Азизов Убайдулло Абдуллоевич. Эволюция институтов преступления и наказания на территории исторического и современного Таджикистана: историко-правовое исследование: диссертация ... доктора юридических наук: 12.00.01 / Азизов Убайдулло Абдуллоевич;[Место защиты: Таджикский национальный университет].- Душанбе, 2015.- 413 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**Глава 1. Становление и развитие институтов преступления и наказания до возникновения ислама 36 - 120**

1.1. Теоретико-методологические подходы к исследованию эволюции институтов преступления и наказания 36-47

1.2. Становление и развитие институтов преступления и наказания в зороастрийский период и особенности их проявления 48-65

1.3.Виды преступлений и их классификация в зороастрийской правовой системе 66-95

1.4. Разновидности наказания, особенности их назначения и исполнения в государствах зороастрийского периода 95-120

**Глава 2. Развитие институтов преступления и наказания на территории Таджикистана в период действия мусульманского права (середина VII - начало XX вв.) 121-224**

2.1. Общая характеристика мусульманского права и особенности его развития на территории Таджикистана 121-145

2.2. Понятие и классификации преступлений по мусульманским уголовно-правовым нормам, действовавшим на территории Таджикистана 145-172

2.3. Система наказаний в мусульманском праве и особенности их применения на территории исторического Таджикистана 172-206

2.4. Цели наказания, особенности его назначения и исполнения по мусульманскому праву, действовавшему на территории дореволюционного Таджикистана 207-224

**Глава 3. Развитие институтов преступления и наказания в советский период 225-313**

3.1 Развитие институтов преступления и наказания в рамках формирования советского уголовного права в Таджикистане 225-253

3.2. Особенности развитие института преступления и наказания на территории Таджикской АССР и Таджикской ССР до принятия первого уголовного кодекса (1924-1935 гг.) 253-275

3.3. Институты преступления и наказания по Уголовному кодексу Таджикской ССР 1935 г 275-294

3.4. Развитие институтов преступления и наказания по Уголовному кодексу Таджикской ССР 1961 г. (60-90-е гг.) 295-313

**Глава 4. Развитие институтов преступления и наказания в условиях государственной независимости Таджикистана 314-364**

4.1. Особенности развития институтов преступления и наказания в постсоветском Таджикистане до принятия Уголовного кодекса 1998г 314-327

4.2. Развитие институтов преступления и наказания в Республике Таджикистан после принятии Уголовного кодекса 1998 г 328-343

4.3. Теоретические и практические основы реформы институтов преступления и наказания в Таджикистане 343-364

Заключение 365-376

Библиография

**Введение к работе**

**Актуальность темы исследования.** Преступление как негативное социально-правовое явление всегда, на всех этапах исторического развития сопровождало человечество. Не разрешена проблема искоренения преступности и в наши дни, несмотря на научные (теоретические, уголовно-правовые, криминологические, криминалистические и иные) достижения, а также принимаемые меры борьбы с этим злом в рамках государственно-правовой политики в разных странах. В то же время, природа человека изначально устроена таким образом, что он никогда не мирился с таким положением вещей, постоянно находясь в процессе поиска эффективных средств борьбы с преступностью и оздоровления криминальной сферы. Как писал в свое время Платон, никто никогда не должен оставаться безнаказанным за какой бы то ни было поступок. Поэтому никогда не утратит своей актуальности проблема преступления и наказания.

Изначально преступление и наказание воспринимались как неразрывно связанные, парные категории. Наказание всегда рассматривалось как эффективное средство борьбы с преступностью, преследуя при этом различные цели в разные исторические периоды, начиная от устрашения до исправления и воспитания. Проблема преступления и наказания находилась в центре внимания нескольких поколений мыслителей и философов, различных школ права (классическая, антропологическая, социологическая, гуманистическая и др.). В разные исторические эпохи категории преступления и наказания воспринимались людьми по-разному, в соответствии со сложившимися типами культуры, достигнутым уровнем государственно-правового развития. По мере развития общества уточнялись подходы к указанным явлениям, разрабатывались идеи, взгляды, теории. Постепенно, по мере развития научного знания, преступление и наказание становились объектом научного познания.

Преступление и наказание как институты права находили юридическое закрепление в различных исторических правовых памятниках, а позднее - в законодательных актах. Люди всегда стремились найти оптимальную конструкцию преступления и наказания, приемлемые дефиниции указанных явлений, чтобы отразить их в законодательных актах. По мере усиления правотворческой деятельности государства, совершенствования нормативных документов и технико-юридических правил их оформления видоизменялась конструкция преступления и наказания.

Проблема преступления и наказания, непосредственно затрагивающая интересы людей, находилась в центре внимания философов, юристов, социологов и представителей иных сфер знания. Преступлению и наказанию посвятили свои труды представители художественной прозы. В этом контексте проблема преступления и наказания - многогранна. По различным аспектам данной проблемы высказаны различные философские, этические, социологические, религиозные и иные суждения, выдвинуты многообразные трактовки их понятия, признаков, целей, видов и т. д. Это служит доказательством актуальности проблемы преступления и наказания в разные исторические периоды. Она актуальна также в наши дни, когда наблюдается активизация научного исследования

различных аспектов и сторон преступления и наказания представителями различных сфер научного знания. Свою лепту в решение проблемы преступления и наказания внесли, разумеется, и юристы. Преступление и наказание было и продолжает оставаться объектом исследования различных правовых (теоретических, уголовно-правовых, криминологических и др.) школ. При этом до сих пор не утихают споры о понятийных характеристиках преступления и наказания в рамках различных теорий. Проблема преступления и наказания продолжает оставаться востребованным объектом научного познания.

Поскольку проблема преступления и наказания имеет давнюю историю, ее историко-правовое исследование имеет научно-практическое и социальное значение. Историко-правовое исследование проблемы преступления и наказания позволяет проследить исторический процесс эволюции данных социальных явлений, выявить общие закономерности их развития в ретроспективе и перспективе, оценить накопленный в прошлом опыт противодействия преступлениям и применения эффективных наказаний. Оно дает возможность выявить преемственность в развитии институтов преступления и наказания, совершенствовать реализуемые ныне меры государственно-правового воздействия на преступления и эффективной реализации карательной политики.

Решение проблемы преступления и наказания актуально в плане противодействия экстремизму, терроризму, исламскому радикализму, транснациональной преступности, киберпреступности и иным преступлениям, угрожающим национальной и международной безопасности, правам и свободам человека, а также в контексте развития целей и видов уголовных наказаний, тенденции их гуманизации, декриминализации ряда преступных деяний.

Изучение прошлого актуально и в контексте адекватного, объективного анализа духовно-культурных ценностей, сформировавшихся в рамках различных культур. К примеру, на данном этапе радикальные террористические мусульманские группировки прикрываются исламом, что приводит к негативному отношению к нему. Общеизвестно, что террористические организации, в частности, распространяющая свое влияние террористическая организация «Исламское государство Ирака и Леванта» (ИГИЛ), не имеют никакого отношения к исламу, его духовно-культурным, гуманистическим ценностям. Не имеют отношения к мусульманскому институту преступления и наказания жестокие наказания в отношении заложников, военнопленных и иных мирных граждан, включая самих же мусульман, применяемые боевиками ИГИЛ на захваченных ими территориях. Поэтому лишь на основе изучения истинной сути ислама, его духовно-культурного наследия, в том числе мусульманских институтов преступления и наказания, можно противодействовать радикальным и террористическим мусульманским организациям. Изучение ислама актуально и для нужд деятельности правоохранительных органов.

Актуальность историко-правового исследования институтов преступления и наказания проявляется в возрождении исторической памяти, накопленного в прошлом негативного отношения к преступлению как антисоциальному явлению. «Потеря исторической памяти, - писал Президент страны Э. Рахмон, - не-

почтительное отношение к славному прошлому нации и его достойным традициям, ограниченность исторического сознания и неумение беречь богатое культурное наследие, лишают человека ответственности перед настоящим и будущим». Историко-правовое исследование института преступления и наказания дает возможность не только извлечь уроки из прошлого, но и сравнить, использовать опыт предыдущих эпох на благо не только современного общества, но и будущих поколений.

Актуальность избранной темы обосновывается также недостаточной разработанностью теоретических проблем становления и развития института преступления и наказания в историческом ракурсе на территории исторического Таджикистана. Данное исследование продиктовано необходимостью историко-правового изучения институтов преступления и наказания на основе теоретического понятийно-категориального аппарата, комплексного анализа, не ограничивающегося сферой исключительно уголовного права. Такой подход к исследуемой проблеме актуален в контексте прослеживания исторического развития конструкции преступления и наказания и его совершенствования в рамках теоретического моделирования.

Теоретический анализ институтов преступления и наказания актуален также в плане исследования указанных явлений в рамках различных культур и цивилизаций, которые имели место в истории таджиков. Оценить преступление и наказание представляется продуктивным в рамках не только норм исторически развивавшегося уголовного права, но с учетом миропонимания таджикского социума, его духовных, нравственных, этико-философских, религиозных, психологических, ментальных компонентов. Таджики, как и другие народы, всегда негативно относились к правонарушениям, в том числе к преступлениям. Однако духовно-культурный мир таджиков преломлялся в восприятии преступления и наказания особым образом. К примеру, в Авесте преступление воспринималось как зло в рамках авестийской, да и в целом зороастрийской идеи борьбы добра и зла, укладывалось в широко культивируемый этический принцип «добрая мысль, доброе слово, доброе дело». В эпоху ислама преступление расценивалось как одновременно антисоциальное и греховное деяние, за которое следовало «земное» и «загробное» наказание. Мусульманские институты преступления и наказания оказывали комплексное (правовое, нравственное, этическое, религиозное) воздействие не только на поведение, но и на сознание, психологию, религиозные чувства таджиков, выполняя общую превентивную функцию.

