

Рабочая программа составлена:
кандидатом юридических наук, доцентом Бахмадовым Б.Д.

Рассмотрена на заседании кафедры и рекомендована к использованию в учебном процессе (Протокол № 01 от 01.09. 2014 г.)

Заведующий кафедрой



к.ю.н., доцент Е.Э. Ганаева

Содержание

2. Место дисциплины в структуре ОП ВО	4
3. Требования к результатам освоения содержания дисциплины	4
4. Содержание и структура дисциплины (модуля)	6
4.1. Содержание разделов дисциплины	6
4.2. Структура дисциплины	12
4.3. Лабораторные работы	13
4.4. Практические занятия (семинары)	13
4.5. Курсовой проект (курсовая работа)	15
4.6. Самостоятельное изучение разделов дисциплины	15
5. Образовательные технологии	16
5.1. Интерактивные образовательные технологии, используемые в аудиторных занятиях	16
6. Оценочные средства для текущего контроля успеваемости и промежуточной аттестации	17
7. Учебно-методическое обеспечение дисциплины (модуля)	20
7.1. Основная литература	20
7.2. Дополнительная литература	20
7.3. Периодические издания	20
7.4. Интернет-ресурсы	20
7.5. Методические указания к лабораторным занятиям	20
7.6. Методические указания к практическим занятиям	20
7.7. Методические указания к курсовому проектированию и другим видам самостоятельной работы	43
7.8. Программное обеспечение современных информационно-коммуникационных технологий	43
8. Материально-техническое обеспечение дисциплины	43
ЛИСТ согласования рабочей программы	44
Дополнения и изменения в рабочей программе дисциплины	44

1. Цели и задачи освоения дисциплины

Приступая к изучению дисциплины «Вопросы уголовного права и процесса в шариатском (мусульманском) праве», нужно иметь в виду, что этот курс позволяет магистранту получить определенные знания по основам мусульманского права. Данная программа разработана в соответствии с требованиями, предусмотренными Государственным образовательным стандартом высшего профессионального образования РФ. Она составляет необходимую основу для подготовки юристов широкого профиля. Предусмотренные для изучения темы обеспечивают фундамент как для будущей научной деятельности, так и для работы по конкретным юридическим профессиям.

Целями изучения учебной дисциплины «Вопросы уголовного права и процесса в шариатском (мусульманском) праве» являются:

- привитие магистрантам более углубленных знаний, касающихся актуальных научных проблем уголовного права и процесса в мусульманском праве;
- выработка у магистрантов практических навыков, необходимых для профессионального выполнения выпускниками служебных обязанностей в сфере профессиональной деятельности;
- подготовка магистрантов к самостоятельному, квалифицированному и компетентному решению профессиональных задач;
- сформировать у магистрантов устойчивую систему знаний об основных институтах дисциплины;
- соединение знаний, полученных в ходе изучения других специальных дисциплин учебного плана, в единый комплекс;

Задачи изучения дисциплины:

- усвоения магистрантами основ мусульманского права, в частности, его источников, особенностей классификации правонарушений и определение силы наказаний за их совершение, а также его влияния на действующее уголовное законодательство мусульманских стран;
- привитие Магистрантам теоретических знаний необходимых в практике их деятельности;
- закрепление знаний, полученных в рамках изучения общепрофессиональных специальных дисциплин, а также в рамках специальности.

2. Место дисциплины в структуре ОП ВО

Учебная дисциплина «Вопросы уголовного права и процесса в шариатском (мусульманском) праве» относится к разделу М2.В.ОД.4 ОП по направлению подготовки 40.04.01. «юриспруденция» (степень «магистр»).

Для изучения данной учебной дисциплины необходимы следующие знания, умения и навыки, формируемые предшествующими дисциплинами:

- уголовно-процессуальное право
- уголовное право
- криминалистика
- уголовно-исполнительное право.

3. Требования к результатам освоения содержания дисциплины

Процесс изучения дисциплины направлен на формирование элементов следующих компетенций в соответствии с ФГОС ВПО и ОП ВО ОП магистратуры.

Изучение данной учебной дисциплины направлено на формирование у обучающихся следующих общекультурных (ОК) и профессиональных (ПК) компетенций.

Магистрант должен обладать следующими общекультурными компетенциями (ОК):

- способностью добросовестно исполнять профессиональные обязанности, соблюдать принципы этики юриста (ОК-2);
- способностью свободно пользоваться русским и иностранным языками как средством делового общения (ОК-4);

Магистрант должен обладать следующими профессиональными компетенциями (ПК):

- способностью квалифицированно применять нормативные правовые акты в конкретных сферах юридической деятельности, реализовывать нормы материального и процессуального права в профессиональной деятельности (ПК-2);
- способностью осуществлять предупреждение правонарушений, выявлять и устранять причины и условия, способствующие их совершению (ПК-5);
- способностью принимать оптимальные управленческие решения (ПК-9);
- способностью эффективно осуществлять правовое воспитание (ПК-15).

В соответствии с поставленными целями и задачами магистрант в результате изучения и в контексте курса «Вопросы уголовного права и процесса в шариатском (мусульманском) праве» должен

знать

- методологические основы изучаемой дисциплины; ее систему и связь с другими науками;
- понятия, задачи, терминологию и функции;
- понятие и возникновение мусульманского права;
- объект, предмет и источники уголовного процесса мусульманских стран;
- объект, предмет и источники уголовного права мусульманских стран.

уметь

- анализировать правовые нормы, регулирующие уголовно-процессуальные отношения в мусульманском праве;
- анализировать правовые нормы, регулирующие уголовные отношения в мусульманском праве;
- отличать принципы строения мусульманского уголовного и процессуального права от других светских прав.

иметь представление

- о принципах строения мусульманского уголовного и процессуального права.

приобрести опыт деятельности:

- владения юридической терминологией и методикой самостоятельного изучения уголовного права мусульманских стран.

Учебная и научная дисциплина «Вопросы уголовного права и процесса в шариатском (мусульманском) праве» связана с другими науками общеправового комплекса и дисциплинами, преподаваемыми на юридическом факультете (уголовно-исполнительным правом, философией, историей и теорией государства и права, сравнительным государствоведением, международным правом, криминологией и др.), способствует более глубокому усвоению общеправового содержания важнейших магистральных положений таких отраслевых дисциплин как уголовное, уголовно-процессуальное и уголовно-исполнительное право.

Методологическими основами преподавания и изучения данной дисциплины выступает выделение в учебном курсе составляющих частей, отражающих перечень тем, которые определяют систему науки. При этом целостность науки обеспечивается единством соответствующих понятий и категорий при многообразии теоретических направлений в методологии её исследования. Основой изучения дисциплины выступают методы исторического познания правовой действительности и сравнительного правоведения. Успех изучения дисциплины также зависит от конструктивности использования концептуального и инструментального подходов к исследованию правовых явлений.

Ведущую роль в изучении курса играют лекции, семинарские занятия, самостоятельная подготовка. Лекции определяют основное содержание, сущность и тематическую направленность курса. При изучении особое внимание следует обращать на понятийно-категориальный аппарат и методологические основы дисциплины.

Важной формой самостоятельной подготовки и определения уровня знаний является также написание магистрантами заочной формы обучения контрольных работ по одной из предложенных тем.

При изучении данного предмета следует использовать основную и дополнительную литературу, современные публикации по сравнительно-правовой и ретроспективно-правовой проблематике в сфере исполнения уголовных наказаний, журнальные статьи и газетный материал, законодательные акты и иные правовые документы.

Конечной формой контроля по дисциплине является зачет.

4. Содержание и структура дисциплины (модуля)

4.1. Содержание разделов дисциплины

№	Наименование раздела	Содержание раздела	Форма текущего контроля
1	2	3	4
	Раздел 1. Общие вопросы мусульманского уголовного права и процесса	Темы: 1,2,3. В ходе освоения раздела магистранты должны овладеть следующими компетенциями: ОК-2, ОК-4, ПК-3, ПК-2, ПК-5, ПК-11, ПК-9, ПК-15	(Р), (Э), (К), (ПК) (Т)
1.	Раздел I.	Тема № 1: Понятие мусульманского уголовного права и процесса Мусульманское уголовное право имеет две характерные и взаимообусловленные особенности: религиозное происхождение («божественную природу») и тесную связь юридических предписаний с мусульманской догматикой (богословием), нравственными нормами, правилами культа, религиозными нормами ислама в целом. Мусульманское уголовное право (укубат) в качестве наиболее опасных правонарушений рассматривает посягательства на «права аллаха», среди которых особо выделяется вероотступничество, влекущее смертную казнь. Как правило, к совершившим преступление мусульман и представителям иных религий применяли различные меры наказания. По учению всех исламских правовых школ, любой серьезный проступок рассматривается как наказуемое нарушение мусульманских запретов, смысл которых заключается в общей направленности ислама, в частности его правовых принципов и норм на защиту пяти основных ценностей - религии, жизни, разума, продолжения потомства и собственности. Другой принципиально важный момент – рассмотрение правонарушений как непослушание воли Аллаха. Поэтому любое незаконное в юридическом смысле поведение представляет собой не просто отклонение от предписаний мусульманского права, за которое следует соответствующая «земная» санкция, а религиозный грех, влекущий потустороннюю кару.	(Р) (Э)
2.	Раздел I.	Тема № 2: Источники мусульманского уголовного права и процесса	(Р) (Э)

		<p>Учение об источниках относится к числу наиболее разработанных в науке мусульманского права и отличается большим своеобразием. Главной характерной чертой мусульманского права является его органическая связь с религией. В мусульманском мире религия и право слиты в единую систему регламентации всех юридических отношений между последователями ислама. В этом отношении ислам выступает в качестве всеобщей универсальной системы регулирования отношений людей в обществе. В связи с полной зависимостью мусульманского права от ислама и, естественно, вероучительные и теологические источники религии одновременно являются и источником права, в том числе и уголовного права. Мусульманские исследователи выделяют в составе мусульманского уголовного права две группы взаимосвязанных норм, первую из которых составляют юридические предписания Корана и Сунны (собрания, имеющие правовое значение преданий – хадисов – о поступках, высказываниях и даже молчании пророка Мухаммеда), а вторую – нормы, сформулированные мусульманско-правовой доктриной на основе рациональных источников, прежде всего единогласного мнения (иджма) наиболее авторитетных правоведов муджтахидов и факихов – и умозаключения по аналогии (кийас). Таким образом, в мусульманском обществе источники религиозной доктрины одновременно выступают в качестве источников права.</p>	
3.	Раздел I.	<p>Тема № 3: Мусульманское право и позитивное уголовное законодательство.</p> <p>К началу XXI в., лишь в странах Аравийского полуострова и Персидского залива мусульманское уголовное право сохранило свои позиции, и действовала универсально в своем традиционном виде. Остальные страны к середине XX в. отказались от фикха, как основной правовой формы, и, например, правовые системы наиболее развитых арабских стран с некоторыми отступлениями стали строиться по двум основным образцам: романо-германскому (французскому) – Египет, Сирия, Ливан, Иордания, страны Магриба и англосаксонскому – Ирак, Палестина. В настоящее время ни в одной из рассматриваемых стран мусульманское уголовное право не является единственным действующим правом. Но в то же время ни в одной мусульманской стране оно не потеряло полностью своих позиций в качестве системы действующих правовых норм. Исключение составляет лишь Турция, где в 20-е годы, мусульманское право во всех отраслях (в том числе</p>	

		и сфере регулирования уголовно-правовых отношений) были заменены законодательством буржуазного типа, составленным на основе заимствования западноевропейских моделей. Анализ уголовного права мусульманских стран позволяет сделать вывод о том, что в чистом виде мусульманское уголовное право до последнего времени не использовалось ни в одной из стран Африки, Южной и Юго-восточной Азии, а также в большинстве арабских стран. Последовательный анализ различных видов источников уголовного права позволяет сделать вывод о том, что мусульманское право в чистом виде незначительно.	
	Раздел 2. Основные вопросы мусульманского уголовного права и процесса	Темы: 4,5,6,7. В ходе освоения раздела магистранты должны овладеть следующими компетенциями: ОК-2, ОК-4, ПК-3, ПК-2, ПК-5, ПК-11, ПК-9, ПК-15	(Р), (Э), (К), (ПК) (Т)
4.	Раздел II.	Тема № 4: Виды и категории преступлений по мусульманскому уголовному праву Авторитетные мусульманские правоведы средневековья и современные исследователи разработали немало классификаций правонарушений, анализ которых помогает лучше понять специфику мусульманского деликтного права. В основу большинства из них кладутся два основных критерия: степень определенности наказания за тот или иной проступок и характер нарушенных интересов и прав. Наибольшее распространение получила классификация, согласно которой все правонарушения подразделяются на три группы. Первая из них включает преступления, которые представляют наибольшую общественную опасность, посягают на «права Аллаха» (то есть интересы всей мусульманской общины) и наказываются точно определенной санкцией — хаду. Вторая также объединяет преступления, которые также влекут за собой фиксированные наказания (кисас, кавад или дийа), но нарушают права отдельных лиц. Наконец, третью категорию составляют все иные правонарушения, которые наказываются не жестко установленной санкцией – тазир и могут затрагивать как «права Аллаха» (к ним относятся нарушения всех религиозных обязанностей), так и частные интересы. Преступления категории хадд. Большинство современных исследователей мусульманского деликтного права понимают под хадд ответственность за деяние, которые, во-первых, посягают только на интересы всей общины («права Аллаха»); во-вторых, влекут наказания либо однозначно определенные Кораном или Сунной,	(Р) (Э)

		<p>либо нормативно точно установленные правоприменительной практикой «праведных» халифов. Однако мусульманские ученые-юристы не единодушны в том, какие конкретно правонарушения должны быть включены в данную категорию преступлений. Большинство исследователей полагают, что к ним относятся семь наиболее опасных общественных деяний:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) прелюбодеяние, 2) употребление спиртных напитков, 3) кража, 4) недоказанное обвинение в прелюбодеянии, 5) разбой, 6) вероотступничество, 7) бунт. <p>Однако Ибрахим Дасуки ам-Щахави, например, исключает из этого перечня бунт, а Атия Мустафа Машрафа, кроме того, и вероотступничество. Такое весьма характерное отсутствие единства относительно классификаций этих правонарушений наглядно подтверждает, что мусульманское право не отличается формальной определенностью, однозначным закреплением большинства принципов и норм, которые в рамках различных школ понимается по-разному.</p>	
5.	Раздел II.	<p>Тема № 5: Система наказаний в мусульманском уголовном праве и их виды</p> <p>Система наказаний по мусульманскому уголовному праву включает в себя следующие элементы. <i>Худуд</i>. В переводе на русский язык означает запрет и в шариате ислама предполагает категории преступлений, определенные наказания, которые считаются правом Аллаха. Худуд в мусульманском праве – это система абсолютно определенных и относительно определенных видов мусульманских наказаний, применяемых по божественному праву (смертная казнь, отсечение определенных частей тела человека, избивание виновного камнями, телесные наказания). <i>Кысас</i>. В переводе на русский язык означает кровную месть. Исламские наказания по системе кысас могут назначаться за умышленное убийство, за телесные повреждения (наказание равное по тяжести совершенному противоправному деянию). <i>Тазир</i> – это система исламских наказаний, применяемых по усмотрению судьи за неопределенные шариатом преступления. Наказания по системе тазир включает в себя тюремное заключение, порицание, ссылку и высылку, нанесение ударов плетью и смертная казнь за тяжкие преступления.</p> <p>Общеизвестные меры наказания за правонарушения, например, лишения свободы, материальные санкции</p>	(P) (Э)

