



**№ 1 (33)
2014**

Меншік иесі және баспагер:
«Қазақстан Республикасының
Заң шығару институты» ММ

2006 жылдан бастап шығады
Журналдың материалдары
<http://www.izrk.kz> сайтында
орналастырылған

Заң ғылымдары бойынша
диссертациялардың негізгі ғылыми
нәтижелерін жариялауға арналған
басылымдар тізіліміне енгізілген
(ҚР БҒМ БҒСБК 30.05.2013 ж.
№894 бұйрығы)

Редакциялық кеңес:
Б.М. Имашев (Төраға)
З.Х. Баймолдина
А.А. Смағұлов
И.Ш. Борчашвили
М.Ш. Қоғамов

Редакциялық алқа:
Н.М. Әбдіров
З.С. Байниязова (Саратов қ., РФ)
С.Ф. Бычкова
М.Т. Ғабдуәлиев
Э.О. Дүйсенова
А.Д. Жүсіпов
Д.Ж. Игембаев
Т.Е. Каудыров
Ж.О. Құлжабаева
Ш.Р. Мырзаева
А.М. Нұрмағамбетов
Р.Т. Нұртаев
С.М. Рахметов
А.Ж. Сағидан
Ә.Г. Сақтағанов
Т.С. Сафарова
М.А. Сәрсембаев
Т.Ә. Серікбаев
У. Шапақ

Қазақстан Республикасы Мәдениет
және ақпарат министрлігі
Ақпарат және мұрағат комитетінің
БАҚ есепке қою туралы куәлік
№ 11219-Ж 15.11.2010 ж.

Мекен-жайы:
Қазақстан Республикасы,
010000, Астана қ.,
Орынбор қ., 8 үй
тел.: 8(7172)74-02-06; факс: 8(7172)74-14-43
E-mail: instzak-kz@mail.ru
www.izrk.kz

Қазақстан Республикасы Заң шығару Институтының Жаршысы

ҒЫЛЫМИ-ҚҰҚЫҚТЫҚ ЖУРНАЛ

МАЗМҰНЫ

Қазақстан Республикасы Әділет министрлігінің әділет органдарының 2013 жылғы жұмыс қорытындысы бойынша кеңейтілген алқа отырысына баспасөз релизі, Астана қ., 2014 жылғы 20 ақпан.....	7
А.А. СМАҒҰЛОВ Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодексінің 193-бабын жетілдірудің кейбір мәселелері.....	12
Конституциялық және әкімшілік құқық	16
Н.А. БИЕКЕНОВ Қазақстан Республикасындағы киберқауіпсіздікті қамтамасыз етудің кейбір мәселелері.....	16
Л.А. ҚҰСАЙЫНОВА Мемлекеттік қызметтегі заңнама нормалары мен меритократия қағидаттарының арақатынасы туралы.....	21
А.С. ҚОСЖАНОВ Қазақстан Республикасының құқықтық мемлекет ретінде нарықтық экономика функцияларын жүзеге асыру әдістері.....	25
Азаматтық, азаматтық іс жүргізу құқығы.....	30
Е.Н. НҰРҒАЛИЕВА Шағын кәсіпкерлік субъектілері қызметкерлерінің еңбегін құқықтық реттеу мәселелері.....	30
А.Е. ДӘУІТБАЕВА-МҰХТАРОВА Трансплантологияда адамның ағзалары мен ұлпаларын азаматтық құқықтың ерекше объектілері ретінде пайдалану.....	35
Қылмыстық құқық және қылмыстық іс жүргізу.....	40
С.М. РАХМЕТОВ Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодексінің жаңа редакциясы жобасы жетілдіруді қажет етеді.....	40
Н.А. САРТАЕВА Бала құқығын қылмыстық-құқықтық қорғау: Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексі мен оның жобасының жаңа редакциясына салыстырмалы-құқықтық талдау.....	47