Историко-правовое исследование институтов преступления и наказания на территории исторического Таджикистана затрагивает исторически сложившийся духовно-культурный пласт. К примеру, авестийские институты преступления и наказания отражались в мифологии, религиозных трактатах, преломлялись в культовых и церемониальных действиях древних таджиков, а сами деяния оценивались как нежелательные с точки зрения нравственных, религиозных, традиционных устоев общества.

Необходимость глубокого научного исследования эволюции институтов преступления и наказания продиктована тем, что они в каждый исторический

период развивались на основе свойственных им культурного, религиозного, традиционного своеобразия. Причем данные институты эволюционировали по мере смены типов цивилизации, культуры, государственности и отображали духовно-культурные перемены. К тому же указанные перемены не были скоротечными, а напротив, характеризовались стабильностью во временных рамках. Так, зороастрийская правовая система функционировала на территории исторического Таджикистана примерно с конца II тыс. до н.э. до появления ислама. Мусульманская правовая система функционировала в историческом Таджикистане более десяти столетий. Причем преломлявшиеся в различных формах институты преступления и наказания не сходили бесследно с исторической арены. Поэтому историко-правовое исследование позволяет прослеживать преемственность в развитии многообразных в культурно-духовном и правовом отношении институтов преступления и наказания. К примеру, в 20-30-е гг. прошлого столетия было допущено (с ограничениями) действие мусульманских и обычных норм в Таджикистане, которые функционировали наряду с советскими нормами. Уголовный кодекс Таджикской ССР 1961 г. применялся до принятия постсоветского Уголовного кодекса 1998 г. После его принятия последовало принятие многочисленных законов с целью его изменения и дополнения, что служит доказательством развития института преступления и наказания. При этом совершенствование правовой политики противодействия преступлениям (уголовно-правовой, антикоррупционной, антинаркотической и др.) и системы уголовных наказаний невозможно без основательных исторических и теоретических исследований.

**Степень изученности проблемы.** В отечественной и зарубежной литературе на достаточно высоком уровне исследовались общие проблемы, связанные со становлением и развитием государства и права. Различные аспекты и проблемы, относящиеся к формированию и развитию государства и права таджикского народа, и, в частности, институтов преступления и наказания на территории исторического Таджикистана находились в центре внимания таких исследователей, как Ф.М. Абдулхонов, Г.С. Азизкулова, И.Б. Буриев, Ж.Н. Баишев, Е.Ю. Барковская, Г.Ф. Елаян, Д.М. Зоиров, Г.М. Керимов, А.Х. Маликова, М.М. Муллаев, А.К. Назаров, Н.Дж. Назаров, Э.С. Насурдинов, Р. Одинаев, Р.Ш. Са-тивалдыев, И.Д. Сафаров, Б.А. Сафаров, Д.С. Сафаров, Ф.Т. Тахиров, М.С. Хайдарова, А.Г. Халиков, Р.Н. Хамракулов, О.М. Чунакова, И.Р. Шодиев и др.

Отдельные аспекты институтов преступления и наказания в определенные периоды исторического развития государственности таджикского народа были предметом исследований таджикских ученых-юристов - А.А. Абдура-шидова, Е.А. Андрусенко, Д.С. Арипова, М.З. Артыкова, Н.Б. Азимова, Д.М. Зоирова, З.А. Камолова, Д.С. Обидова, Р.Х. Рахимова, А.И. Сафарова, Б.С. Саидвалиевой, Ш.Н. Саидова, К.Х. Солиева, С. Хасанова, З.С. Тайфурова, И.Р. Тулиева, Х.А. Умарова, Р.И. Шарипова, Т.Ш. Шарипова, С.Ш. Шаропо-ва и др. Влияние персидско-таджикской правовой мысли на категории «преступление» и «наказание» всесторонне исследовано в работах Р.Ш. Сативал-дыева.

Среди зарубежных исследователей заслуживают внимания труды Бахора Мехрдода, Л.В.С. Ван ден Берга, Вахида Навои Ово, Джалила Дустхоха, А. Массэ, Мэри Бойс, X. Пирния, Р. Шарля, Пури Довуда, Хашима Рази и др.

Различные аспекты преступления и наказания были предметом исследования таджикских и зарубежных историков, философов, религиоведов. К этой группе исследователей можно отнести М.С. Андреева, О.Г. Большакова, Б. Га-фурова, М. Диноршоева, М.М. Дьяконова, Р. Масова, Х.Х Муминджанова, Н. Негматова, В.А. Ранова, Д. Саймиддинова, Т.С. Шокирова, Ю. Якубова и др.

Особое значение в плане исследуемой автором темы имеют также труды С. Боронбекова, И.Б. Буриева, М.М. Муллаева, М.И. Садагдара, Л.Р. Сюкияй-нена, Ф.Т. Тахирова, А.Г. Халикова, О.М. Чунаковой и др.

Теоретическое и историко-правовое исследование преступления и наказания осуществлено в работах таких авторов, как А.А. Гогин, В.А. Жабский, Е.Н. Зиньков, М.Р. Кангезов, Д.Ю. Кузнецов, В.Е. Лоба, Р.Г. Муфтиев, С.Л. Рогов, А.С. Родионова, А.Н. Федорова, В.О. Шлотгауэр и др. Проблема преступления и наказания является также объектом этико-философского анализа (Н.Ю. Мельничук, СВ. Соломатин и др.).

Признавая бесспорную ценность научных трудов вышеперечисленных авторов, следует отметить, что исторические тенденции развития института преступления и наказания на территории исторического Таджикистана, начиная с зороастрийского периода и до современности, не были ещё предметом теоретического и историко-правового исследования. Также не исследовались особенности преломления институтов преступления и наказания в различных типах культур и цивилизаций, сменявших друг друга на территории Средней Азии и Ирана. Более того, научные исследования институтов преступления и наказания, проводившиеся в советский период и соответственно отражающие господствовавшие тогда идеологические штампы, по современным меркам устарели.

Институты преступления и наказания не были специальным объектом научного исследования. Они изучались в контексте иных проблем, например, зо-роастрийской правовой системы, советского уголовного права, истории государства и права Таджикистана и др. Так, в монографии М.М. Муллаева «История уголовного права Таджикской ССР. Часть 1» (1960 г.), в учебном пособии А.Г. Халикова «Древнее уголовное право таджиков» (2004 г.) и др. институты преступления и наказания изучены в контексте развития уголовного права и, причем, в отдельные периоды истории. Комплексное историко-правовое исследование эволюции институтов преступления и наказания в зороастрийский, исламский, советский и постсоветский периоды с целью выявления общих закономерностей их развития до сих пор не проводилось.

Вышеизложенные факты свидетельствуют о наличии пробела в юридической науке Таджикистана. Этим обусловлен выбор темы настоящего диссертационного исследования, которое призвано восполнить имеющийся в этой сфере пробел.

**Объектом диссертационного исследования** выступает система духовных, нравственных, культурных, религиозных, экономических, политических и

иных отношений, в рамках которых эволюционировал институт преступления и наказания на территории исторического и современного Таджикистана.

**Предмет диссертационного исследования** составляют теоретические и практические аспекты преступления и наказания как комплексного института и подсистемы юридической ответственности и правового наказания, а также исторический, культурный и нормативный материал, фиксирующий институты преступления и наказания в различные периоды развития таджикской государственности.

**Цели и задачи исследования.** Основными целями данного диссертационного исследования являются: изучение историко-теоретических особенностей возникновения и развития институтов преступления и наказания на территории исторического и современного Таджикистана; периодизация развития институтов преступления и наказания; выявление общих закономерностей развития институтов преступления и наказания, их преемственности в процессе смены различных типов государственно-правовых систем; анализ идей и взглядов, которые были выработаны в процессе развития исследуемых институтов; выработка научно обоснованных предложений и рекомендаций по совершенствованию законодательства, эффективной реализации различных видов правовой политики в сфере противодействия преступности и применения эффективных наказаний.