		<p>или телесное наказание – отмечались в мусульманском праве большим своеобразием. К примеру, при мусульманских судах первоначально не имелось специальных тюрем, и правонарушители, приговоренные к лишению свободы, содержались у себя дома или в мечети без права покидать их. Кроме того, никто не мог быть осужден к ссылке на срок более одного года. Широко применялось в качестве меры наказания причинение правонарушителю материального, имущественного ущерба путем конфискации, наложения штрафа и даже уничтожения имущества. Например, сжигались лавки виноторговцев. Вместе с тем, последователи шафиитского и ханбалитского толков мусульманского права, а также многие маликиты допускали применение данного вида санкции в иной форме – в виде временного изъятия всего имущества или его части до тех пор, пока правонарушитель не раскается. Сторонники других правовых школ считали, что имущество должно оставаться у преступника и подлежит конфискации только в том случае, если он в течение времени не раскается.</p>	
6.	Раздел II.	<p>Тема № 6: Общая характеристика уголовного процесса в мусульманских странах</p> <p>Уголовный процесс в системе мусульманского права основан на нормах шариата и имеет свои особенности. Так, например, наказания в мусульманском праве назначают в том случае, когда преступление становится известным и доказанным. Причем и то и другое достигается путем признания, свидетельских показаний, произнесения присяги.</p> <p>Такое положение объясняется тем, что в действиях лиц, объявляющих о признании своей вины в содеянном, дающих свидетельские показания либо произносящих присягу на вере, всегда, предполагается добросовестность (правота).</p> <p>Считается, что данное обстоятельство позволяет вынести справедливое решение по делу, основанное на ясных и неоспоримых доказательствах, подтверждающих или опровергающих виновность привлекаемого к ответственности лица.</p> <p>В зависимости от совершенного преступления определяется число свидетелей, могущих дать показания и количество публичных объявлений о признании своей вины обвиняемым, а в случае необходимости и произнесение присяги.</p> <p>Например, в качестве доказательств кражи (воровства) традиционно рассматривается признание, объявленное два раза публично лицами, обвиняемыми в его совершении, или показания двух свидетелей хорошей нравственности (репутации).</p>	(P) (K)

		<p>При наличии этих доказательств вина признается доказанной, что и дает основание определить меру наказания. Наказание за совершение кражи применяется к вменяемому лицу, достигшему совершеннолетия и совершившему неправомерное деяние с намерением похитить чужое имущество. Не подвергается наказанию лицо, не само совершившее хищение, а перенявшее похищенное имущество, а равно и то, которое добровольно возвратило похищенное имущество его собственнику.</p> <p>Судебное разбирательство дела и последующее вынесение решения в значительной степени зависит от свидетельских показаний. Ввиду их важности для вынесения справедливого приговора (решения) лица, дающие показания, должны обладать определенными качествами, при отсутствии которых они не могут являться свидетелями. К ним, в частности, относятся совершеннолетние. По данным о тяжких преступлениях допускается свидетельства детей десятилетнего возраста. Лицо, опрашиваемое в качестве свидетеля, должно быть вменяемым.</p> <p>Свидетельство невменяемых не действительно. Судья при каких-либо сомнениях должен удостовериться в том, что свидетель находится в состоянии вменяемости во время дачи показания. Свидетель должен быть правдивым. Неправоверные или отступники от веры не допускаются к свидетельству. Свидетель должен быть известен как лицо справедливое, беспристрастное, не имеющее явных и больших пороков. Например, тот, кто сквернословит или поносит других неприличными словами и в том не раскаивается, не допускается к дачи свидетельских показаний; употребляющие спиртные напитки также не могут привлекаться в качестве свидетелей и т. п.</p>	
7.	Раздел II.	<p>Тема № 7: Судопроизводство в мусульманском праве</p> <p>Судебная организация состоит, во-первых, из судей низшего звена – кади (кази). Кади подчиняются хакимам (хакиме шергэ), или муфтиям. Судьи вправе издавать фетвы-повеления. Что касается собственно процесса, то шариат не делает различия между уголовным и гражданским судопроизводством. С точки зрения идеальной типологии, шариатское судопроизводство занимает промежуточное положение между обвинительным и частно-исковым видами. Частно-исковые признаки процесса усматриваются в том, что в нем действуют обвинитель (истец), которым, как правило, является сам потерпевший и обвиняемый (ответчик). Они считаются равными сторонами и сами ведут свое дело. И обвинитель и обвиняемый вправе</p>	(Р) (Э)

	представлять доказательства и присутствовать при всех процедурах, высказывать свои доводы и контрдоводы. За обвиняемым признается право на защиту, и он считается невиновным, пока не доказано обратное. Судопроизводство происходит устно и гласно, в публичном месте, обычно в мечети. Существует следующие виды доказательств: показания свидетелей, личный и домашний обыск, признание и клятва. Общее правило состоит в том, что доказательства оцениваются по внутреннему убеждению судей за исключением тех случаев, когда фикхом предусмотрены особые предписания, касательно формальных требований к доказыванию.	
--	--	--

4.2. Структура дисциплины

Общая трудоемкость дисциплины составляет 3 зачетные единицы (108 часов)

Вид работы	Трудоемкость, часов	
	Дисциплина читается на 2 курсе	Всего
Общая трудоемкость	108	108
Аудиторная работа, в том числе в интерактивной форме:	8/3	8/3
<i>Лекции (Л)</i>		
<i>Практические занятия (ПЗ)</i>	8/3	8/3
<i>Лабораторные работы (ЛР)</i>		
Самостоятельная работа:	96	96
Курсовой проект (КП), курсовая работа (КР) ¹		
Расчетно-графическое задание (РГЗ)		
Реферат (Р)	10	10
Эссе (Э)	10	10
Самостоятельное изучение разделов	45	45
Контрольная работа (К) ²		
Самоподготовка (проработка и повторение лекционного материала и материала учебников и учебных пособий, подготовка к лабораторным и практическим занятиям, коллоквиумам, рубежному контролю и т.д.),	35	35
Подготовка и сдача экзамена ³		
Вид итогового контроля (зачет, экзамен)	зачет	зачет

Разделы дисциплины, изучаемые на 2 курсе

№	Наименование разделов	Количество часов				
		Всего	Аудиторная работа			Вне-ауд. работа СР
			Л	ПЗ	ЛР	
1	2	3	4	5	6	7
	Раздел 1. Общие вопросы мусульманского уголовного права и процесса	44		4		40

¹ На курсовой проект (работу) выделяется не менее одной зачетной единицы трудоемкости (36 часов)

² Только для заочной формы обучения

³ При наличии экзамена по дисциплине

1	Тема № 1: Понятие мусульманского уголовного права и процесса	16		2		14
2	Тема № 2: Источники мусульманского уголовного права и процесса	16		2		14
3	Тема № 3: Мусульманское право и позитивное уголовное законодательство	12				12
	Раздел 2. Основные вопросы мусульманского уголовного права и процесса	64		4		60
4	Тема № 4: Виды и категории преступлений по мусульманскому уголовному праву	17				17
5	Тема № 5: Система наказаний в мусульманском уголовном праве и их виды	14		2		12
6	Тема № 6: Общая характеристика уголовного процесса в мусульманских странах	16		2		14
7	Тема № 7: Судопроизводство в мусульманском праве	15				15
ИТОГО		108		8		10

4.3. Лабораторные работы

учебным планом не предусмотрены

4.4. Практические занятия (семинары)

№ занятия	№ раздела	Тема	Кол-во часов
1	2	3	4
1	Раздел 1.	Тема № 1: Понятие мусульманского уголовного права и процесса 1. Две группы норм, образующих мусульманское уголовное право и процесс: юридические предписания, содержащиеся в Коране и сунне, и нормы, сформулированные в мусульманской правовой доктрине. 2. Соотношение этих норм в составе мусульманского права. 3. Мусульманское право как итог его доктринальной разработки	2
2	Раздел 1.	Тема № 2: Источники мусульманского уголовного права и процесса 1. Коран и сунна (шариат) как источники мусульманского уголовного права и процесса. 2. Мусульманская правовая доктрина (иджихад). 3. Понятие доктрины и ее значение как источника мусульманского права. 4. Возникновение школ в мусульманском праве. 5. Значение разработки общетеоретических основ мусульманского права и формирование принципов правового регулирования.	2
6,7	Раздел 2.	Тема № 5: Система наказаний в мусульманском уголовном праве и их виды 1. Понятие и основные признаки наказания по мусульманскому уголовному праву 2. Цели наказания по мусульманскому уголовному праву 3. Система наказаний по мусульманскому уголовному праву	2

		<p>4. Смертная казнь по мусульманскому уголовному праву</p> <p>5. Телесные наказания по мусульманскому уголовному праву</p> <p>6. Лишение свободы по мусульманскому уголовному праву</p> <p>7. Штраф как вид наказания по мусульманскому уголовному праву</p> <p>8. Ссылка по мусульманскому уголовному праву</p> <p>9. Конфискация имущества по мусульманскому уголовному праву</p> <p>10. Лишение гражданских прав как вид наказания по мусульманскому уголовному праву</p> <p>11. Опубликование и расклеивание приговора как вид уголовного наказания</p>	
8	Раздел 2.	<p>Тема № 6: Общая характеристика уголовного процесса в мусульманских странах</p> <p>1. Уголовный процесс в системе мусульманского права</p> <p>2. Доказательства в уголовном процессе</p> <p>3. Свидетели в уголовном процессе</p> <p>4. Судебное разбирательство дела и последующее вынесение решения</p>	2
ИТОГО			8

4.5. Курсовой проект (курсовая работа)

Учебным планом не предусмотрены

4.6. Самостоятельное изучение разделов дисциплины

№ раздела	Вопросы, выносимые на самостоятельное изучение	Кол-во часов
1	2	3
Раздел 1.	<p>Тема № 3: Мусульманское право и позитивное уголовное законодательство</p> <p>1. Связь мусульманского права с другими правовыми культурами.</p> <p>2. Закрепление принципов и норм мусульманского права в уголовном законодательстве, принимаемом компетентными органами.</p> <p>3. Структура уголовных кодексов мусульманских стран, в которых нормы и принципы мусульманского права включены в действующее законодательство.</p> <p>4. Страны, где основным источником является мусульманско-правовая доктрина – мусульманское право</p>	15
Раздел 2.	<p>Тема № 4: Виды и категории преступлений по мусульманскому уголовному праву</p> <p>1. Виды и категории преступлений по мусульманскому уголовному праву</p> <p>2. Кража как преступление категории «хадд»</p> <p>3. Разбой как преступление категории «хадд»</p> <p>4. Прелюбодеяние как преступление по мусульманскому уголовному праву</p> <p>5. Употребление спиртного как преступление по мусульманскому уголовному праву</p> <p>6. Бунт как преступление по мусульманскому уголовному праву</p> <p>7. Измена исламу как тяжкое преступление по мусульманскому уголовному праву</p>	15
Раздел 2.	Тема № 7: Судопроизводство в мусульманском праве	15

	1. Судебная организация 2. Обвинитель и обвиняемый 3. Право на защиту 4. Форма судопроизводства 5. Виды доказательств 6. Оценка доказательств	
--	--	--

5. Образовательные технологии

Методы обучения – система последовательных, взаимосвязанных действий, обеспечивающих усвоение содержания образования, развитие способностей студентов, овладение ими средствами самообразования и самообучения; обеспечивают цель обучения, способ усвоения и характер взаимодействия преподавателя и студента; направлены на приобретение знаний, формирование умений, навыков, их закрепление и контроль.

Монологический (изложение теоретического материала в форме монолога).

Показательный (изложение материала с приемами показа).

Диалогический (изложение материала в форме беседы с вопросами и ответами).

Эвристический (частично поисковый) (под руководством преподавателя студенты рассуждают, решают возникающие вопросы, анализируют, обобщают, делают выводы и решают поставленную задачу).

Проблемное изложение (преподаватель ставит проблему и раскрывает доказательно пути ее решения).

Исследовательский (студенты самостоятельно добывают знания в процессе разрешения проблемы, сравнивая различные варианты ее решения).

Программированный (организация аудиторной и самостоятельной работы студентов осуществляется в индивидуальном темпе и под контролем специальных технических средств).

Другой метод, используемый преподавателем (формируется самостоятельно).

5.1. Интерактивные образовательные технологии, используемые в аудиторных занятиях

Интерактивное обучение — это специальная форма организации познавательной деятельности. Она подразумевает вполне конкретные и прогнозируемые цели. Цель состоит в создании комфортных условий обучения, при которых студент чувствует свою успешность, свою интеллектуальную состоятельность, что делает продуктивным сам процесс обучения, дает знания и навыки, а также создать базу для работы по решению проблем после того, как обучение закончится.

Другими словами, интерактивное обучение – это, прежде всего, диалоговое обучение, в ходе которого осуществляется взаимодействие между студентом и преподавателем, между самими студентами.

Задачами интерактивных форм обучения являются:

- пробуждение у обучающихся интереса;
- эффективное усвоение учебного материала;
- самостоятельный поиск учащимися путей и вариантов решения поставленной учебной задачи (выбор одного из предложенных вариантов или нахождение собственного варианта и обоснование решения);
- установление взаимодействия между студентами, обучение работать в команде, проявлять терпимость к любой точке зрения, уважать право каждого на свободу слова, уважать его достоинства;
- формирование у обучающихся мнения и отношения;
- формирование жизненных и профессиональных навыков;
- выход на уровень осознанной компетентности студента.

курс	Вид занятия (Л, ПР,	Используемые интерактивные образовательные технологии	Количество часов
------	---------------------	---	------------------

	ЛР)		
2	Л	Учебным планом не предусмотрены	-
	ПР	Анализ конкретных ситуаций, «имитационные погружения», дискуссия, дебаты	1
	ПР	Круглый стол	2
Итого:			3

6. Оценочные средства для текущего контроля успеваемости и промежуточной аттестации

ОС формируются на ключевых принципах оценивания:

- валидности (объекты оценки должны соответствовать поставленным целям обучения);
- надежности (использование единообразных стандартов и критериев для оценивания достижений);
- справедливости (разные студенты должны иметь равные возможности добиться успеха);
- своевременности (поддержание развивающей обратной связи);
- эффективности (соответствие результатов деятельности поставленным задачам).