М.Н. БАРАНОВ Бала бақытсыздығының себептері.....	57
Е.Т. НҰРМАҒАНБЕТ, А.Қ. ЖӘНІБЕКОВ Адвокат-қорғаушының дәлелдемелерді жинау құқығын иелену мәселесі.....	63
Халықаралық құқық және салыстырмалы құқықтану.....	69
М.А. СӘРСЕМБАЕВ Қазақстан заңнамасына енгізілетін КО (БЭК) нормаларының құқықтық табиғаты.....	69
А.Ж. САҒИДАН, Э.Т. КӘРІБАЕВА Халықаралық дамуға жәрдемдесудің қазақстандық стратегиясын қалыптастыру.....	76
Ж.И. ИБРАГИМОВ Интеграциялық процестердің қалыптасуындағы еуразиялық идеялардың рөлі.....	81
Құқықтық мониторинг.....	86
Т.Т. ҒАЛИЕВ Құқықтық мониторинг туралы.....	86
Мемлекеттік тілде заң шығару тәжірибесінен.....	90
Н.М. ПРИМАСШЕВ Қазақстан Республикасындағы мемлекеттік бақылау және қадағалауды ресімдеудің кейбір құқықтық-лингвистикалық мәселелері.....	90
С.Х. ЖҰБАНИЯЗОВА Заңнаманы үндестіру: лингвистикалық-құқықтық аспект.....	94
Г.К. АҚЫЛБЕКОВА Нормативті құқықтық актілердің қазақ және орыс тілдеріндегі мәтіндерінің тең түпнұсқалығы мәселелері.....	98
А.А. МЕДИНАЕВА, Н.А. ХАМЗИНА Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексіндегі бірізділік мәселелері.....	102
Ж.С. НҰРҒАЛИЕВА Тіл және терминдер әлемі.....	106
М. ӘБДІРЕЕВА, А.Т. БЕКЕН Заң шығармашылығындағы аударма мәселелері.....	109
А.Т. БЕКЕН Радмиссия туралы келісімдерді іске асырудағы кейбір мәселелер.....	112
Шетелдік тәжірибе.....	116
Б.В. МАЛЫШЕВ (Киев қ.) Құқықтық жүйені дамытудың нысаналы детерминациясы...	116
Е.А. ВЫСТОРОБЕЦ (Мәскеу қ.) Интерэкоқұқық және экологиялылық.....	123
Е.А. ЛЕГЕЗА (Днепропетровск қ.) Әкімшілік регламент Украинада әкімшілік қызметтерді ұсыну құралы ретінде.....	130
В.В. ГАРКУША (Днепропетровск қ.) Украинада жол жүру ережелерінің бұзылуын автоматты түрде тіркеу.....	136
Н.А. ПОТАПЕНКО (Киев қ.) Құқықтық білім берудің әлеуметтік құндылығы.....	140
Н.А. БАХШИЕВА (Баку қ.) Францияда әкімшілік сот өндірісін ұйымдастыру және оның ерекшеліктері.....	146
Л.Ю. МАНУКОВА (Днепропетровск қ.) АИТВ-инфекция немесе басқа жазылмайтын жұқпалы немесе соз ауруларын жұқтыруға байланысты қылмыс жасау жағдайы.....	150
М.А. КОЛЕСНИКОВ (Днепропетровск қ.) Украинада жылжымайтын мүлікке құқықтарды мемлекеттік тіркеу бойынша әкімшілік қызметтерді ұсынуды жүргізуді белгілеуге қатысты.....	155
Ж.Т. МУСАЕВА (Бишкек қ.) Пәтер ұрлықтарын жасайтын тұлғалар туралы деректер...	160