Для достижения этой цели были поставлены следующие задачи:

раскрытие понятие и сущностных характеристик институтов преступления и наказания и прослеживание исторических тенденций формирования и развития этих институтов в государствах зороастрийского периода;

исследование эволюции разновидностей деяний, признаваемых в качестве преступления, и их классификация в системе права государств зороастрийского периода;

исследование особенностей и разновидностей применяемых наказаний и других мер социального и уголовно-правового характера в отношении лиц, совершивших преступления, и деяний, признаваемых опасными согласно системе права государств зороастрийского периода;

научный анализ целей наказания, особенностей назначения и исполнения наказания согласно уголовно-правовым и уголовно-исполнительным нормам, действовавшим в государствах зороастрийского периода;

прослеживание истории возникновения и развития мусульманской концепции преступления и наказания и исторических тенденций развития этих институтов на территории исторического Таджикистана в период действия мусульманского права (середина VII - начало XX вв.);

исследование понимания преступлений и классификации их разновидностей согласно мусульманскому праву и мусульманским уголовно-правовым нормам, действовавшим на территории исторического Таджикистана;

прослеживание процесса формирования и развития системы наказаний в мусульманском праве и особенностей их применения на территории исторического Таджикистана;

исследование характерных особенностей цели наказания, его назначения и исполнения по мусульманскому праву, действовавшему на территории дореволюционного (исторического) Таджикистана;

научный анализ процессов формирования советского уголовного права и особенностей развития институтов преступления и наказания в Таджикистане;

исследование особенностей развития институтов преступления и наказания согласно уголовно-правовым нормам, действовавшим на территории Таджикской АССР и Таджикской ССР до принятия первого Уголовного кодекса 1935 г.;

исследование особенностей развития институтов преступления и наказания согласно первому Уголовному кодексу Таджикской ССР 1935 г.;

общий анализ развития институтов преступления и наказания согласно законодательству Таджикской ССР в период консервативного развития, кризиса и распада СССР (1961-1991 гг.);

определение и аргументирование необходимости использования в Республике Таджикистан в годы её независимости (1991-1998 гг.) уголовного законодательства предыдущего периода и исследование процесса развития институтов преступления и наказания в Республике Таджикистан до принятия Уголовного кодекса 1998 г.;

прослеживание исторического процесса формирования и развития институтов преступления и наказания в независимом Таджикистане после принятии Уголовного кодекса 1998 г.;

анализ общего содержания и состояния институтов преступления и наказания и внесение научно обоснованных предложений и рекомендаций по поводу совершенствования исследуемых институтов в Таджикистане.

**Методология исследования.** Для выполнения поставленных в диссертации целей и задач применялись диалектический, системный, историко-правовой, аксиологический и другие методы. Исследование историко-теоретических проблем преступления и наказания с позиций материалистической диалектики позволяет объективно и полно рассмотреть соответствующие социальные явления, определить их общие признаки, состав и другие элементы. В границах данного метода использовались универсальные логические средства познания: анализ, синтез, индукция и дедукция, восхождение от абстрактного к конкретному, аналогия и др.

Исследование эволюции институтов преступления и наказания невозможно без историко-правового метода. Данный метод позволил анализировать возникновение и развитие институтов преступления и наказания на различных этапах правовой истории таджиков, развития их государственности в рамках различных типов цивилизации. Применение историко-правового метода при исследовании преступления и наказания способствовало рассмотрению указанных явлений в ретроспективе и в проекции на будущее. Методология диссертационного исследования базируется также на принципе единства исторического и логического в познании.

Историко-правовой метод сопровождается системным анализом. Системный метод нашел применение при проведении хронологии возникновения и развития института преступления и наказания, позволив выделить и охарактеризовать особенности каждого из этапов данного исторического процесса. Аксиологический метод позволил уяснить степень влияния присущих таджикскому социуму духовных, нравственных, интеллектуальных, культурных, религиозных и иных факторов на уровень восприятия преступления и наказания в различные исторические периоды.

Применение в диссертационном исследовании формально-юридического метода позволило проанализировать нормативно-правовую базу, составившую основу институтов преступления и наказания в разные исторические периоды таджикской государственности, изучить различные правовые конструкции, содержащиеся в нормативных документах.

Институты преступления и наказания эволюционировали на территории различных типов таджикской государственности, в рамках различных типов государственно-правовой системы (арийская, исламская, советская, евразийская). Поэтому в диссертации применен сравнительно-правовой метод с целью выявления форм преломления института преступления и наказания как в разные исторические периоды, так и в контексте взаимовлияния правовых систем современности.

Данное диссертационное исследование носит комплексный характер. Ис-торико-правовое исследование должно опираться на понятийно-категориальный аппарат, учитывающий особенности общественного развития соответствующей эпохи, а также проводиться с учетом комплекса общетеоретических, историко-правовых, уголовно-правовых, криминологических, социально-философских научных достижений. Это обусловлено во многом нераздельностью сфер знания в определенные периоды истории таджиков, что нашло отражение в комплексной трактовке преступления и наказания без их строгой научной дифференциации и их преломления в исторических правовых документах. Комплексный анализ дает возможность правильно понять и оценить процессы, происходившие в различных типах правовой системы на территории исторического Таджикистана.

**Теоретическая основа диссертации.** Теоретическую основу диссертации составили комплексные философские, этические, исторические, социологические, религиоведческие, юридические научные знания. Для обоснования основных положений диссертации широко использованы научные исследования в области философии, социологии, истории, теории и истории права и государства, истории политических и правовых учений, уголовного права, криминологии и др.

Теоретическую базу диссертации составили труды известных российских и зарубежных ученых-юристов, философов, историков и религиоведов - Г.А. Анвара, В.Ю. Артемова, Ж.Н. Баишева, СВ. Бородина, Л.В.С. Ван ден Берга, А.А. Герцензона, И.М. Дьяконова, ДА. Зияуддина, Г.Ф. Елаяна, Г.Ф Ильина, И.А. Исаева, Д.Ш. Каримова, М.Р. Кангезова, Г.М. Керимова, И.Я. Козаченко,

**ю**

В.П. Коняхина, М.В. Кочкина, Н.А. Крашенинникова, В.Н. Кудрявцева, Н.Ф. Кузнецовой, Ю.И. Ляпунова, Р.С. Мулукаева, Г.В. Назаренко, А.В. Наумова, ЗА. Незнамовой, Н. Неновского, B.C. Нерсесянца, А.Г. Периханяна, М.Б. Пиотровского, Л.П. Рассказова, А.К. Рзаева, С.А. Старостина, В.В. Струве, М.И. Садагдара, Л.Р. Сюкияйнена, АА. Талезари, Ю.П. Титова, Н.Е. Торнау, И.В. Упорова, Халила Хикмата Хусейна, З.М. Черниговского, О.И. Чистякова, О.М. Чунаковой, О.Ф. Шишова и др.

Научную базу исследования составили также труды отечественных ученых - Ф.М. Абдулхонова, Г.С. Азизкуловой, Д.С. Арипова, З.М. Артыкова, С. Бо-ронбекова, И.Б. Буриева, С. Вохидовой, Б.Г. Гафурова, Д.М. Зоирова, А.И. Имомова, М.И. Иркаева, В.А. Лившица, М.М. Муллаева, А.К. Назарова, Э.С. Насурдинова, Н.Н. Неъматова, Р.С. Одинаева, С.А. Раджабова, Ш.К. Разыкова, Х.К Сангинова, Г.С. Саттарова, Р.Ш. Сативалдыева, И.Д. Сафарова, Д.С. Сафа-рова, Б.А. Сафарова, К.Х. Солиева, И.М. Стеблин-Каменского, Ф.Т. Тахирова, М.С. Хайдаровой, А.Г. Халикова, Е. Хамдама, Р.Н. Хамракулова, Т.Ш. Шари-пова, С.Ш. Шаропова, Т.С. Шокирова и др.

Теоретической основой работы послужили первоисточники зороастрий-ского и мусульманского права, которые столетиями действовали на территории исторического Таджикистана, а также сочинения философов и мыслителей.

**Нормативную базу исследования** составили международно-правовые акты; действующее законодательство Республики Таджикистан - Конституция Республики Таджикистан 1994 г., законы, постановления Парламента, указы Президента страны, постановления Правительства Республики Таджикистан, корпоративные нормативные акты; авестийские и другие тексты и первоисточники зороастрийского права, основные источники и нормы мусульманского права; законодательство Союза СССР и союзных республик, а также Таджикской ССР; законодательство зарубежных государств - Российской Федерации, Узбекистана, Казахстана и др.

**Научная новизна диссертационного исследования** определяется новаторским подходом автора к изучению хронологических рамок становления и развития институтов преступления и наказания на территории исторического и современного Таджикистана. В рамках проведенного исследования сопоставлены разные периоды развития данных институтов, особенности их преломления в разных исторических условиях, а также выявлена преемственность в развитии указанных институтов.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в самой постановке проблематики, поскольку оно является первым в юридической науке Таджикистана комплексным монографическим исследованием, отражающим глубокие общественные перемены в государственной и правовой жизни страны во все периоды таджикской государственности. Прослеживается историческое развитие (формирование и постоянное обновление) понятийного аппарата института преступления и наказания в зороастрийский, мусульманский, советский и современный периоды. В то же время в условиях государственного суверенитета Республики Таджикистан наиболее значимой научной новизной представ-

ляется их преемственная связь, в чем и заключается целостный и комплексный характер настоящей работы.

Несмотря на богатую историю и культуру таджикского народа, многие аспекты правовой системы и государственности таджикского народа все еще остаются не исследованными. На основе имеющихся источников и литературы автором впервые выявлены истоки формирования институтов преступления и наказания на территории исторического Таджикистана в рамках зороастрий-ской цивилизации, их специфика и разновидности, особенности развития. Выявлены особенности и признаки общественно-опасных деяний, которые в государствах и обществах зороастрийского периода считались преступлениями, проведена их классификация. На основе имеющихся источников и литературы автором были выявлены разновидности уголовных наказаний и других социальных мер, применяемых в отношении лиц, совершивших преступные деяния. Также диссертантом детально проанализированы цели наказания, особенности его назначения и исполнения согласно правовым и другим социальным нормам, действовавшим в соответствующий период таджикской государственности.

В рамках отдельных параграфов исследованы особенности возникновения и развития институтов преступления и наказания согласно мусульманскому праву. Выявлены научные подходы к определению и классификации преступлений, системе наказаний, а также особенности их назначения и применения на территории Таджикистана в период действия мусульманского права.