Требования для получения оценки по курсу

1. Выполнить контрольную работу, эссе или реферат по теме указанной преподавателем.
2. Решить все тесты по дисциплины и получить по ним положительные оценки.
3. Сдать промежуточную аттестацию в форме тестирования.
4. Сдать итоговую аттестацию.

Оценка на экзамене – неудовлетворительно, удовлетворительно, хорошо, отлично.

Критерии оценки устанавливаются профессорско - преподавательским составом на заседании кафедры и объявляются студентам.

Критерии по выставлению выше указанных экзаменационных оценок:

Оценка **«отлично»** выставляется студенту, обнаружившего всестороннее, систематическое и глубокое знание программного (учебного) материала, выполнившего все задания, предусмотренные программой, усвоившего основную и знакомый с дополнительной литературой, рекомендованной программой дисциплины.

Как правило, оценка «отлично» выставляется студенту, усвоившим взаимосвязь основных понятий дисциплины в их значении для приобретаемой профессии, проявившим творческие способности в понимании и использовании программного (учебного) материала, в полном объеме владеющего знаниями гражданско-правовых законов.

Оценка **«хорошо»** выставляется студенту, обнаружившего полное знание программного (учебного) материала, успешно выполнившего предусмотренные в программе задания, усвоившего основную литературу, знакомый с дополнительной литературой, рекомендованной в программе дисциплины.

Как правило, оценка «хорошо» выставляется студентам, показавшим системный характер знаний по дисциплине, и способным к их самостоятельному пополнению и обновлению в ходе дальнейшей учебы и профессиональной деятельности, но допустившего несколько незначительных погрешностей в знании законов или теоретической части предмета на экзамене.

Оценка **«удовлетворительно»** выставляется студенту, показавшего знание основного программного (учебного) материала, в минимальном объеме, необходимой для дальнейшей работы по профессии, справившегося с выполнением заданий, предусмотренных программой, знакомый с основной и рекомендованной литературой.

Как правило, оценка «удовлетворительно» выставляется студенту, допустившим значительные погрешности в ответе на экзамене и при выполнении экзаменационных заданий, но обладающим теоретическими знаниями для их устранения.

Оценка «**неудовлетворительно**» выставляется студенту, показавшего значительные пробелы в знаниях основного программного (учебного) материала, допустившему принципиальные ошибки в выполнении предусмотренных программой заданий.

Как правило, оценка «неудовлетворительно» ставится студентам, знания которых не соответствуют профессиональным требованиям, предъявляемых к юристу.

При проведении зачета по дисциплине критерии оценки ответов студента следующие:

«Зачтено» выставляется студенту, показавшего знание основного программного (учебного) материала, в минимальном объеме необходимой для дальнейшей работы по профессии, выполнившего задания, предусмотренные программой, знакомый с основной, рекомендованной литературой.

Как правило, «зачтено» выставляется студенту, допустившим не значительные погрешности в ответе на зачете и при выполнении экзаменационных заданий, но обладающим теоретическими знаниями для их устранения.

«Не зачтено» выставляется студенту, показавшего значительные пробелы в знаниях основного программного (учебного) материала, допустившего принципиальные ошибки в выполнении предусмотренных программой заданий. Как правило, «не зачтено» выставляется студенту, который показал знания не соответствующие профессиональным требованиям общетеоретических и практических знаний.

Тематика рефератных работ и эссе

1. Источники мусульманского уголовного права.
2. Функции и принципы мусульманского уголовного права.
3. Классификация преступлений и наказаний в мусульманском праве.
4. Правомочия собственника по мусульманскому праву.
5. Преступления категории «хуруд»: особенности состава и применения санкций.
6. Правонарушения категории «тазир»: разновидности и меры ответственности.
7. Основы мусульманского уголовного процесса.
8. Мусульманское право и современное законодательство: формы и модели взаимодействия.
9. Мусульманское право и современное уголовное законодательство. Опыт отдельных стран.
10. Мусульманское уголовное право и права человека.
11. Мусульманское уголовное право в правовой системе России: прошлое, настоящее, будущее.
12. Мусульманское уголовное право: соотношение юридического и религиозного начал.

Вопросы к зачету

1. Понятия шариата и фикха, соотношение между ними.
2. Виды доказательств в мусульманском уголовном праве.
3. Влияние шариата на современное уголовное право.
4. Доказывание в исламском судебном процессе.
5. Источники и основные принципы фикха.
6. Источники исламского права и их историческая эволюция.
7. Источники мусульманского уголовного права.
8. Классификация правовых оценок поведения человека.
9. Классификация преступлений и наказаний в мусульманском праве.
10. Классификация субъективных прав и основные цели шариата.
11. Критерии классификации преступлений.
12. Мусульманское право и современное законодательство: формы и модели взаимодействия.
13. Мусульманское право и современное уголовное законодательство. Опыт отдельных стран.
14. Мусульманское уголовное право в правовой системе России: прошлое, настоящее, будущее.
15. Мусульманское уголовное право и права человека.

16. Мусульманское уголовное право: соотношение юридического и религиозного начал.
17. Основные принципы мусульманского права.
18. Основы мусульманского уголовного процесса.
19. Основы организации и деятельности ведомства жалоб и органов «хисба».
20. Основы организации и деятельности шариатских (исламских) судов.
21. Основы организации и деятельности шариатского суда.
22. Особенности судебного процесса по исламскому праву.
23. Понятие преступления и наказания.
24. Понятия шариата, фикха и исламского права, соотношение между ними.
25. Правомочия собственника по мусульманскому праву.
26. Правонарушения категории «тазир»: разновидности и меры ответственности.
27. Преступления категории «кисас» или «дийа».
28. Преступления категории «тазир».
29. Преступления категории «худуд».
30. Преступления категории «худуд»: особенности состава и применения санкций.
31. Применение норм мусульманского уголовного права в России.
32. Требования, предъявляемые к шариатскому судье, и этика поведения судьи.
33. Функции и принципы мусульманского уголовного права.
34. Шариат о природе и принципах правосудия.
35. Шариатские (исламские) суды в России в XIX-XX вв.
36. Шариатские (исламские) суды в современных судебных системах.

7. Учебно-методическое обеспечение дисциплины (модуля)

7.1. Основная литература

1. Шамиль Аляутдинов Мусульманское право. 1-2 уровни М.: Диля 2010

7.2. Дополнительная литература

1. .Бернард Дж. Вайсс. Дух мусульманского права. /Пер. с англ. – СПб.: «Издательство «Диля», 2008. – 320 с.
2. Абдурахман Гойтинский. Дневник кади (Исламское судопроизводство). Баку-2002.
3. Адыгалов Абдулла. Исламское право (фикх). Казань: Российский Исламский университет. 2006. – 144 стр.
4. Амин Омар Ахмет Бабикиер. Развитие уголовного законодательства Судана (Основные институты Общей части). Автореферат кандидатской диссертации. М., 1999.
5. Ахкубеков А.Х. Правовое регулирование оперативно-розыскной деятельности за рубежом и использование ее результатов в уголовном процессе. М.: Российская криминологическая ассоциация. 2004. – 120с.
6. Ван ден Берг, Л.В.С. Основные начала мусульманского права согласно учению имамов Абу Ханифы и Шафии: [пер. с гол.] /Л.В.С. Ван ден Берг; Предисл. Л.Р. Сюкияйнена. – М.: Наталис: Рипол Классик, М., 2006. – 240 с.
7. Керимов Г.М. Шариат: Закон жизни мусульман. Ответы Шариата на проблемы современности. – СПб.: «Издательство «Диля», 2009. – 512 с.
8. Лихачев В.А. Уголовное право в освободившихся странах. М., 1988.
9. Манна А.А.К. Преступление и наказание по мусульманскому праву. М.: РУДН, 2007.
10. Муромцев Г.И. Ислам и мусульманское право в странах социалистической ориентации. – Мусульманское право (структура и основные институты).
11. Николай Торнау. Изложение начал мусульманского законоведения. Санктпетербург. 1850.
12. Пантелеев В.А., Козочкин И.Д., Лихачев В.А. Уголовное право развивающихся стран. Общая часть. М., 1988.
13. Садагдор М.И. Основы мусульманского права. М., 1968.
14. Сулейман-Хаджи Аутаев. Основы исламского уголовного права. Москва – 2003.
15. Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. М., 1986.
16. Сюкияйнен Л.Р. Шариат и мусульманско-правовая культура. М., 1997.

17. Чиркин В.Е. Мусульманская концепция права – Мусульманское право (структура и основные институты). М., 1984.
18. Шариат и тарикат. Из слов Хадрат Мавланы Масихуллах Хан Сахиба. – СПб.: «Издательство «Диля», 2008. – 224 с.

7.3. Периодические издания

1. Бюллетень верховного суда российской федерации
2. Бюллетень министерства юстиции российской федерации
3. Бюллетень федеральной службы судебных приставов
4. Вестник конституционного суда российской федерации
5. Вестник экономического правосудия РФ
6. Научный журнал: Государство и право
7. Научный журнал: Законность
8. Научный журнал: Известия вузов. Северо - Кавказский регион. Общественные науки
9. Научный журнал: Научная мысль Кавказа
10. Научный журнал: Наша молодежь
11. Научный журнал: Уголовное право

7.4. Интернет-ресурсы

1. Информационный массив Независимого института социальной политики (<http://www.socpol.ru>).
2. Информационные массивы Росстата (<http://www.gks.ru>).
Электронная база данных диссертаций Российской государственной библиотеки (<http://www.diss.rsl.ru>).
Федеральный портал «Российское образование» (<http://www.edu.ru>)
3. Информационная система «Единое окно доступа к образовательным ресурсам» (<http://window.edu.ru>)
4. Федеральный центр информационно-образовательных ресурсов (ФЦИОР) (<http://fcior.edu.ru>)
5. Федеральный образовательный портал «Экономика. Социология. Менеджмент» (<http://ecsocman.edu.ru>)
6. Поисковые системы Яндекс.py (<http://www.yandex.ru/>), Google (<http://www.google.ru>), Bing.com (<http://www.bing.com/>).
7. «GoogleScholar» - Поиск научной информации (<http://scholar.google.com/>).
8. «Scirus» - Поиск научной информации (<http://www.scirus.com/>).
«Сигла» - Поиск в электронных каталогах российских и зарубежных библиотек (<http://www.sigla.ru/>).

7.5. Методические указания к лабораторным занятиям

Учебным планом не предусмотрены

7.6. Методические указания к практическим занятиям

Методические указания

Общие положения

Традиционная система преподавания дисциплин в вузе складывается из проведения лекций и практических занятий.

Лекция – это основная форма приобретения знаний студентами, представляющая собой последовательное монологическое изложение теории учебного материала. Это – форма подготовки к самообразованию. Лекция должна быть органической частью всего курса, т.е. содержательно связана с комплексом всех проблем и воспитательных задач. Лекции можно классифицировать по видам: вводная, установочная, текущая, обзорная, заключительная.

Преподавание должно основываться на различных видах лекционной подачи материала.

Так, начать изучение курса рекомендуется начать с проведения вводной и установочной лекций, завершить проведением заключительной лекции, обобщающей и систематизирующей изученный материал.

Вводная лекция предназначена для того, чтобы указать место курса в ряду других научных дисциплин, отметить наиболее интересные его особенности, показать его актуальность и перспективу.

Установочная лекция содержит основные вопросы курса, его цели, задачи.

Лекция – это наиболее экономный способ сообщения большого объема информации, и ее недостаток заключается в том, что в большинстве своем, это пассивный со стороны студентов способ обучения.

В результате этого, в своей деятельности преподаватель должен использовать обзорные и проблемные лекции (информационные, лекциодискуссии).

Применение тех или иных видов преподавания материала зависит как от особенностей аудитории студентов, так и места, времени, дидактических целей.

Среди основных требований, предъявляемых к лекции, необходимо выделить следующее:

1. Лекция должна быть целостной и систематической. Систематичностью лекция отличается от беседы. Лекция имеет план. Этот план можно сообщить в начале лекции слушателям. В лекции очень важна способность лектора сосредоточить и удержать внимание аудитории. Это сложная задача, так как, согласно измерениям психологов, внимание человека колеблется с частотой 23 минуты. Наиболее важный материал лекции должен повторяться, создавая избыточность информации. Перед прочтением лекции необходимо рассчитать скорость подачи информации (6080 слов в минуту). Обращаем внимание на возвращение к стержню идеи.

2. В лекции может быть движение идеи от частного к общему, от общего к частному, последовательное изложение самостоятельных элементов, не имеющих между собой такой связи, как часть и целое.

3. Лекция должна иметь целеполагание, что отражается во введении лекции.

4. Лекция должна сопровождаться примерами и наглядным материалом. Рекомендуется использовать схемы, таблицы, видеоматериал, систематизирующий обучающий материал.

Лекция – это форма обучения, которой недостаточно для того, чтобы усвоить весь учебный материал, поэтому желательно её разнообразить другими формами обучения: постановкой вопросов: риторических или требующих ответа; включением элементов беседы; предложением студентам самим сформулировать некоторые предложения или понятия; разбивкой аудитории на подгруппы для обсуждения; с использованием наглядного материала. Видом закрепления и систематизации полученных знаний являются практические занятия, представляющие собой особую форму сочетания теории и практики.

Традиционно они проходят в форме семинара, с целью – приобретения умений и навыков правильного толкования уголовнопроцессуальных норм, применения их при решении конкретных правовых ситуаций, работы с нормативноправовой базой.

Семинарские занятия, как углубление теоретических знаний в форме научных докладов и сообщений не представляется эффективным, поэтому структура занятия должна складываться как из закрепления теоретического материала, так и решения практических заданий/заданий.

Эти занятия можно проводить в форме, как традиционных занятий:

закрепления знаний;

комплексного применения знаний и умений студентов;

обобщения и систематизации знаний;

контроля, оценки и коррекции знаний;

комбинированного занятия;

так и в форме: практикумов; коллоквиумов; деловых игр; викторин; дискуссий; экскурсий и др.

Все изложенные формы имеют свои определенные цели, задачи, структуру и особенности. При их проведении требуется соблюдать основные требования любого занятия:

– организационный этап (приветствие студентов, отметка отсутствующих, сообщение темы и целей занятия);

- этап проверки знаний (опрос, беседа, работа с дидактическим материалом, тестирование);
- этап выработки умений и навыков применения правовых норм (решение ситуационных задач, работа с процессуальными документами);
- этап закрепления знаний (обобщение и систематизация);
- рефлексия;
- подведение итогов занятия (оценка знаний студентов, сообщение информации о домашнем задании и инструктаж по его выполнению);
- завершение занятия.