Жас ғалым мінбері.....	164
Г.К. ТӨЛЕНОВА Тұрғын үй құрылысы қатынастарын зәңі рәсімдеу мәселелері.....	164
М.Е. ЖҰМАБАЕВА Модельдік заңнама актілері интеграциялық бірлестіктерге мүше- мемлекеттердің ұлттық заңнамасын жақындату аспабы ретінде.....	169
К.К. АХМЕТОВ, Ж.С. ДАЙЫРОВА ЕО корпоративтік заңнамасы интеграциялық процестердің даму факторы ретінде.....	172
Р.Е. ЖАҚЫПОВ, М.Х. ХАСЕНОВ Ең төменгі әлеуметтік стандарттар және кепілдіктер туралы.....	176
С.М. ШӘМШИНҰРОВА Тәуелсіз сот: тарихы және қазіргі заманғы жағдайы.....	182
Г.Б. ҚАРЖАСОВА Салықтарды төлеуден жалтарушы тұлғаның демографиялық, әлеу- меттік жағдайы.....	188
О.С. БЕКТИБАЕВА Қылмыстық істер бойынша қорғау жағдайының тактикалық шешу алгоритмінің ұғымы.....	193
Д.Ш. ТӨКЕЕВ Польша елі қылмыстық құқығының кейбір ерекшеліктері.....	197
Т.М. БАЙМАҒАМБЕТОВ Киберқылмыстылық: ақпарат көлемінің жаһандық өсуінің салдары ретінде қылмыстардың кейбір түрлері.....	202
А.К. МАХАМБЕТОВА Сот сараптамасының қылмыстық іс жүргізудегі маңыздылығы..	208
М.Е. ТҰРҒЫМБАЕВ Мұсылман құқығындағы қылмыс ұғымы мен белгілері мәселелері.....	212
Д.Қ. АХМЕТОВА Кейбір шетелдік заңнамаларда қылмыс жасаған тұлғаның өзінің кінәсін мойындауының реттелуі.....	217
Р.Ж. ҚОЖАХМЕТОВА Жеке сот орындаушысы институты әрекет етуде.....	223
А.С. МЕЙРМАНОВА Қылмыстық іс жүргізудегі азаматтық талап: негізгі мәселелер және келешекте дамуы.....	227
М.О. САРИМОВА Бала асырап алу туралы азаматтық істерді прокурордың қатысуымен қарау.....	232
Ақпараттық хабарламалар	237
2013 ж. 7 қарашада Астана қ. өткізілген «Кеден одағы мен Бірыңғай экономикалық кеңістікке мүше мемлекеттердің заңнамасын үйлестіру» тақырыбындағы дөңгелек үстел туралы ақпараттық хабарлама.....	237
2013 ж. 15-16 қарашада Алматы қ. өткізілген Әкімшілік құқық бойынша «Әкімшілік рәсімдердің жалпы құқығы және оның жария құқықтың арнайы салалары үшін маңызы» атты IV халықаралық конференция туралы ақпараттық хабарлама.....	241
2014 ж. 5 наурызда Астана қ. өткізілген «Қазақстан Республикасы Кәсіпкерлік кодексінің жобасы: қазіргі жағдайы және перспективалары» атты халықаралық ғылыми-тәжірибелік конференция туралы ақпараттық хабарлама.....	243
Даналық ойлар	245
Мерейтой	246
ҚР Парламенті Мәжіліс аппаратының редакциялау және аударма бөлімінің меңгерушісі, Мемлекеттік терминология комиссиясының мүшесі Дәуітәлі Омашұлына - 55 жыл.....	246
З.ғ.д., профессор Ж.С. Елубаевтың туғанына 60 жыл.....	248
З.ғ.д., профессор М.С. Бейбітовтің туғанына 60 жыл.....	250



**№ 1 (33)
2014**

Собственник и издатель:
ГУ «Институт законодательства
Республики Казахстан»

Издается с 2006 года
Все материалы журнала
размещаются на сайте
<http://www.izr.kz>

Включен в перечень изданий
для публикации основных
научных результатов диссертаций
по юридическим наукам
(Приказ ККСОН МОН РК №894
от 30.05.2013 г.)

Редакционный совет:
Б.М. Имашев (Председатель)
З.Х. Баймолдина
А.А. Смагулов
И.Ш. Борчашвили
М.Ч. Когамов

Редакционная коллегия:
Н.М. Абдиров
З.С. Байниязова (г. Саратов, РФ)
С.Ф. Бычкова
М.Т. Габдуалиев
Э.О. Дуйсенова
А.Д. Жусупов
Д.Ж. Игембаев
Т.Е. Каудыров
Ж.О. Кулжабаева
Ш.Р. Мырзаева
А.М. Нурмагамбетов
Р.Т. Нургаев
С.М. Рахметов
А.Ж. Сагидан
А.Г. Сактаганов
М.А. Сарсембаев
Т.С. Сафарова
Т.А. Серикбаев
У. Шапак

Свидетельство о постановке
на учет СМИ № 11219-Ж
от 15.11.2010 г. Комитета информации
и архивов Министерства культуры
и информации Республики Казахстан

Адрес:
Республика Казахстан,
010000, г. Астана,
ул. Орынбор, д. 8,
тел.: 8(7172) 74-02-06; факс: 8(7172) 74-14-43
E-mail: instzak-kz@mail.ru
www.izr.kz

Вестник Института Законодательства Республики Казахстан

научно-правовой журнал

СОДЕРЖАНИЕ

Пресс-релиз к расширенному заседанию коллегии Министерства юстиции Республики Казахстан по итогам работы органов юстиции за 2013 год, г. Астана, 20 февраля 2014 года.....	7
А.А. СМАГУЛОВ Некоторые вопросы совершенствования статьи 193 Уголовного кодекса Республики Казахстан.....	12
<i>Конституционное и административное право</i>	16
Н.А. БИЕКЕНОВ Некоторые проблемы обеспечения кибербезопасности в Республике Казахстан.....	16
Л.А. КУСАИНОВА О соотношении норм законодатель- ства и принципов меритократии на государственной службе.....	21
А.С. КОСЖАНОВ Методы осуществления функций рыноч- ной экономики в Республике Казахстан как правовом государстве.....	25
<i>Гражданское и гражданско-процессуальное право.....</i>	30
Е.Н. НУРГАЛИЕВА Проблемы правового регулирования труда работников субъектов малого предпринимательства	30
А.Е. ДАУТБАЕВА-МУХТАРОВА Использование органов и тканей человека в трансплантологии, как особых объектов гражданского права.....	35
<i>Уголовное право и уголовный процесс.....</i>	40
С.М. РАХМЕТОВ Проект новой редакции Уголовного кодекса Республики Казахстан нуждается в совершенство- вании.....	40
Н.А. САРТАЕВА Уголовно-правовая охрана прав детей: сравнительно-правовой анализ Уголовного кодекса Республики Казахстан и проекта его новой редакции.....	47

