

Комарова Людмила Викторовна

кандидат юридических наук, доцент,
профессор кафедры государственного
и административного права
Краснодарского государственного университета
культуры и искусств

Андреева Валентина Николаевна

кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры уголовного права
и криминологии
Краснодарского государственного университета
культуры и искусств

**НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ
ПО ЗАКОНУ ОБ ИСЛАМСКИХ
УГОЛОВНЫХ НАКАЗАНИЯХ
ИСЛАМСКОЙ РЕСПУБЛИКИ ИРАН:
СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ**

Аннотация:

Исламский закон об уголовной ответственности Исламской Республики Иран был принят в 1991 году и содержит 5 видов наказаний (статья 12), мы предлагаем сравнительно-правовой анализ различных правовых систем.

Ключевые слова:

система мусульманского права, нормы права: религиозные и правовые, нормированное наказание, возмездие, вира, наказания за взяточничество.

Komarova Ludmila Victorovna

PhD, Associate Professor,
Professor of the Department of State
and Administrative Law of
Krasnodar State University of
Culture and Arts

Andreeva Valentina Nikolaevna

PhD, Associate Professor,
Associate Professor of Criminal Law
and Criminology
Krasnodar State University of
Culture and Arts

**SENTENCING UNDER THE ACT
ON ISLAMIC CRIMINAL PENALTIES
ISLAMIC REPUBLIC OF IRAN:
COMPARATIVE LEGAL
ANALYSIS**

Summary:

Islamic law on criminal penalties of the Islamic Republic of Iran was adopted in 1991 and contains 5 types of penalties (article 12), that we discussed in the proposed scientific article.

Keywords:

system of the Muslim right; norms of the right: religious and legal; punishment; punishments for bribery.

К середине XX в. в наиболее развитых арабских странах было принято уголовное законодательство, которое ориентировалось на европейские образцы и заменило мусульманское уголовное право в качестве основного источника при решении уголовных дел. Однако в последнее время имеется тенденция к возрождению мусульманского права (шариата), например, в Иране, Пакистане, Судане, Саудовской Аравии.

Л.Р. Сюкияйнен отмечает, что в регулировании общественных отношений участвуют 2 нормы – религиозная и правовая [1, с. 23]. В мусульманском праве установлена строгая иерархия источников: высшей юридической силой обладают нормы, содержащиеся в Коране, затем идут предписания, включенные в Сунну, и толкования мусульманских правоведов, которые, однако, не находят общего признания в различных школах мусульманского права.

Закон об исламских уголовных наказаниях Исламской Республики Иран (далее Закон) был принят в 1991 г. и содержит 5 видов наказаний (ст. 12 Закона): нормированное наказание, возмездие, вира, судебное взыскание, сдерживающие меры [2].

Нормированное наказание – это такое наказание, вид, размер и порядок исполнения которого определяется в соответствии с исламским религиозным законом. Например, видами нормированного наказания за вооруженное посягательство на общественный порядок (ст. 190 Закона) являются: смертная казнь, распятие на кресте, отсечение правой руки и левой ноги (перекрестная ампутация), ссылка (срок не может быть меньше года).

Видами нормированного наказания по Закону за употребление алкоголя являются бичевание, тюремное заключение, смертная казнь. Отметим, что смертная казнь по мусульманскому уголовному праву применялась и применяется за большое количество преступлений. На практике смертная казнь исполняется обычно путем отрубания головы. В мусульманском праве особо подчеркивается, что смертная казнь исполняется остро отточенным мечом, чтобы смерть наступила быстро, без мучений для осужденного.

Вторым видом наказания является возмездие. Согласно ст. 14 Закона, возмездие представляет собой наказание, назначаемое виновному лицу за преступление против жизни и здоровья и равноценное вреду, причиненному этим преступлением. В Иране вынесли приговор по делу мужчины, плеснувшего кислотой в лицо женщины, в результате чего она ослепла. Согласно нормам исламского правосудия, преступника ослепят тем же способом. 27-летний Маджид плеснул кислотой в лицо женщине, не отвечавшей ей взаимностью. Мотивом его поступка было желание предотвратить ее замужество с возможным соперником [3].

