

УДК 340.116:343.2/7

С. О. Мавед

### ИССЛЕДОВАНИЕ ИСЛАМСКОГО ДЕЛИКТНОГО ПРАВА В ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВОЙ ЛИТЕРАТУРЕ

Исследованию общетеоретического аспекта исламского деликтного права в отечественной юридической литературе не уделяется должного внимания. Как правило, речь идет об исследовании отдельных институтов исламского деликтного права. Нельзя не признать, что в последнее время арабскими исследователями, преимущественно в российских вузах, защищаются диссертации, посвященные уголовному законодательству того или иного государства, однако эти работы не раскрывают в должной мере важные юридические особенности исламского деликтного права. Более того, как не прискорбно это отмечать, но данные исследования носят скорее количественный, а не качественный характер.

Исследованием исламского деликтного права занимаются многие отечественные и зарубежные ученые, что отражено в работах таких авторов как: В. Артемов, Х. Бехруз, А. Саидов, С. Боробенков, Р. Гулязутдинов, Г. Елаян, А. Кибальник, Н. Марченко, Г. Миннихметов, Г. Муромцев, А. Наумов, А. Петровский, Г. Решетников, М. Сагадар, Л. Сюкияйнен, Н. Торнау, М. Хайдарова, А. Халиков и др.

Необходимо отметить исследования исламского деликтного права арабскими учеными, такими как: Д. Абдель-Малек, Р. Айяд, Н. Аль-Ассуми, М. Аль-Феделе, А. Ауда, И. Мансур, А. Массе, М. Мухаммед, М. Наджи, А. Саберн, А. Сафар, А. Хомад, Р. Эллайд, А. Эль-Кахваджи, Я. Юсеф и др.

Все исследования в области исламского деликтного права можно разделить на несколько групп: работы по сравнительному уголовному праву и собственно работы по исламскому деликтному праву.

Итак, первую группу исследований в области исламского деликтного права составляют работы по сравнительному уголовному праву. Следует отметить, что работ в данной области не так уж и много, и далеко не во всех из них авторы уделяют внимание исследованию мусульманской уголовно-правовой системе. Так, например, одной из первых книг по сравнительному уголовному праву стал труд А. Малиновского «Сравнительное правоведение в сфере уголовного права» [14]. Автор отобрал для своего исследования девять государств: Россию, Китай, Великобританию, США, Францию, Германию, Испанию, Швейцарию, Польшу. Отдельное место среди источников в области сравнительного уголовного права занимает работа А. Иванова и А. Корчагина «Сравнительное уголовное право» [9]. Авторы данного труда предприняли попытку сопоставить уголовное законодательство девяти стран: Голландии, Испании, Китая, Северной и Южной Кореи, России, США, Германии и Японии. Как видим, ни в первом, ни во втором труде авторы не уделяют внимания рассмотрению мусульманской уголовно-правовой системы в целом, и исламского деликтного права в частности. Подобный подход не совсем оправдан. Более того, в условиях, когда значительная часть населения земного шара

принадлежит к исламской цивилизации, акцентирование внимания только на странах западного права резко уменьшает познавательные способности сравнительного уголовного права.

Отдельное место среди учебных пособий по сравнительному уголовному праву занимает работа Есакова Г.А. «Основы сравнительного уголовного права» [8]. Характерной особенностью данной работы является то, что автор не ограничил предмет своего исследования правовыми системами западного типа, но и достаточно основательно подошел к исследованию мусульманской уголовно-правовой семьи. В данном труде автор акцентирует свое внимание на исследовании следующих вопросов: исторические особенности становления и развития мусульманской уголовно-правовой семьи; типологические черты мусульманской уголовно-правовой системы; распространение мусульманского деликтного права на правовой карте мира; источники мусульманского уголовного права и др.

Попыткой проведения глобального анализа основных институтов уголовного права и их комплексного исследования в сравнительном плане стал двухтомник В. Додонова «Сравнительное уголовное право» [5, 6]. Сфера исследования не ограничена какими-либо географическими границами или определенным кругом стран. Автором были проанализированы действующие уголовные кодексы и законы более 130 государств. По наиболее принципиальным вопросам с помощью вторичных источников было изучено уголовное законодательство практически всех стран мира. Такой подход автора позволил увидеть уголовно-правовые институты в общем контексте уголовно-правовых систем современности, обнаружить действительно глобальные тенденции развития уголовного права в мире. Автор отошел от общепринятой практики, когда те или иные институты уголовного права рассматриваются на примере двух-трех мусульманских стран (Саудовская Аравия, Иран). Однако положения данного труда носят скорее тезисный характер, что не позволяет оценить особенности тех или иных институтов исламского деликтного права в различных мусульманских странах.

