

Смагулова А.С.

**ОСОБЕННОСТИ ЗАЩИТЫ ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА ПО КАЗАХСКОМУ
ОБЫЧНОМУ ПРАВУ**

A.S. Smagulova

**FEATURES PROTECTION OF HONOR AND DIGNITY THE KAZAKH
CUSTOMARY LAW**

УДК: 392:394:390(574):35.073.1

В казахском обществе защита прав личности, уважение чести и достоинства рассматривались в связи с общественными интересами, и для регулирования общественных отношений были созданы правовые принципы, нарушение которых строго осуждалось.

Человеческое общество, в том числе кочевое казахское общество придавало особое значение естественным правам, возводя их выше закона. Поэтому первостепенное значение для казахов представляли общечеловеческие ценности: гуманизм, справедливость, равенство, свободу, духовность, честь и достоинство.

Ключевые слова: гражданские отношения, объекты правоотношений, честь, достоинство, ответственность, обычное право, обязательства.

In the Kazakh society, protection of individual rights, respect, honor and dignity were considered in connection with the public interest and for the regulation of social relations were established legal principles, the violation of which is strongly condemned.

Human society, including the nomadic Kazakh society emphasized the natural rights, elevating them above the law. Therefore of paramount importance for the Kazakhs were universal values: humanism, justice, equality, freedom, spirituality, dignity and honor.

Key words: civil relations, objects, relationships, honor, dignity, responsibility, common law liability.

В казахском традиционном обществе понятие чести и достоинства относилось к разряду священных. Именно с этим связано формирование в раннем казахском обществе принципов "береги честь смолоду" или "имущество не дороже жизни, жизнь не дороже чести". Эти принципы прививались в семье и, сформировавшись в виде традиций, были возведены в закон. Для защиты чести и достоинства применялись различные способы, которые обрели правовое значение еще во времена гуннов, усуней, тюрков. Защита чести и достоинства личности также связывалась с целостностью государства. У тюрков также имели значительную юридическую силу традиции и обычаи, регулировавшие нормы гражданского и уголовного права. Об этом свидетельствуют дошедшие до нас, пусть и немногочисленные, письменные источники. Как указывает видный исследователь истории Евразии Лев Гумилев, в целом, очень жесткие, и даже, жестокие законы защищали женщин: насильник замужней женщины приговаривался к смертной казни, мужчина, обесчестивший девушку, немедленно должен был жениться на ней. Что интересно, изнасилование женщины ставилось в один ряд с самыми тяжкими преступлениями: организацией восстания, изменой, уийством, кражей коня с путами. В степных условиях человека, у которого похитили коня, поджидает смерть, и штраф на его кражу в десять раз превышал штраф за обычную кражу. За нанесение телесных повреждений в результате драки налагался штраф [1, с. 57]. Интересен факт, что указанные нормы уголовного права являются положениями законов, сохранившихся со времен саков, гуннов, усуней, кангюев. В целом правовые данные, имеющие отношение к эпохе Гуннов и Тюрков, в значительной степени сохранились в древних китайских летописях. Среди них следует обратить внимание на следующий закон древних тюрков, действовавший на государственном уровне, который состоит из пяти пунктов.

1. Нарушители целостности государства и единства народа, организовавшие мятеж в нарушение закона, приговаривались к смертной казни.

2. Лица, предавшие интересы тюркского населения, совершившие измену, также приговаривались к смерти.

3. Лица, которые, находясь в Тюркском каганате, убили невинных людей, наказывались смертной казнью.

4. В силу того, что тип государственного управления был военно-феодальным, за кражу скакунов из вооруженных сил государства применялась смертная казнь.

5. В случае кражи особо ценного имущества преступник уплачивал штраф в десятикратном размере от стоимости этого имущества [1]. Приведенные данные указывают на то, что в кочевом обществе древних тюрков применялась соответствующая содеянному мера наказания. По обычным законам при рассмотрении дел о защите чести и достоинства принимались во внимание происхождение истца, здравый смысл, возраст, пол, уровень его благосостояния и другие признаки.