М.Н. БАРАНОВ Причины детского несчастья.....	57
Е.Т. НУРМАГАНБЕТ, А.К. ЖАНИБЕКОВ Проблемы правообладания в собирании доказательств адвоката-защитника.....	63
Международное право и сравнительное правоведение.....	69
М.А. САРСЕМБАЕВ Правовая природа норм ТС (ЕЭП), инкорпорируемых в законодательство Казахстана.....	69
А.Ж. САГИДАН, Э.Т. КАРИБАЕВА Формирование казахстанской стратегии содействия международному развитию.....	76
Ж.И. ИБРАГИМОВ Роль евразийских идей в становлении интеграционных процессов.....	81
Правовой мониторинг.....	86
Т.Т. ГАЛИЕВ О правовом мониторинге.....	86
Из практики законотворчества на государственном языке.....	90
Н.М. ПРИМАШЕВ Некоторые юридико-лингвистические проблемы регламентации государственного контроля и надзора в Республике Казахстан.....	90
С.Х. ЖУБАНИЯЗОВА Гармонизация законодательства: лингвистическо-правовые аспекты.....	94
Г.К. АКЫЛБЕКОВА Проблемы аутентичности текстов нормативно-правовых актов на казахском и русском языках.....	98
А.А. МЕДИНАЕВА, Н.А. ХАМЗИНА Вопросы единообразия Гражданского кодекса Республики Казахстан.....	102
Ж.С. НУРГАЛИЕВА Мир языка и терминов.....	106
М. АБДРЕЕВА, А.Т. БЕКЕН Вопросы перевода в законотворчестве.....	109
А.Т. БЕКЕН Некоторые вопросы реализации соглашений о реадмиссии.....	112
Зарубежный опыт.....	116
Б.В. МАЛЫШЕВ (г. Киев) Целевая детерминация развития правовой системы.....	116
Е.А. ВЫСТОРОБЕЦ (г. Москва) Интерэкоправо и экологичность.....	123
Е.А. ЛЕГЕЗА (г. Днепропетровск) Административный регламент как средство предоставления административных услуг в Украине.....	130
В.В. ГАРКУША (г. Днепропетровск) Автоматическая фиксация нарушений правил дорожного движения Украины.....	136
Н.А. ПОТАПЕНКО (г. Киев) Социальная ценность правового образования.....	140
Н.А. БАХШИЕВА (г. Баку) Организация и особенности административного судопроизводства во Франции.....	146
Л.Ю. МАНУКОВА (г. Днепропетровск) Обстановка совершения преступлений, связанных с заражением ВИЧ-инфекцией, или другой неизлечимой инфекционной болезнью, или венерическими болезнями.....	150
М.А. КОЛЕСНИКОВ (г. Днепропетровск) Относительно определения производства предоставления административных услуг по государственной регистрации прав на недвижимое имущество в Украине.....	155
Ж.Т. МУСАЕВА (г. Бишкек) Данные о лицах, совершающих квартирные кражи.....	160