В настоящее время помимо фундаментальных работ возросло количество отдельных научных публикаций, посвященных сравнительно-правовому анализу отдельных институтов уголовного права в различных правовых системах современности. Одной из таких работ является статья О. Ведерниковой «Современные уголовно-правовые системы: типы, модели, характеристика» [4, с. 68-76]. В данной публикации ученый рассматривает вопросы необходимости классификации уголовно-правовых систем, выделяет пять основных моделей: романо-германский (западноевропейский), англо-американский, мусульманский, социалистический и постсоциалистический типы уголовно-правовых систем. Наряду с рассмотрением основных типов уголовно-правовых систем, дается их описание с учетом различий в уголовно-правовой доктрине, уголовно-правовой норме и правоприменительной практике.

Еще одной работой, на которую стоит обратить внимание является публикация А. Кибальника «Тенденции развития мировых уголовно-правовых систем» [12, с. 212-222]. В данной работе ученый акцентирует свое внимание на трех важных аспектах: во-первых, это типология уголовно-правовых систем

современности (выделяет систему романо-германского права, систему англосаксонского права, систему социалистического права, систему мусульманского права), во-вторых, это взаимопроникновение уголовно-правовых систем современности, и в-третьих, это соотношение национального уголовного права с международным уголовным правом.

Следует отметить и работу Т. Калинина «Меры уголовно-правового характера в законодательстве Китая и мусульманских стран» [10, с. 1154-1159]. Данная статья посвящена рассмотрению мер уголовно-правового характера в законодательстве государств, относящихся к правовой семье общинного права (Китайская Народная Республика, Республика Корея, Япония) и правовой системе религиозного права (Исламская Республика Иран, Республика Афганистан, Турция).

Вторую группу составляют работы, посвященные тем или иным вопросам исламского деликтного права. Относительно фундаментальных работ – их немного, и они не характеризуются особым разнообразием.

Особое место среди работ, посвященных исламскому деликтному праву, занимает труд А. Петровского «Мусульманское уголовное право и особенности уголовного законодательства мусульманских государств» [15]. Автор уделил особое внимание истории становления мусульманского уголовного права, анализирует основные источники исламского деликтного права и их роль в различных мусульманских странах, отдельное внимание уделяет понятию и основным элементам преступления в мусульманском уголовном праве (легальный, материальный и моральный элементы преступления); в работе рассматривается классификация преступных деяний в мусульманском уголовном праве (преступные деяния категории худуд, кисас и тазир); анализируются понятие, признаки, цели наказания в мусульманском уголовном праве.

Еще одной работой в области исламского деликтного права является работа Г. Елаяна «Основы мусульманского уголовного права» [7]. В данной работе автор раскрывает основные институты общей части уголовного права мусульманских стран (история становления и развития мусульманского уголовного права, учение о преступлении, неоконченном преступлении, соучастии, учение о наказании). Нельзя не признать, что в данной работе имеются как положительные моменты, так и недоработки. Что касается недостатков данной работы, то следует отметить следующие: во-первых, правовой анализ некоторых институтов уголовного права происходит на примере нескольких государств; во-вторых, имеются ошибки содержательного характера, что свидетельствует о том, что автор при написании работы не всегда обращался к первоисточникам; в-третьих, в работе нашли свое отражение уголовно-правовые положения только небольшого количества мусульманских стран, тогда как вне поля зрения остались многие другие мусульманские страны, уголовно-правовая политика которых строится на симбиозе исламского деликтного права и западного права, а также исламские страны, на уголовно-правовую политику которых оказывают влияние различные мазхабы.

В настоящее время помимо фундаментальных работ возросло количество отдельных научных публикаций, посвященных отдельным институтам исламского деликтного права в мусульманской уголовно-правовой системе. Однако, как

показывает анализ этих работ, характерным объектом для них в основном являются нормативно-правовая база, тогда как изучению практики достаточного внимания не уделяется.

Одной из таких публикаций является статья Э. Тагибова «Уголовное законодательство Исламской республики Иран» [18]. В данной статье автор всесторонне анализирует исторические аспекты развития уголовного законодательства в Исламской республике Иран, дает общую характеристику действующего уголовного законодательства Исламской республики Иран, классифицирует источники уголовного права, сопоставляет уголовное законодательство Ирана в различные исторические эпохи, сопоставляет отдельные положения уголовного законодательства Исламской республики Иран с Уголовным кодексом Российской Федерации. Данное исследование выгодно отличается от иных подобных работ комплексным характером.