Хотя в казахском обществе дела о защите чести и достоинства по своему содержанию в основном соответствовали уголовным, меры наказания, применяемые по ним, носили гражданский характер. Например,

за избиение или наказание одного из бедняков султан должен был заплатить штраф в виде ат-тон (верхней одежды) в девятикратном размере.

В делах по защите чести и достоинства женщины, обычные законы учитывали ее происхождение, однако конфликт женщины с кем-либо не рассматривалось в качества спорного вопроса. Заочное злословие, обвинение никак не наказывалось. Также считалось, что в выговоре и применении силы со стороны родителей, старшего брата заключен воспитательный смысл, поэтому это никак не наказывалось. Кроме того, в традиционном казахском обществе свято почитались законы гостеприимства, выраженные в принципе "даже если у тебя есть огромная обида на кого-нибудь, не говори о ней, когда он твой гость". Однако, когда дело касалось посягательства на личность, честь и достоинство человека, или когда совершалось посягательство на его жизнь, применялись различные штрафы и иные формы нематериального наказания, о чем свидетельствуют исследования. [4] "Оригинальную черту киргизского быта составляет то положение, что легкие до известной степени побои вообще не предосудительны и не рассматриваются за обидные действия. Вот на основании этого поклажедатель может побить виновного в растрате поклажи" [5, с. 122]; карабанбаши в дороге могут подвергать возчиков нетяжким телесным наказаниям, переносимым стоя; хозяин может бить слугу до трех раз нагайкой; можно бить присмотрщиков за скотом, когда они займут самовольно чужие места" [6, с. 168].

Формированию и развитию в казахском обществе понятий о защите чести и достоинства личности были присущи свои особенности, вопрос о правах и свободах личности является сложным вопросом, который еще с древности стоит на повестке дня общества. Как указывает Е.А.Лукашева "История показывает, что каждому поколению нужно вновь и вновь защищать права человека, что человечеству еще незнакома ситуация, при которой не требуется усилий для поддержки и защиты прав и свобод человека" [8, с. 3].

Современная историческая ситуация призывает обратить внимание на важность демократизации любого общества, защиты прав и свобод личности, так как в мире, особенно, после крушения советского режима активизировался процесс демократизации [9].

Республика Казахстан также ставит перед собой цель создания правового демократического государства и правового общества. В стране проводятся правовые реформы, однако, к сожалению, граждане республики еще недостаточно понимают и осуществляют свои права.

Естественные и позитивные права личности часто становятся предметом исследования в юридической литературе, однако в действительности естественные права человека (права и свободы человека, свобода совести и т.д.) носят обобщенный характер, и их применение на практике представляет большую сложность, поэтому они остаются в тени позитивного права. Существующее в системе права разделение прав человека на естественные и позитивные привело к затуханию реализации людьми своих естественных прав.

Поэтому сегодня важно рассматривать права и свободы личности в одном контексте, как единое целое. Только в этом случае права и свободы человека найдут реальное рассмотрение и закрепление в законодательном процессе. Поскольку человек является субъектом права, это право принадлежит только человеку. Субъект необходимо рассматривать в философском, этическом, социальном, правовом аспектах. Свободы человека являются одной из наиболее сложных, труднорешаемых проблем. Говоря о правах и свободах человека, следует помнить и о иных субъектах. Только в том случае, если от свободы человека будет зависеть и основываться на ней свобода действий иных субъектов, она будет иметь истинный смысл.

Вопрос свободы, чести и достоинства рассматривался в традиционном казахском обществе в неразрывной связи с человеком. Свобода, равенство, гуманизм, честь и достоинство являлись самыми большими ценностями.