Однако по взаимному согласию, лица, обладающие правом на возмездие, и виновного, данное наказание может быть заменено на уплату виры в полном либо ином размере. Эти виды наказаний также соответствуют исламским религиозным законам. Здесь необходимо сделать одно важное уточнение. По Корану за умышленное убийство и телесные повреждения допускается кровная месть и наказание по принципу талиона: «И в ней для них Мы предписали: Душа – за душу, глаз – за глаз, нос – за нос, ухо – за ухо, зуб – за зуб, за нанесение ран – отмщение по равной мере. А кто простит за свои раны, и возмещение за них на милостыню обратит, тому послужит это искуплением грехов. А те, кто суд вершит не по тому, что им низвел Господь, те перед Богом преступают законы, установленные Им» (Сура 5). В Суре 17 говорится о возмездии за убийство: «Не убивайте душу, что Аллах запретной для убийства сделал, иначе как по праву, данному Всевышним. А если кто-нибудь убит несправедливо, мы дали ближнему его власть – возместить убийце, но пусть в отмстном убиении своем не преступает он дозволенные грани, ему ведь, истинно, Закон уже помог».

Но кровная месть – это бессудная акция. По мусульманскому уголовному праву за данное преступление назначается наказание кisas (то есть наказание, налагаемое только приговором суда за повреждение или увечье по принципу талиона). Если к судье приведут человека, который совершил умышленное убийство, и преступление доказано или убийца сам признался в этом, то судья отдает этого человека во власть родственника убитого, который по желанию может убить его или простить [4, с. 197].

Третьим видом наказания является вира. Согласно ст. 15 Закона, вира представляет собой материальное возмещение вреда, причиненного преступлением против жизни и здоровья. Вира может быть уплачена либо определенным количеством верблюдов, либо быками и коровами, либо баранами и овцами, либо комплектами одеяний из ткани йеменской выделки, либо золотыми и серебряными монетами. Виновное лицо может выбрать любой из этих видов (ст. 297 Закона).

Четвертым видом наказаний являются судебные взыскания, вид и размер которых не установлены исламским религиозным законом и определяются по усмотрению судьи. К видам судебных взысканий относятся тюремное заключение, денежный штраф и бичевание. Житель Судана приговорен к 30 ударом плетью за курение на борту самолета. Мужчина летел из Курайата в Джидду. Члены экипажа пытались заставить пассажира потушить сигарету, но он отказывался [5].

Пятым видом наказаний являются сдерживающие меры, которые устанавливаются государством в целях сохранения общественного порядка, обеспечения общественных интересов, предотвращения нарушений государственных законов и нормативных актов (в отличие от существующих исламских религиозных законов). Виды сдерживающих мер: тюремное заключение, денежный штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (например, пожизненное лишение права работы в судебных органах [ст. 597 Закона]).

Отдельные статьи Закона предусматривают и конфискацию незаконно полученных доходов, хотя конфискации нет в перечне видов наказаний. Например, в ст. 522 Закона сказано, что изготовление или сбыт поддельных монет, кроме установленных наказаний, влекут за собой конфискацию всех незаконно полученных доходов. В заключение отметим, что целью наказания, согласно исламской доктрине, является устрашение, которое должно заставить человека воздержаться от нарушения закона.

В Законе об исламских уголовных наказаниях Исламской Республики Иран (в дальнейшем – Законе) [6], в отличие от УК РФ, нет отдельной главы, предусматривающей правила назначения наказания. В российском уголовном законодательстве правила назначения наказания применяются ко всем статьям Особенной части УК. По Закону правила могут быть разбросаны по всему тексту Закона, и для отдельных преступлений могут применяться свои особенные правила. Например, если совершил укрывательство лица, задержанного на основании Закона и совершившего побег, родственник осужденного, размер применяемого к нему наказания не может превы-

шать половину максимального размера наказания, предусмотренного за соответствующее деяние (ст. 554 Закона), то есть данное правило назначения наказания применяется конкретно к этой статье и записано в самой санкции статьи.

Рассмотрим назначение наказания при наличии смягчающих обстоятельств. Ст. 22 Закона предусматривает назначение более мягкого наказания из числа судебных взысканий и сдерживающих мер. Таким образом, данное правило не распространяется на нормированное наказание, возмездие и виру. По УК РФ назначение более мягкого наказания не зависит от вида наказания.

