При этом, – пишет Манна Аммар Абдуль Карим, – мусульманское право распространяет невменяемость на несовершеннолетних и умалишенных, так как при отсутствии рассудка в их действиях нельзя предположить намерение совершить преступление. В вопросе об убийстве эти лица лишь подвергаются уплате виры из своего имущества, как за неумышленное убийство. В некоторых преступлениях против личности и имущества невменяемость стоит в зависимости от родственных отношений в известной степени родства, а равно и по отношению к своим рабам» [3].

Под невменяемостью в мусульманском уголовном праве понимается психическое состояние, исключающее способность лица различать добро и зло и выбирать между ними, или исключающее способность лица знать, что такой выбор существует. Если хроническое психическое заболевание нарушает способность разума индивида понимать разницу между добром и злом, таким образом, как, например, если индивид не понимает того, что является злом – кража или причинение вреда здоровью человека, то лицо, больное данным заболеванием и совершившее в данном состоянии уголовно-наказуемое деяние, признается невменяемым и освобождается от уголовной ответственности. Мусульманское уголовное право также исключает уголовную ответственность по признаку невменяемости и в случаях кратковременных психических расстройств, если они лишают человека способности различать добро и зло. Таким образом, мы видим, что в мусульманском уголовном праве, хотя и не называются прямо и могут показаться на первый взгляд абстрактными, но, тем не менее, как и в российском уголовном законодательстве, наравне с медицинским критерием присутствует и психологический (юридический) критерий невменяемости. В качестве психологического (юридического) рассматривается способность различать добро и зло, а в качестве медицинского – наличие того или иного психического заболевания.

Помимо вышеперечисленных – хронического и кратковременного психических расстройств, мусульманское право не исключает признание невменяемым и лица, страдающего иным психическим заболеванием, которое влияет на способность отличать добро от зла, таким, например, как эпилепсия. Лица, страдающие

слабоумием приравниваются в соответствии с их психическим состоянием к какому-либо из трех периодов несовершеннолетнего возраста и, отсюда, могут либо нести, либо не нести уголовную ответственность (смотря к какому возрасту по интеллектуальному развитию на данный период определяют лицо). Лицо, совершившее преступление, будучи вменяемым, а затем заболевшее психическим заболеванием, не освобождается от уголовной ответственности. Правовые толки маликитов и ханифитов, однако, полагают, что привлечение к уголовной ответственности должно быть отложено до выздоровления. Психическое расстройство, возникшее после вынесения приговора не влечет отложения исполнения наказания. Но если осуждение было основано на признании осужденным своей вины, то исполнение наказания откладывается до того момента, когда лицо по своему психическому состоянию будет способно подтвердить признание или отречься от него. Хроническая амнезия может признаваться в некоторых случаях исключаящей уголовную ответственность, например в случае похищения чужой собственности лицом, ошибочно полагающим, что это имущество является его собственностью.

Таким образом, несовершеннолетие лица, а так же наличие родственных отношений мусульманское право относит к критериям невменяемости.

Характерным для мусульманского уголовного права является такой факт, как сохранение до сегодняшнего дня неравного правового статуса мужчины и женщины как субъекта преступления и потерпевшего от преступления. 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, 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 таковая за жизнь мужчины [5, с. 180].

. Литература

- 1 Абдель-Кадер Ауда Мусульманское уголовное право – Бейрут, 1985. – Т.1.
- 2 Правовые системы стран мира // Энциклопедический справочник/ под ред. Сухарева А.Я. – М., 2003. – 976 с.
- 3 Малкина О.А. Особенности правосубъектности личности в мусульманском и российском уголовном праве // <http://cyberleninka.ru/article/n/osobennosti-pravosubektnosti-lichnosti-v-musulmanskom-i-rossiyskom-ugolovnom-prave#ixzz2t5evnlno>
- 4 Манна Аммар Абдуль Карим. Преступление и наказание по мусульманскому праву: учеб. пособие. – М.: РУДН, 2007.
- 5 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.

References

- 1 Abdel-Kader Awadh Islamic criminal law-Beirut, 1985. -T. 1.
- 2 the legal systems of the countries of the world//encyclopedic reference. Sukharev A.-m., 2003-976
3. Malkin O.A. Especially the personality of the individual in the Muslim and Russian criminal law//<http://cyberleninka.ru/article/n/osobennosti-pravosubektnosti-lichnosti-v-musulmanskom-i-rossiyskom-ugolovnom-prave#ixzz2t5evnlno>
- 4 Mann Ammar Abdul Karim. Crime and punishment in Islamic law: Stud. allowance. -M.: INSTITUTE, 2007.
- 5 Dudorov D.I. basics of Islamic law. Religious and legal teachings of the Muslim East: a short Encyclopaedia/D.i. Dudorov. -Voronezh: Voronezh. GOS. Irkutsk, 2005. – 464.