В диссертации выявлены и исследованы особенности развития институтов преступления и наказания в советский период, которые были связаны с применением на начальном этапе мусульманских норм и обычаев, осуществлением репрессивной политики, классово-политических и идеологических задач, функционированием карательных органов. Выявлены также особенности преломления институтов преступления и наказания в различных нормативных правовых актах Советского Таджикистана, в том числе в уголовном законодательстве.

В работе выявлены тенденции развития институтов преступления и наказания в годы советской перестройки, в период межтаджикского конфликта, в постконфликтный период, а также в годы коренных общественных преобразований в постсоветском Таджикистане.

На основе изучения многовекового опыта развития институтов преступления и наказания выработаны теоретические и практические основы реформирования указанных институтов на современном этапе трансформации общества. По итогам исследования сформулированы научные положения, совокупность которых характеризует данную работу в качестве научно-квалификационного исследования.

На защиту выносятся следующие **научные положения:**

1. В целях всестороннего историко-правового исследования исторический процесс становления и развития институтов преступления и наказания на территории исторического и современного Таджикистана целесообразно разделить на следующие периоды: а) зороастрийский период становления и развития институтов преступления и наказания на территории исторического

Таджикистана (I тысячелетие до н.э. - начало VIII в.); б) формирование и развитие институтов преступления и наказания на территории исторического Таджикистана под влиянием исламской цивилизации (начало VIII в. - вторая половина XIX в.) и в период распространения права Российской империи (1868 - 1917/1920 гг.); в) советский период формирования и развития новых институтов преступления и наказания (1917/1920 - 1991 гг.); г) развитие институтов преступления и наказания в постсоветском Таджикистане (с 1991 г. по настоящее время).

2. В зороастрийский период отсутствовала дефиниция преступления. Под наказуемыми деяниями понимались главным образом поступки, идущие вразрез со справедливостью. При этом справедливость трактовалась как религиозно-нравственная категория. Главным признаком наказуемого деяния выступало причинение вреда. Под преступлением понималось наказуемое деяние, наносящее вред.

Были выработаны критерии признания деяния наказуемым. Основным таким критерием было посягательство на жизненно важные ценности - религию, публично-властные интересы, нравственность, человеческую жизнь, собственность, природу, животный и растительный мир. При этом признание деяния наказуемым происходило, главным образом, на уровне религиозных чувств, а также мифологического мировоззрения, миропонимания, сознания, психологии народов древних обществ. Особенностью авестийских норм, определяющих критерии оценки наказуемых деяний, было то, что в них переплетались мифологические, религиозные, этические, моральные и правовые предписания. Это не могло не отразиться на оценке наказуемых тогда деяний. Так, наказуемыми деяниями признавались также злодеяния злых духов. В этом ярко проявляется мифичность сознания того периода, мифологическая оценка наказуемых деяний. При этом постепенно происходит смена в критериях оценки уголовно наказуемых деяний. Такое смещение в оценке преступных деяний произошло благодаря тому, что наказуемость деяний начинает определяться с точки зрения не только религии, но и позитивного права.

Любой аморальный, антирелигиозный и любой другой проступок, а также деяния, нарушающие традиционные и обычные нормы, идущие вразрез с царскими приказами, воспринимались и оценивались как наказуемые в обязательном порядке деяния. Отсутствовала их четкая дифференциация. Не применялось современное понятие «преступление». Наказуемые деяния обозначались посредством свойственной тому периоду терминологии: кража (duz), грабеж (арраг), деяния против жизни - (tanu-pereca), нанесение телесного вреда (огерепта) и др., что служит свидетельством дифференциации разновидностей деяний. Различались также наказуемые деяния против публично-властных интересов и те, которые преследовались в частном порядке. Причем различные виды наказуемых деяний фиксировались на протяжении многовекового развития зороастрийской государственно-правовой системы в многообразных религиозных, исторических, культурных памятниках. Однако в научных исследованиях, используя современные научные достижения,

проводится условная классификация преступлений в изучаемый период истории и в качестве таковых выделяются преступления против религии, личности, животных, собственности, нравственности, сил природы, человека и его личной свободы, чести и достоинства, половой неприкосновенности и др.

В зороастрийский период не различались преступления и иные правонарушения. Так, к наказуемым деяниям приравнивалось невыполнение договорных и имущественных обязательств. Заключение сделки путем обмана, присвоение чужого имущества и отказ от его возвращения законному собственнику, неисполнение договора по передаче имущества, невыполнение обязательств по договору также оценивались как преступление. Причем невыполнение обязательств, вытекающих из договоров, приравнивалось к преступлениям против собственности. К разновидности преступлений против собственности относились также незаконное владение чужим имуществом и небрежное отношение к чужому имуществу. Невыполнение договорных обязательств или нарушение клятвы считалось одним из тридцати грехов зороастризма и соответственно считалось преступлением.

Карались также деяния, направленные против природы и животного мира: захоронение мертвых тел собак и человека в землю, загрязнение воды или небрежное отношение к ней, нанесение вреда растительному миру, убийство пастушеской, домашней и бродячей собаки, плохое питание собак, деяние против особо охраняемых животных (лиса, ёж, выдра) и др.

Религиозные преступления были переплетены с аморальными поступками. Ложь, обман, оскорбление, клевета считались преступлениями. Особо карались преступления против жизни и здоровья человека. Ряд преступлений карались с целью защиты прав, чести и достоинства женщин и новорожденных детей, а также детей, находящихся в утробе матери после истечения четырех месяцев беременности. Так, преступлениями считались интимное сношение с женщиной в период ее менструации, интимное сношение с беременной женщиной, совершение аборта, нарушение половой неприкосновенности и др.

3. Ответственность и наказание в древних государствах таджиков основывались на религиозно-этическом принципе «добрые помыслы, добрые слова и добрые дела», противостоящем соответственно злым помыслам, словам и деяниям. Поэтому в зороастрийский период уголовная ответственность предусматривалась даже за злые намерения и помыслы.

В этот период различались телесные и штрафные наказания, и тем самым наказания приобретали имущественный характер. За совершение некоторых преступлений предусматривалась коллективная ответственность (солидарная ответственность семьи за совершение правонарушения одним из ее членов), которая заключалась в штрафных санкциях. В государствах Ахеменидов и Ашка-нидов в качестве вида наказания культивировалось самоубийство. Оно считалось приемлемым в случае совершения преступления против природы, приведшего к значительному вреду.

По зороастрийскому праву наказание применялось и в отношении животных, например, в отношении домашней собаки, если она загрызет чужую овцу

или же нападет на людей и поранит их. Причем у таких собак отрезали уши и другие части тела, но не убивали их.

В поздние этапы зороастрийского периода начинает применяться принцип индивидуализации наказания. Принцип равенства наказаний соблюдался преимущественно при назначении наказаний за преступления против религии, в других случаях он фактически не применялся, особенно при квалификации преступлений против представителей государственной власти. Одним из принципов назначения наказаний по зороастрийскому праву было упование на божественные силы природы, непосредственно на самих богов и ангелов. В этих целях использовались такие средства, как использование очищающей силы воды при совершении правосудия («вар-ри сард» - «холодная ордалия»), обращение к богине вод - Ардвисуре Анахите и ангелам. Предусматривалось также наказание в потусторонней жизни, поскольку существование рая и ада предусматривалось и в религиозных источниках зороастрийского периода.

Целями наказания были возмездие и устрашение, общая и частная превенция. Вместо термина «наказание» применялся термин «воздаяние» и проводился принцип «воздаяния в меру причиненного вреда». Применялись такие виды наказания, как исправительные работы, ограничение свободы, лишение свободы, лишение права заниматься определенной деятельностью, смертная казнь, изгнание из общества, искупление вины платой имуществом, штраф, возмещение убытков, конфискация имущества. Наказания применялись в зависимости от смягчающих и отягчающих обстоятельств, социального положения (свободный или раб), пола и т.д. Наказания имели телесный, имущественный и религиозно-ритуальный характер. При этом наказания были крайне жестокими (лишение зрения, клеймение и др.).

4. Институты преступления и наказания в исламский период развивались в рамках источников мусульманского права, правовых школ-толков, сочинений основателей и последователей школ, идей и суждений авторитетных богословов. Развитие категорий «преступление» и «наказание» на территории исторического Таджикистана происходило под влиянием сформировавшейся на рубеже XI - XII веков в Мавераннахре собственной правовой школы, а также идей и взглядов персидско-таджикских мыслителей - представителей гуманистической школы.

В этот период вырабатывается понятие преступления, предлагаются различные его дефиниции. Понятие «преступление» обозначается термином «джурм» и «джинаят». Складывается специальная отрасль («укубат») в качестве совокупности норм, регулирующих уголовно-правовые отношения. Слово укубат означает наказание, но в его широком понимании к нему относятся и преступление, и наказание за его совершение.

Преступлением считается одновременно противоправное и греховное деяние. Аморальность служит одним из признаков противоправного и греховного деяния. Как преступления, так и проступки относятся к разряду противозаконных, нежелательных и наказуемых деяний. Нет дифференциации самих право-

нарушений и строгого расчленения видов ответственности, и соответственно, государственно-принудительных мер.