Смягчающими обстоятельствами по Закону являются: отказ частного истца от жалобы или иска; сообщение обвиняемым лицом сведений, которые содействуют изобличению соучастников преступления, а также розыску имущества, добытого в результате преступления; наличие особых условий и обстоятельств, послуживших причиной для совершения преступления, в том числе провокационные заявления и действия потерпевшего или возникновение у обвиняемого оснований для защиты чести и достоинства; явка с повинной лица, совершившего преступление, до возбуждения уголовного дела или его признание в совершении преступления на этапе расследования с целью оказания содействия в раскрытии преступления; особое социальное положение и прежняя репутация обвиняемого; действия и усилия обвиняемого, направленные на ослабление последствий преступления и возмещение ущерба, причиненного в результате преступления.

Как видим, имеется много общего с содержанием смягчающих обстоятельств по УК РФ, но есть и отличия. Отказ частного истца от жалобы или иска как смягчающее обстоятельство присущ только иранскому законодательству. Данное правило назначения наказания дублируется законодателем и в других статьях Закона. Например, в ст. 727 записано, что в случае отказа лица от жалобы по ряду преступлений, указанных в перечисленных в ст. 727 статьях, суд вправе применить к виновному более мягкое наказание или прекратить в отношении него уголовное преследование. Такое дублирование происходит потому, что в Законе нет четкого деления на Общую и Особенную части. Часть 1 Закона содержит общие положения, и, исходя из их содержания, Часть условно можно назвать Общей. В основе дальнейшего деления Закона на Части лежат виды наказаний.

Если по УК РФ за любые преступления возможны в принципе в зависимости от решения законодателя любые виды наказаний, предусмотренные в перечне видов наказаний, то по Закону Часть 2 предусматривает перечень преступлений, за которые могут назначаться только нормированные наказания. Часть 3 предусматривает перечень преступлений, за которые назначается только один вид наказания – возмездие, например, за умышленное убийство. Часть 4 предусматривает перечень преступлений, за которые назначается только вид наказания – вира. Часть 5 содержит перечень преступлений, за которые назначаются виды наказаний – судебные взыскания и сдерживающие меры. Таким образом, в отличие от УК РФ, в основе расположения статей Особенной части лежит не объект преступления, а вид наказания, что не является традиционным для континентального права.

Суд вправе применить правило о смягчении наказания с учетом характера преступления, личности виновного, факта отсутствия или наличия неоднократности или рецидива преступления (ст. 728 Закона). Таким образом, в иранском законодательстве, как и в российском, смягчение наказания отдано на судейское усмотрение.

Специальные правила смягчения наказания могут в отдельных случаях применяться только к конкретной статье Особенной части. Например, доставление потерпевшего в дорожно-транспортном происшествии в лечебное учреждение или оказание ему любой медицинской и иной помощи, а также уведомление компетентных органов о происшествии являются основаниями для назначения виновному более мягкого наказания (ст. 719 Закона). Закон предусматривает и случаи, когда суд не должен учитывать смягчающие обстоятельства. Например, в случае назначения наказания за неоказание неотложной помощи пострадавшему в дорожно-транспортном происшествии (ст. 718) суд не вправе учитывать смягчающие обстоятельства. Также, согласно ст. 666 Закона, наличие двух судимостей у виновного за совершение хищения лишает суд права учитывать при назначении наказания смягчающие обстоятельства. Ранее УК РФ также учитывал при назначении наказания за кражу наличие судимостей за хищение, но это проявлялось через усиление санкции статьи, а смягчающие обстоятельства, как указанные в ст. 61 УК РФ, так и не указанные, учитывались и учитываются всегда, даже при наличии судимостей. Это обязанность, а не право суда.

Специфика построения статьи в Законе состоит в том, что в санкции указываются не только вид, размер, срок наказания, но и специальные правила назначения наказания. Например, неоказание неотложной помощи пострадавшему в дорожно-транспортном происшествии или оставле-

ние места дорожно-транспортного происшествия в целях уклонения от уголовного преследования (ст. 718) подлежит наказанию в размере, составляющем не менее двух третей максимального размера наказания за какое-либо из преступлений, предусмотренных в ст. 714 Закона. В УК РФ общие и специальные правила назначения предусмотрены в отдельной главе Общей части и применяются ко всем статьям Особенной части одинаково.