Трибуна молодого ученого.....	164
Г.К. ТУЛЕНОВА Вопросы юридического оформления отношений по строительству жилых домов.....	164
М.Е. ЖУМАБАЕВА Модельные законодательные акты как инструмент сближения национального законодательства государств-членов интеграционных объединений.....	169
К.К. АХМЕТОВ, Ж.С. ДАИРОВА Корпоративное законодательство ЕС как фактор развития интеграционных процессов.....	172
Р.Е. ЖАКУПОВ, М.Х. ХАСЕНОВ О минимальных социальных стандартах и гарантиях....	176
С.М. ШАМШИНУРОВА Независимый суд: история и современность.....	182
Г.Б. КАРЖАСОВА Социально-демографическое состояние личности преступника, уклоняющегося от уплаты налогов.....	188
О.С. БЕКТИБАЕВА Понятие алгоритма тактического разрешения ситуации защиты по уголовным делам.....	193
Д.Ш. ТОКЕЕВ Некоторые особенности уголовного права Польши.....	197
Т.М. БАЙМАГАМБЕТОВ Киберпреступность: некоторые виды преступлений, как следствие глобального роста объема информации.....	202
А.К. МАХАМБЕТОВА Важность судебной экспертизы в уголовном процессе.....	208
М.Е. ТУРГУМБАЕВ Проблемы понятия и признаков преступления в мусульманском праве.....	212
Д.К. АХМЕТОВА Урегулирование признания лицом своей вины в совершении преступления в некоторых зарубежных законодательствах.....	217
Р.Ж. КОЖАХМЕТОВА Институт частного судебного исполнителя в действии.....	223
А.С. МЕЙРМАНОВА Гражданский иск в уголовном деле: проблемы и перспективы развития.....	227
М.О. САРИМОВА Рассмотрение гражданских дел об усыновлении (удочерении) с участием прокурора.....	232
Информационные сообщения	237
Информационное сообщение о круглом столе «Гармонизация законодательства государств-членов Таможенного союза и Единого экономического пространства», г. Астана, 7 ноября 2013 г.....	239
Информационное сообщение о IV-й Международной конференции по административному праву «Общее право административных процедур и его значение для специальных отраслей публичного права» г. Алматы, 15-16 ноября 2013 г.....	242
Информационное сообщение о международной научно-практической конференции «Проект Предпринимательского кодекса Республики Казахстан: состояние и перспективы», г. Астана, 5 марта 2014 г.....	244
Мудрые мысли	245
Юбилей	246
Зав.отделом редактирования и перевода Аппарата Мажилиса Парламента РК, члену Государственной терминологической комиссии Дәуітәлі Омашұлы – 55 лет.....	246
Д.ю.н., профессору Елюбаеву Ж.С. – 60 лет.....	248
Д.ю.н., профессору Бейбитову М.С. – 60 лет.....	250

Тургумбаев Марлен Ерланович,

*Казахский национальный университет им. аль-Фараби,
магистр юридических наук, докторант PhD*

ПРОБЛЕМЫ ПОНЯТИЯ И ПРИЗНАКОВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ В МУСУЛЬМАНСКОМ ПРАВЕ

Характерной чертой мусульманского уголовного права является его органическая связь с религией, поскольку в мусульманском мире религия и право соединены в единую систему регламентации всех юридических отношений между последователями ислама. Ислам, выступая в качестве всеобщей универсальной системы регулирования общественных отношений, является не просто религией, а представляет собой образ жизни, регламентированный порядок норм поведения человека. Основы ислама как религии являются общими основами уголовного права, в том числе и его основного института – преступления. Поэтому определение деяния, которое по шариату признается преступным, выводится исходя из теории светского уголовного права и мусульманско-правовой доктрины: преступлением 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 [1, 126; 2, 41; 3, 48].

Известный юрист Абдель-Кадер Ауда отмечает, что деяния, являющиеся преступлениями по мусульманскому уголовному праву, это всякие отказы от выполнения религиозных обязанностей и нарушение всяких запретов, в результате которых наносится вред всему социальному строю мусульманской общины и ее догматике. Только в этих случаях правонарушители могут подлежать наказанию [4, 685].

Центральной проблемой уголовного права является определение понятия преступления. Следует отметить недостаточную разработанность этой проблемы и связанных с

ней общетеоретических вопросов в уголовно-правовой доктрине. По справедливому замечанию Г.А. Есакова, «лишь кропотливый анализ трех категорий преступных деяний и непосредственно составляющих их преступлений дает возможность воссоздать более-менее целостную картину того, как в мусульманском уголовном праве понимаются преступление, образующие его элементы и обстоятельства, устраняющие преступность деяния» [5, 197].

Разрабатывая теорию преступления, мусульманские юристы исходили из двух основополагающих философско-богословских начал [7, 182-183].

Прежде всего, они считали, что все поступки и даже мысли людей, так или иначе, предопределяются волей Аллаха. Однако, по мнению представителей большинства мусульманско-правовых школ, установленные «Божественным откровением» рамки достаточно гибки, чтобы позволять 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 преступления как непослушания воле Аллаха. Поэтому, по мнению мусульманских 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 мусульманскую уголовно-правовую концепцию, в которой широкое понимание преступления как серьезного греха сочетается с его узким определением в формально-юридическом значении и предопределяет двойственную природу правовых последствий совершенного преступления [8, 46].

Уголовное законодательство большинства мусульманских государств (Бахрейна, Кувейта, ОАЭ и др.) не содержит законодательного определения преступления. В уголовном законодательстве некоторых государств содержатся определения преступления более или менее формального характера (УК Ливана – ст. 179; УК Иордании – ст. 55; УК Сирии – ст. 178).