Методические указания к отдельным темам курса

Тема № 1: Понятие мусульманского уголовного права и процесса

Вопросы:

- Две группы норм, образующих мусульманское уголовное право и процесс: юридические предписания, содержащиеся в Коране и сунне, и нормы, сформулированные в мусульманской правовой доктрине.
- Соотношение этих норм в составе мусульманского права.
- Мусульманское право как итог его доктринальной разработки

Мусульманское право - это система норм, выраженных в религиозной форме и основанных на мусульманской религии - исламе. Мусульманское право возникло на рубеже VI-VII вв. н.э. на Аравийском полуострове. Создание этого учения связывается с именем Мухаммеда (571-632 гг.) – выходца из небогатой торговой семьи, который выступил против племенного многобожия и объявил себя Пророком единого бога Аллаха. Ислам исходит из того, что существующее право произошло от Аллаха, который в определенный момент истории открыл его человеку через своего пророка Мухаммеда. Оно охватывает все сферы социальной жизни, а не только те, которые подлежат правовому регулированию. Для ясности представления понятия мусульманского права следует иметь ввиду, что мусульманские народы никогда не могли представить себе государство иначе, как в виде теократии, то есть такого учреждения, настоящей главой которого есть Высшее существо (Коран). Поэтому причина существования государства, по их понятиям, это не потребность в нем людей, как у западных народов, а скорее воля этого Высшего существа и соблюдения служения ему, в то время как законы рассматриваются как его непосредственные повеления. Пророки, появившиеся в течение веков среди израильтян и арабов, постоянно действовали не только на религиозном, но также на гражданском поприще. Следствием этого теократического начала было слияние воедино понятий о праве и богослужении, которые черпались из одного и того же источника, а именно из священных книг, так что юристы должны были до некоторой степени быть в то же время и богословами, а богословы – юристами.

К чертам мусульманского права относятся: архаичность ряда институтов, казуистичность и отсутствие систематизации. Это право церкви, право общины верующих. Обычаи не входят в мусульманское право и никогда не рассматривались как его источник. Мусульманское право (шариат) представляет собой свод религиозных и правовых норм, составленный на основе Корана и Сунны, содержащий нормы государственного, наследственного, уголовного и брачно-семейного права. Таким образом, шариат - это правовые предписания, неотъемлемые от теологии ислама, тесно связанные с его религиозно-мистическими представлениями. Ислам рассматривает правовые установления, как частицу единого божественного закона и порядка. Отсюда велениям и запрещениям, составляющим нормы шариата, также приписывается божественное значение.

Тесная связь права с теологией ислама нашла свое выражение в установлении в шариате пяти видов действий мусульманина, которым придавался в равной мере правовой и морально-религиозный смысл:

- обязательные;
- рекомендуемые;

- дозволенные;
- предосудительные, но не влекущие за собой применения наказания;
- запрещенные и подлежащие наказанию.

Основная тенденция шариата – оценка различных жизненных обстоятельств с точки зрения религии. Поэтому не случайно, что одной из особенностей норм, составляющих шариат, является то, что они применяются только к мусульманам и в отношениях между мусульманами. Кодекс шариата подразделяется на три основные части: ибадат (обязанности, относящиеся к религиозному культу), муамалят (чисто юридические нормы) и укубат (система наказаний). Предписания шариата многочисленны и строги. Они определяют все нормы взаимоотношений человека в семье и обществе, регулируют гражданские правоотношения, порядок разрешения имущественных споров. За нарушение норм шариата предусмотрена жесткая система наказаний.

Основное содержание мусульманского права - вытекающие из ислама правила поведения верующих и наказания (обычно религиозного толка) за невыполнение данных предписаний. С самого начала ислам определял не только религиозный ритуал, догматические и культовые особенности, но социальные институты, формы собственности, особенности права, философии, политического устройства, этики, морали и социальной психологии, хотя духовная сторона стояла все же на первом месте.

Уголовный кодекс есть одно из установлений ислама, которое более всего стоит в противоречии с его основными началами. Жесткость, вытекающая из этого кодекса, несовместима со всеми современными принципами гуманизма. Некоторые наказания могут наводить на мысль, что Пророк считал основной целью наказать преступника за причиненное им зло и таким образом восстановить равноправие; другие же наказания призваны утратить преступника, удерживая его от преступления. Преступление (джурм) состоит в совершении того, что запрещено, и неисполнении того, что приказано, будет ли это предписано законом или общественной властью. По мусульманскому праву преступления подразделяются на: 1) преступления против бога (Аллаха) или общества и 2) преступления против людей или частных лиц. Кроме того существует категория преступлений, которые находятся между этими двумя группами.

Наказание по мусульманскому праву разделяется на следующие виды: месть, выкуп, смертная казнь, избивание камнями, отсечение рук и ног, бичевание - удары плетью, тюремное наказание, ссылка и высылка, конфискация имущества, тазир – меры наказания, не предусмотренные в Коране, но устанавливаемые и применяемые в зависимости от решения кади или имама.

Процессуальное право ислама является самой отсталой отраслью в мусульманском праве. В его источниках очень мало говорится о процессуальных нормах. В исламской общине, возглавляемой самим пророком, отсутствовала судебная система. Мухаммед единолично разбирал все вопросы и споры. Пророк ислама в своем учении придает большое значение справедливому решению спорных вопросов. Практическая жизнь показывает, что «истина и справедливость», о которой пишется в Коране, никогда не осуществлялась. Под флагом этого учения арабские завоеватели совершали самые чудовищные преступления несмотря на то, что бог и пророк предостерегали их от таких проступков.

Состав суда. Кадий – лицо, которое разбирает судебные споры и выносит окончательное решение. Учение ислама придает большое значение этой должности и сам Мухаммед был первым судьей в исламе. Не каждый может быть судьей и лица, выдвигаемые на эту должность, имели особое положение. Каждый кади назначал себе заместителя. Таким образом образовалась целая система судебных органов. Местные кади подчинялись местной администрации, центральным органам и высшим кади. Со временем кади получили большую самостоятельность.

Мазакка занимался проверкой личности свидетелей. Касим – технический служащий, который выбирался из среды лиц, знающих все правила распределения имущества. Аван – служащие суда (их было несколько); занимались установлением порядка в суде, приведение в

исполнение его решений, принудительному приводу в суд, тех, кто отказался от явки. Шурта (полиция) – исполнительный орган с широкими полномочиями; являлся оружием в руках правителей страны; выполнял функции дознания, активно занимался судебными делами, особенно уголовными.

Литература:

1. Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. М., 1986.
2. Сюкияйнен Л.Р. Шариат и мусульманско-правовая культура. М., 1997.
3. Чиркин В.Е. Мусульманская концепция права – Мусульманское право (структура и основные институты). М., 1984.

Тема № 2: Источники мусульманского уголовного права и процесса

Вопросы:

- Коран и сунна (шариат) как источники мусульманского уголовного права и процесса.
- Мусульманская правовая доктрина (иджихад).
- Понятие доктрины и ее значение как источника мусульманского права.
- Возникновение школ в мусульманском праве.
- Значение разработки общетеоретических основ мусульманского права и формирование принципов правового регулирования.

Учение об источниках относится к числу наиболее разработанных в науке мусульманского права и отличается большим своеобразием.

Главной характерной чертой мусульманского права является его органическая связь с религией. В мусульманском мире религия и право слиты в единую систему регламентации всех юридических отношений между последователями ислама. В этом отношении ислам выступает в качестве всеобщей универсальной системы регулирования отношений людей в обществе. В связи с полной зависимостью мусульманского права от ислама и, естественно, вероучительные и теологические источники религии одновременно являются и источником права, в том числе и уголовного права.

Мусульманские исследователи выделяют в составе мусульманского уголовного права две группы взаимосвязанных норм, первую из которых составляют юридические предписания Корана и Сунны (собрания, имеющие правовое значение преданий – хадисов – о поступках, высказываниях и даже молчании пророка Мухаммеда), а вторую – нормы, сформулированные мусульманско-правовой доктриной на основе рациональных источников, прежде всего единогласного мнения (иджма) наиболее авторитетных правоведов муджтахидов и факихов – и умозаключения по аналогии (кийас).

Таким образом, в мусульманском обществе источники религиозной доктрины одновременно выступают в качестве источников права.

Коран – это небесная книга, переданная Аллахом через Мухаммеда людям.

Коран является самым первым и главным источником мусульманского права, в том числе и уголовного. Указывая на эту особенность Корана профессор Е.А. Беляев писал, что «единственным первоисточником мусульманского права, в том числе уголовного права, является Коран».

Коран – «священная основа» мусульманского вероучения. Он состоит из 114 сур (глав), делящихся в свою очередь на аяты (стихи), которых от 6204 до 6236 и 77934 слов. Разные по объему суры следуют друг за другом не в хронологическом порядке, а в основном в соответствии с убывающей величиной. Начинается Коран с суры «фатиха» и заканчивается сурой «аннас». Текст Корана не подлежит изменению людьми.

Коран – это небесная книга, переданная Аллахом через Мухаммеда людям.

По степени определенности все нормы Корана делятся на две категории. Первая включает абсолютно точные и не допускающие различных толкований, среди которых значатся все правила религиозного культа и лишь некоторые нормы, регулирующие взаимоотношения людей. Данная категория норм не допускает самостоятельного толкования юристами, а также формулирования на этой основе различных конкретных решений, представляет собой понятные и однозначные правила поведения, которые непосредственно и единообразно

должны применяться на практике. Вторую разновидность составляют отвлеченные и недостаточно ясные предписания, не только допускающие различное понимание их смысла, но и предлагающие конкретизацию в разнообразных правилах поведения, без которой эти многозначные предписания вообще не могут быть применены для оценки поведения людей и с целью нормативно регулировать общественные отношения.

Нормы Корана подразделяются на две группы: это правила отправления религиозных обязанностей (ибадат) и нормы, регулирующие взаимоотношения людей. Вторая группа норм подразделяется в свою очередь на три основные отрасли, так называемое право личного статуса, условно именуемым «мусульманским гражданским правом» – «муамалат».

Сунна («обычай»), полная форма: суннат расул Аллах – «Сунна посланника Аллаха» – Пример жизни Мухаммада (да благословит его Аллах и приветствует!), как образец и руководство для всей мусульманской общины и каждого мусульманина, как источник материала для решения всех проблем жизни человека и общества.

Сунна состоит из поступков Мухаммеда (мир над ним) (фил), его высказываний (каул) и невысказанного одобрения (такрир). Сунна передавалась устно сподвижниками пророка и была зафиксирована в виде хадисов. Сунна считается вторым источником мусульманского права, в том числе и уголовного.

Сунна представляет собой сборник хадисов (преданий Мухаммада, мир над ним) и явилась источником массы практических уложений, которым руководствовались судьи в течении первых веков до кодификации исламского права. И по сегодняшний день она считается одним из основных источников правовых положений, в том числе и уголовного права.

Коран и Сунна представляют собой идейно-теоретическую базу мусульманского права, содержит его общие принципы. В них одновременно имеется также небольшое количество конкретных правовых норм, например, в Коране можно обнаружить около 10 уголовно-правовых норм.

Ал-Иджма – это согласие, единодушное мнение (решение) авторитетных лиц по обсуждаемому вопросу, является одним из источников мусульманского права. Положение об ал-иджма как об одном из источников права было сформировано Мухаммадом аш-Шафии. Суть его заключалась в том, что высказывания и решения юристов относительно обсуждаемого вопроса должны совпасть. Тогда это решение понимается как факт и становится правовой нормой. По способу, ал-иджма должна выражаться и доводиться до общего сведения. Были определены три категории:

1. ал-иджма, высказанное вслух, т.е. общее решение, принятое при гласном обсуждении (ал-иджма ал-каули);

ал-иджми практическое, т.е. решение не обсуждавшееся, но вытекающее из одинаковых решений и действий при одинаковых обстоятельствах (ал-иджма ал-амали);

ал-иджма, «молчаливое», невысказанное, т.е. решение кого-то одного, известное в принципе всем, против которого не было сделано каких-либо возражений (ал-иджма ас-сукути).

Основой иджма является Коран и Сунна. Единодушное вынесение приговора является необходимостью, потому что это указано в Коране и Сунне 2. В Коране (39, 62, 59) Аллах сказал: «Повинуйтесь Аллаху и повинуйтесь посланнику и обладателю власти среди вас». Таким образом, важнейшее место среди источников мусульманского права, в том числе и уголовного, занимает иджма — единогласное мнение юристов. Она означала единодушное решение вопроса, не урегулированного Кораном и Сунной, введение нового правила поведения на основе консенсуса, т.е. при отсутствии возражающих. Поэтому В. Кнапп правильно характеризует иджму как «презюмированное правосознание мусульманской общины»

Литература:

1. Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. М., 1986.
2. Сюкияйнен Л.Р. Шариат и мусульманско-правовая культура. М., 1997.
3. Чиркин В.Е. Мусульманская концепция права – Мусульманское право (структура и основные институты). М., 1984.

Тема № 3: Мусульманское право и позитивное уголовное законодательство

Вопросы:

5. Связь мусульманского права с другими правовыми культурами.
6. Закрепление принципов и норм мусульманского права в уголовном законодательстве, принимаемом компетентными органами.
7. Структура уголовных кодексов мусульманских стран, в которых нормы и принципы мусульманского права включены в действующее законодательство.
8. Страны, где основным источником является мусульманско-правовая доктрина – мусульманское право

Мусульманское право отражает принципы и положения ислама, приверженцами которого являются более 800 миллионов жителей земли.

Ислам возник в VII в. нашей эры, в период становления феодального общества в Арабском халифате. В этот период возникает и мусульманское право.

В современном мире ряд стран, в которых государственной религией является ислам, основывает уголовную ответственность на принципах мусульманского права. К ним относятся Иран, Пакистан, Ирак, Ливия, Саудовская Аравия, Арабские Эмираты и др.

В то же время в некоторых арабских странах, где ислам также является государственной религией, уголовное право создавалось под влиянием европейского континентального законодательства и включает лишь отдельные элементы мусульманского права. К ним относятся, например, Марокко, Сирия, Ливан, Иордания.

Поскольку мусульманское право является религиозным по своей сущности, основными источниками его служат Коран и Сунна. Коран содержит высказывания пророка Мухаммеда, а Сунна – предания о его поступках и решениях.

Однако в Коране и Сунне нет системы уголовно-правовых норм, есть отдельные положения, имеющие уголовно-правовое значение. Поэтому источником уголовного права второго (производного) порядка является доктрина мусульманского права, состоящая из толкований норм Корана и Сунны. Так, большое значение имеет единогласное мнение авторитетов ислама (иджма) по вопросам об уголовной ответственности. Решение некоторых вопросов основывается на суждениях по аналогии (кияс). В тех случаях, когда точно определенные положения отсутствуют в общепризнанных источниках мусульманского права, решение может быть принято на основе иджтихада, т. е. свободного усмотрения судьи или иного авторитета ислама.

Несмотря на явный консерватизм, мусульманское право развивалось под влиянием ряда школ (толков) суннитского и шиитского направлений ислама. Поэтому иджтихад означал возможность выбора наиболее подходящих для рассматриваемого дела предписаний.

вопросы ответственности за преступления этой категории, что в значительной мере объясняется отсутствием четко регламентированного законодательства, в частности уголовных кодексов.

Однако в последнее время наблюдается тенденция кодификации мусульманского уголовного права.

