

Falsas ideas sobre la Ley Islámica

Muchos académicos y el público en general y tienen varias nociones preconcebidas acerca de la Ley islámica. Una de ellas es que los jueces islámicos están vinculados por las normas antiguas y anticuadas de las penas fijadas para todos los delitos. Este artículo explora esa idea y mira a

otros mitos, en un intento de presentar la

Ley Islámica desde una visión no sesgada de la Ley (Shar'iah).

Algunos académicos de la época no reconocen a la Ley Islámica como igual al Derecho Común Inglés, el Derecho Civil Europeo y

el Derecho Socialista.

Algunos académicos han intentado, darle lugar a la Ley Islámica en la tradición de derecho civil. Otros autores se han limitado a añadir una nota al pie de sus obras en la justicia comparativa en las categorías de la ley religiosa de la ley islámica, o la ley hindú, que todavía se utiliza en algunas partes de la India, y la Ley de Moisés del Antiguo Testamento que sigue guiando el pensamiento actual de la Knesset (parlamento) israelí hoy en día. Este estudio tratará de modificar algunas de estas percepciones inexactas y trata dos, tanto en la literatura contemporánea y como en los textos de los académicos.

Mohammed Salam Madkoar explica los supuestos teóricos de la Ley Islámica: "A fin de proteger los cinco asuntos fundamentales más importantes

en el Islam (religión, la vida, el intelecto, los hijos y la propiedad), la

L

ey

I

slámica ha proporcionado un castigo terrenal,

y otro

del más allá.

El

Islam, de hecho, aprobó dos cursos para la preservación de estos cinco

asuntos

:

Primera:

Cultivar la conciencia religiosa en el alma humana y el despertar de la consciencia humana a través de la educación moral.

Segunda:

El castigo disuasorio para quien cause daños, que es la base del sistema penal islámico. Por lo tanto los "hudud" el (Kisas) y el (Tazir) dan sanciones prescritas según el tipo del delito cometido. "

No hay separación entre Iglesia y Estado

La parte más difícil de entender para la mayoría de los occidentales de la Ley Islámica es que no hay separación entre Iglesia y Estado. La religión del Islam y el gobierno son uno. La

L

ey

I

slámica es controlada, y regulad

a
por la
R
eligi3n
I

islámica. La teocracia controla todos los asuntos públicos y privados. Gobierno, la ley y la religión son una sola. Hay varios grados de este concepto en muchas naciones, pero todas las leyes, el gobierno y la autoridad civil se basa

n
en él y es una parte de la religión islámica. Hay leyes civiles en los países musulmanes para musulmanes y no musulmanes.

La
Shar'iah sólo es aplicable a los musulmanes. La mayoría de los estadounidenses y otros formados en el Derecho Común tienen gran dificultad con este concepto. La Constitución de los EE.UU. (Bill of Rights) prohíbe

al
gobierno "establecer una religión."

La
Corte Suprema de los EE.UU. ha celebrado en numerosos asuntos que el Gobierno de EE.UU. no puede favorecer a una religión sobre otra. Este concepto está implícito para la mayoría de los estudiosos legal

es
de EE.UU. y muchos académicos de EE.UU. creen que cualquier mezcla de "iglesia y estado" es inherentemente mala y llena de muchos problemas. Rechazan toda idea de una mezcla de religión y el gobierno.

Iniciar con nociones preconcebidas limitándose a algunas bases de conocimientos como el pensar que en el Cristianismo se separa a la religión del Estado se tiene que dejar de pensar por un momento,

y
a que
la información disponible p
uede

resolver muchos problemas sociales y penales. Usted debe abrir su mente para seguir ampliando su base de conocimientos.

La
Ley Islámica tiene muchas ideas, conceptos e información que puede

n
resolver los problemas contemporáneos,
como la
delincuencia en muchas zonas del mundo. Para ello primero debe dejar en suspenso la idea preconcebida de la "separación de iglesia y estado".