Закон не предусматривает перечня обстоятельств, отягчающих наказание. Обстоятельства, отягчающие наказание, находим в квалифицирующих признаках статей Закона, и учитываются они через усиление санкции статьи. Например, деяние, совершенное повторно, наказывается строже. К отягчающим признакам относится совершение деяния публично, например, публичная игра в азартные игры. Но специфика назначения наказания состоит не в увеличении срока или размера наказания в санкции по части второй статьи или в назначении дополнительного вида наказания или в появлении других альтернативных видов наказаний, а в том, что при наличии в санкции 2-х альтернативных видов наказаний по части первой, в части второй, при наличии отягчающих признаков, одновременно назначаются оба эти вида наказаний. Например, игра в любые азартные игры запрещена и наказывается тюремным заключением на срок от одного до шести месяцев либо бичеванием в размере до семидесяти четырех ударов кнутом. То же деяние, совершенное публично, подлежит обоим указанным наказаниям (ст. 705 Закона).

В отличие от УК РФ, Закон к отягчающим признакам относит совершение преступления в ночное время. Например, незаконное насильственное посягательство на недвижимое имущество другого лица наказывается тюремным заключением на срок от 3-х месяцев до года (ст. 692 Закона). То же деяние, совершенное в ночное время, подлежит максимальному наказанию, предусмотренному за данное преступление, то есть Закон содержит абсолютные санкции. В этом отличие от УК РФ, по которому наказание при наличии отягчающих признаков назначается в пределах санкции, санкции только относительно-определенные, а не абсолютные.

В ст. 45 Закона специально выделено обстоятельство, отягчающее наказание: совершение преступления двумя и более лицами независимо от вида их соучастия. В отличие от УК РФ, по Закону к обстоятельствам, отягчающим наказание, относится наличие совокупности преступлений: «Если преступления относятся к одному виду, назначается только одно наказание, но в этом случае совокупность преступлений может считаться обстоятельством, отягчающим наказание» (ст. 47 Закона).

В Законе нет отдельной статьи, предусматривающей назначение наказания за покушение на преступление, но в ряде статей имеются отдельные правила назначения наказания за покушение на отдельные преступления. В разделе 5 Закона «Фальсификация и подлог документов» (ст. 542) предусмотрено специальное правило назначения наказания за покушение на любое из преступлений, указанных в этом разделе: «Покушение подлежит минимальному наказанию, предусмотренному за данное преступление». Например, фальсификация письменных документов наказывается тюремным заключением на срок от одного года до пяти лет, значит, за покушение на фальсификацию суд назначит один год.

Отдельной статьи, предусматривающей назначение наказания за преступление, совершенное в соучастии, Закон не предусматривает, но данное правило имеется в главе «Преступления», где дается и понятие видов соучастников, и назначение им наказания. Каждому соисполнителю назначается наказание, которое было бы назначено в случае совершения преступления одним лицом (ст. 42 Закона). Пособникам преступления назначаются наказания с учетом степени их виновности, характера и обстоятельств преступления, наличия или отсутствия факта неоднократности и рецидива преступлений, а также возможности применения к ним мер дисциплинарного воздействия, включающих наставление и предостережение, или иных видов судебных взысканий (ст. 43 Закона).

Однако правила назначения наказания за пособничество в преступлении расположены и в других статьях Закона. Например, в разделе 29 Закона «Нарушение правил дорожной безопасности» (ст. 726) указано правило назначения наказания за пособничество: «Пособничество в совершении какого-либо из преступлений, подлежащих наказаниям в виде судебных взысканий и сдерживающих мер, влечет за собой назначение наказания в минимальном размере, предусмотренном за соответствующее преступление».

Есть и другое специальное правило назначения наказания. Пособничество в совершении кражи, которая не содержит признаков преступления, подлежащего нормированному наказанию, наказывается тюремным заключением на срок от шести месяцев до трех лет (исполнитель наказывается тюремным заключением на срок от одного года до пяти лет) (ст. 203 Закона). Как видно, имеются разные правила назначения наказания за пособничество. С одной стороны, наказание за пособничество отдано на усмотрение суда по ст. 43 Закона, с другой стороны, наказание имеет либо фиксированный предел, либо назначается в пределах санкции, но при этом наказание

назначается ниже низшего предела санкции, по которой наказывают исполнителя. По УК РФ всем соучастникам назначается наказание в пределах санкции статьи. Иранский законодатель более последователен в вопросе дифференциации ответственности за преступление, совершенное в соучастии: пособнику законодательно закреплено наказание меньше, чем исполнителю, а не от дано на усмотрение суда, как по УК РФ.