В настоящее время представляется необходимым возродить преемственность поколений, восстановить связь с прошлым и вдохнуть новую жизнь в сформированные нашими предками идеи свободы, равенства, создать условия для того, чтобы правовое учение прочно прижилось в сознании всех членов общества, повысить уровень правового сознания и правовой культуры. В этом свете постановлением Президента Республики Казахстан от 12 февраля 1994 года № 1569 была утверждена Государственная программа правовой реформы в Республике Казахстан (основные направления), также имеет огромное значение постановление Главы государства "О мерах по организации правового всеобуча в Республике казахстан". К сожалению, мы не можем сказать, что данные меры доведены до конца.

К тому же, если законодательные акты не закрепят преимущества принципов естественных прав и свобод человека, невозможно полноценная реализация указанных прав и свобод. Закон должен работать на право.

В этой связи вместо существующего названия законодательный орган (парламент) определение "правотворческий" кажется более приемлемым, более точно отражающим суть преимущественного положения права. Для достижения указанных целей необходимо воспитывать в людях духовность, чувство справедливости, прививать строгое соблюдение законности. Каждый шаг на пути построения гражданского общества должен опираться на категории, которые являются общечеловеческими ценностями. Мы солидарны с мнением Е.А.Лукашевой от том, что "В современном мире позитивистский подход в области прав человека неизбежно должен опираться на нравственные категории свободы, справедливости, самоценности индивида для

того, чтобы законодательно выразить их в определенном каталоге права человека" [8, с. 15]. Позитивное законотворчество неизбежно должно исходить из общественных ценностей и норм.

Человеческое общество, в том числе кочевое казахское общество придавало особое значение естественным правам, возводя их выше закона. Поэтому первостепенное значение для казахов представляли общечеловеческие ценности: гуманизм, справедливость, равенство, свободу, духовность, честь и достоинство. Для этого достаточно привести старую поговорку "Имущество не дороже жизни, жизнь не дороже чести" [9, с. 14]

В казахском обществе защита прав личности, уважение чести и достоинства рассматривались в связи с общественными интересами, и для регулирования общественных отношений были созданы правовые принципы, нарушение которых строго осуждалось. В современной классификации признанной современным конституционным правоведением, конституционно-правовой статус человека рассматривается: а) по самым важным действиям человеческого существования; б) по времени возникновения и распространения этих прав и свобод. Если права и свободы человека в сфере существования подразделяются на гражданские (личные), политические и социально-экономические права, по времени возникновения и распространения условно различают три степени основных прав и свобод человека, т.е. указываются права, предоставляющие человеку широкие свободы.

Посягательство на права человека, причинение травм, увечий, кровопролитие, оскорбление чести, насилие, нанесение вреда имуществу были строго наказуемы. Например, люди, обратившие против кого-либо свои мечи, убившие невинных людей, прелюбодеи, изменники, воры приговаривались к смерти. За другие деяния налагались штрафы. Десятикратный штраф сохранился со времен гуннов. К десятикратному штрафу относились: бас тогыз, орта тогыз жэне аяк тогыз, отмечает ученый-юрист Г.Сапаргалиев [11].

Кочевники ставили во главу угла справедливость, равенство и общественный порядок. Осуществлявший это институт биев сформировался еще в древности. Бии, исходя из интересов всего населения, защищали права всех и каждого. Справедливость, равенство, свобода, гуманизм и духовность они считали правами, ниспосланными Создателем Тенгри. Несправедливость, необоснованное лишение свободы, неравенство, оскорбление чести и достоинства человека были самым тяжким грехом, поскольку нарушение прав, ниспосланных Создателем, есть неподчинение его воли. Это то, что современные ученые называют естественными правами человека. Никто не вправе нарушать права, которыми Тенгри наделил человека, когда тот еще находился в чреве матери, и до самого конца его жизни. Действительно, это право возникает с момента появления жизни в чреве матери, и в случае его нарушения, например, если в результате насилия случится выкидыш, виновный должен уплатить кун за жизнь нерожденного малыша. Едва появившись на свет и всю свою жизнь человек находится под защитой, так как это право дано ему Создателем, и только Создатель может ограничить его.