Формальное определение преступления можно найти в арабской юридической литературе [6, 29-30; 9, 6] так же, как и критику его некоторыми арабскими учеными, поскольку формальное определение преступления акцентирует внимание только на наказании, т. е. на юридическом последствии преступления, а природа самого преступного деяния как бы остается в стороне [10, 142; 11]. При этом как в законодательстве некоторых мусульманских государств, так и в арабской юридической литературе предпринимаются попытки дать формально-материальное определение преступления.

Так, например, ст. 1 УК Марокко закрепляет, что «уголовный закон определяет и констатирует в качестве преступления поступки человека, которые в силу причиняемого ими обществу вреда оправдывают применение к совершившему их наказаний или мер безопасности определяет и констатирует в качестве преступления поступки человека, которые в силу причиняемого ими обществу вреда оправдывают применение к совершившему их наказаний или мер безопасности».

Иорданский юрист Мухаммед Субхи Наджм отмечает, что «преступление - это действие (бездействие), совершенное вменяемым лицом, наносящее вред социальным отношениям, караемое законом уголовными наказаниями или мерами безопасности» [12, 9].

Известный арабский юрист Джунди Абдель-Малек выделяет следующие признаки преступления: выраженность деяния в определенной объективной форме (объективность), противоправность, запрещенность

под угрозой уголовного наказания (наказуемость), совершение деяния без законных оснований [9, 6].

Признак объективности означает, что деяние, признаваемое преступным, должно быть выражено в определенной объективной форме – действия или бездействия. В связи с этим, не является преступлением одно лишь намерение или преступная воля лица совершить опасное деяние, если они не реализовались в поступке. Также лицо не может быть подвергнуто уголовному преследованию за свои мысли.

Признак противоправности означает, что преступлением признается противоправное деяние (действие или бездействие), нарушающее законы, охраняющие общественный порядок и общественную безопасность. Этим признаком преступного деяния предопределяется необходимость применения закона для устранения нарушения. Этот признак также объясняет цели, которые преследуются применением наказания. Закон запрещает преступление под угрозой наказания, поскольку оно нарушает общественную безопасность и общественный порядок. С другой стороны, только закон определяет какие деяния (действие или бездействие) являются преступными. По существу, речь здесь идет о противоправности и общественной опасности деяния, признаваемого преступным.

Противоправное деяние признается преступлением только в том случае, если оно запрещено под угрозой наказания. По мнению Набиля Абдельрахмана Аль-Асуми «наказуемость как признак преступления характеризует не его сущность, а указывает на его юридические последствия, поэтому под наказуемостью надо понимать не реальное наказание и не факт его назначения за конкретное преступление, а установленную законом возможность применить наказание в каждом случае совершения деяния, признаваемого преступлением» [13, 31].

Еще один признак деяния, которое признается преступлением только в случае, если оно было совершено без наличия законных оснований для его совершения, то есть без наличия обстоятельств, которые могли бы оправдать его совершение (например, наличие состояния необходимой обороны, когда запрещенное деяние становится дозволенным в силу определенного обстоятельства).

Указанные выше признаки дают основание ученому сформулировать формально-материальное определение преступления, хотя

сам автор ограничивается формальным определением «преступление – это действие или бездействие, караемое по закону уголовным наказанием и не оправданное осуществлением права или выполнением долга» [9, 6].

В мусульманской уголовно-правовой доктрине нет понятия общего состава преступления в привычном для нас понимании. Учение об элементах каждого отдельного преступления и общих элементах, присущих всем без исключения преступлениям формировалось под влиянием европейского уголовного права, в частности французского уголовного права. В связи с чем, в арабской уголовно-правовой литературе выделяются такие общие элементы преступления, как легальный, материальный и моральный. При этом наблюдаются разные подходы в признании указанных элементов преступления обязательными или необязательными. Так, одни ученые-юристы обязательным элементом преступления признают только материальный элемент, т.е. само деяние (действие или бездействие), которое изменяет внешний мир. Психическое отношение виновного к своим действиям не рассматривается в качестве элемента преступления, а признается условием возникновения уголовной ответственности.

Другие ученые, напротив, единственным элементом преступления считают моральный элемент, а преступное деяние рассматривают как воплощение преступного намерения лица. Большинство ученых не поддерживают ни первую, ни вторую подходы.

Так, по мнению ливанского юриста Али Абдель-Кадер Эль-Кахваджи, «нет сомнения в том, что преступления включает в себя два элемента: материальный и моральный, потому, что преступление это волевое действие или бездействие человека и поэтому оно имеет две стороны: материальная сторона, выражена в совершении или в несвершении действий, которые вызывают изменения в окружающей среде и моральный элемент, который выражает психическое отношение субъекта к своим действиям: что же касается легального элемента, который характеризует действие или бездействие субъекта как противоправное (преступное), то его нельзя считать элементом преступления. Уголовно-правовая норма лишь создает абстрактную модель преступления и, следовательно, то, что она описывает, не может стать частью описываемого» [6, 29-30].