В 1981 г. в Иране принят Кодекс, основанный на мусульманском праве и состоящий из 199 статей. В нем широко предусматриваются смертная казнь, телесные наказания, отражается неравенство мужчины и женщины. Так, если муж застаёт жену в момент прелюбодеяния, он имеет право убить обоих. Жена такого права лишена.

В 1983 г. был принят Уголовный кодекс Судана, в соответствии с которым применялись членовредительские наказания (отсечения рук) и смертная казнь. После свержения режима Нимейри значительная часть населения Судана, в основном христиане, выступила против положений этого Кодекса, и в 1991 г. был принят новый УК, основанный на шариате. Однако применение мусульманских наказаний и ответственность за преступления, определяемые исключительно мусульманским правом, например за употребление алкоголя, распространяются только на северную часть Судана, населенную мусульманами. В южной

части, где проживают христиане и язычники, мусульманские наказания за кражу, разбой, прелюбодеяние и другие заменяются лишением свободы или штрафом.

В ряде исламских государств действуют уголовные кодексы, отражающие принципы европейского континентального права, а отдельные положения, основанные на шариате, применяются только в отношении мусульман, например, в Марокко, Сирии, Иордании.

Характерным для мусульманского права является публичное исполнение таких наказаний, как смертная казнь и бичевание, вплоть до трансляции их по телевидению в Иране и Пакистане.

Оценивая мусульманское уголовное право как особую, специфическую правовую систему, можно сделать вывод, что оно отличается крайней архаичностью, отражает взгляды средневековья.

Мусульманское право – это право привилегий "верных" перед "неверными", мужчин перед женщинами, знатных перед простыми людьми.

Многие положения мусульманского уголовного права, особенно это касается наказаний, противоречат общепризнанным нормам о правах человека, закрепленным в решениях ООН, Совета Европы.

Поэтому представляется, что несмотря на оживление и распространение мусульманского права, особенно в странах арабского мира, оно не имеет исторической перспективы, не соответствует прогрессивному развитию современного уголовного права, представляя попытку вернуть современное уголовное право к варварству и жестокости средневековья.

Литература:

19. Чиркин В.Е. Мусульманская концепция права – Мусульманское право (структура и основные институты). М., 1984.

20. Пантелеев В.А., Козочкин И.Д., Лихачев В.А. Уголовное право развивающихся стран. Общая часть. М., 1988.

21. Амин Омар Ахмет Бабикер. Развитие уголовного законодательства Судана (Основные институты Общей части). Автореферат кандидатской диссертации. М., 1999.

22. Лихачев В.А. Уголовное право в освободившихся странах. М., 1988.

23. Муромцев Г.И. Ислам и мусульманское право в странах социалистической ориентации. – Мусульманское право (структура и основные институты).

Тема № 4: Виды и категории преступлений по мусульманскому уголовному праву

Вопросы:

8. Виды и категории преступлений по мусульманскому уголовному праву_

9. Кража как преступление категории «хадд»

10. Разбой как преступление категории «хадд»

11. Прелюбодеяние как преступление по мусульманскому уголовному праву

12. Употребление спиртного как преступление по мусульманскому уголовному праву

13. Бунт как преступление по мусульманскому уголовному праву

14. Измена исламу как тяжкое преступление по мусульманскому уголовному праву

Разрабатывая теорию правонарушения, мусульманские юристы исходили из двух основополагающих философско-богословских начал. Прежде всего, они считали, что все поступки и даже мысли людей, так или иначе, представляются волей Аллаха.

Однако, по мнению представителей большинства мусульманско-правовых школ, установленные «божественным откровением» рамки достаточно гибкие, и позволяют человеку во многих случаях самостоятельно выбирать вариант своего поведения. Поэтому любой серьезный проступок рассматривается как наказуемое нарушение мусульманских запретов, смысл которых заключается в общей направленности ислама, в частности, его правовых принципов и норм, на защиту пяти основных ценностей – религии, жизни, разума, продолжения потомства и собственности.

Другим принципиально важным моментом является рассмотрение правонарушения как непослушания воле Аллаха: Поэтому, по мнению мусульманских ученых-юристов, любое неправомерное в юридическом смысле поведение не просто представляет собой отклонение

от предписаний мусульманского права, за которое следует соответствующая «земная» санкция, но в то же время, выступает как религиозный грех, влекущий потустороннюю кару. Подобный подход накладывает отпечаток на всю уголовно-правовую мусульманскую концепцию, в которой широкое понимание правонарушения как серьезного греха сочетается с его узким определением в формально-юридическом значении. Ясно, что в данном определении речь идет как об отклонении от любых норм, регулирующих взаимоотношений людей, так и о нарушениях религиозных обязанностей, многие из которых приобрели правовой характер.

Одновременно следует иметь в виду, что в соответствии с принятой классификацией система мусульманского права не знает строгих различий между санкциями за нарушение отдельных категорий норм и включает в себя единую отрасль права. Правда, классифицируя виды правонарушений, мусульманские юристы учитывают такое разграничение, но проводят его с учетом не только и не столько общественной опасности или характера нарушений нормы, сколько иных критериев, среди которых важное значение придается чисто религиозным моментам. В этом наглядно отражаются как зависимость оценки поведения мусульманина от степени соответствия его «воле Аллаха», закрепленной в той или иной форме, так и, в конечном счете, религиозной природы мусульманского права в целом.

Авторитетные мусульманские правоведы средневековья и современные исследователи разработали немало классификаций правонарушений, анализ которых помогает лучше понять специфику мусульманского деликтного права. В основу большинства из них кладутся два основных критерия: степень определенности наказания за тот или иной проступок и характер нарушенных интересов и прав. Наибольшее распространение получила классификация, согласно которой все правонарушения подразделяются на три группы. Первая из них включает преступления, которые представляют наибольшую общественную опасность, посягают на «права Аллаха» (то есть интересы всей мусульманской общины) и наказываются точно определенной санкцией — хаду. Вторая также объединяет преступления, которые также влекут за собой фиксированные наказания (кисас, кавад или дийа), но нарушают права отдельных лиц. Наконец, третью категорию составляют все иные правонарушения, которые наказываются не жестко установленной санкцией – тазир и могут затрагивать как «права Аллаха» (к ним относятся нарушения всех религиозных обязанностей), так и частные интересы. Преступления категории хадд. Большинство современных исследователей мусульманского деликтного права понимают под хадд ответственность за деяние, которые, во-первых, посягают только на интересы всей общины («права Аллаха»); во-вторых, влекут наказания либо однозначно определенные Кораном или Сунной, либо нормативно точно установленные правоприменительной практикой «праведных» халифов. Однако мусульманские ученые-юристы не единодушны в том, какие конкретно правонарушения должны быть включены в данную категорию преступлений. Большинство исследователей полагают, что к ним относятся семь наиболее опасных общественных деяний:

- 1) прелюбодеяние,
- 2) употребление спиртных напитков,
- 3) кража,
- 4) недоказанное обвинение в прелюбодеянии,
- 5) разбой,
- 6) вероотступничество,
- 7) бунт.

Однако Ибрахим Дасуки ам-Шахави, например, исключает из этого перечня бунт, а Атияа Мустафа Машрафа, кроме того, и вероотступничество.

Такое весьма характерное отсутствие единства относительно классификаций этих правонарушений наглядно подтверждает, что мусульманское право не отличается формальной определенностью, однозначным закреплением большинства принципов и норм, которые в рамках различных школ понимается по-разному.

Одной из характерных особенностей мусульманского уголовного права является отсутствие единой, четко определенной системы имущественных преступлений. Мусульманские правоведы в зависимости от степени определенности наказания за то или иное имущественное деяние различают:

1) имущественные преступления категории «хадд» (кража и разбой), т.е. преступления, наказуемое по шариату (Кораном и сунной) точно определенными наказаниями отсечением руки, ноги, смертной казни и распятием;

2) имущественные преступления категории «тазир» (все остальные), причем в шариате предусмотрены некоторые из них — злоупотребления доверием, расточительство. Остальные виды преступления против собственности определяет правитель по своему усмотрению, исходя из насущной потребности мусульманской общины в защите тех или иных благ.

В зависимости от обстоятельства дела, правитель за эти преступления может принять к преступнику один, два или несколько видов «тазир»: наказания воспитательного характера (такие как порицания, советы, предупреждения), конфискацию, штрафы, тюремное заключение (временное или пожизненное) и другие. Кроме того, правитель может помиловать преступника в той степени, в которой не затрагиваются личные права потерпевшего, т.е. освободить его от ответственности с возложением на него обязанностей возмещения причиненного потерпевшему ущерба. Прощения же со стороны потерпевшего может служить лишь смягчающим обстоятельством и не выходит за рамки своих прав.

В нормах шариата (Коран и Сунна), где предусмотрена уголовная ответственность, не содержится понятия кражи и не раскрываются все ее признаки и элементы. Единственный стих Корана, касающийся кражи гласит: «Вору и воровке отсекайте их руки и воздаяния за то, что они приобрели, как устрашение от Аллаха. Поистине Аллах – великий, мудрый! А кто обратится после своей несправедливости, и исправит, то Аллах обратится к нему. Поистине, Аллах — прощающий, милосердный!»² а в нормах «Сунна» (высказывания, действия, решения и даже молчание пророка) приводятся обычно различные примеры о том, как пророк Муххамед и Халифат отсекали руки лицам за кражу вещей определенной стоимости – 1/4 динара (в то время 3 дирхама), независимо от их социального положения и классовой принадлежности. Вопросы, касающиеся понятия кражи, ее элементов и признаков были разработаны мусульманскими юристами спустя много лет после появления ислама. Мусульманские юристы по-своему понимали и толковали нормы шариата. Они различают два вида кражи:

1) кража категории «хадд», т.е. кража, совершенная при наличии всех требований и условий применения «хадд» — отсечение руки;

2) кража категории «тазир», т.е. кража, которая могла бы наказываться как «хадд», если бы не отсутствовало одно или более из условий «хадд», и поэтому она наказывается как «тазир». Интересно, что к этому виду кражи мусульманские юристы обычно приравнивают различные виды грабежа и всякого рода присвоения чужого имущества.

К наиболее опасным видам имущественных преступлений, категории «хадд», согласно МУП является «хираба» (разбой). Уголовная ответственность за разбой основывается, прежде всего, на одном из стихов Корана, который гласит: «Действительно, воздаяние тем, которые воюют с Аллахом и его посланником и стараются на земле вызывать нечестие в том, что они будут убиты, или распяты, или будут отсечены у них руки и ноги накрест, или будут они изгнаны из земли.

Это для них – позор в ближайшей жизни, а в последней для них -великое наказание, – кроме тех, которые обратились, прежде всего, чем вы получили власть над ними. Знайте же, что Аллах, всепрощающий, милосердный». Мусульманские юристы по разному толковали этот стих, что привело к появлению различных точек зрения, относительно «хираба». Некоторые правоведы объясняют «хираба», как выход с целью завладения имуществом силой, если этот выход приводит к испугу путника, изъятию имущества или убийству. Другие считают, что «хираба», это вооруженное нападение на путников в дороге с целью завладения их имуществом. Такой вывод обосновывался на реальном историческом событии, согласно

которому, однажды пророк дал разрешение группе мусульман-бедуинов остановиться в Медине для отдыха и лечения больных. Однако за такое благодеяние они напали по дороге на погонщика верблюдов, убили его и скрылись, прихватив с собой животных. Узнав об этом, пророк и сформулировал соответствующий аят Корана. Другие определяют такое запугивание путника с целью захвата имущества как – разбой. В секте Шафии разбой объясняется как запугивание путника, независимо от того, явилось ли изъятие имущества целью или нет. Они также считают, что «хираба» может быть совершена не только в отношении путников на дороге, но и на людей находящихся в жилище, если правитель не мог оказать помощь потерпевшему.

На наш взгляд, «хираба» это не только нападение на путников в дороге, но и вооруженное нападение на людей, находящихся у себя дома независимо от того, есть возможность оказать потерпевшему помощь или нет. А также мы считаем, что целью разбойничества является завладение имуществом, независимо от того, завладел ли преступник им или нет, а если преступник вошел с целью запугивания или убийства, то эти действия являются преступлением другого рода.

Одним из условий разбоя, согласно мусульманского законодательства является наличие оружия (огнестрельного или холодного) или предметов, используемых в качестве оружия. Это могут быть предметы специально изготовленные или приспособленные для нанесения телесных повреждений (например, отрезок резинового шланга, внутрь которого залит свинец). Но это могут быть и предметы хозяйственно-бытового назначения или другие предметы, фактически использованные преступником для причинения вреда (топор, отвертка, камень и т.д.), даже если они не готовились заранее, а были взяты на месте преступления. Мусульманские юристы установили, что ответственность за разбой может нести совершеннолетний, находящийся в полном рассудке, причем только в том случае, если захваченное имущество находится не в его собственности или законном владении. Поэтому, если среди разбойников принимал участие несовершеннолетний или умственно отсталый, то Абу Ханифа считает, что к ним нельзя применить наказание категории «хадд», равно как и к тем, кто совершил преступление или содействовал его совершению. Абу Юсеф же придерживается этой точки зрения только в том случае, если несовершеннолетний или умственно отсталый является исполнителем преступления. Однако, если его исполнитель кто-нибудь из остальных участников – совершеннолетний или здоровый, то наказание категории «хадд» применяется только к совершеннолетнему. Другие же правоведы (Шафии и Ахмед) считают, что несовершеннолетний и умственно-отсталый не должны быть наказаны, независимо от того, являются ли они исполнителями преступления или нет.

К числу наиболее опасных преступлений мусульманско-правовая теория относит прелюбодеяние. Внебрачные половые отношения, за которые следует наказания хадд. Особая общественная опасность данного преступления по мусульманскому праву обусловлено тем, что оно полагает на одну из основных охраняемых законом ценностей -продолжения рода, угрожая одновременно устоям морали и интересам семьи. Не случайно, в Коране можно найти немало стихов, резко осуждающих прелюбодеяние. Коран советует решительно избегать этого греха: «И не приближайтесь к прелюбодеянию. Ведь это – мерзость и плохая дорога!» (34:32). Одновременно Коран предусматривает строгую и определенную меру наказания за это преступление: «Прелюбодея и прелюбодейку – побивайте каждого из них сотней ударов. Пусть не овладевает вами жалость к ним в религии Аллаха, если вы веруете в Аллаха и в последний день. И пусть присутствует при их наказании группа верующих» (11:15).

Многие мусульманские правоведы отмечают, что закрепленная Кораном норма была дополнена и конкретизирована Сунной: согласно преданию Пророка, если совершившие прелюбодеяние мусульманин или мусульманка состоят в браке, то они наказываются сотней ударов и забиваются камнями насмерть, а уличенные в этом грехе лица, не состоящие в браке, заслуживают сотни ударов и подлежат высылке, сроком на один год. Если один из

преступников – семейный, а другой – несемейный, то первого забивается камнями до смерти, а второго наказывается сотней ударов и ссылкой.

