

Салех Мехди Абдулла Хантуш*

ИНСТИТУТ НАКАЗАНИЯ В УГОЛОВНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ ЙЕМЕНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

В Йемене при назначении наказания по традиции (шариат), источниками которого являются Коран, Сунна, суд не учитывает личность преступника, а принимает во внимание интересы мусульманской общины и потерпевших. При назначении наказания по закону суд должен учитывать степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, смягчающие и отягчающие наказание обстоятельства, но в пределах санкции статьи Особенной части Уголовного кодекса ЙР. Таким образом, различие источников уголовного законодательства ЙР порождает сложность его толкования и применения.

Ключевые слова: преступление и наказание, смертная казнь, лишение свободы, основные наказания, дополнительные наказания, превенция

There are different forms of imposing punishment – by islamical Charia and Criminal Code – in Yemen. In every case the court take into account various circumstances (interest of moslem community and victims on one side or degree of public danger of making crime, personality of criminal on other side). In such a way difference of sources of criminal law of the YR generates complexity of its interpretation and application.

Key words: crime and punishment, death penalty, confinement, substantive punishment, subsidiary penalties, preventive

История свидетельствует, у всех народов с возникновением первых зачатков организованного общежития появляются наказания за преступления, необходимым свойством которых выступает причинение преступнику боли и страдания¹. Этот факт говорит об особом значении карательной деятельности: уголовное право реализует себя через угрозу наказания и его применение.

Мусульманское право, правовая культура общества, уровень его правосознания, правовая идеология и психология оказывали и оказывают существенное влияние на уголовное законодательство Йеменской Республики (ЙР), а также на психологический механизм действия уголовного права: его нормы в глазах широких масс нередко, особенно в сфере личного статуса, выступают едиными правилами поведения, одновременно и юридическими, и моральными, и религиозными².

Известно, что наказание по уголовному праву ЙР имеет большое юридическое значение. Наказание – это естественная реакция общества на факты преступных проявлений, в процессе его назначения материализуется карательная сила государства³. Если общественно опасное деяние не влечет наказания, оно не может считаться преступлением. Признак уголовной наказуемости – обязательный признак понятия преступления. Данные понятия взаимосвязаны, что подтверждает вся история их развития в уголовном законодательстве Йеменской Республики.

Историю уголовного законодательства ЙР можно разделить на пять периодов:

первый период самый длительный, тогда действовало мусульманское уголовное право в его традиционном виде (шариат), его источниками являлись Коран, Сунна;

* Аспирант кафедры уголовного права и криминологии Казанского государственного университета (Казань). E-mail: rahman99125@yahoo.com.

второй период связан с колониальной эпохой: Османская империя господствовала над Северным Йеменом (1538–1918 гг.), Британия — над Южным Йеменом (1839–1967 гг.);

третий период ознаменовался образованием Йеменской феодальной монархии (1918–1962 гг.), когда уголовное законодательство основывалось в целом на нормах мусульманского уголовного права;

четвертый период связан с получением Йеменом суверенитета в 60-х — начале 70-х гг. XX в. В Северном Йемене основополагающим источником для уголовного законодательства послужила доктрина мусульманского права (УК 1970 г.). В Южном Йемене (Народно-Демократической Республике Йемен; НДРЙ) уголовное законодательство не имело ничего общего с мусульманским правом (не было шариата), поскольку образцом для него выступил УК РСФСР. НДРЙ жила по «социалистическим» законам⁴. В УК НДРЙ 1976 г. были отражены такие принципы уголовного права, как законность, справедливость наказания, равенство перед законом (ст. 38 УК);

пятый период начался с важного события: 22 мая 1990 г. Южный и Северный Йемен объединились в одно государство — Йеменскую Республику. После объединения вплоть до 1994 г. в Йемене действовали два источника права: исламский шариат и УК НДРЙ 1976 г. Такое парадоксальное положение порождало существенные различия в решении одинаковых вопросов в Йеменской Республике. Поэтому 12 октября 1994 г. был принят единый Уголовный кодекс Йеменской Республики, основанный на нормах исламского шариата, который действует до сих пор на всей территории Йемена⁵.

Ренессанс мусульманского уголовного права в ряде арабских стран (например, в Саудовской Аравии, Судане) в последней трети XX в. объясняется разными причинами, в частности необходимостью охраны исламских ценностей (образа жизни) от влияния западной цивилизации, повышения эффективности борьбы с преступностью. При этом нередко ссылаются на Саудовскую Аравию, где уровень преступности действительно довольно низкий.

Согласно Конституции ЙР ислам является государственной религией, а исламский шариат — основным источником законодательства, в том числе уголовного (ст. 2–3)⁶. Из этого можно сделать вывод, что ответственность и наказания за преступления против жизни и здоровья по УК ЙР должны определяться на основе шариата.

В уголовном законодательстве Йеменской Республики, как и в уголовных законодательствах большинства арабских стран, не дается определения понятия «наказание», не перечисляются и его признаки. Этот термин недостаточно разработан в мусульманском праве. Однако в арабской уголовно-правовой литературе встречаются попытки трактовать понятие «наказание» через категории «худдуд», «кисас» в соответствии с Кораном и Сунной.