Juez (Qadhi)

Otro mito sobre la Ley Islámica es que no hay jueces. Históricamente, el juez islámico (Qadhi) fue un secretario de asuntos jurídicos designados por los gobernadores provinciales. Cada nación islámica puede ser ligeramente diferente en la forma en que los jueces son seleccionados. Algunas naciones utilizar

an un proceso formal de enseñanza del derecho y de prácticas en un tribunal inferior. Por ejemplo, en Arabia Saudita hay dos niveles en los tribunales. Los tribunales islámicos formales que se crearon en 1928 para conocer los casos tradicionales. El gobierno saudí estableció un

M
inisterio de

J
usticia en 1970, y agregó los tribunales administrativos

para las leyes de tránsito, negocios y comercio.

"Todos los jueces son responsables ante Dios en sus decisiones y prácticas"
(Lippman, p.66-68).

Uno de los mitos comunes asociados con el derecho islámico es que los jueces siempre deben imponer una pena fija y predeterminada para cada delito. escritores occidentales a menudo apuntan a la naturaleza inflexible de la ley islámica. Los jueces en virtud de la ley islámica están obligados a administrar varios castigos a los crímenes más graves que se encuentran en el Corán, pero poseen mucha más libertad en el castigo para los delitos menos graves (no Hadd). El

derecho consuetudinario está llen

o de precedentes, reglas y limitaciones que inhiben la justicia creativ

a
.
Siendo que los jueces en virtud de la

L
ey
I

islámica son libres de crear nuevas opciones e ideas para resolver nuevos problemas relacionados con la delincuencia.

Elementos de la Ley Shar'iah

La Ley Islámica se conoce como la Sharia. Sharia significa el camino a seguir de la Ley de Dios. La ley Shar'iah es relativa o compuesta de diversos elementos en su enfoque para guiar a los individuos en los asuntos más cotidianos. La Sharia controla , da reglas y dictamina todos los comportamientos públicos y privados. Se dispone de una normativa para la higiene personal, dieta, conducta sexual, y elementos de la crianza de los hijos. Asimismo, establece normas específicas para la oración, el ayuno, dar a los pobres, y muchos otros asuntos religiosos. Derecho Civil y Derecho Común se centran principalmente en el comportamiento del público, pero ambos regulan algunos asuntos privados.

La Shar'iah también puede ser utilizada en las grandes situaciones para guiar el comportamiento de un individuo. Puede ser utilizada como guía para saber cómo actúa un individuo en la sociedad y cómo interactúa un grupo con otro. La Shar'iah se puede utilizar para resolver los conflictos fronterizos entre naciones o dentro de las naciones. También se puede utilizar para resolver las controversias internacionales, los conflictos y las guerras. *La presente Ley no excluye el conocimiento de otras fuentes y es vista por el mundo musulmán como un vehículo para resolver todos los problemas civiles, penales e internacionales.*

La Shar'iah tiene varias fuentes de la que extrae sus principios que la rigen. El primer elemento y primario de la Shar'iah es el Corán. Es el árbitro final y no

se le cuestiona

. El segundo elemento de Shar'iah se conoce como la Sunnah, las enseñanzas del profeta Mahoma

(la paz sea con él)

no se

encuentran

explícitamente en el Corán. La Sunnah es un compuesto de las enseñanzas del Profeta

(la paz sea con él)

y sus obras. La Sunnah contiene historias y anécdotas, llamadas Hadiz

, para ilustrar un concepto. El Corán no puede tener toda la información sobre el comportamiento y la interacción humana en detalle; la Sunnah da información más detallada que el Corán.

Un ejemplo claro es que en el Corán se encomienda a la oración, pero no se explica a detalle como hacerla, mientras que el Profeta lo explicó detalladamente y eso es establecido en la Sunnah.