Мотивы, которые вызывают прелюбодеяние – это удовлетворение своих потребностей в наслаждении. Поэтому, единственный метод, который прекращает совершения прелюбодеяния – это наказание 100 ударами плетей. Мусульманские правоведы считают, что такого наказания достаточно, так как, испытав физическую боль, проникшую в него, преступник больше не будет прелюбодействовать.

Несколько современных толкователей выступают против такого наказания по двум причинам:

- 1) они выступают против физического наказания;
- 2) против ущемления достоинства человеческой личности.

В настоящее время наказанием за прелюбодеяние является лишение свободы. Но некоторые мусульманские богословы считают эту меру наказания неудачной, так как тюрьма может неблагоприятно повлиять на преступника.

Другому виду наказания – ссылке – подлежит несемейный человек сроком до одного года, после того, как его накажут плетями.

Резко отрицательное отношение ислама к употреблению спиртных напитков, как отмечают современные исследователи, объясняется тем, что такое действие посягает на интеллект, представляющий собой одну из защищаемых исламом ценностей и без которых немыслима вера в Аллаха. Вместе с тем, порицая в ряде своих стихов употребление алкогольных напитков, Коран не предусматривает определенного наказания за этот грех. Поэтому, среди мусульманских правоведов имеются расхождения во мнениях относительно его включения в ту или иную категорию правонарушений. Большинство полагает, что употребление алкоголя является преступлением хадд, поскольку сунна фиксирует точную меру наказания за него.

Мусульманская уголовно-правовая теория рассматривает смуту или бунт, представляющие собой выступления против правителя или попытку государственного переворота, в качестве одного из наиболее опасных преступлений, влекущих жестокое наказание. Среди мусульманских правоведов нет единства относительно места этого преступления в общей классификации правонарушений. Отдельные авторы полагают, что мусульманское право не знает однозначной и строго определенной ответственности за подобного рода деятельность, преследуемую по усмотрению властей, которые могут прибегнуть к различным мерам наказания бунтовщика, включая и смертную казнь.

Вероотступничество, язычество и богохульство представляют собой разновидности одного преступления – измены исламу, по поводу которого мусульманские ученые-юристы занимают несовпадающие позиции. Согласно наиболее распространенному взгляду, оно относится к правонарушениям, за которое мусульманским правом установлена определенная мера наказания (хадд) и которое влечет смертную казнь.

Современные мусульманские исследователи обращают особое внимание на то, что измена исламу угрожает вере – главной ценности, охраняемой исламом и, поэтому, является правонарушением, представляющим наибольшую общественную опасность. Они утверждают, что без сурового наказания за это преступление не может быть обеспечена независимость и свобода мусульман, которые следуя дурному примеру отступников, могут оказаться в плену пагубных страстей и попасть под влияние материализма, отвращающего верующих от «духовных ценностей» и «проповедующего вседозволенность». Поэтому, еще одна опасная сторона измены исламу, по их мнению, заключается в том, что этот грех лежит в основе всех иных нарушений предписаний ислама.

Литература:

1. Манна А.А.К. Преступление и наказание по мусульманскому праву. М.: РУДН, 2007.
2. Пантелеев В.А., Козочкин И.Д., Лихачев В.А. Уголовное право развивающихся стран. Общая часть. М., 1988.
3. Амин Омар Ахмет Бабикиер. Развитие уголовного законодательства Судана (Основные институты Общей части). Автореферат кандидатской диссертации. М., 1999.
4. Лихачев В.А. Уголовное право в освободившихся странах. М., 1988.

5. Садагдор М.И. Основы мусульманского права. М., 1968.

Тема № 5: Система наказаний в мусульманском уголовном праве и их виды

Вопросы:

1. Понятие и основные признаки наказания по мусульманскому уголовному праву
2. Цели наказания по мусульманскому уголовному праву
3. Система наказаний по мусульманскому уголовному праву
4. Смертная казнь по мусульманскому уголовному праву
5. Телесные наказания по мусульманскому уголовному праву
6. Лишение свободы по мусульманскому уголовному праву
7. Штраф как вид наказания по мусульманскому уголовному праву
8. Ссылка по мусульманскому уголовному праву
9. Конфискация имущества по мусульманскому уголовному праву
10. Лишение гражданских прав как вид наказания по мусульманскому уголовному праву
11. Опубликование и расклеивание приговора как вид уголовного наказания

Наказание – один из основных институтов уголовного права. От правильного его определения, от того, какой смысл мы вкладываем в это понятие, как определяем его социальную сущность, зависит решения основных проблем уголовного права: понятие уголовной ответственности и формы ее реализации, практика назначения и освобождения от наказания и определения других вопросов уголовной ответственности.

Наказание непосредственно связано с преступлением. Иначе говоря, социальная сущность наказания непосредственно связана с социальной сущностью преступления. Поэтому оно вступает как средство самозащиты общества от нарушения условий его существования.

В шариате, как и в уголовном законодательстве арабских стран не дается определения понятия наказания. Однако некоторые арабские юристы в своих трудах пытаются дать определение понятия наказания, раскрыть его содержание. Так, сирийский юрист Мухамедль-Фадель пишет, что наказание – это предусмотренная законом кара, принимаемая от имени общества в отношении лица, вина которого установлена, которое заслужило наказание за совершение преступления, предусмотренного законом. Далее, он, анализируя понятие наказания, выделяет его следующие признаки:

законность наказания, которая вытекает из принципа «Nulla Poena Sine lege»;

наказание за одно и то же преступление должно быть одинаковым для всех членов общества, т.е. наказание назначается виновному независимо от его социального положения;

наказание должно быть индивидуальным, т.е. оно назначается только виновному лицу, совершившему преступления;

наказание должно выражаться в возмездии, т.е. в каре за совершенное преступление; это связано с положением о том, что наказание назначается только за преступление, указанное в законе.

Джунди Абдель Малик отмечает три признака, присущих, по его мнению, уголовному наказанию. Первый – наказание должно быть законным; это значит, что наказание может быть назначено только приговором суда и в соответствии с законом. Для этого требуется:

чтобы была установлена уголовная ответственность обвиняемого, т.к. уголовная ответственность основание для назначения наказания;

определить вид наказания и его тяжесть.

Как видно, признаки наказания, указанные Джунди Абдель Маликом, в принципе совпадают со вторым и третьим признаками, указанными Мухамедом аль-Фаделем.

Сходные определения наказания и его признаков дает Исхак Ибрагим, который полагает, что наказание – эта кара, установленная законодателем и назначаемая судьей лицу, признанному виновным в совершении преступления, которая состоит в причинении страданий этому лицу, в ограничении его прав и свобод. Этот автор говорит о пяти признаках наказания. Приведем все эти признаки, т.к. несмотря на то, что некоторые из них совпадают с теми, которые указаны выше, их трактовка не всегда совпадает.

Наказание должно быть подчинено принципу законности; законодатель устанавливает пределы наказания, его максимум и минимум:

Оно индивидуально, т.к. назначается только лицу, предназначенному виновным в совершении преступления;

Наказание применяется судьей, т.е. оно должно исходить только от судебной власти;

Наказание должно быть справедливым. Это значит, что суровость наказания должна соответствовать опасности, тяжести совершенного преступления;

Наказание – это страдания, т.е. содержит во время его реализации элементы страдания. Страдание состоит в ограничении или лишении определенных личных прав осужденного права на жизнь, на свободу, на свободное передвижение, некоторых имущественных прав.

Известный исламский криминалист Абделькадер Оде считает, наказание это кара, налагаемая на преступника в интересах общества. Он отмечает три признака присущих, по его мнению, уголовному наказанию. Первый – наказание должно быть законным. Оно считается законным, если опирается на один из источников шариата, каковым является Коран и Сунна, аль-иджма (единодушное мнение авторитетных лиц) и писанные законы, принимаемые компетентными органами. От наказаний, установленных властями, требуется, чтобы они не противоречили нормам шариата.

Из требования законности наказания вытекает, судье не дозволяется наказание от себя, если он посчитает, что оно лучше уже установленных наказаний.

Наказания в шариате делятся на «хадд», «кысас» (отмщение за убийство, ранение и другие телесные повреждения) и «тазир», что касается «хадд» и «кысас», то это однозначно преопределенное наказание, в отношении которых у судьи нет выбора, кроме как принимать решения об их применении, так как эти преступления являются неизменяемыми, и он не может смягчить эти наказания, ужесточить или заменить их другими. Так, кража, по традиционному мусульманскому праву, например, карается ампутацией и судья в соответствии с нормами шариата не может приговорить к другому виду наказания, кроме этого наказания, за исключением случая, когда имеется причина, препятствующая наказанию, например, кража отцом у сына. Полномочия судьи в этих преступлениях определены и ограничены.

Что касается «тазир», то в нем судья обладает широкими полномочиями, однако они не произвольные. Они широки, потому что шариат карает преступления категории тазир комплексом наказаний, начиная с простых наказаний (порицание), кончая самыми жестокими (пожизненное заключение и смерть). Шариат оставляет за судьей право выбирать из этого комплекса наказаний одно соответствующее преступлению и личности преступника. Ему также разрешается оценивать достаточность наказания в рамках его максимального и минимального уровней.

Наказание носит личный характер, т.е. оно назначается только виновному лицу, совершившему преступления, и не должно затрагивать интересы других людей.

Наказание должно быть общим, т.е. наказание за одно и то же преступление должно быть одинаковым для всех членов общества, не взирая на их социальные положения. Полное равенство в наказании не существует, за наказание является «хадд» или «кысас», потому что эти наказания преопределены.

которое обусловлено опасностью этих деяний. Так, общеуголовное преступление по УК Иордании караются смертной казнью, пожизненной которой, пожизненным лишением свободы, временной каторгой, временным лишением свободы (ст. 14); общеуголовные проступки – заключением, штрафом (ст. 15); и нарушения – простым заключением или штрафом (ст. 16). Такой подход наблюдается и в законодательствах ряда других арабских стран, испытавшим влияние французского права.

Соразмерность между преступлением и наказанием, конечно, не может быть абсолютной. На наш взгляд, не совсем прав Н.С. Ной, который пишет, что утверждение о пропорциональной зависимости между карой и тяжестью совершенного преступления не только не обоснованно

теоретически, но и не может быть осуществлено на практике. Суд должен всегда стремиться к обеспечению такой соразмерности.

Следует отметить, что в настоящее время точка зрения на то, что кара – это цель наказания не имеет много сторонников среди юристов современного периода. Одним из не многих является И.И. Карпец, который считает, что «сегодня нельзя отказываться от признания кары в качестве одной из целей наказания». Такие авторы, как Н.А.Стручков и Н.С.Ной считают, что кара – это свойство наказания.

С этим трудно спорить, ибо именно карательное свойство наказания оказывает предупредительное воздействие.

Однако кара присуща не только уголовному наказанию, но и другим мерам правового предупреждения. Особенности уголовной кары являются следующие. Она применяется только на основании решения, вынесенного судом от имени государства; характеризуется наибольшей остротой репрессии; применяется лишь к виновным в совершении преступления, а не какого-либо правонарушения; влечет за собой судимость, т.е. ограничения в пользовании определенным правом после отбытия наказания и другие последствия.

В заключении попытаемся сформировать определение понятия уголовного наказания: наказание – это мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда лиц, признанному виновным в совершении преступления, предусмотренного законом и выражающаяся в причинении ему определенных лишений личного и имущественного характера.

Система наказаний по мусульманскому уголовному праву включает в себя следующие элементы. Худуд. В переводе на русский язык означает запрет и в шариате ислама предполагает категории преступлений, определенные наказания, которые считаются правом Аллаха. Худуд в мусульманском праве – это система абсолютно определенных и относительно определенных видов мусульманских наказаний, применяемых по божественному праву (смертная казнь, отсечение определенных частей тела человека, избивание виновного камнями, телесные наказания). Кысас. В переводе на русский язык означает кровную месть. Исламские наказания по системе кысас могут назначаться за умышленное убийство, за телесные повреждения (наказание равное по тяжести совершенному противоправному деянию). Тазир – это система исламских наказаний, применяемых по усмотрению судьи за неопределенные шариатом преступления. Наказания по системе тазир включает в себя тюремное заключение, порицание, ссылку и высылку, нанесение ударов плетью и смертная казнь за тяжкие преступления.

Общеизвестные меры наказания за правонарушения, например, лишения свободы, материальные санкции или телесное наказание – отмечались в мусульманском праве большим своеобразием. К примеру, при мусульманских судах первоначально не имелось специальных тюрем, и правонарушители, приговоренные к лишению свободы, содержались у себя дома или в мечети без права покидать их. Кроме того, никто не мог быть осужден к ссылке на срок более одного года. Широко применялось в качестве меры наказания причинение правонарушителю материального, имущественного ущерба путем конфискации, наложения штрафа и даже уничтожения имущества. Например, сжигались лавки виноторговцев. Вместе с тем, последователи шафиитского и ханбалитского толков мусульманского права, а также многие маликиты допускали применение данного вида санкции в иной форме – в виде временного изъятия всего имущества или его части до тех пор, пока правонарушитель не раскается. Сторонники других правовых школ считали, что имущество должно оставаться у преступника и подлежит конфискации только в том случае, если он в течение времени не раскается.

Смертная казнь – древнейший и наиболее суровый вид наказания. Данный институт имеет не только уголовно-правовое значение. Он, как свидетельствует история уголовного законодательства, далеко выходит за пределы уголовного права. Как мы отмечали ранее, в некоторых арабских стран, (Саудовская Аравия, Судан, некоторые княжества Персидского

залива) основным источником права, включая уголовное право, является шариат. Шариат предусматривает наказания в виде смертной казни за ряд преступлений.

Телесные наказания - входят в систему наказаний ряда развивающихся стран. Существование членовредительных наказаний (отсечение рук и ног), а также порки, прежде всего, связано с тем, что в некоторых арабских странах до наших дней продолжают действовать традиционные нормы мусульманского уголовного права. Традиционное мусульманское право предусматривает телесные наказания за ряд преступлений.

В отличие от смертной казни, к которой отношение было различным, ее то вводили, то отменяли, то снова восстанавливали, причем в странах с различным общественным строем, лишение свободы со времени появления государства и права всегда было, есть и, по-видимому, еще длительное время будет одним из основных наказаний.

Если обратиться к истории применения лишения свободы, то здесь, прежде всего, следует, что по мусульманскому уголовному праву этот вид наказания нельзя считать распространенным, во всяком случае, лишения свободы на длительные сроки.

Так, например, лишению свободы могло быть подвергнуто лицо, которого простили за совершенное им убийство (сроком на один год), а также лицо, скрывавшее вора, разбойника или убийцу.² В отношении рецидивистов – лиц, неоднократно совершивших опасные преступления, можно было применять пожизненное лишение свободы или даже смертную казнь. Небезынтересно, что первоначально при мусульманских судах не было тюрем. Правонарушители, приговоренные к лишению свободы, содержались у себя дома или в мечети.