Под преступлением по мусульманскому праву понимается нарушающее заповеди Корана, подрывающее авторитет ислама общественно опасное деяние, направленное против морали, обычаев, виновно совершенное правоверным мусульманином или иноверцем, находящимся в пределах действия шариата, запрещенное Кораном и другими источниками мусульманского права под страхом наказания.

Категоризация преступлений в мусульманском праве представлена в следующей трехчленной классификации - хадд, кисас и тазир. Преступления, за которые в Коране или Сунне строго установлены определенные виды наказания, входят в группу хадд или худуд. Преступления против личности (жизни и здоровья) наказываются кисасом - «воздаянием равным», а преступления, за которые применяются назидательные, исправительные наказания, являются деяниями категории тазир.

Классификация преступлений по мусульманскому праву традиционно осуществлялась в рамках Корана, Сунны, мусульманских правовых школ, а также различными богословами, в исторических памятниках. Такая традиция используется и в наши дни. В научных исследованиях используются различные классификации преступлений в рамках мусульманского права. Это привело к многообразию подходов к классификации преступлений. Многообразие наблюдается также при оценке тех или иных видов преступлений.

Мусульманское право признает преступлениями проступки, которые в других правовых системах таковыми не могут быть. Так, употребление спиртных напитков, прелюбодеяние (зина) и др. считаются одним из видов преступлений в мусульманском праве.

5. Институт наказания был упорядочен в рамках источников мусульманского права и позитивного права. Соответственно наказания начали дифференцироваться на «земные» и «загробные».

Совокупность всех видов наказаний, предусмотренных источниками мусульманского уголовного права (Коран, Сунна, иджма и кияс) составляет систему наказаний в мусульманском праве. Система наказаний в мусульманском праве - это упорядоченный по степени тяжести перечень наказаний, а также иных не противоречащих нормам и принципам шариата уголовно-правовых и религиозных санкций, служащих основой их практического применения.

Система наказаний по мусульманскому праву характеризуется следующими свойствами: а) строится на основе основополагающего значения основных первичных источников мусульманского права - Корана и Сунны; б) включает все виды наказаний, предусмотренных в источниках мусульманского права (Коран, Сунна, иджма, кияс); в) включает иные уголовно-правовые и религиозные санкции, применяющиеся за преступления; г) упорядочена в зависимости от защищаемых интересов и ценностей ислама; д) построена по критерию разграничения наказаний на отдельные группы, каждая из которых составляет отдельную подсистему; е) наказания первой груп-

пы (худуд) расположены по принципу от более мягкого к более строгому, второй группы (кисас и дийа) - от более строгого к более мягкому, а наказания третьей группы (тазир) не имеют конкретно определенного расположения; ж) имеет четко выраженную религиозную направленность, которая выражается в строгом различении наказаний, предусмотренных за совершение преступлений в земной жизни, и потусторонних наказаний в загробном мире. Основным критерием такого построения системы наказаний послужило то, что ислам регламентирует отношения мусульман не только между собой и представителями других верований, но также непосредственные их отношения с Аллахом.

Применение наказаний по мусульманскому праву также обладает своими особенностями. Во-первых, некоторые наказания являются твердо установленными и неизмененными. Субъект правоприменения не имеет права изменять, дополнять или сокращать эти виды наказания. Во-вторых, если за совершение преступления точно не установлено наказание, то правоприменительному субъекту предоставляется широкая возможность выборочно применить определенное наказание по своему усмотрению в зависимости от обстоятельств дела, степени опасности совершенного преступления, личности преступника, а также определить минимальный и максимальный размер наказания. В-третьих, при применении наказаний категории худуд учитываются интересы всей мусульманской общины, наказаний категории кисас - интересы потерпевших, а наказаний категории тазир - интересы мусульманской общины, потерпевшего, и личность преступника.

Мусульманское право помимо характерных другим правовым системам наказаний (лишение свободы, телесные наказания, смертная казнь, высылка, конфискация имущества и др.) предусматривает также такие наказания, как лишение права на наследство, на завещание и на свидетельствование, уплата за нанесение вреда здоровью, искупление, устное порицание, осуждение, отлучение, запрет на принятие пищи, возмещение ущерба и др.

На Памире и в некоторых горных регионах Таджикистана некоторые уголовные санкции применялись в соответствии с местными обычаями. На территории исторического Таджикистана согласно мусульманскому праву в отношении лиц, совершивших некоторые виды правонарушений, как наказания категории тазир применялись и наказания, имеющие материальный характер. Применяли особые, не характерные другим мусульманским странам, способы исполнения наказания.

Целями наказания являются возмездие за содеянное, общая и частная превенция, исправление преступника, устрашение, предупреждение новых преступлений, возмещение ущерба, предупреждение совершения греха.

В период присоединения Средней Азии к Российской империи в систему наказаний были внесены изменения. Были отменены членовредительские и телесные наказания, и вводилась новая система наказаний согласно законодательству Российской Империи. Она предусматривала такие наказания, как лишение свободы, аресты, ссылки и штрафные санкции. Казийские (мусульманские) су-

ды имели право рассматривать некоторые уголовные дела незначительного характера.

6. В советский период развитие институтов преступления и наказания характеризовалось многообразием разрозненных и неодинаковых по форме нормативных актов, выступавших источниками уголовного права. Общественная опасность была признана основным признаком преступления. Сочетались материальное и формальное определения преступления. Формируется новая система уголовных наказаний, причем предусматривающая наказания, которые не были уголовными (внушение, порицание, бойкот). Все преступные деяния подразделялись на контрреволюционные (особо опасные) и все иные преступления. Уголовные наказания предусматривались декретами, инструкциями и другими нормативными актами. Были предусмотрены уголовные наказания, преследующие классово-политические, контрреволюционные, репрессивные цели. На нормативном уровне была подчеркнута синонимия терминов «наказание» и «репрессия». В данный период начинает складываться понимание наказания как средства защиты идеологических постулатов и политического строя. В результате превалирования идеологических парадигм и приоритета классово-политических интересов понимание наказания как средства защиты личности было отодвинуто на второй план.

Уголовно-правовая политика служила целям победы советской власти, подавления свергнутых классов, преследования лиц по политическим и идеологическим мотивам. Она основывалась на принципе сочетания гуманизма и целесообразности репрессии. В рамках репрессивной политики уголовные наказания сочетались с репрессивными мерами, о чем свидетельствует принятие в апреле 1925 г. в Таджикской АССР «Инструкции по проведению мер карательной политики». Уголовная политика осуществлялась в Советском Таджикистане также с целью одновременного решения двух неразрывно связанных задач: вытеснение мусульманских институтов преступления и наказания и создание нового советского уголовного законодательства.

На становление советских институтов преступления и наказания повлияли религиозность сознания местного населения, устойчивые традиционно-религиозные нормы, действие на начальном этапе допускавшихся советской властью норм шариата, отсутствие необходимого правотворческого опыта, разрозненность нормативных правовых актов, отсутствие опыта применения местными органами новых уголовно-правовых норм. Советское уголовное законодательство было дополнено отдельными нормами, которые учитывали устойчивость религиозного сознания и традиций. Оно, к примеру, предусматривало уголовную ответственность за насильственное похищение женщины против ее воли, похищение несовершеннолетней девочки с целью вступления с ней в брак или регистрацию брака или совершение обряда брака над женщиной против ее воли, уплату калыма (выкуп за невесту) и др.

На поздних этапах уголовное законодательство Таджикистана содержало нормы, которые охраняли отношения в сфере хлопководства, эксплуатации ир-

ригационных сооружений и т. д., что было продиктовано особенностями местной экономики и социальной жизни.

Особенностями обладало также применение уголовных наказаний. Они на начальном этапе победы советской власти применялись казийскими судами, чрезвычайными следственными комиссиями, революционными трибуналами. Казийские суды руководствовались только теми нормами шариата и адата, которые не противоречили революционной совести и революционному правопорядку. Они могли рассматривать некоторые маловажные уголовные дела, при этом вынося свои решения на основании допущенных советской властью некоторых норм шариата, не противоречащих интересам социалистического государства. Чрезвычайные следственные комиссии имели право применять наказания вплоть до смертного приговора. Созданная в 1922 г. Чрезвычайная Диктаторская Комиссия в Восточной Бухаре имела право применять все виды наказаний, вплоть до высшей меры наказания - расстрела.

Последующее развитие институтов преступления и наказания в советский период связано с изменением дефиниций и видов преступлений, целей и системы уголовных наказаний на фоне развития системы источников уголовного права на этапах образования Таджикской АССР, Таджикской ССР, в период Великой Отечественной войны, и особенно в годы советской перестройки.

1. В постсоветский период на развитие указанных институтов оказало влияние осложнение криминогенной обстановки в годы межтаджикского конфликта, обусловившее криминализацию преступлений, направленных на свержение конституционного строя. Принятие Конституции Республики Таджикистан 1994 г. и Уголовного кодекса 1998 г. положило начало развитию нового уголовного законодательства и качественной трансформации институтов преступления и наказания на основе новых социально-правовых ценностей (права человека, личная неприкосновенность, гуманизм, справедливость, равенство, охрана всех форм собственности и др.). В то же время новые глобальные и региональные вызовы и угрозы (терроризм, политический и религиозный экстремизм, незаконный оборот наркотических средств, транснациональная преступность, вовлечение граждан в ИГИЛ и иные радикальные организации и др.) не могут не отразиться на последующем развитии институтов преступления и наказания.
2. Концептуальными идеями нового Уголовного кодекса Республики Таджикистан 1998 г., преломляющимися в институтах преступления и наказания, являются: а) отражение новых правовых идей-принципов: законность, равенство перед законом, неотвратимость ответственности, личная ответственность, справедливость, гуманизм, демократизм; б) новая расстановка социальных благ, принципиально иная шкала социальных ценностей как объектов уголовно-правовой защиты; в) большое число законодательных новелл, отражающих качественно новый уровень развития научных знаний; г) новые критерии дифференциации преступлений, учитывающие их квалифицирующие, в частности, оценивающие признаки и реальную социальную практику; д) новое структурное построение Кодек-

са, расположение его глав с учетом приоритета сначала личных, а затем государственных интересов.