El tercer elemento de la Shar'iah se conoce como el Ijma'. En la religión musulmana se utiliza el término de "Ulema" como

una etiqueta para sus estudiosos religiosos. Estos ulemas son consultados sobre muchas cuestiones tanto personales como políticas.

Cuando los ulemas llegan

o

a un consenso sobre un asunto, se interpreta como

Ijma'

.

J

ueces islámicos son capaces de examinar

el Ijma'

para muchas soluciones posibles que se pueden aplicar en una sociedad moderna técnica.

Ellos son libres de crear nuevos e innovadores métodos para resolver el crimen y los problemas sociales

basados

en los conceptos encontrados en el

Ijma'

. Estos jueces tienen una gran discreción en la aplicación de los conceptos a un problema específico.

El Qiyas es un cuarto elemento de la Shar'iah. El Qiyas no está explícitamente en el Corán, la Sunna, o mencionado en el Ijma'. El Qiyas son casos nuevos o la jurisprudencia que ya puede haber sido decidida

a
por un juez superior. El juez puede utilizar el precedente legal como analogía para decidir la nueva jurisprudencia y su aplicación a un problema específico. El juez puede utilizar un grupo jurídico amplio para resolver una cuestión muy concreta. Por ejemplo, un delito informático o robo de tiempo de computadora no se encuentra en el Corán o la Sunnah. El acto de robo como un término genérico, está prohibido, por lo que el juez debe basarse en la lógica y la razón para crear nueva jurisprudencia o Qiyas.

Crímenes en el Islam

Los crímenes bajo la Ley Islámica pueden dividirse en tres categorías principales. Cada uno será discutido en mayor detalle con algunas analogías con el derecho común. Las tres principales categorías de delitos en la Ley Islámica son:

1. Hadd [plural Hudud] crímenes (más graves).
2. Tazir delitos (menos grave).
3. Qisas delitos (crímenes de venganza y restitución).

Los crímenes donde hay Hadd son las más graves en virtud de la Ley Islámica, y los crímenes de Tazir son los menos graves. Algunos escritores occidentales utilizan la analogía de la traición

p
ara los crímenes Hadd y la etiqueta de delito menor por delitos Tazir. La analogía es parcialmente correcta, pero no es cierto del todo.

La Common Law no tiene forma semejante de los crímenes de qisas.

Fairchild, en su libro sobre la justicia comparativa, hace la siguiente observación de la Ley Islámica y el castigo (Fairchild, p.41):

"Las penas se prescriben en el Corán y suelen ser duras con énfasis en la corporales y la pena capital. El robo es castigado con la cárcel o la amputación de manos o pies, dependiendo del número de veces que se ha comprometido..."

Hadd Delitos

Los crímenes Hadd son los que se castigan con una pena pre-establecida en el Corán. Estos son los más grave

s de todos los delitos, son encontrados por una referencia exacta en el Corán a un acto específico y un castigo específico para ese acto. No hay motivo de negociación o reducir el castigo por un delito Hadd.

Los crímenes Hadd no tienen penas mínimas o máximas adjuntas

. El sistema de castigo es comparable a la pena determinada impuesta por algunos jueces en los Estados Unidos. Si usted comete un delito, usted sabe lo que será su castigo. No hay flexibilidad en el modelo de EE.UU. determinado o en el castigo por crímenes Hadd de la Ley Islámica.

Ningún juez puede cambiar o reducir el castigo por estos delitos graves. Los crímenes Hadd son:

1. Asesinato;

2. Hacer la guerra contra el Islam.

3. Robar.

4. Hurtar.

5. Adulterio

6. Difamación.

7. Falsa acusación de adulterio o fornicación.

8. La apostasía del Islam

9. Beber Alcohol (y otros intoxicantes)

Algunos jueces islámicos más liberales no consideran la apostasía del Islam o de beber el vino como crímenes Hadd. Ellos tratan a estos crímenes como Tazir o un delito menor.

