

## Казахское обычное право: вопросы защиты чести и достоинства Смагулова А. С.

*Смагулова Асыл Смагуловна / Smagulova Asyl Smagulovna - кандидат юридических наук, доцент*

**Аннотация:** в статье рассматриваются отдельные вопросы защиты и чести достоинства человека в казахском обычном праве. Обосновывается возрождение идей свободы, равенства, соблюдения и защиты чести и достоинства в казахском традиционном обществе.

**Abstract:** the article deals with some issues of protection of honor and dignity in the Kazakh customary law. Substantiates the revival of the ideas of freedom, equality, respect for and protection of honor and dignity in the Kazakh traditional society.

**Ключевые слова:** защита чести и достоинства человека, казахское общество, обычное право, традиционное общество.

**Keywords:** protection of honor and dignity, the Kazakh society, customary law, traditional society.

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 «скот 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 хуннов, 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, «право, вообще очень строгое и жестокое, охраняло женщину: изнасилование замужней женщины каралось смертью, соблазнитель девушки должен был немедленно жениться на ней». Что интересно, изнасилование женщины ставилось в один ряд с самыми тяжкими преступлениями: «организацией восстания, изменой, убийством, кражей коня с путами. В степных условиях человека, у которого похитили коня, поджидает смерть, и штраф за 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, хуннов, усуней, кангюев.

В делах по защите чести и достоинства женщины, обычные законы учитывали ее происхождение, однако конфликт женщины с кем-либо не рассматривался в качества спорного вопроса. Заочное злословие, обвинение никак не наказывались. 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 [2; 3; 4]. «Вердикты и решения биев по спорам о защите чести и достоинства – явление, редко встречающееся в практике суда биев, и это в свою очередь может явиться причиной, препятствующей рассмотрению его в качестве объекта исследования», - указывают исследователи [5, с.227].

Иначе говоря, в казахском обществе вопрос чести и достоинства переплетался с внутренним содержанием любого спора и занимал в нем существенное место. В особенности, в межродовых спорах и конфликтах главное место занимала проблема сохранения авторитета и престижа рода. Бии с особой ответственностью подходили к решению этого вопроса.

Формирование в соответствии с казахским обычным правом гражданского общества и образа жизни, рост его силы и авторитета и быстрое достижение поставленных целей основывались на универсальном и созидательном характере суда чести. Честь рассматривалась как абсолютная правовая ценность, берущая начало в многовековой истории казахской степи и присущая от рождения. Формирование взглядов о защите прав и свобод человека, его чести и достоинства в казахском обществе имеет свои особенности. Вопрос о правах и свободах человека является сложной проблемой, стоящей на повестке дня общества еще древнего периода. Правовым демократическим государствам присуще признание самых широких прав и свобод человека, отсутствие препятствий для создания гражданского общества, уверенного перспективного развития. В последнее время эту тему затрагивают и наши ученые. Например, Ж.Д. Бусурманов отмечает: «Конституция не должна ограничивать и препятствовать

законами созданию гражданского общества. Конституция должна ограничиваться лишь контролирующим законом» [6, с.21]. 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 [7].

Республика Казахстан также ставит перед собой цель создания правового демократического государства и правового общества. В стране проводятся правовые реформы, но, 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 затушевыванию 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. И 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, трудно решаемых проблем. Говоря о правах и свободах человека, следует помнить и об 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 г. № 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 намеченные меры доведены до конца. К тому же, если законодательные акты не закрепят преимущества принципов естественных прав и свобод человека, будет невозможной 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. Позитивное законодательство 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, свобода, духовность, честь и достоинство. Для этого достаточно привести старую поговорку «Имущество не дороже жизни, жизнь не дороже чести». В настоящее время честь и достоинство, как одни из прав и свобод человека, нашли официальное закрепление во Всеобщей декларации прав и свобод человека ООН, принятой в 1948 г. Права и свободы человека также защищаются в мусульманской правовой системе, согласно положениям которой «при строгом соблюдении народной властью следующих положений основных принципов ислама, могут быть гарантированы права и свободы человека: власть обязана защищать честь и достоинство, жизнь и имущество своих граждан» [7].

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, 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, нанесение телесных повреждений, ранение, убийство невинного, оскорбление чести и достоинства, насилие, причинение вреда имуществу были строго наказуемыми деяниями [8].

В Европе процесс формирования механизма защиты прав и свобод человека продлился на многие века. Только в 1215 году Великая Хартия Вольностей дала возможность защиты прав личности [9].

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, обязательные 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 – мажлисах, 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.

Подытоживая изложенное, должны указать, что в казахском обществе честь и достоинство являлись священными понятиями. Для защиты чести и достоинства применялись различные способы. Защита чести и достоинства личности рассматривались в неразрывной связи с защитой чести и достоинства Родины, страны, государства, рода. Защите чести и достоинства женщины обычный закон уделял особенное, пристальное внимание, еще в раннюю эпоху тюрков изнасилование женщины рассматривалось наравне с восстаниями, предательством, убийством, кражей спутанного коня, и другими государственными преступлениями с назначением жестокого наказания. Если это рассматривалось, в первую очередь, как преступление против естественных прав и свобод человека, то, во-вторых, считалось деянием, задевающим честь всего рода, направленным против единства в народе. В традиционном казахском обществе вопрос о свободе, чести и достоинстве рассматривался в неразрывной связи с личностью. В обществе, где свобода, равенство, гуманизм, честь и достоинство соблюдаются в истинном значении, справедливость и законность прочны и неизменны. Сегодня мы должны сохранить преемственность с нашим прошлым, возродить идеи свободы, равенства, соблюдения и защиты чести и достоинства, взлелеянные нашими предками, глубоко впитать правовые учения всем членам общества и повысить уровень правового сознания и культуры. В свете чего большое значение имеет взаимодействие с государственными программами.

### *Литература*

1. *Гумилев Л. Н.* Көне түріктер: көпшілік оқырман қауымға арналған. Алматы, 1994.
2. *Гродеков Н. И.* Киргизы и Каракиргизы Сыр - Даринской области. Т. 1. Ташкент, 1899.
3. *Ковалевский М.* Современный обычай и древний закон. Том первый. Москва, 1886.
4. *Самоковасов Д. Я.* Сборник обычного права сибирских инородцев. Варшава, 1876.
5. *Дауталиев Қ.* «Абай және ар дауы». Қазақтың ата заңдары: Құжаттар, деректер және зерттеулер /Древний мир права казахов. Материалы, документы и исследования. 10 томдық. Алматы: Жеті жарғы, 2004.
6. *Бусурманов Ж. Д.* Евразийская концепция прав человека. Алматы, 2006.
7. *Смагулов А. А.* Шариат заңдарындағы адам құқықтары мен бостандықтары және олардың дәстүрлі қазақ қоғамындағы іске асу ерекшеліктері: дис. ... канд. юрид. наук. Алматы, 2009.
8. *Айтқұлова Н. С.* Институт «айып» в обычном праве казахов: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Алматы, 2002.
9. *Черниловский З. М.* Всеобщая история государства и права. М.: Юрист. 1996.