Рассмотрим все выделяемые элементы преступления. Конституции некоторых мусуль-

манских государств закрепляют в Конституции, что «нет ни преступления, ни наказания без указания на то в законе и нет наказания за действие, совершенное до вступления в силу закона, предусматривающего ответственность за него».

Данный принцип нашел закрепление и в уголовном законодательстве некоторых государств. Так, в ст. 1 УК Алжира помещена норма о том, что не может быть ни преступления, ни наказания без указания на то в законе.

Легальный элемент преступления основывается на общепризнанном принципе «*nullum crimen, nulla poenae sine lege*» (нет преступления, нет наказания без закона) и предполагает наличие уголовно-правовой нормы, которая определяет преступность и наказуемость деяния. Сущность его заключается, во-первых, в разграничении запрещенного и дозволенного деяния; во-вторых, в гарантии прав и свобод граждан, поскольку в соответствии с указанным принципом нельзя привлечь лицо к уголовной ответственности без закона; в-третьих, в недопущении применения уголовного закона к деяниям, совершенным до момента вступления закона в силу; в-четвертых, в недопущении применения уголовного закона по аналогии.

Материальный элемент преступления является выражением другого основополагающего принципа уголовного права – «нет ответственности и нет наказания за мысли и намерения человека». По мнению представителей мусульманской уголовно-правовой доктрины, материальный элемент преступления включает в себя следующие части:

- преступное поведение (деяние – действие или бездействие);
- преступный результат (последствие);
- причинную связь между действием (бездействием) и преступным результатом.

Применительно к понятию и элементам состава преступления, выработанным теорией уголовного права советского периода и развивающимся в постсоветском праве, приведенные части материального элемента преступления представляют собой признаки объективной стороны состава преступления.

Моральный элемент преступления в мусульманском уголовном праве признается одним из обязательных элементов. Если материальный элемент преступления характеризует внешнюю (объективную) сторону преступления, то моральный элемент является его внутренней (субъективной по отношению

к материальному элементу) характеристикой. В сущности, это психическое отношение виновного лица к совершенному деянию.

Вина выступает обязательным компонентом морального элемента преступления: без вины нет преступного деяния. Кроме того, этот компонент позволяет отграничить преступное деяние от непроступного поведения.

Законодатель придает важное значение данному компоненту морального элемента преступления. Так, в соответствии со ст. 24 УК Бахрейна, лицо подлежит уголовной ответственности только за преступное действие или бездействие, совершенное им умышленно или по неосторожности.

Как в уголовном законодательстве, так и в доктрине уголовного права вину связывают с наличием у виновного лица:

- сознания преступного характера своего поведения;
- преступной воли, т.е. способности руководить своими действиями.

Указанные компоненты вины являются общепризнанными в уголовно-правовой доктрине, но при этом в вопросе о том, какую роль играет каждый из этих компонентов в формировании вины, среди ученых-юристов нет единства мнений. Так, некоторые ученые главную роль в формировании вины отводят интеллектуальному элементу. Согласно их мнению, лицо признается виновным в совершении преступления, если оно осознавало

противоправность и наказуемость своего деяния. Отношение виновного к преступному результату ограничивается одним лишь сознанием (предвидением) возможности его наступления. Таким образом, сторонники этой позиции для установления наличия вины лица не считают необходимым устанавливать: желало ли лицо наступления преступного результата или не желало, т.е. волевой момент не выступает предметом доказывания. В обоснование своей позиции сторонники этого направления высказываются, что волю можно направить только на совершение преступных действий; в отношении преступного результата, как считают они, то он не поддается контролю, поскольку является результатом действия естественных законов, в числе которых нет места воле. В связи с чем, можно говорить только о сознании (предвидении) наступления преступного результата [6, 217].

Другая группа ученых считает, что, устанавливая вину, наряду с установлением сознания противоправности и наказуемости совершаемого деяния, необходимо установление направленности воли на достижение преступного результата.

Положения, подробно регламентирующие вопросы легального, материального и морального элементов преступления содержатся в нормах уголовного законодательства некоторых государств (например, ст.ст. 179-208 УК Ливана).