Los crímenes Hadd han fijado penas porque son puestas por Dios y se encuentran en el Corán.

crímenes contra la

Dios y los crímenes de Tazir,

son crímenes contra

la sociedad. Hay algunas garantías para los crímenes Hadd que

en

muchos

de

los medios de comunicación deja

n

de mencionar. Algunos medios de comunicación sólo menciona

n

Los crímenes Hadd son

Ley de

que si robas, tu mano se corta. El juez islámico debe mirar a un nivel más alto de la prueba y razones por las que el imputado cometió el crimen. Un juez sólo puede imponer el castigo hadd cuando una persona confiesa el crimen o si hay suficientes testigos del crimen. El número habitual de los testigos es de dos, pero en el caso de adulterio cuatro testigos son obligatorios. Los medios de comunicación a menudo deja

n
al público con la impresión de que todos son castigados con pruebas endebles o prueba
s
limitada

s
. La ley islámica tiene un nivel muy alto
para
la prueba
de

los delitos más graves y las penas. En caso de duda sobre la culpabilidad de un delito Hadd, el juez debe tratar el delito como un delito menor Tazir. Si no hay confesión de un delito o lo

s
suficiente

s
testigos del crimen, la ley islámica requiere que el delito Hadd se
a
castigado como un crimen Tazir.

Delitos Tazir

La Sociedad Islámica Moderna ha cambiado mucho desde la época del Profeta (*la paz sea con él*).

La Shar'iah

Contemporáne

a
se encuentra ahora en forma escrita y es obligatoria en la naturaleza.

C
onceptos de la justicia islámica argumentan que una persona debe saber lo que
es
el crimen y su
posible

castigo. Por ejemplo, Egipto tiene un proceso parlamentario que tiene un código penal formal por escrito y con base en los principios del derecho islámico, pero Arabia Saudita permite al juez para establecer los delitos y los castigos Tazir.

Actualmente la Ley I

slámica

Moderna

reconoce muchas diferencias entre estas dos naciones. También permite mucha más

flexibilidad en cómo se castiga a un delincuente. El mito de este tiempo es muchas personas piensan que los jueces tienen castigos en las naciones islámicas fijados para todos los delitos.

Siendo que realidad, los jueces tienen una flexibilidad mucho mayor que los jueces de derecho común.

Los crímenes Tazir son menos graves que los crímenes Hadd encontrados en el Corán. Algunos autores de derecho común utilizan la analogía de delitos menores, que es la menor de las dos categorías (delito mayor y menor) a las infracciones de derecho común.

Los crímenes Tazir pueden tener y tienen comparaciones "equivalentes al delito menor". Estos "delitos menores" no se encuentran en el Corán para los jueces islámicos, ellos tienen la libertad para castigar a los delincuentes en casi cualquier modalidad.

Mohammed Salam Madkoar, que era el jefe de la Ley Islámica en la Universidad de El Cairo, hace la siguiente observación (Ministerio del Interior, 1976, p.104):

“Los castigos Tazir varían de acuerdo a las circunstancias. Cambian de vez en cuando y de un lugar a otro. Varían según la gravedad del delito y el alcance de la disposición penal del propio penal.

Los crímenes Tazir son actos que se castigan porque el delincuente desobedece la Ley de Dios y la palabra.
Los

crímenes Tazir pueden ser castigados si hacen daño a los intereses de la sociedad.

La

Shar'iah hace hincapié en el interés social o público. El supuesto de la pena es que un "mal mayor

" se puede prevenir en el futuro si

se

castiga a este delincuente ahora.