9. Институты преступления и наказания были динамичными во все исторические периоды. Они развивались также в постсоветский период. Примером тому служит неоднократное изменение и дополнение действующего Уголовного кодекса Республики Таджикистан 1998 г. Изменения и дополнения в указанный Кодекс были внесены по следующим причинам:

а) в связи с необходимостью редакционной правки ошибок; б) с целью повышения эффективности наказания, с целью дальнейшего снижения доли лишения свободы и сокращения числа лиц, осужденных по этому виду наказания; в) для приведения некоторых норм Уголовного кодекса в соответствие с нормами международного права; г) из-за криминализации некоторых деяний с целью повышения результативности уголовно-правовых средств борьбы с преступлениями террористического характера и преступлениями против здоровья населения (например, Уголовный кодекс был дополнен такими нормами, как вовлечение в совершение преступлений террористического характера, незаконное производство, изготовление, переработка, приобретение, хранение, транспортировка или пересылка прекурсоров и др.); д) с целью совершенствования норм ответственности за экономические преступления, а также на фоне обновления законодательной базы иных отраслей права, реализующих предпринимательскую, банковскую, налоговую, таможенную и иную деятельность (в первую очередь конституционного, финансового и гражданского права).

Основные направления совершенствования действующего уголовного законодательства в целом и институтов преступления и наказания в частности являются: а) совершенствование системы действующего уголовного законодательства; б) модернизация некоторых видов наказаний с целью расширении их эффективности; в) восполнение имеющихся пробелов; г) декриминализация преступлений небольшой тяжести.

**Теоретическая и практическая значимость исследования** заключается в том, что оно освещает одну из важнейших тем как в теории и истории государства и права, сравнительном правоведении, так и в уголовном праве, и таким образом восполняет имеющийся пробел в изученности проблем истории национального права. С теоретической точки зрения не менее значимым является раскрытие конкретных возможностей использования исторического опыта, точнее, историко-сравнительного исследования уголовно-правовых норм различных периодов развития государственности таджикского народа, для решения актуальных задач современного уголовного законодательства.

С практической точки зрения значимость проведенного исследования заключается в возможности использования его результатов для решения некоторых практических задач. Полученные в результате проведенного исследования теоретические выводы и практические рекомендации могут быть использованы в целях дальнейшего совершенствования законодательства, от-

носящегося к институтам преступления и наказания. Также материалы исследования могут быть использованы в учебном процессе и юридической практике.

**Апробации работы.** Диссертация выполнена на кафедре теории и истории государства и права юридического факультета Таджикского национального университета.

Основные положения исследования были изложены и получили отражение в опубликованных монографиях, научных статьях, учебных пособиях, докладах и выступлениях автора на научно-практических семинарах и конференциях, проводившихся в Таджикском национальном университете и в Академии наук Республики Таджикистан, а также на круглых столах и других национальных и международных конференциях, в частности:

- на республиканской научно-практической конференции «Имплемента-
ция норм международного права в Общей и Особенной части Уголовного ко
декса Республики Таджикистан», проведенной юридическим факультетом
Таджикского национального университета 1 декабря 2012 г. в г. Душанбе;

- на международной научно-теоретической конференции «Проблемы
развития юридических наук в Республике Таджикистан», посвященной 75-
летию академика Фазыла Тахирова, проведенной Таджикским национальным
университетом, Институтом философии, политологии и права АН Республи
ки Таджикистан 12 июня 2014 г. в г. Душанбе;

на международной научно-практической конференции «Развитие конституционализма в Таджикистане в период независимости», проведенной юридическим факультетом Таджикского национального университета 29 октября 2014 г. в г. Душанбе;

на республиканской научно-практической конференции, посвященной 30-й годовщине принятия Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, 10 декабря 2014 г., г. Душанбе;

на научно-практической конференции «Актуальные проблемы современного уголовного права и криминологии», проведенной ФГАОУ ВПО Северо-Кавказским федеральным Университетом 6 февраля 2015 г., г. Ставрополь;

на республиканской конференции «Место права Республики Таджикистан в современной правовой системе», проведенной Национальным центром законодательства при Президенте Республики Таджикистан 27 мая 2015 г. в г. Душанбе.

Материалы диссертации использовались при чтении лекций по общим и специальным дисциплинам: «Теория государства и права», «Проблемы теории государства и права», «История государства и права Таджикистана», «История государства и права зарубежных стран», «История политических и правовых учений», «Законодательная деятельность: теоретические и практические аспекты» на юридическом факультете Таджикского национального университета.

**Структура диссертации** определяется целями и задачами исследования и логикой их раскрытия. Работа состоит из введения, четырех глав, заключения и списка использованных источников и литературы. Общий объем работы 413 страниц.

## Становление и развитие институтов преступления и наказания в зороастрийский период и особенности их проявления

Институты преступления и наказания в исламский период развивались в рамках источников мусульманского права, правовых школ-толков, сочинений основателей и последователей школ, идей и суждений авторитетных богословов. Развитие категорий «преступление» и «наказание» на территории исторического Таджикистана происходило под влиянием сформировавшейся на рубеже XI - XII веков в Мавераннахре собственной правовой школы, а также идей и взглядов персидско-таджикских мыслителей -представителей гуманистической школы.

В этот период вырабатывается понятие преступления, предлагаются различные его дефиниции. Понятие «преступление» обозначается термином «джурм» и «джинаят». Складывается специальная отрасль («укубат») в качестве совокупности норм, регулирующих уголовно-правовые отношения. Слово «укубат» означает наказание, но в его широком понимании к нему относятся и преступление, и наказание за его совершение.

Преступлением считается одновременно противоправное и греховное деяние. Аморальность служит одним из признаков противоправного и греховного деяния. Как преступления, так и проступки относятся к разряду противозаконных, нежелательных и наказуемых деяний. Нет дифференциации самих правонарушений и строгого расчленения видов ответственности, и соответственно, государственно-принудительных мер.

Под преступлением по мусульманскому праву понимается нарушающее заповеди Корана, подрывающее авторитет ислама общественно опасное деяние, направленное против морали, обычаев, виновно совершенное правоверным мусульманином или иноверцем, находящимся в пределах действия шариата, запрещенное Кораном и другими источниками мусульманского права под страхом наказания.

Категоризация преступлений в мусульманском праве представлена в следующей трехчленной классификации - хадд, кисас и тазир. Преступления, за которые в Коране или Сунне строго установлены определенные виды наказания, входят в группу хадд или худуд. Преступления против личности (жизни и здоровья) наказываются кисасом - «воздаянием равным», а преступления, за которые применяются назидательные, исправительные наказания, являются деяниями категории тазир.

Классификация преступлений по мусульманскому праву традиционно осуществлялась в рамках Корана, Сунны, мусульманских правовых школ, а также различными богословами, в исторических памятниках (Великая Яса Чингисхана и др.), действовавших в определенные периоды истории. Такая традиция существует и по сей день. В научных исследованиях используются различные классификации преступлений в рамках мусульманского права. Это приводит к многообразию подходов к классификации преступлений. Многообразие наблюдается также при оценке тех или иных видов преступлений.

Мусульманское право признает преступлениями проступки, которые в других правовых системах таковыми быть не могут. Так, употребление спиртных напитков, прелюбодеяние (зина) и др. считаются одним из видов преступлений в мусульманском праве.

Институт наказания был упорядочен в рамках источников мусульманского права и позитивного права. Соответственно, наказания начали дифференцироваться на «земные» и «загробные».

Совокупность всех видов наказаний, предусмотренных источниками мусульманского уголовного права (Коран, Сунна, иджма и кияс), составляет систему наказаний в мусульманском праве. Система наказаний в мусульманском праве - это упорядоченный по степени тяжести перечень наказаний, а также иных не противоречащих нормам и принципам шариата уголовно-правовых и религиозных санкций, служащих основой их практического применения.

Система наказаний по мусульманскому праву характеризуется следующими свойствами: а) строится на основе основополагающего значения первичных источников мусульманского права - Корана и Сунны; б) включает все виды наказаний, предусмотренных в источниках мусульманского права (Коран, Сунна, иджма, кияс); в) включает иные уголовно-правовые и религиозные санкции, применяющиеся за преступления; г) упорядочена в зависимости от защищаемых интересов и ценностей ислама; д) построена по критерию разграничения наказаний на отдельные группы, каждая из которых составляет отдельную подсистему; е) наказания первой группы (худуд) расположены по принципу от более мягкого к более строгому, второй группы (кисас и дийа) - от более строгого к более мягкому, а наказания третьей группы (тазир) не имеют конкретно определенного расположения; ж) имеет четко выраженную религиозную направленность, которая выражается в строгом различении наказаний, предусмотренных за совершение преступлений в земной жизни, и потусторонних наказаний в загробном мире. Основным критерием такого построения системы наказаний послужило то, что ислам регламентирует отношения мусульман не только между собой и с представителями других верований, но также непосредственные их отношения с Аллахом.