Большинство современных исследователей мусульманского уголовного права понимают под *худдудом наказания, назначаемые за совершение преступлений, посягающих на основные ценности ислама (религию, жизнь, разум, продолжение потомства и собственность), предусмотренные шариатом; «ответственность за деяния, которые, во-первых, посягают только на интересы всей общины (права Аллаха); и, во-вторых, влекут наказания, однозначно определенные Кораном и Сунной»*. Абдель-Кадер Ауда отмечает, что наказание выступает возмездием за неповиновение законодателю⁷. По мнению автора, наказания категории «худдуд» установлены для защиты общества и преследуют цель общей превенции. Личность преступника при назначении наказания полностью игнорируется, имеются четко закрепленные санкции в соответствии с шариатом. Суд не может смягчить наказание или заменить его другим. Точку зрения Абдель-Кадера Ауда о наказании категории «худдуд» поддерживает российский ученый Л. Р. Сюкияйнен⁸.

С. Боронбеков полагает, что хуddуд призван защитить ислам от пороков путем очищения от преступлений. Однако очищение не является сутью хуddуда, поскольку оно достигается посредством покаяния, а не путем исполнения наказания категории «хуddуд»⁹. Таким образом, хуddуд в уголовном праве ЙР как отдельная категория наказания считается одним из элементов общей системы наказания.

*Кисас – это наказания, назначаемые за особо тяжкие преступления, состоящие в посягательстве на жизнь другого человека (умышленное убийство) либо нанесении телесных повреждений необратимого характера*¹⁰.

В правовой литературе также встречается понятие «тазир», определяемое как наказание, точно не установленное в Коране и Сунне, применяемое по усмотрению судьи с учетом соразмерности наказания преступлению, личности преступника и обстоятельствам совершения преступления. Согласно теории современного мусульманского права наказание категории «тазир» – это форма общественной реакции на совершение преступного деяния, которая традиционно преследует две основные цели: воздаяние и устрашение. Основные черты наказания представляют собой точное выражение его целей¹¹.

Таким образом, наказания категорий «хуddуд», «кисас» и «тазир» выполняют как правовую, так и социальную функцию. Правовая функция выражается в том, что наказание выступает в качестве меры реализации уголовной ответственности, социальная – в том, что оно представляет собой средство борьбы с преступностью, защиты общества от преступных посягательств на его исламские ценности.

На наш взгляд, шариат не должен провозглашаться самостоятельным источником права, противопоставляемым законодательству и имеющим верховенство по отношению к нему. Вместе с тем в современный период развития Йеменского государства еще рано совсем отказываться от норм шариата. В правоприменительной практике Йеменской Республики наблюдается оптимизация системы наказаний. Это связано с разрешением коллизий, возникающих между нормами мусульманского права и нормами международного права о праве человека.

По уголовному законодательству ЙР выделяются следующие признаки наказания:

- 1) на преступление, совершенное против ценностей ислама, возникает реакция уголовного права ЙР;
- 2) уголовное наказание применяется к физическому и юридическому лицу, совершившему преступление;
- 3) наказание назначается и применяется по приговору шариатского суда;
- 4) наказание влечет за собой судимость;
- 5) наказание связано с лишением жизни или ограничением прав и свобод осужденного лица;
- 6) уголовное наказание назначается от имени Йеменской Республики и только по приговору суда, применяется к лицу, признанному в установленном законом порядке виновным в совершении преступления (ст. 47 Конституции ЙР).

Важнейший объект защиты в современном обществе цивилизованных государств – это право каждого человека на жизнь и здоровье, поэтому проблема охраны этих прав является приоритетной и в уголовном праве. В законодательстве ряда арабских стран, в том числе ЙР, вопросы уголовной ответственности и уголовного наказания за преступления против жизни и здоровья разрешаются неоднозначно. Спорными остаются некоторые аспекты данной проблемы и в доктрине уголовного права. Одна из причин – то, что преступления против жизни и здоровья в современном Йемене совершаются не столь часто, как в других странах, например в России.

Однако после объединения Южного и Северного Йемена в 1990 г. и гражданской войны в 1994 г. в государстве увеличилось число преступлений против жизни и здоровья, совершаемых из корыстных, личностных, политических и других побуждений,

а также из кровной мести. Это обусловлено ухудшением материального положения в стране. По данным уголовной статистики Центрального управления уголовного розыска Йемена, в 1996 г. было совершено 3472 преступления против жизни и здоровья, что составило 50 % от общего числа преступлений против личности, а в 1997 г. их число возросло до 4823 (56 %)¹². Следует отметить, что количество умышленных убийств в 1997 г. возросло на 7 % по сравнению с 1996 г., а к 1998 г. — на 9 %.