Históricamente los crímenes Tazir no fueron escritos o codificados. Esto le dio a cada regla una gran flexibilidad en los castigos donde

el juez fue

ra

capaz de dispensar. El magistrado

de acuerdo

a la

L

ey

I

slámica no está obligado por los precedentes, reglas o decisiones anteriores como en el derecho común. Los jueces son totalmente libres de elegir entre cualquier número de castigos que piensan que va a ayudar a un individuo culpable. El único principio rector de los jueces en virtud de la Ley Shar'iah es que debe responder a Dios y a la gran comunidad de los musulmanes. Algunos de los castigos por delitos más comunes

de

Tazir

son

asesoramiento, multas, censura pública o privada,

soportar a

la familia, la incautación de bienes, el confinamiento en el hogar o lugar de detención, y la flagelación.

En algunas naciones islámicas, los crímenes de Tazir son establecidos por el parlamento legislativo. Cada nación es libre de establecer su propio código penal y hay una gran disparidad en el castigo de algunos de estos crímenes. Algunos de los delitos Tazir más comunes son: el soborno, venta de productos contaminados o defectuosos, la traición, la usura, y la venta de obscenidades.

El consumo de alcohol en Egipto se castiga de manera muy diferente que en Arabia Saudita debido a que tienen las leyes civiles muy diferentes.

La ley islámica tiene una flexibilidad mucho mayor que los medios de comunicación occidental presentan.

Cada juez es libre para castigar basado en las normas locales, las costumbres y reglas

informales. Cada juez es libre de fijar los castigos que disuadan a otros de la delincuencia y ayudan en la rehabilitación de un delincuente.

Crímenes Qisas y Diya

Ley Islámica tiene una categoría adicional de los crímenes de derecho común que las naciones no tienen. Un Qisas es un crimen de represalias. Si usted comete un delito Qisas, la víctima tiene derecho a buscar venganza y represalia. El castigo exacto para cada crimen Qisas se expone en el Corán. Si te matan, entonces su familia tiene derecho a pedir la pena de qisas a

un asesino. El castigo puede venir en varias formas y también pueden incluir un

"Diya" (dinero de sangre).

La Diya es para la atención a la familia de la víctima como parte del castigo.

La Diya es una antigua forma de restitución de la víctima o su familia. La familia también puede pedir

una ejecución pública del delincuente o la familia puede tratar de perdonar al ofensor.

Los crímenes Qisas tradicionales incluyen:

1. El asesinato (premeditado y no premeditado-).
2. Delitos premeditados contra la vida humana, a falta de un asesinato.
3. El asesinato por error.

4. Ofensas a la humanidad por error, a falta de un asesinato.

Algunos periodistas en los medios de comunicación han criticado la idea de "dinero de sangre" como bárbaros. Ellos etiquetaron las prácticas como antidemocráticas e inhumanas. Los crímenes Qisas se basan en la suposición criminológica

a

de la retribución. El concepto de retribución se encontró en la primera ley del

"Código de Hammurabi" y en la Ley de Moisés en forma de "ojo por ojo". Añadi

endo

los musulmanes

el dicho

"pero es mejor perdonar."

El

Derecho Contemporáneo común en la actualidad todavía se llena con los supuestos de retribución. Los Estados Unidos

en su

código federal contiene

un

"mínimo obligatorio"

para

las condenas por tráfico de drogas, y muchos estados han fijado penas para las drogas, violencia y el uso de armas. El sistema de justicia de los Estados Unidos ha adoptado un

modelo de retribución que establece castigos fijados para cada delito. La idea de la retribución se fija en el sistema de los EE.UU. de la justicia. la delincuencia es la retribución

simple del

Qisas: si uno comete un crimen; él sabe l

cual

será el castigo.

La Diya tiene sus raíces en la Ley Islámica y data de la época del Profeta Muhammad (la paz sea con él) cuando había muchas familias locales, tribus y clanes. Eran nómadas y viajaban

mucho. El Profeta

(la paz sea con él)

fue capaz de convencer a varias tribus para tener un pago monetario por daños al clan o tribu.

Esta práctica creció y ahora es una solución aceptable para algunos delitos Qisas.