В Законе указывается в одной из статей форма соучастия – группа лиц по предварительному сговору. Например, нарушение общественного порядка и спокойствия наказывается тюремным заключением на срок от трех месяцев до одного года и бичеванием в размере до семидесяти четырех ударов кнутом (ст. 618 Закона). Совершение данного преступления группой лиц по предварительному сговору, подлежит максимальным наказаниям, предусмотренным за данное преступление (ст. 620 Закона). Данное правило применяется только к данной статье.

Специальные правила назначения наказания при рецидиве преступлений указаны в разделе 4 «Рецидив преступлений». Рецидивом признается совершение лицом, осужденным за преступление, подлежащее наказанию в виде судебного взыскания или сдерживающих мер, после отбывания наказания нового преступления, подлежащего аналогичным видам наказания (ст. 48 Закона), то есть если виновный отбыл наказание в виде тюремного заключения, то рецидив появляется, когда он совершит преступление, наказание за которое предусмотрено в виде тюремного заключения. Если же он вновь совершит преступление, наказание за которое предусмотрено в виде возмездия, то рецидив отсутствует.

Во-первых, в отличие от Закона, рецидив преступления по УК РФ возникает, когда лицо имеет судимость за совершение умышленного преступления и вновь совершает умышленное преступление. Во-вторых, УК РФ, в отличие от Закона, связывает рецидив с формой вины, в-третьих, судимость и рецидив по УК РФ возникают после вступления приговора в законную силу, а не после отбытия наказания. Согласно ст. 48 Закона, суд при рецидиве преступлений вправе назначить осужденному более строгое наказание. Таким образом, в отличие от УК РФ, назначение наказания при рецидиве преступлений отдано на судебское усмотрение.

Размер наказания по Закону, в отличие от УК РФ, зависит от пола потерпевшего и его религиозной принадлежности. Например, размер виры за умышленное или неумышленное убийство лица женского пола, исповедующего ислам, составляет половину размера виры за убийство лица мужского пола, исповедующего ислам. Наказание назначается судом, однако в отдельных случаях наказывает и муж, который вправе причинить смерть или телесные повреждения своей жене и другому мужчине в момент совершения ими акта прелюбодеяния. Муж определяет и наличие преступления, вид наказания и сам его исполняет.

Весьма специфичным является назначение наказания за взяточничество. Если судья назначит более строгое наказание, не предусмотренное законом, вследствие получения взятки, то кроме наказания за взяточничество ему будет назначено дополнительное наказание в размере, составляющем разницу между размером наказания, назначенного судьей, и размером наказания, предусмотренного Законом (ст. 589). Отметим, что перечень видов дополнительных наказаний в Законе отсутствует, в отличие от УК РФ. Дополнительные наказания записаны непосредственно в санкциях статей, и только анализ этих санкций позволяет выделить эти виды.

По УК РФ, если в диспозиции записано несколько альтернативных деяний и виновный совершил эти несколько деяний, то наказание все равно назначается в пределах санкции статьи. По иранскому законодательству, если совершены не одно, а оба альтернативных деяния, например, организация мест для употребления алкогольных напитков и привлечение в такие места населения, то совершение этих деяний подлежит максимальному наказанию, предусмотренному данной статьей (ст. 704 Закона). По УК РФ назначение наказания в этом случае отдано на усмотрение суда. Позиция иранского законодателя предпочтительней. Можно сделать вывод, что проведение сравнительно-правового анализа различных правовых систем позволяет искать пути совершенствования российского уголовного законодательства.

Ссылки:

1. Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. М., 1986.
2. Закон об исламских уголовных наказаниях Исламской Республики Иран. СПб., 2008.
3. Око за око // ВА-БАНКЪ. Краснодар, 2008. 12 декабря.
4. Хрестоматия по исламу / под ред. С.М. Прозорова. М., 1994.
5. За курение в самолете наказали плетью // Московский комсомолец. 2009. 4 февраля.
6. Закон об исламских уголовных наказаниях Исламской Республики Иран. СПб., 2008.

References:

1. Syukiyaynen L.R. Muslim law. M., 1986.

2. Act Islamic criminal penalties of the Islamic Republic of Iran. St. Petersburg, 2008.
3. Eye for an eye // Va-Bank. Krasnodar, 2008. December 12.
4. Readings on Islam / ed. S.M. Prozorov. M., 1994.
5. Smoking in aircraft punished whip // Moskovsky Komsomolets. 2009. February 4.
6. Act Islamic criminal penalties of the Islamic Republic of Iran. St. Petersburg. 2008.