По уголовному праву ЙР наиболее суровые наказания — хуффуд, кисас, дийя¹³ — предусмотрены в Коране и Сунне. Например, смертная казнь установлена за отступничество от веры (ст. 259 УК ЙР), разбой, сопряженный с убийством (ст. 307), бунт (ст. 124), прелюбодеяния — путем забрасывания камнями до смерти (ст. 263), а также отсечения определенных частей тела (руки или ноги) (ст. 298). Кроме того, к осужденному может быть применено бичевание за изготовление, употребление, хранение, продажу спиртных напитков и за азартные игры (ст. 283). Наказания категории «тазир» в виде лишения свободы (ст. 39), штрафа или обязательных работ (ст. 43) применяются только в пределах, предусмотренных УК ЙР. Использование различных источников уголовного законодательства порождает сложность его толкования и применения.

В ст. 38 УК ЙР дается характеристика видов наказаний. К ним законом отнесены: 1) смертная казнь; 2) забрасывание камнями до смерти; 3) отсечение конечностей (руки или ноги); 4) иные телесные наказания (идентичные способу совершения преступления)¹⁴; 5) бичевание; 6) лишение свободы; 7) дийя; 8) урш¹⁵; 9) штраф; 10) распятие; 11) обязательная работа. Отметим, что в Уголовном кодексе НДРЙ 1976 г. не были указаны такие виды преступлений, как прелюбодеяние, употребление алкоголя, вероотступничество от ислама и др. Это предусматривалось правовой социалистической системой, существовавшей в НДРЙ.

После объединения Южного и Северного Йемена был принят новый Уголовный кодекс, согласно которому смертная казнь признавалась исключительной мерой уголовного наказания (как и в УК НДРЙ), которая назначалась только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь (ст. 129 УК НДРЙ). Я считаю, что специфической целью смертной казни как вида уголовного наказания является возмездие осужденному от имени общества за совершение особо тяжкого преступления, а также устрашение других членов общества.

В Йемене, как и в других арабских странах, наблюдается усиление уголовных репрессий, в частности активно применяется смертная казнь.

Вместе с тем ряд стран ориентируются на возврат к принципу неотвратимости наказания и восстановление тесной связи между преступлением и наказанием, для чего прежде всего следует усовершенствовать систему наказаний, свести возможность судебного усмотрения к минимуму, определить удельный вес каждого из смягчающих и отягчающих обстоятельств, унифицировать условное осуждение и применять его лишь к лицам, совершившим впервые нетяжкие преступления, с перспективой полной ликвидации института условного наказания. Эти изменения не приведут к ужесточению уголовно-правовой политики. Напротив, в условиях неопределенности уголовно-правового воздействия человек, виновный в совершении преступления, в гораздо меньшей степени защищен от административного произвола, сводящего на нет конституционный принцип равенства граждан перед законом.

По нашему мнению, наказание может быть рассмотрено в уголовном праве ЙР в трех аспектах: а) как один из центральных институтов уголовного законодательства, в котором выражаются основания и пределы уголовной ответственности, содержание и направление уголовной политики государства; б) как юридическое средство регулирования поведения людей (как осужденных, так и иных лиц), предусмотренное шариатом и уголовным законом; в) как средство борьбы с преступностью, защиты общества от посягательств на основные его ценности.

Исходя из сказанного, можно предложить следующее определение понятия «наказание» в уголовном законодательстве ЙР: *наказание есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда лицу, признанному виновным в совершении преступления, посягающего на основные ценности ислама (религию, жизнь и здоровье, разум, собственность или продолжение потомства), и заключающаяся в предусмотренных шариатом и уголовным законом ограничении и лишении законных, естественных прав осужденного.*

В заключение отметим, что сегодня в Йеменской Республике наказание считается наиболее эффективным уголовно-правовым средством борьбы с преступностью и кровной мстостью, а также террористическими актами как на общегосударственном, так и на международном уровне. Устранение пробелов регламентации института наказаний является одним из основных направлений уголовной политики ЙР.

¹ Хуссейн Абд-Али. Этапы развития уголовного законодательства Йеменской Республики. Аден, 1994. С. 12.

² Уголовное право ЙР. Общая часть / под ред. Али-Хасан Аль-ал Шарафи. Санаа, 1995. С. 106.

³ Там же. С. 109.

⁴ Хуссейн Абд-Али. Указ. соч. С. 25.

⁵ Там же. С. 57.

⁶ Конституция Йеменской Республики 1990 г. (в ред. 1994–2001 гг.).

⁷ Абдель-Кадер Ауда. Мусульманское уголовное право. Бейрут, 1983. Т. 1. С. 680.

⁸ Сюкияйнен Л. Р. Мусульманское право. Вопросы теории и практики. М., 1986. С. 183.

⁹ Боронбеков С. Шариат: его место и роль в формировании климата доверия, толерантного сознания и борьба с экстремизмом в российском обществе. Рязань, 2004. С. 110.

¹⁰ Мустафа Ахмад аз-Зарка. Введение в исламское правоведение. Дамаск, 1969. Т. 3. С. 613.

¹¹ Там же. С. 613.

¹² Архив I Центрального управления уголовного розыска. Сана, 1998. Март.

¹³ В мусульманском праве — возмездие в соответствии с желанием семьи и наследников жертвы убийства.

¹⁴ Наказания по принципу талиона (за исключением смертной казни).

¹⁵ Неполный выкуп.