Еще одной публикацией, заслуживающей внимания является статья И. Клейменова «Мусульманское уголовное право в контексте исламского права» [13, с. 120-134]. В данной статье ученый акцентирует свое внимание на основных этапах становления и развития исламского деликтного права, анализирует основные источники исламского деликтного права, отдельное внимание уделяется учениям о преступлениях и наказаниях, основанным на положениях шариата; отдельно анализируются основные модели влияния классического исламского деликтного права на правовые системы современных исламских государств. Нельзя не упомянуть о статье А. Кибальника «Преступления и наказания в доктрине мусульманского уголовного права» [11, с. 25-29]. Поскольку исламское деликтное право является составной частью исламского права, основанного на религии, то отсутствие в мусульманском уголовном праве аналогов многих юридических понятий, институтов и категорий, известных западному уголовному праву является данью религиозной традиции. Практически все исламское деликтное право формируется из учений о преступлении и наказании.

Из многочисленных работ по исследованию тех или иных вопросов исламского деликтного права следует выделить работы В. Артемова. В частности, остановим свое внимание на двух его статьях: «Преступления категории кисас согласно мусульманскому уголовному праву» [3, с. 133-136] и «Определенное наказание (худуд) в мусульманском уголовном праве» [2, с. 107-113]. В первой статье ученый исследует одну из трех основных категорий преступных деяний, выделяемых мусульманским деликтным правом, – кисас. К ней относятся преступления против личности (жизни и здоровья), восходящие к доисламскому периоду и санкционированные Кораном. Подробно рассматриваются виды преступлений против жизни (убийства) и здоровья (нанесение телесных повреждений, увечий), а также наказания, предусмотренные за их совершение. Вторая статья посвящена рассмотрению особой категории санкций, существующих в мусульманском уголовном праве. Они называются худуд и предусмотрены за совершение ограниченного круга преступлений, упомянутых в Коране и / или Сунне. Исламская уголовно-правовая доктрина исходит из того, что данная категория преступных деяний посягает на права Аллаха.

Данные работы пестрят цитатами из священных источников исламского деликтного права, а также примерами из практики, что, безусловно, повышает их научную значимость.

Еще одной работой, посвященной непосредственно вопросам исламского деликтного права, является публикация А. Сафи «Уголовная ответственность несовершеннолетних правонарушителей по исламскому законодательству» [17, с. 103-106]. В данной статье автор анализирует основные подходы, существующие в исламской уголовно-правовой доктрине относительно привлечения к уголовной ответственности несовершеннолетних за различные категории преступных деяний. Ученый детально останавливается на привлечении к уголовной ответственности несовершеннолетних за преступные деяния категории тазир.

Следует выделить и работу Рамеза Ахмеда Эль Айяди «Понятие и цели наказания по праву арабских стран» [16, с. 57-58]. Данная работа носит общетеоретический характер. В ней анализируются определения и цели наказания, которые даются в мусульманской уголовно-правовой доктрине, без привязки к какому-либо государству или уголовному законодательству той или иной страны.

Одной из работ в области исламского деликтного права является публикация А. Алшайхали «Конституция как источник уголовного права в арабских странах» [1, с. 103-107]. В данной публикации автор рассматривает конституцию как источник уголовного права в ряде мусульманских стран (Бахрейн, Египет, Йемен, Катар, Кувейт, Ливия, Объединенные Арабские Эмираты, Оман, Сирия, Судан). Основное внимание автор обращает на конституционные принципы, такие как: равенство всех перед законом, неприкосновенность личности, презумпция невиновности, запрет обратной силы закона, неприкосновенность жилища, «нет преступления без указания в законе», «нет наказания без указаний в законе», персональная ответственность за преступление. Поскольку все эти принципы появились в конституциях арабских государств под непосредственным влиянием западной уголовно-правовой традиции, автор анализирует насколько они не противоречат положениям шариата и применимы на практике в арабских странах.

Таким образом, следует отметить, что комплексных исследований в области исламского деликтного права не так уж и много. Очень многие работы страдают одними и теми же недостатками: не уделяется должного внимания правоприменительной практике, не анализируются особенности исламского деликтного права в зависимости от степени влияния классического исламского права, в зависимости от исламских правовых мазхабов, не учитывается феномен «гибридных» уголовно-правовых систем, в которых соединились принципы и институты нескольких уголовно-правовых систем.

### *Литература*

1. Алшайхали А. Конституция как источник уголовного права в арабских странах / А. Алшайхали // Аспирант и соискатель. – 2004. – №2. – С. 103-107.
2. Артемов В.Ю. Определенное наказание (хууд) в мусульманском уголовном праве / В.Ю. Артемов // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. – 2010. – № 5. – С. 107-113.
3. Артемов В.Ю. Преступления категории кисас согласно мусульманскому уголовному праву /

В.Ю. Артемов // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. – 2009. – № 3. – С. 133-136.

4. Ведерникова О.Н. Современные уголовно-правовые системы: типы, модели, характеристика // Государство и право. – 2004. – № 1. – С. 68-76.