Hoy en día, la Diya es pagada por el delincuente a la víctima si él o ella están vivos. Si la víctima está muerta, el dinero es pagado a la familia de la víctima o a la tribu de la víctima o el

clan. El supuesto es que las víctimas serán compensadas

por sus pérdidas. Bajo la

Ley común, la víctima o su familia debe demandar al delincuente en una acción de responsabilidad civil por daños y perjuicios.

La

Ley Qisas combina el proceso de las audiencias penales y civiles en una sola, igual que el derecho civil se aplica en muchos países del mundo.

Los

crímenes Qisas son compensados como la restitución en virtud del derecho común y derecho civil.

Los crímenes Qisas exigen una indemnización por cada delito cometido. Cada nación establece el daño antes de la infracción y el juez fijaría la Diya. Si un delincuente es demasiado pobre para pagar la diya, se le pide a

la familia del delincuente primero reparar los Diya para sus familiares. Si la familia no puede pagar, la comunidad, clan o tribu puede ser obligado a pagar. Este concepto no se encuentra en el derecho común o el Derecho civil de la mayoría de las naciones. Actúa como un gran incentivo para la familia y la comunidad para enseñar un comportamiento responsable. ¿Qué pasa con la deuda si el delincuente muere y no lo ha pagado? Históricamente, se transmite a los herederos del ofensor. Hoy en día, la mayoría de las naciones dejan sin efecto la deuda, si el delincuente no dejó herencia.

Una pregunta que se plantea a menudo es "¿Qué pasa si la víctima lleva el Diya sin aprobación del gobierno?" La víctima o la familia ha cometido un delito Tazir al aceptar el dinero que no fue ordenado por un juez: teniendo la Diya debe llevarse a cabo a través de la debida autorización gubernamental y judicial.

Otro concepto de crímenes de qisas es el área de castigo. Cada víctima tiene el derecho de pedir represalias e, históricamente, la familia de la persona que llevaría a cabo el castigo. En la Ley Islámica exige ahora al gobierno a llevar a cabo el castigo qisas. El gobierno es el partido independiente que administra el castigo, porque la tortura y el dolor extendido es contraria a las enseñanzas islámicas y la Ley Shar'iah.

Conclusiones

En estos días, se ve a la Ley Islámica y a "Los musulmanes radicales" con caracterizaciones estereotipadas. Algunos de los medios occidentales han utilizado los recientes acontecimientos como una manera de aumentar el odio y el prejuicio. Ellos han tomado las opiniones de unos pocos radicales y las han proyectado o hacia todos los musulmanes. Esta acción ha hecho un gran mal para el mundo musulmán. Algunos escritos académicos también han sido distorsionados y no siempre exactos por completo, así como algunos investigadores han concluido que la Ley Islámica requiere una pena fija e inflexible para todos los delitos. Hay cuatro crímenes Hadd que tienen penas fijas establecidas en el Corán, pero no todos los crímenes están vinculados por Hadd como castigo obligatorio.

La Ley Islámica es muy diferente del Derecho Común Inglés o las tradiciones europeas del Derecho Civil. Los musulmanes están obligados a las enseñanzas del Profeta Muhammad, cuya traducción de la voluntad de Dios se encuentra en el Corán. Los musulmanes son responsables ante la Ley de la Shar'iah, pero los no musulmanes no están vinculados por la misma norma. Musulmanes y no musulmanes están obligados a vivir por las leyes promulgadas por las distintas formas de gobierno, tales como las leyes fiscales, leyes de tránsito, delitos de cuello blanco de los negocios, y el robo. Estos y muchos otros crímenes similares a los crímenes de derecho común

son juzgados en la moderna "Cortes

Madhalim

". Las Cortes

Madhalim

también pueden

asistir

al

derecho civil, derecho familia

r

y todos los demás casos.

La

Ley Islámica tiene tribunales separados para los musulmanes por "delitos religiosos" y

tribunales contemporáneo

s

no religiosos para otros asuntos penales y civiles.

Fuente: english.islammmessage.com