Право создается для человека и защищает его человеческие интересы. Человек защищается от посягательства на личную неприкосновенность, свободу, честь и достоинство человека, неприкосновенность личной жизни, неприкосновенность имущества. Эти положения были возведены в закон жизни, обязательный для соблюдения всеми членами общества. Для обеспечения строгого соблюдения данного принципа были актуализированы воспитание, формирование правового сознания. Реализации поставленных задач своей деятельностью способствовали знатоки права бии, старейшины - аксакалы племен и родов, правитель - хан, его визири. В особенности следует отметить, что среди народа получило широкое развитие ораторское искусство, мастера которого по установленной традиции демонстрировали свои блестящие способности в любых кругах, на праздниках и сборах, коллегиальных совещаниях - мажилисах, праздничных играх, в дипломатических мероприятиях в военное время и просто в отношениях между людьми, пропагандируя правовое сознание. В результате таких усилий правовое сознание, правовая культура общества, дисциплина, культура речи поднялась на высокий уровень развития.

Справедливо высказывание о том, что "Появление, формирование, распространение, передача из поколения в поколение, сохранение в памяти народа, реализация, восстановление в случае нарушения, изменение и обновление правовых понятий, принципов, норм, положений, формирование и развитие культуры речи в правовом бытии кочевников имеет свои отличительные черты" [13, с. 51]. Во все времена право возникает в соответствии с целями и интересами большинства, в силу их поддержки и осуществления на практике. Разумеется, первоначально они реализуются родителями в семье, аксакалами родов и племен, затем биями отдельных родов, поднявшимися на этот уровень благодаря своей высокой образованности, хорошим знаниям обычаев и традиций, ораторским мастерством, безупречному авторитету и духовности, затем видными биями, прославившимися в нескольких родах или племенах своей справедливостью, и в конце концов, правителем - ханом, визириями.

Литература:

1. Л.Гумилев. Кене Тіріктер. - Алматы: Білім, 1994.
2. Єсерілы Н. Шариат. -Алматы: Кайнар, 1996.
3. Оренбургский отдел географического общества. 1889 г. с 141.
4. Ковалевский М. Современный обычай и древний закон. Том первый. Москва, 1886.
5. Гродеков Н.И. Киргизы и Каракиргизы Сыр-Дарьинской области. - Ташкент: Юридический быт, 1889. - Т.1. с. 198.
6. Леонтьев А.А. Обычное право киргизов. Судоустройство и судопроизводство // Юридический Вестник, 1890, № 5, Кн. 1-2. Микрофильм
7. Дауталиев К. "Абай жене ар дауы". Ата заў, 2 том, с. 227
8. Общая теория прав человека / Руков.авт.кол. и отв. ред. : Е.А.Лукашева: Ин.гос. и права. РАН. - М: Норма, 1996. с. 510.
9. Смагулов А.А. Шариат заўдарындагы адам кыкыктары мен бостандыктары жене олардыў дестірлі казак когамындагы іске асу ерекшеліктері. Автореферат. А., 2010.
10. Кіран. 5 томдык / Аударган Н.Єсерілы. - Алматы: Жеты Жаргы, 2002. - 5 т. с. 330.
11. Сапаргалиев Г.С., Габбасілы Г. Казак кешпелі когамыныў едет заўдарыныў бастауы туралы // Мемлекет жене кыкык журналы, 2001, № 1, с. 19-20.
12. Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права. - М.: Юрист. 1996. с. 576.
13. Кенжалиев З.Ж. Кешпелі казак когамындагы дестірлі кыкыктык медениет: (теориялык меселелер, тарихи тагылымы), Алматы, 1997, с. 192.

Рецензент: д.ю.н., профессор Арабаев Ч.И.