Список литературы

1. Сайид Муджтаба Рукни Мусави Лари. Западная цивилизация глазами мусульманина. – Баку, 1994.
2. Старостина С.А. Правовое регулирование борьбы с преступностью в странах с элементами исламской правовой традиции (историко-теоретическое исследование). – Дисс. ... канд. юр. наук. – М., 1999.
3. Кангезов М. Р. Институт преступления и наказания в мусульманском праве. – Дисс. канд. юрид. наук. – Краснодар. – 2010.
4. Абдель-Кадер Ауда. Мусульманское уголовное право. – Бейрут, 1985.
Т. 1.
5. Есаков Г.А., Крылова Н.Е., Серебренникова А.В. Уголовное право зарубежных стран: учеб. пос. – М., 2008.
6. Али Абдель-Кадер Эль-Кахваджи. Уголовное право. Общая часть. – Бейрут, 1994 (на араб.яз.).
7. Сюкийянен Л.Р. Мусульманское право. – М., 1986.
8. Махарамов Я. А. Наказание по мусульманскому праву: понятие, цели, виды. – Дисс. ... канд. юр. наук. – М., 2009.
9. Джунди Абдель-Малек. Уголовно-правовая энциклопедия: Т.3. – Бейрут (на араб.яз.).
10. Хасан Мухаммед Раби, Уголовное право Объединенных Арабских Эмиратов. Общая часть. Г. 1 Основные принципы преступления. – Абу Даби. – 1993 (на араб.яз.)

11. Уголовное право. Общая часть / Под ред. Рарога А.И. – М., 1997.

12. Мухаммед Субхи Наджми. Уголовное право Иордании, Общая часть. – Оман. – 1996. – С. 9 (на араб.яз.).

13. Набиль Абдельрахман Аль-Асуми. Преступление и наказание по уголовному праву Бахрейна и Объединенных Арабских Эмиратов. – Дисс. канд. юрид. наук. – М., 2000. – С. 31.



Мақалада мұсылман құқығындағы қылмыс түсінігінің ұғымы талданған. Мұсылман құқығындағы қылмыс теориясының жасалуы екі негізгі философиялық-діни ілімі бастауларына сүйене отырып жүргізіледі: адамдардың барлық іс-әрекеттері мен ойлары қалай болғанда да Алланың еркімен айқындалады және қылмыс Алланың еркін мойындамау ретінде қарастырылады. Осындай көзқарас бүкіл мұсылмандық қылмыстық-құқықтық тұжырымдамаға өз әсерін тигізеді, яғни, қылмысты үлкен күнә ретінде қарастырған кең мағына, оның тар формальды-заңи анықтамасымен үйлесе отырып, жасалған қылмыстың құқықтық салдарының екі жақты болмысын анықтайды.

Түйін сөздер: мұсылман құқығы, мұсылмандық қылмыстық-құқықтық доктрина, қылмыс, қылмыстың элементтері, легалдық элемент, материалдық элемент, моральдық элемент.

В статье анализируется определение понятия «преступление» в мусульманском праве. Разработка теории преступления в мусульманском праве осуществляется исходя из двух основополагающих философско-богословских начал: все поступки и мысли людей, так или иначе, предопределяются волей Аллаха и рассмотрение преступления как непослушания воли Аллаха. Подобный подход накладывает отпечаток на всю мусульманскую уголовно-правовую концепцию, в которой широкое понимание преступления, как серьезного греха, сочетается с его узким определением в формально-юридическом значении и предопределяет двойственную природу правовых последствий совершенного преступления.

Ключевые слова: мусульманское право, мусульманская уголовно-правовая доктрина, преступление, элементы преступления, легальный элемент, материальный элемент, моральный элемент.

The article examines the definition of a crime under Islamic law. Development of the theory of crime in Islamic law is carried out based on two fundamental philosophical and theological principles: all actions and thoughts of people anyway, predetermined by the will of Allah and consideration as a crime of disobedience of Allah. This approach affects the entire Muslim criminal law concept, which uses a broad understanding of the crime as a serious sin, combined with its narrow definition in the formal legal sense and leads to the dual nature of the legal consequences of the offense.

Keywords: Islamic law, a Muslim criminal law doctrine, crime elements of the crime, the legal element, the material element, the moral element.

Марлен Ерланұлы Тұргұмбаев,

әл-Фараби атындағы Қазақ ұлттық университеті, заң ғылымдарының магистры, PhD докторанты
Мұсылман құқығындағы қылмыс ұғымы мен белгілері мәселелері

Тургумбаев Марлен Ерланович,

Казахский национальный университет им. аль-Фараби, магистр юридических наук, докторант
PhD

Проблемы понятия и признаков преступления в мусульманском праве

Turgumbayev Marlen Yerlanovich,

Al-Farabi Kazakh National University, Master of Law, PhD student

Problems concepts and evidence of a crime in Islamic law