Тюремное заключение по мусульманскому уголовному праву может быть:

- 1) на определенный срок, т.е. временным,
- 2) неопределенный срок, т.е. пожизненным.

По общему правилу, тюремное заключение на определенный срок назначается лицу, совершившему неопасное преступление. Минимальный срок лишения свободы – 1 день, а максимальный колеблется от шести месяцев до одного года. В некоторых случаях максимальный срок зависит от усмотрения суда.

Основная цель применения данного вида наказания – исправление и перевоспитание преступника, а если оказывается, что она не реализуется, то суд назначает другой вид наказания.

Штраф является распространенным наказанием по мусульманскому уголовному праву.

Так, по шариату, кража наряду с членовредительским наказанием (отсечение правой руки), по мнению Абдель Кадыра Оде, каралась штрафом в размере двойной стоимости похищенного имущества. Но если виновный отказывается уплатить штраф (в случае, когда он в состоянии это сделать), это наказание заменяется лишением свободы. Если же он не может уплатить штраф, то наказание в виде лишения свободы не применяется.

В законодательстве некоторых арабских стран штраф как вид наказания предусмотрен за совершение антиисламских по своему характеру деяний, включенных в действующее законодательство. Так, например, по УК Иордании (ст. 274) и Марокко (ст. 222) нарушения мусульманского поста во время рамадана наряду с лишением свободы наказываются и штрафом.

Преимущество штрафа по сравнению с лишением свободы состоит, прежде всего, в том, что штраф, в отличие от тюремного заключения не деморализует, «не портит» осужденного. Далее штрафные санкции позволяют более четко реализовать принцип соразмерности суровости наказания тяжести совершенного уголовно-наказуемого деяния: чем опаснее преступления, тем должна быть более значительной сумма штрафа.

Общепредупредительное назначение ссылки заключается в том, что осужденный принудительно удаляется из определенной местности с целью прервать его связи с преступной средой, изменить окружающую его обстановку.

Ссылка по шариату определяется как избрание судом определенного места для проживания там осужденного, причем это место не должно быть одновременно местом постоянного

проживания данного лица, местом совершения преступления или местом жительства родственников осужденного.

Минимальный срок ссылки шариатом не предусматривается, а максимальный – зависит от толка (школы) мусульманского права. Так, правоведы – сторонники шафиитского и ханбалитского направления считают, что максимальный срок ссылки не может превышать одного года, поскольку, например, такое преступление, как прелюбодеяния, относящееся к категории «хадд» может караться ссылкой сроком, не превышающим год, также как и деяния, входящие в группу «тазир».

Конфискация имущества, как дополнительное наказание предусматривается шариатом. Она, в частности, может применяться за вероотступничество. Известный исламский правовед Абдель Кадер Оде в связи с этим пишет, что дополнительным наказанием за вероотступничество является конфискация имущества вероотступника. Он также отмечает, что среди мусульманских ученых нет единого мнения по вопросу о том, в каких пределах должна применяться конфискация имущества виновного. Шафииты считают, что подлежит изъятию все имущество вероотступника, ханифиты же полагают, что можно конфисковать лишь то имущество, которое появилось после совершения преступления, а то имущество, которое вероотступник приобрел до его совершения, конфискации не подлежит, т.к. оно становится объектом права наследования его мусульманских наследников.

Лишение гражданских прав как наказание предусматривается по шариату и по уголовному законодательству других арабских стран, в частности в Ираке. В законе содержится перечень гражданских прав, которых лишается виновный в совершении преступления:

Право продолжать занимать прежнюю должность или находиться на прежней службе.

Права участвовать в выборах или избираться.

Право быть свидетелем.

Право быть опекуном, попечителем или поручителем.

Право быть наследником.

Право иметь свою газету или публиковаться в прессе, а также быть редактором какого-либо печатного органа.

Эти наказания призваны оказать моральный (психологический) эффект и, как представляется, в основном рассчитаны на достижения цели общей превенции. Абуд аль-Саррадж по этому поводу отмечает: «цель применения этих наказаний состоит в том, чтобы оповестить близких и знакомых осужденного о совершенном им деянии, а также поставить в известность общество о том, что такой-то преступник изолирован и, тем самым, удержать других от совершения подобных деяний».

Литература:

1. Манна А.А.К. Преступление и наказание по мусульманскому праву. М.: РУДН, 2007.
2. Пантелеев В.А., Козочкин И.Д., Лихачев В.А. Уголовное право развивающихся стран. Общая часть. М., 1988.
3. Амин Омар Ахмет Бабикиер. Развитие уголовного законодательства Судана (Основные институты Общей части). Автореферат кандидатской диссертации. М., 1999.
4. Лихачев В.А. Уголовное право в освободившихся странах. М., 1988.
5. Садагдор М.И. Основы мусульманского права. М., 1968.

Тема № 6: Общая характеристика уголовного процесса в мусульманских странах

Вопросы:

1. Уголовный процесс в системе мусульманского права
2. Доказательства в уголовном процессе
3. Свидетели в уголовном процессе
4. Судебное разбирательство дела и последующее вынесение решения

Процессуальное право ислама является самой отсталой отраслью в мусульманском праве. В его источниках очень мало говорится о процессуальных нормах. В исламской общине, возглавляемой самим пророком, отсутствовала судебная система. Мухаммед единолично разбирал все вопросы и споры. Пророк ислама в своем учении придает большое значение

справедливому решению спорных вопросов. Практическая жизнь показывает, что «истина и справедливость», о которой пишется в Коране, никогда не осуществлялась. Под флагом этого учения арабские завоеватели совершали самые чудовищные преступления несмотря на то, что бог и пророк предостерегали их от таких проступков.

Состав суда. Кадий – лицо, которое разбирает судебные споры и выносит окончательное решение. Учение ислама придает большое значение этой должности и сам Мухаммед был первым судьей в исламе. Не каждый может быть судьей и лица, выдвигаемые на эту должность, имели особое положение. Каждый кади назначал себе заместителя. Таким образом образовалась целая система судебных органов. Местные кади подчинялись местной администрации, центральным органам и высшим кади. Со временем кади получили большую самостоятельность.

Мазакка занимался проверкой личности свидетелей. Касим – технический служащий, который выбирался из среды лиц, знающих все правила распределения имущества. Аван – служащие суда (их было несколько); занимались установлением порядка в суде, приведение в исполнение его решений, принудительному приводу в суд, тех, кто отказался от явки. Шурта (полиция) – исполнительный орган с широкими полномочиями; являлся оружием в руках правителей страны; выполнял функции дознания, активно занимался судебными делами, особенно уголовными. Уголовный процесс в системе мусульманского права основан на нормах шариата и имеет свои особенности. Так, например, наказания в мусульманском праве назначают в том случае, когда преступление становится известным и доказанным. Причем и то и другое достигается путем признания, свидетельских показаний, произнесения присяги.

Такое положение объясняется тем, что в действиях лиц, объявляющих о признании своей вины в содеянном, дающих свидетельские показания либо произносящих присягу на веру, всегда, предполагается добросовестность (правота).

Считается, что данное обстоятельство позволяет вынести справедливое решение по делу, основанное на ясных и неоспоримых доказательствах, подтверждающих или опровергающих виновность привлекаемого к ответственности лица.

В зависимости от совершенного преступления определяется число свидетелей, могущих дать показания и количество публичных объявлений о признании своей вины обвиняемым, а в случае необходимости и произнесение присяги.

Например, в качестве доказательств кражи (воровства) традиционно рассматривается признание, объявленное два раза публично лицами, обвиняемыми в его совершении, или показания двух свидетелей хорошей нравственности (репутации). При наличии этих доказательств вина признается доказанной, что и дает основание определить меру наказания. Наказание за совершение кражи применяется к вменяемому лицу, достигшему совершеннолетия и совершившему неправомерное деяние с намерением похитить чужое имущество. Не подвергается наказанию лицо, не само совершившее хищение, а перенявшее похищенное имущество, а равно и то, которое добровольно возвратило похищенное имущество его собственнику.

Судебное разбирательство дела и последующее вынесение решения в значительной степени зависит от свидетельских показаний. Ввиду их важности для вынесения справедливого приговора (решения) лица, дающие показания, должны обладать определенными качествами, при отсутствии которых они не могут являться свидетелями. К ним, в частности, относятся совершеннолетние. По данным о тяжких преступлениях допускается свидетельства детей десятилетнего возраста. Лицо, опрашиваемое в качестве свидетеля, должно быть вменяемым. Свидетельство невменяемых не действительно. Судья при каких-либо сомнениях должен удостовериться в том, что свидетель находится в состоянии вменяемости во время дачи показания.

Свидетель должен быть правоверным. Неправоверные или отступники от веры не допускаются к свидетельству. Свидетель должен быть известен как лицо справедливое, беспристрастное, не имеющее явных и больших пороков. Например, тот, кто сквернословит или поносит других неприличными словами и в том не раскаивается, не допускается к дачи

свидетельских показаний; употребляющие спиртные напитки также не могут привлекаться в качестве свидетелей и т. п.

Изложенное, однако, не означает, что другие виды доказательств (признание своей вины или произнесение присяги на веру) является менее значимыми.

Так, признание обвиняемым своей вины, которое должно быть произнесено в состоянии вменяемости и при отсутствии физического или психического принуждения и иных обстоятельств, препятствующих объективному рассмотрению дела, принято считать лучшим из доказательств. В то же время признание обвиняемым своей вины не означает вовсе, что процедура судебного разбирательства при этом завершается и не учитываются иные доказательства, могущие подтвердить или опровергнуть вину данного лица, в инкриминируемых ему деяниях.

Таким образом, процедура установления вины и последующее назначение наказания представляется более упрощенным и быстрым, чем в странах с иным законодательством. Вместе с тем, порядок и условие определения вины и назначения наказания, облеченные в данном случае в религиозно-правовые формы, по мнению сторонников применения норм мусульманского права исключают необоснованное привлечение к уголовной ответственности и вынесение несправедливого решения по делу.

Литература:

4. Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. М., 1986.
5. Сюкияйнен Л.Р. Шариат и мусульманско-правовая культура. М., 1997.
6. Чиркин В.Е. Мусульманская концепция права – Мусульманское право (структура и основные институты). М., 1984.

Тема № 7: Судопроизводство в мусульманском праве

Вопросы:

7. Судебная организация
8. Обвинитель и обвиняемый
9. Право на защиту
10. Форма судопроизводства
11. Виды доказательств
12. Оценка доказательств

Мусульманская (шариатская) историческая форма судопроизводства. Данная форма (морфологический тип) процесса более всех других достойна определения “историческая.” Она является частью шариата (“прямой путь,” или “путь следования” – араб.), то есть совокупности религиозных предписаний мусульманам, касающихся практически всех сторон их жизни. В религии Ислама, сущность которого составляет требование безусловного подчинения воле и повелениям Всевышнего, шариат является главным звеном. Основой и первоисточниками шариата является непрерываемое “божественное откровение” – нормы Корана, состоящего из обращений Аллаха к его пророку Магомету (Мухаммаду), обращений самого пророка, и сунн – то есть традиций, основанных на действиях и высказываниях Магомета (хадисы). Вторым источником шариата служит иджма, нормы, составленные по единодушному согласию муджтахидов – общепризнанных знатоков шариата, юрисконсультов, имеющих право на иджтихад – создание правовых норм, вытекающих из первоисточников – Корана и сунн. При этом иджтихад может различаться в различных мадхабах, то есть исторически сложившихся школах, или течениях мусульманского правоведения, в то время как иджма есть консенсус различных школ. Однако первоисточники сегодня имеют, скорее, историческое значение, поскольку лишь нормы, опосредованные иджмой, могут служить для практического применения судьями. Третий, вспомогательный источник – кийас, представляет собой толкования по аналогии с правилами иджмы, призванные восполнить пробелы правового регулирования рациональными нормами. Кийас может быть сравним с юридическими презумпциями в западной юриспруденции. Совокупность доктринального толкования законов шариата называется ильме-фикхом, правоведением (в отличие от ильме-келом – учения о догматах веры), а неукоснительное

следование ему – таклидом. Фикх окончательно оформился уже к X веку н.э. и с тех пор почти неизменен. Мусульманским правителям теоретически не дано создавать законодательство – можно только издавать административные акты, не нарушая норм шариата. Поскольку шариат имеет религиозную основу, одних лишь ссылок на целесообразность, разум и справедливость или даже обычай для принятия судебного решения недостаточно – оно обязательно должно опираться на фикх. Одной из частей фикха является эхком – узаконения, касающиеся гражданского быта, в том числе уголовных преступлений, наказаний и судопроизводства.

Судебная организация состоит, во-первых, из судей низшего звена – кади (кази). Кади подчиняются хакимам (хакиме шергэ), или муфтиям. Судьи вправе издавать фетвы-повеления. Что касается собственно процесса, то шариат не делает различия между уголовным и гражданским судопроизводством. С точки зрения идеальной типологии, шариатское судопроизводство занимает промежуточное положение между обвинительным и частно-исковым видами. Частно-исковые признаки процесса усматриваются в том, что в нем действуют обвинитель (истец), которым, как правило, является сам потерпевший и обвиняемый (ответчик). Они считаются равными сторонами и сами ведут свое дело. И обвинитель и обвиняемый вправе представлять доказательства и присутствовать при всех процедурах, высказывать свои доводы и контрдоводы. За обвиняемым признается право на защиту, и он считается невиновным, пока не доказано обратное. Судопроизводство происходит устно и гласно, в публичном месте, обычно в мечети. Существует следующие виды доказательств: показания свидетелей, личный и домашний обыск, признание и клятва. Общее правило состоит в том, что доказательства оцениваются по внутреннему убеждению судей за исключением тех случаев, когда фикхом предусмотрены особые предписания, касательно формальных требований к доказыванию.

“Пророк не установил особых правил (для доказывания – А.С.) кроме того, что правосудие должно руководствоваться обстоятельствами дела, – пишут мусульманские правоведы, адвокаты Верховного суда Пакистана Ш. Махмуд и Н.Ш. Махмуд. – Иногда судебные решения основываются на показаниях свидетелей с обеих сторон, иногда лишь на клятве обвиняемого, иногда на показаниях одной женщины-свидетеля, а иногда только на показаниях обвинителя. Единственное намерение, открываемое из различных принципов доказательственного права, угодных Пророку, – это то, что ни суд не может быть стеснен требованием определенного числа свидетелей (исключая случаи, установленные Хаддом), ни показания обвинителя, если они ничем не опровергнуты, не могут считаться недостаточными для признания обвинения доказанным.”