Применение наказаний по мусульманскому праву также обладает своими особенностями. Во-первых, некоторые наказания являются твердо установленными и неизмененными. Субъект правоприменения не имеет права изменять, дополнять или сокращать эти виды наказания. Во-вторых, если за совершение преступления точно не установлено наказание, то правоприменительному субъекту предоставляется широкая возможность выборочно применить определенное наказание по своему усмотрению в зависимости от обстоятельств дела, степени опасности совершенного преступления, личности преступника, а также определить минимальный и максимальный размер наказания. В-третьих, при применении наказаний категории худуд учитываются интересы всей мусульманской общины, а наказаний категории кисас - интересы потерпевших, а наказаний категории тазир - интересы мусульманской общины, потерпевшего и личности преступника.

Мусульманское право помимо характерных другим правовым системам наказаний (лишение свободы, телесные наказания, смертная казнь, высылка, конфискация имущества и др.) предусматривает также такие наказания, как лишение права на наследство, на завещание и на свидетельствование, плата за нанесение вреда здоровью, искупление, устное порицание, осуждение, отлучение, запрет на принятие пищи, возмещение ущерба и др.

На Памире и в некоторых горных регионах Таджикистана отдельные уголовные санкции применялись в соответствии с местными обычаями. На территории исторического Таджикистана согласно мусульманскому праву в отношении лиц, совершивших некоторые виды правонарушений, такие как преступления категории тазир, применялись и наказания, имеющие материальный характер. Применялись особые, не характерные другим мусульманским странам, способы исполнения наказания.

## Понятие и классификации преступлений по мусульманским уголовно-правовым нормам, действовавшим на территории Таджикистана

Необходимо отметить, что основную роль в разработке и систематизации хадисов играли мухаддисы, выходцы из Центральной Азии; шесть из десяти наиболее почитаемых мухаддисов были выходцами из этого региона. Таким образом, исходя из вышеизложенного, можно с уверенностью подтвердить высказывание Ф.Т. Тахирова о том, что Хадисы наравне с религиозно-моральными предписаниями содержат и многочисленные юридические нормы.

Иджма (consensus doctorum). Как источник мусульманского права, иджма считается общим согласием мусульманской общины. Источником иджма является появление совпадающих мнений крупных мусульманских теологов-правоведов по возникшим религиозным и правовым вопросам, которые предусматривали правила поведения обязательного характера. Оно представляет собой согласованное и единогласное мнение крупнейших правоведов и богословов (муджтахидов) в основном по тем вопросам, которые не были решены в Коране и Сунне . Ф.Т. Тахиров предлагает такое удачное и содержательное определению иджма: «Иджма - это согласованное мнение крупных мусульманских теологов и законоведов по религиозно-обрядовым и правовым вопросам, на которые в Коране и Сунне нет ясного ответа». Во все периоды истории ислама и мусульманского права развивались разновидности иджма. Например, разделяют по способу выражения единогласное мнение в трех видах: 1) иджма, которое исходит при гласном обсуждении, т.е. высказанное вслух; 2) практическое иджма, т.е. решение возникшего вопроса, не обсуждая его, которое вытекает из одинаковых решений и действий, которые называются аль-иджма аль-амали; 3) иджма «молчаливое», т.е. решение, принятое на основе сукута, т.е. выраженное на основе решения, против которого не было сделано возражения.

М.И. Садагдар предлагает следующие разновидности иджма: 1) иджма, которое на основе заочной согласованности крупных правоведов получено для решения какого-нибудь вопроса; 2) иджма, полученное на основе мнений мусульманской общины, которое называется иджма аль-умма; 3) иджма аль-аимма, т.е. полученное на основе совместных решений главы государства и духовенства; 4) иджма аль-манкул - решение возникшей проблемы в соответствии с аналогичным решением, которое имело место в прошлом.

Кийас. Другим источником мусульманского права, который оказал огромное влияние на развитие самого права и регулирование общественных отношений мусульманской общины, является кийас (аналогия). В суннитском исламе аналогия считается одним из источников мусульманского права. Кийас как правовой институт широко используется и в современный период. Используется он тогда, когда правоприменитель (юрист, судья, адвокат и др.) не находит подходящей нормы, регулирующей данный вопрос, в действующем законодательстве или же праве.

В мусульманском праве аналогия тоже обладает таким характером, т.е. используется тогда, когда для решения определенной проблемы, споров, не находится четкого решения в других источниках мусульманского права, например, в Коране или Сунне. На основе проведенного анализа, сравнения с решенными прежде такими же проблемами и другими источниками правоприменители делают выводы и решают существующие проблемы. Аналогия - это сопоставление модели рассматриваемого правового случая с моделью уже решенного аналогичного случая и выведение решения в отношении первого по примеру последнего. Кияс, признаваемый учеными как основа, способ, метод, и как источник права, в полноценном объеме развивалось с широким применением его ханафитской правовой школой.

В литературе разделяют кияс на четыре части: 1) это дело, случай, вопрос и проблема, которую необходимо решить; 2) нахождение образца случая, с которым будет сравниваться рассматриваемый случай; 3) основание, им считается то общее, что сблизит оба сравниваемых случая и даст основание для их аналогичности; 4) норма, которая была применена для решения первого случая, и возможность её применения по аналогии для разрешения второго случая в силу их сходства.

Ханафиты много потрудились для того, чтобы кияс признали в качестве источника мусульманского права во всем мусульманском мире. Шиитское течение не признаёт кияс как источник права примерно с VIII века. Они считают, что выводы, сделанные в результате применения аналогии, имеют вероятностный характер, не являются строго определенными и очень зависят от субъективного суждения.

Другая группа источников мусульманского права, которые являются результатом существования исламской общины и правотворческой деятельности исламских государств, - это фетва, урф и адат.

Ф.Т. Тахиров считает, что «фетва представляет собой письменные суждения высших религиозных авторитетов ислама на решения, принимаемые по вопросам социальной жизни, а также по толкованиям различных положений, содержащихся в основных источниках исламского права, но носящих общий характер». Г.С. Азизкулова считает, что фетва -это решения, заключения муфтиев по религиозным и юридическим вопросам.

Урф и адат - обычное право считаются другими источниками этой группы. Местные обычаи были близки народам регионов, на которые распространился ислам, и сломать их было невозможно, допускалось их применение в случаях, не противоречащих прямо принципам и нормам шариата.

Наконец, в результате развития исламской государственности на основе принципов и норм шариата появились новые источники мусульманского права - указы и распоряжения халифов - фирманы. С распадом Халифата и развитием мусульманских государств развивается и законодательная деятельность правителей и других органов и советов, которыми в качестве источника мусульманского права принимались законы -кануны. Как было указано, фирманы и кануны, с одной стороны, должны были соответствовать принципам и нормам шариата, а с другой стороны, стали дополнять пробелы и неурегулированные стороны государственной и общественной жизни.

## Особенности развитие института преступления и наказания на территории Таджикской

Но во все периоды развития мусульманского уголовного права смертная казнь этим способом, т.е. побиванием камнями, из-за сложности доказывания виновности человека редко приводилась в исполнение. Как ранее было отмечено, для вынесения приговора за прелюбодеяние закон требует выслушать показания четырех свидетелей, видевших совершение прелюбодеяния (полового акта) непосредственно своими глазами, что может иметь место лишь в исключительных случаях. Ученые отмечают, что абсолютное большинство случаев применения смертной казни, которая была приведена в исполнение за совершение прелюбодеяния, составляли те случаи, когда преступники сами признавались в совершении преступления.

В момент осуществления наказания осужденный может отказаться от совершенного деяния или другими способами доказать свою невиновность. Например, отказаться от своего признания либо словами, либо побегом, и в этом случае к нему применяется наказание категории «тазир». Осуществление наказания в отношении женщин и мужчин отличается. Мужчину наказывали побиванием камнями не связанным по рукам и ногам, и если его наказывали на основе его собственного признания, и при этом он убегал, то его не преследовали. Если же его осудили на основании показаний свидетелей, то его в случае побега преследовали, ловили, и наказание доводили до конца. Женщину при исполнении такого наказания закапывали в землю по грудь. В случае осуждения ее по приказу, наказание осуществлялось на ровном месте, с целью предоставить ей возможность убежать. В некоторых случаях разрешалось отложить наказание, например, если осужденная беременна, или у нее есть малолетние дети.

Почти одинаково применялось наказание в виде смертной казни за совершение разбоя. Согласно шафиитскому учению разбой наказывался смертной казнью и распятием, если он сопровождался убийством и захватом применялось наказание в виде смертной казни.

На территории дореволюционного Таджикистана за совершение вероотступничества тоже применялась смертная казнь. Но при этом отступнику давали время, чтобы подумать и возвратиться в ислам, и если он раскаивался и возвращался в ислам, то его прощали, а если нет, его наказывали смертной казнью.

Согласно учениям шафиитов, достаточно трехдневного срока, чтобы отступник от ислама одумался и вернулся в ислам, но, по мнению ханафитов, этот срок не был обязательным. Также, согласно исследованиям, для этого устанавливали месячный срок, и срок в сто дней, в течение которого давали время вероотступнику хорошо подумать и вернуться в русло ислама. Если же не вернется и не примет ислам, то его казнили. Но Абу Ханифа и его последователи считали предоставление такого срока необязательным.