5. Додонов В.Н. Сравнительное уголовное право. Общая часть: Монография / Под общ. и науч. ред. докт. юрид. наук, проф. Заслуженного деятеля науки РФ С.П. Щербы. – М.: Юрлитинформ, 2010. – 448 с.

6. Додонов В.Н., Щерба С.П. Сравнительное уголовное право. Особенная часть: Монография / Под общ. и науч. ред. докт. юрид. наук, проф. Заслуженного деятеля науки РФ С.П. Щербы. – М.: Юрлитинформ, 2010. – 448 с.

7. Елаян Г.Ф. Основы мусульманского уголовного права: Учеб. пособие. – Махачкала: ИПЦ ДГУ, 2002.

8. Есаков Г.А. Основы сравнительного уголовного права: Монография. – М.: ООО «Издательство «Элит», 2007.

9. Иванов А.М., Корчагин А.Г. Сравнительное уголовное право. – Владивосток, 2001.

10. Калинина Т.М. Меры уголовно-правового характера в законодательстве Китая и мусульманских государств / Т.М. Калинина // Актуальные проблемы российского права. – 2013. – № 9. – С. 1154-1159.

11. Кибальник А.Г. Преступление и наказание в доктрине мусульманского уголовного права // Уголовное право. – 2007. – № 1. – С. 25-29.

12. Кибальник А.Г. Тенденции развития мировых уголовно-правовых систем / А.Г. Кибальник // Известия высших учебных заведений. Правоведение. – 2007. – № 2. – С. 212-222.

13. Клейменов И. Мусульманское уголовное право в контексте исламского права / И. Клейменов // Противодействие этническому и религиозному экстремизму. – Омск: Омский государственный университет, 2007. – С. 120-134.

14. Малиновский А.А. Сравнительное правоведение в сфере уголовного права. – М.: Международные отношения, 2002. – 376 с.

15. Петровский А.В. Мусульманское уголовное право и особенности уголовного законодательства мусульманских государств: Монография / А.В. Петровский. – Краснодар: Кубанский государственный университет, 2013. – 91 с.

16. Рамез Ахмед Эль Айяди Понятие и цели наказания по праву арабских стран / Рамез Ахмед Эль Айяди // Международное публичное и частное право. – 2001. – № 4. – С. 57-58.

17. Сафи А.М. Уголовная ответственность несовершеннолетних правонарушителей по исламскому законодательству / А.М. Сафи // Аспирант и соискатель. – 2003. – № 6. – С. 103-106.

18. Тагибов Э. Уголовное законодательство Исламской республики Иран / Э. Тагибов // Мир современной науки № 5. – 2011.

### Аннотация

#### **Мавед С. О. Исследование исламского деликтного права в теоретико-правовой литературе**

Статья посвящена исследованию исламского деликтного права в теоретико-правовой литературе. Систематизирована существующая литература по данной проблематике, в рамках которой выделяются две группы исследований. Первую группу исследований составляют работы по сравнительному уголовному праву. Отмечено, что работ в данной области не так уж и много, и далеко не во всех из них авторы уделяют внимание исследованию мусульманской уголовно-правовой системе. Вторую группу составляют работы, посвященные тем или иным вопросам исламского деликтного права. Относительно фундаментальных работ – их немного, и они не характеризуются особым разнообразием.

**Ключевые слова:** исламское деликтное право, уголовное право, сравнительное уголовное право, уголовно-правовые системы.

### Анотація

#### **Мавед С. О. Дослідження ісламського деликтного права в теоретико-правовій літературі**

Стаття присвячена дослідженню ісламського деликтного права у теоретико-правовій літературі. Систематизована існуюча література з даної проблематики, в рамках якої виділяються дві групи досліджень. Першу групу досліджень складають роботи з порівняльного кримінального права. Відзначено, що робіт у цій галузі не так вже й багато, і далеко не в усіх з них автори приділяють увагу дослідженню мусульманської кримінально-правової системи. Другу групу складають роботи, присвячені тим чи

іншим питанням ісламського деліктного права. Щодо фундаментальних робіт – їх небагато, і вони не характеризуються особливою різноманітністю.

**Ключові слова:** ісламське деліктне право, кримінальне право, порівняльне кримінальне право, кримінально-правові системи.

### Summary

#### **Maved S. O. Islamic Research tort law in theoretical and legal literature**

The article investigates the Islamic tort law in the theoretical legal literature. Systematized the existing literature on this subject, in which there are two groups of studies. The first group of research consists of studies on comparative criminal law. Noted that there are not too much works in this area, and not in all of them the authors pay attention to the study of the Muslim criminal law system. The second group consists of studies on various issues of Islamic tort law. Regarding the fundamental works – they are few, and they are not characterized by a particular variety.

**Keywords:** Islamic tort law, criminal law, comparative criminal law, criminal law systems.