Большое доказательственное значение придается экрору, то есть признанию стороной тех или иных фактов. Экрор обязывает сознавшееся лицо подвергнуться последствиям, вытекающим из признания. Однако признание факта стороной не является обязательным для суда, который по внутреннему убеждению может объявить экрор недействительным. Различают экрор серрих – ясное и определенное признание, и экрор мюбхем, признание неопределенное, в общих выражениях. В последнем случае судья обязан потребовать от мюкирра (лица, сделавшего такое признание) объяснение для точного определения содержания экрора. Если экрор противоречит показаниям истца-обвинителя, то обвиняемому в подтверждение своего признания предоставляется возможность подкрепить его таким средством доказывания, как клятва, или присяга, приносимая именем Бога (Валлахи, Биллахи, Таллахи). После принесения присяги (мюггелезе, валлахи) присягнувший обязан роздать милостыню (кефорет). Близким к присяге является эдолет – удостоверение свидетелями, напоминающими соприсяжников, хорошего и благочестивого поведения обвиняемого. Однако наличие в шариате клятвы как средства доказывания является признаком, выходящим за рамки частно-исковой (акционарной) формы, и свидетельствующим о сохранении здесь элементов обвинительной разновидности состязательности.

Шариатский процесс насквозь пропитан сакральным началом, и хотя стороны обвинения и защиты здесь активны (могут представлять доказательства и т.д.), исход их спора зависит главным образом не от этой рациональной активности, а от мистического “откровения,” которое выражается посредством убеждения судей, приносящих перед началом судебного заседания специальную молитву, или путем применения основанных на хадисах и идже ряда формальных правил доказывания. Последние заключаются в неравнозначности различных видов доказательств и требованиях их определенного сочетания в целях получения “полного” доказательства. Так, согласно шариатской доктрине не могут быть свидетелями немусульмане; лица, моложе 10 лет, престарелые; люди, употребляющие спиртное или одевающие шелковое платье не во время войны, а также известные иным неблагочестивым поведением. Впрочем, свидетель, репутация которого скомпрометирована, может очистить ее через эдолет. Предпочтение отдается свидетелям-очевидцам, но производные показания двух свидетелей понаслышке (шахиде ферге) могут заменить показания одного очевидца. Достаточным доказательством признается также сочетание показаний одного очевидца и одного свидетеля понаслышке. Если судья получает действительное показание очевидца и оно не противоречит показанию понаслышке, он обязан принять его за основу решения. При разноречии свидетельских показаний судья может позволить обвинителю (истцу) присягнуть и вновь объявить свое требование. В случае, когда оно согласуется с каким-либо из свидетельских показаний, судом выносится решение в пользу этой стороны. Достаточность доказательств в большой степени зависит от предмета разбирательства. По предмету хекук уллах (“узаконения божества,” Хадд) требуются показания не менее, чем двух мужчин. Свидетельство одного мужчины и любого количества женщин не принимаются. Также не действительна присяга доносителя. Доказать факт лесбиянства или мужеложества можно показаниями четырех мужчин и двух женщин либо двух мужчин и четырех женщин. Менее жесткие правила существуют по предмету хекук уннос (узаконения, установленные людьми). Все это свидетельствует о сохранении в шариате сильной обвинительной составляющей.

Как видим, шариатское судопроизводство с позиции идеальной типологии не является чем-то уникальным. Оно аналогично в этом отношении европейскому процессу раннего средневековья. Это становится еще более понятным, если учесть, что фикх окончательно сформировался к X веку, то есть примерно в ту же самую эпоху, когда в Европе процветали ордалии, присяга и судебные поединки, словом, обвинительный процесс. Однако шариат предложил тогда более цивилизованную судебную процедуру и правила доказывания, основанные не на склонении перед волей рока или грубой силой, а на признании “божественных предписаний,” за которыми фактически скрывались рациональные формальные правила. Что же касается его морфологического типа, то он, действительно, весьма своеобразен, что не мешает и здесь наметить некоторые параллели.

По мнению известного французского компаративиста Р. Давида “основанное на Коране мусульманское право следует рассматривать как систему, совершенно независимую от всех других правовых систем, не имеющих того же источника. Сходство с другими системами, которое может наблюдаться в решениях по тому или иному вопросу, можно объяснить с мусульманской ортодоксальной точки зрения только простым совпадением. Ни в коем случае нельзя говорить о каких-то заимствованиях мусульманским правом иностранных идей и положений. Влияние мусульманского права на европейские правовые системы столь незначительно, что им можно пренебречь.”

Последняя мысль Р. Давида нуждается в доказательстве, ибо некоторые исторические факты позволяют предположить иное. В самом деле, нетрудно заметить, что формальная система доказательств, существующая в шариате уже к X в. до определенной степени предвосхищает “закон Моисеев,” как называли в Европе за попытки опереться на авторитет Библии, в первую очередь Ветхого завета, инквизиционный тип судопроизводства с развитой системой легальных правил доказывания. Но следует указать на то примечательное обстоятельство, что начало инквизиционного процесса (канонического и светского в городах Сев. Италии) в

Европе (XI – XIII в.) приходится как раз на пик эпохи крестовых походов (1095 – 1291 гг.), когда французские, немецкие, итальянские и др. крестоносцы, а также обслуживающие их морские коммуникации и торговлю североитальянские города-государства впервые тесно соприкоснулись с культурой мусульманского Востока, в том числе при создании ими на территории Палестины своих государств с мусульманским населением, которое, вероятнее всего, продолжало придерживаться норм шариата (Иерусалимское королевство, Эдесское графство, Антиохийское княжество и т.д.). До этого розыскные формы, самостоятельно возникшие в Европе благодаря, с одной стороны, норманнам (ассиза), а с другой, – рецепции имперского римского права, совершенно не знали сколь-нибудь концептуальной системы легальных доказательств, и до середины XIII в. пытались использовать в доказывании сначала старые ордалии, а затем пытку. Можно предположить, что более тонкая восточная идея теологического освящения судебного решения при помощи системы “совершенных” и “несовершенных” доказательств могла приглянуться предприимчивым европейцам (скорее всего, итальянским легистам), увидевшим на практике ее преимущества, и была импортирована вместе с другими заимствованиями с Востока сначала в Северную Италию, а затем и в Германию – страны, объединенные тогда в Священную римскую империю. Именно в Северной Италии, а затем в Германии легальная система доказательств со временем и обнаружилась, будучи подхвачена и развита легистами, но уже в рамках не мусульманско-обвинительной, а христианско-инквизиционной процессуальной формы. Отсюда она распространилась во Францию и другие континентальные страны. Поразительно сходство формальных правил доказывания в средневековом европейском инквизиционном процессе и описанных выше, действующих в шариате. Так, в европейском процессе не допускались к свидетельству дети до 14 лет (в шариате – до 10), “бесчестные” (в шариате – потерявшие “благочестие”), показания женщин, точно также как в мусульманском процессе, рассматривались как “худшие” по сравнению с показаниями мужчин, свидетельство 2 мужчин считалось наилучшим доказательством (как и в шариате – по делам о преступлениях против узаконений Аллаха), показания очевидцев и здесь и там предпочитались показаниям свидетелей понаслышке, а показания, содержавшие противоречия отвергались целиком (так же, как в школе Азема в шариате), свидетели и в инквизиционном процессе, и в шариатском суде, обязаны были давать показания против самих себя и своих близких. Конечно, наше умозаключение – это лишь гипотеза, для проверки которой требуются не только хронологические совпадения и констатация идентичности юридических форм, но серьезные исторические изыскания, однако она объясняет внезапное появление “готовой” формальной системы доказательств на сцене средневекового западноевропейского судопроизводства, а также ставит под сомнение довольно странный тезис о том, что шариат, в отличие от многих других компонентов арабо-мусульманской культуры, никогда не оказывал ровно никакого влияния на другие, тесно соприкасающиеся с ним цивилизации.

В современном мире шариатские, или мусульманские право и процесс не вполне тождественны праву мусульманских государств. Отступления от идеала шариата связано с тремя факторами: вестернизацией права ряда мусульманских стран, его кодификацией и упразднением шариатских судов, призванных применять нормы шариата. За пределами семейных, наследственных и иных личных отношений, особенно в сфере охраны общественного порядка (в том числе уголовных и уголовно-процессуальных отношений), шариат уступил место заимствованиям из романо-германского (Алжир, Египет, Марокко, Тунис, Турция) или английского общего права (Индия, Пакистан, Малайзия, Нигерия). Вместе с тем, шариат рано вычеркивать из числа крупнейших исторических форм в современном мире. Можно составить целый список мусульманских государств, где шариатское судопроизводство сохраняет свои позиции почти в неприкосновенности (Саудовская Аравия, Аден, арабские эмираты, Иран, Афганистан и др.). Оно приспособляется к современным условиям не через вестернизацию, а путем применения формально не противоречащих Корану и хадисам обычаев (адатов) и регламентов, издаваемых властями, а также так называемой юрисдикции справедливости. Означает ли это,

что речь идет лишь об обскурации и пережитках средневековья, своего рода “зигзаге истории,” как считают некоторые авторы. Представляется, что действительность намного сложнее. Шариат – важная часть специфической исламской цивилизации, которая продолжает существовать на огромной территории – от Марокко до Филиппин и от Волги до Замбези – и потенциал этой цивилизации далеко не исчерпан. Одним из ее выдающихся достоинств, как считает английский историк Арнольд Дж. Тойнби, является преодоление Исламом расового сознания. Причем межнациональное религиозное единство в условиях существования множества независимых мусульманских государств рассматривается многими исламскими народами как надежда на сохранение их устойчивости и самобытности в условиях противостояния западной культуре и политическому влиянию. Ранее эту функцию традиционно выполняло восточное государство, которое управляло обществом принципиально иным, чем европейское, способом. Для него характерны особые принципы взаимообмена, распределения избыточного продукта и труда коллектива, абсолютная власть правящих верхов и сакрализация вождя, система идеологического обоснования статус-кво, опирающаяся на привычные нормы морали и религиозные установления. “Все это являло собой мощную оборонительную систему, призванную решительно противостоять всему тому новому, что могло разрушить веками создававшийся и заботливо сохранявшийся баланс.” Внутренняя трансформация, запущенная под влиянием европейского колониализма, привела к ослаблению традиционного деспотического восточного государства, стоявшего на страже консервативной стабильности. Определенным компенсатором этой потере, цементирующим фактором мусульманского общества служит теперь именно Ислам и его нормативное содержание – шариат. Особенно стремление жить по традиционным нормам шариата характерно для группы стран, где сила традиции в период колониализма более всего сохранилась и противостояла внешним импульсам (Иран, Афганистан, Ливия, Аравия, Кувейт и т.п.). Как правило, это в прошлом наиболее отсталые страны арабо-исламского мира, многие из которых обогатились за счет продажи нефти после деколонизации (Саудовская Аравия и другие арабские страны Персидского залива, а также Иран), другие “делают деньги” на наркобизнесе (афганские талибы). Несмотря на современную инфраструктуру и высокий уровень жизни в некоторых из них, политические и гражданские институты здесь как бы законсервировались и отстают в своем развитии. Именно из этого религиозно-финансового “оазиса” можно ожидать нового наступления шариата и его судебных форм на другие мусульманские регионы. Однако более продуктивным представляется путь энергичной трансформации и модернизации традиционных исламских структур, в том числе и судебных, по которому идут такие мусульманские государства как Турция, Египет, Алжир, Тунис и др. “Можно ожидать, – считает Р.Давид, – что в указанных странах возникнет синтез категорий и понятий, заимствованных из западного права, и методов рассуждения и подхода, глубоко пронизанных традицией мусульманского права.” Возможно, наследие шариатского судопроизводства с его традициями подлинной духовной ответственности всех участников за свои действия явится тем недостающим звеном, которое вместе с другими находками позволит западным процессуальным формам обрести и на Востоке, и на Западе “второе дыхание”, оправдывая, пусть с несколько неожиданной стороны, суру Корана: “Аллаху принадлежит и Восток и Запад.”

Литература:

6. Манна А.А.К. Преступление и наказание по мусульманскому праву. М.: РУДН, 2007.
7. Пантелеев В.А., Козочкин И.Д., Лихачев В.А. Уголовное право развивающихся стран. Общая часть. М., 1988.
8. Амин Омар Ахмет Бабикер. Развитие уголовного законодательства Судана (Основные институты Общей части). Автореферат кандидатской диссертации. М., 1999.
9. Лихачев В.А. Уголовное право в освободившихся странах. М., 1988.
10. Садагдор М.И. Основы мусульманского права. М., 1968.

7.7. Методические указания к курсовому проектированию и другим видам самостоятельной работы

Учебным планом не предусмотрено.

7.8. Программное обеспечение современных информационно- коммуникационных технологий

1. Правовая система «Гарант»
2. Справочная правовая система Консультант Плюс

8. Материально-техническое обеспечение дисциплины

Основное оборудование, стенды, макеты, компьютерная техника, наглядные пособия и другие дидактические материалы, обеспечивающие проведение лабораторных и практических занятий, научно-исследовательской работы студентов с указанием наличия	Основное назначение (опытное, обучающее, контролирующее) и краткая характеристика использования при изучении явлений и процессов, выполнении расчетов.
Плазменный экран для вывода информации через персональный компьютер, интерактивная доска StarBoard, проектор с применением компьютерных технологий для вывода информации на экран.	Показ процессуальных документов, ОРМ, вещественных доказательств.
Атрибутика проведения следственных и иных действий; технические средства, обеспечивающие проведение следственных и иных действий (аудио-, видеозапись)	Проведение ролевых игр на основе правоприменительной деятельности правоохранительных органов.
Плазменный экран для вывода информации через персональный компьютер, интерактивная доска StarBoard, проектор с применением компьютерных технологий для вывода информации на экран.	Показ процессуальных документов, ОРМ, вещественных доказательств.

**ЛИСТ
согласования рабочей программы**

Направление подготовки: 40.04.01. Юриспруденция
код и наименование

Наименование магистерской программы: Магистерская программа: «Уголовная политика современной России и роль ответственности в ее реализации»

Дисциплина: «Вопросы уголовного права и процесса в шариатском (мусульманском) праве»

Форма обучения: заочная
(очная, очно-заочная, заочная)

Учебный год 2014-2015

РЕКОМЕНДОВАНА заседанием кафедры уголовного права и процесса _____
наименование кафедры

протокол №1 от "01" сентября 2014г.

Ответственный исполнитель, заведующий кафедрой

УПиП _____ Ганаева Е.Э. 01.09.2014г.
наименование кафедры подпись расшифровка подписи дата

Исполнители:

доцент _____ Бахмадов Б.Д. 01.09.2014г.
должность подпись расшифровка подписи дата

СОГЛАСОВАНО:

Заведующий кафедрой _____
наименование кафедры личная подпись расшифровка подписи дата

Заведующий кафедрой _____
наименование кафедры личная подпись расшифровка подписи дата

Председатель методической комиссии, научный руководитель по направлению подготовки 40.04.01. 62 _____ Ярычев Н.У. 01.09.2014г.
шифр наименование личная подпись расшифровка подписи дата

Научный руководитель магистерской программы _____
личная подпись расшифровка подписи дата

Заведующий отделом комплектования научной библиотеки _____
личная подпись расшифровка подписи дата

Рабочая программа зарегистрирована в УМУ под учетным номером _____ на правах учебно-методического электронного издания.

Начальник УМУ _____ Ш.В. Дукаев

Дополнения и изменения в рабочей программе дисциплины