Как и в современном законодательстве, не применялась смертная казнь и конфискация имущества в отношении женщин. Необходимо было в таком случае к ним применять лишение свободы, т.е. содержать их в тюрьме до полного раскаяния и возвращения в ислам. Но такое условие применения наказания не устраивало последователей всех правовых школ. Например, некоторые ханифиты и шафииты настаивали на том, чтобы, независимо от пола, национальности, имущественного и социального положения мусульман, отвернувшихся от ислама, наказывать их смертной казнью. Не считалось преступлением, если за совершение вероотступничества убивали человека, и это право было дано любому мусульманину.

В истории таджикского народа в период действия мусульманского права отмечается о существования в отдельных регионах видов применения наказания, отличающихся от вышеназванных общепринятых видов. Например, в долине Хуф за прелюбодеяние предусматривалась смертная казнь другими более варварскими способами. Есть сведения о том, что по приказанию шаха женщину, совершившую прелюбодеяние, привязали к хвосту кобылицы и за ней пустили жеребцов. Бегая за кобылицей, они таскали по земле и забили женщину до смерти. Применялся и другой вид исполнения смертного приговора, когда, к примеру, связывали руки и ноги осужденного и сбрасывали его с высокого берега в реку, и, естественно, он разбивался насмерть.

Также необходимо отметить, что в зависимости от местных традиций и реагирования народа на такие преступления применение наказания в некоторых регионах Таджикистана отличалось своими способами. Например, народ забрасывал осужденного камнями до тех пор, пока его не покрывала груда камней, которая была ему могилой. Потом труп преступника, побитого камнями, родственники вытаскивали и погребали согласно требованиям обычая.

В дореволюционном Таджикистане широко применялись два вида наказания, лишающего человека жизни. Отличались эти виды наказания в основном методами и способами их приведения в исполнение.

Мусульманское право устанавливает определенный способ исполнения смертной казни - побивание камнями, только за совершение прелюбодеяния лицом, состоящим в браке. А для исполнения простой смертной казни использовались методы обезглавливания, повешения или другой способ лишения человека жизни.

Назначение и исполнение наказания кисас тоже имело свои особенности в зависимости от условий совершения преступления. Отмечается, что кисас должно было приводиться в исполнение одним из родственников потерпевшего или наследников убитого. Но по поводу способов применения и исполнения среди ученых - исламоведов нет единогласия. Например, ханафиты и ханбалиты считают, что смертный приговор должен осуществляться путем отрубания головы мечом, независимо от желания наследников убитого. Но, по мнению представителей других правовых школ (шафииты и некоторые представители ханбалитской школы), наказание кисас надо исполнять таким же самым способом, которым преступник совершил его. Но все они единодушны в том, что исполнение смертной казни должно осуществляться таким способом, чтобы как можно меньше принести страданий казнимому.

## Развитие институтов преступления и наказания в Республике Таджикистан после принятии Уголовного кодекса 1998 г

Глава первая «Государственные преступления», с которой обычно начинались нормы Особенной части всех уголовных законов советского периода, состояла из двух разделов. Первый раздел сгруппировал нормы (составы) об ответственности за контрреволюционные преступления (ст. ст. 52-65 Уголовного кодекса Таджикской ССР 1935 г.). Несмотря на соответствие принципам и требованиям общесоюзного законодательства, Уголовный кодекс Таджикской ССР содержал некоторые отличительные признаки, который исходили из положения и особенностей региона Средней Азии и особенно Таджикистана. Эти отличительные признаки в основном были связаны с продолжительностью гражданской войны и контрреволюционных противостояний, а также с все еще сохранявшимися признаками антисоветских противостояний в разной форме, санкциями, предусмотренными Уголовным кодексом Таджикской ССР за преступления, зафиксированные в этой главе, намного строже, чем Положением о преступлениях государственных. Например, ст. 10 Положения за контрреволюционную пропаганду или агитацию предусматривало наказание в виде лишения свободы не ниже шести месяцев, а аналогичная статья Уголовного кодекса Таджикской ССР 1935 г. (ст. 61) предусматривала за такое же преступление лишение свободы на срок не менее одного года. Или же недонесение о контрреволюционных преступлениях ст. 12 Положения о преступлениях государственных и ст. 63 Уголовного кодекса Таджикской ССР 1935 г., которая предусматривала уголовное преследование именно за аналогичное деяние, предусматривали наказание как ст. 10 Положения и ст. 61 Уголовного кодекса. То есть наказание намного строже, чем предусмотренное положением главы «Государственные преступления» Уголовного кодекса Таджикской ССР 1935 г.

Также в зависимости от существовавшей все еще в Среднеазиатских регионах Советского государства вероятности появления басмаческих банд, диспозиция ст. 68 Уголовного кодекса Таджикской ССР 1935 г., воспроизводящая ст. 17 «Положения о преступлениях государственных», вместо слова «бандитизм» употребляет слово «басмачество» и указывает: «Басмачество, т. е. организация басмаческих банд и участие в них и в организуемых ими нападениях на советские и общественные учреждения или отдельных граждан, остановка поездов и разрушение железнодорожных путей или иных средств сообщения и связи».

М.М. Муллоев отмечает, что в данной статье под басмачеством подразумевать бандитизм было бы неправильным. Басмачество представляло собой организованные вооруженные банды, которые совершали нападение на местные органы Советской власти, на государственные и общественные учреждения, уничтожали и повреждали государственное и общественное имущество, совершали террористические акты против активистов, организаторов и руководителей советских учреждений, и таким образом пытались подорвать или ослабить советское государство. За спиной басмаческих банд стояли империалистические государства, которые снабжали и поддерживали их. Он считал, что такие преступные деяния не подходят к составу преступления, предусмотренного ст. 17 «Положения о преступлениях государственных».

Второй раздел первой главы - «Особо для Союза ССР опасные преступления против порядка управления» (ст. ст. 66-81 Уголовного кодекса Таджикской ССР 1935 г.), сгруппировал уголовно-правовые нормы, предусматривающие уголовное преследование за совершение таких действий, которые не направлены непосредственно на свержение Советской власти и рабоче-дехканского правительства, тем не менее, приводит к нарушению правильного осуществления функций органов государственного управления или народного хозяйства, и сопряжено с сопротивлением органам власти и препятствованием их деятельности, неповиновением законам или с иными действиями, вызывающими ослабление силы и авторитета власти. А особо опасными для Союза ССР преступлениями против порядка управления признавались те деяния, которые совершены без контрреволюционных целей, преступления против порядка управления, которые ослабляют основы государственного управления и хозяйственной мощи Союза ССР и Таджикской ССР. Отличались в основном эти нормы Уголовного кодекса тоже предусмотренными санкциями от «Положения о преступлениях государственных», поскольку в приграничных районах с Афганистаном все еще существовала угроза нарушения спокойного развития нового Советского государства в Таджикистане. Также и среди населения были несогласные с властями люди, что потребовало ужесточения санкций в Уголовном кодексе Таджикской ССР по сравнению с наказаниями, предусмотренными для аналогичных преступлений в общесоюзных законодательствах.

Нормы второй главы Уголовного кодекса Таджикский ССР 1935 г., охватывающие «Иные преступления против порядка управления» (ст. ст. 82-132), сыграли существенную роль в укреплении порядка, дисциплины, некоторых аспектов хозяйственной деятельности.

Третья глава содержала нормы по борьбе с должностными (служебными) преступлениями, предусмотренные ст.ст. 133-148 Уголовного кодекса Таджикской ССР 1935 г.

Как известно, одним из направлений борьбы с преступностью в данный период развития государственности была борьба против реакционного духовенства. Уголовно-правовые нормы четвертой главы Уголовного кодекса Таджикской ССР 1935 г. составляли преступления «Нарушение правил об отделении церкви от государства», сгруппированные в ст. ст. 149 152 Уголовного кодекса Таджикской ССР 1935 г. В связи с высокой религиозностью населения Средней Азии, особенно населения Таджикистана, Уголовный кодекс Таджикской ССР 1935 г. содержал такие нормы, которые отсутствовали в аналогичных кодексах других союзных республик. Например, в статье 159 Уголовного кодекса Таджикской ССР 1935 г. было предусмотрено уголовное преследование за «Принуждение к исполнению религиозных обрядов или принуждение присутствовать при совершении их». Также за совершение почти всех видов преступлений, предусмотренных в данной главе, санкции отличались своими строгостями.

В канун принятия Уголовного кодекса Таджикской ССР 1935 года, когда советский народ предвидел большую работу по развитию народного хозяйства, когда задачи индустриализации требовали повышения производительности труда, снижения себестоимости, установления режима экономии, укрепления трудовой дисциплины, улучшения работы хозяйственных организаций, враждебные элементы совершали различного рода преступные посягательства на народное достояние, механизм социалистического хозяйствования. Для осуществления борьбы с подобными явлениями в УК республики была создана глава пятая, которая именовалась «Хозяйственные преступления» (ст. ст. 153-163). Нормы этой главы отличались особенностями производительности сельскохозяйственных товаров, нарушения правил и условий производства, хранения, перевозки этих товаров, злоупотребления или же умышленного повреждения товаров, техники и другого имущества, предназначенных для производственных целей, и т.д. Санкции, применяемые к таким преступлениям, тоже были строже, чем за аналогичные преступления в кодексах других республик.