

В.А. Терентьева

ОСВОБОЖДЕНИЕ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ОТ УГОЛОВНОГО НАКАЗАНИЯ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ ГЕРМАНИИ

Изучается институт освобождения от уголовного наказания в его сравнительно-правовом аспекте с законодательством Германии. Приведенное исследование позволяет оценить правовую обусловленность указанного института и учесть позитивный опыт иностранного нормативно-правового регулирования. Изучая освобождение в ФРГ, можно сделать вывод, что этот институт прошел долгий путь эволюции. При этом в Германии он регулируется не только и не столько УК ФРГ, а специально существующим законом, исключаящим уголовную ответственность несовершеннолетних. Выделение специальной отрасли – молодежного права – является одним из критериев эффективности институтов права. Учет российским законодателем указанного положительного опыта позволит снизить процент рецидива в нашей стране.

Ключевые слова: *несовершеннолетние, освобождение от уголовного наказания, молодежное право.*

Уголовное законодательство Германии имеет отдельную отрасль, касающуюся несовершеннолетних, так называемый – Jugendgerichtsgesetz [1], т.е. Закон «О суде по делам молодежи», принятый в 1953 г. (он дополняет ранее действовавший Закон от 1923 г. «Об отправлении правосудия по делам несовершеннолетних»). Однако этот закон представляет собой набор не только материальных уголовно-правовых норм, он также содержит и процессуальные нормы. Кроме того, существует еще и Уголовный кодекс, который применяется в определенных случаях и к несовершеннолетним.

В целом, именно такой подход оценивается учеными как подход наибольшего благоприятствования несовершеннолетнему. Такого мнения придерживаются, например, С.В. Долгова, И.А. Иванова [2, с. 128–137], Т.А. Савина [3, с. 232]. Это обусловлено, по их мнению, тем, что законодатель обязывает суд применять к несовершеннолетнему воспитательные меры, а принудительные меры, и тем более наказание, рассматриваются только как вспомогательные средства.

При анализе Уголовного законодательства Германии выделены четыре группы правовых последствий преступлений несовершеннолетних:

1) Massregeln der Besserung und Sicherung (дословно – меры воспитания и безопасности), т.е. меры исправления и безопасности;

2) Erziehungsmaßnahmen (дословно – правила воспитания), т.е. воспитательные меры;

3) Zuchtmittel (дословно – дисциплинарные меры), т.е. принудительные меры;

4) Freiheitsentzug, т.е. лишение свободы.

Меры исправления и безопасности отражены в разд. 7 Закона «О судах по делам молодежи». Указанный акт только называет эти меры, раскрываются же они в УК ФРГ. В целом, данные меры являются субсидиарными, то есть применяются совместно с наказанием или воспитательными мерами. Меры исправления и безопасности не могут быть назначены, если они не соответствуют тяжести совершенного лицом деяний или степени его опасности, а также возможности совершения преступлений в будущем.

Выделяется следующие меры, применяемые к несовершеннолетним:

а) помещение в психиатрическую клинику – psychiatrischen Krankenhaus;

б) помещение в лечебное учреждение для принудительного лечения от алкоголизма или наркомании – Entziehungsanstalt;

в) установление надзора за поведением – Führungsaufsicht;

г) лишение права управлять автомобилем – Entziehung der Fahrerlaubnis;

д) превентивное заключение – Sicherungsverwahrung vorbehalten.

Помещение в психиатрическую лечебницу – это одна из тех мер, которые могут назначаться лицам с ограниченной вменяемостью либо полностью невменяемым вместо наказания. Так, разд. 62 Уголовного кодекса Германии гласит, что «Если кто-либо совершил противоправное деяние в состоянии невменяемости (§ 20) или уменьшенной вменяемости (§ 21), то суд выносит решение о помещении в психиатрическую больницу, если из совокупной оценки правонарушителя и его деяния следует, что вследствие его состояния от него можно ожидать серьезных противоправных деяний и поэтому он представляет опасность для общества» [4].

Раздел 64 УК ФРГ регламентирует помещение в лечебное учреждение для принудительного лечения от алкоголизма или наркомании, которое назначается лицам, совершившим преступление в состоянии опьянения и имеющим зависимость. Опять же такое помещение возможно, если есть реальная угроза, что виновный будет вновь совершать серьезные противоправные деяния.

Установление надзора возможно в соответствии с разд. 68 УК ФРГ в качестве меры, назначаемой лицу, лишенному свободы на срок не менее шести месяцев, при условии, что есть опасность совершения повторных уголовно наказуемых деяний. Суть данной меры заключается в том, что суд назначает виновному на период испытательного срока куратора, который будет помогать осужденному и заботиться о нем. Куратор

совместно со Службой надзора контролирует поведение осужденного и выполнение им предписаний.

По смыслу Закона, лишение права управлять автомобилем (разд. 69 УК Германии) может быть назначено за совершение противоправного деяния, в связи с вожждением автотранспортного средства или в результате нарушения обязанностей водителя автотранспортного средства. Причем указанная мера может быть назначена как субъектам уголовного права, так и ограниченно вменяемым или вовсе невменяемым.

Превентивное заключение, – пожалуй, самая детально описанная мера в Законе «О судах по делам молодежи» 1953 г. Превентивное заключение применяется только в отношении несовершеннолетних, которые приговорены к, по меньшей мере, 7-летнему лишению свободы либо осуждены за серьезные уголовные преступления против жизни, физической или сексуальной неприкосновенности, либо от которых жертва понесла серьезный психический или физический ущерб или подвергалась такой опасности. При этом суд, в обязательном порядке учитывая общую оценку личности несовершеннолетнего и его правонарушения, приходит к выводу, что он, скорее всего, вновь совершит уголовные преступления того же характера. Также указанная мера может применяться и по отношению к лицам, ранее помещенным в психиатрическую больницу в соответствии с разд. 7 Закона «О судах по делам молодежи». А.В. Серебrenникова, А.С. Клемент указывают, что при выборе превентивного заключения учитывается также развитие несовершеннолетнего в ходе отбывания наказания, которое свидетельствует о высокой вероятности совершения повторного преступления. Применяется превентивное заключение после отбытия осужденным наказания в качестве дополнительной меры [5, с. 52].

Воспитательные меры включают в себя две разновидности – это указания (*Weisungen* – дословно: инструкции), которые регламентируются разд. 10 Закона «О суде по делам молодежи», и предписания оказать помощь в воспитании (*Hilfe zur Erziehung* – дословно: надзорная помощь), которые закреплены в разд. 12 указанного нормативно-правового акта.

Раздел 10 содержит девять указаний – это совокупность обязанностей и запретов, которые регулируют образ жизни подростка и предназначены для поощрения и обеспечения его образования:

- 1) соблюдать предписания, касающиеся его места жительства;
- 2) проживать вместе со своей семьей или в социальном учреждении;
- 3) устроиться обучаться или на работу;
- 4) выполнять определенные рабочие функции;
- 5) поступить под попечение и наблюдение конкретного лица (помощника по уходу);
- 6) посещать курсы обучения навыкам социальной адаптации;
- 7) попытаться урегулировать конфликт с потерпевшим;
- 8) избегать контакта с определенными лицами или посещения общественных мест или мест развлечения;
- 9) посещать учебные курсы по изучению правил дорожного движения.

Помимо перечисленных в разд. 10 указаний, суд может предусмотреть и иные, так как данный перечень является открытым. Сроки, на которые назначаются указания, являются весьма различными, так, например, общим сроком является 2 года, однако попечение и наблюдение помощника по уходу назначается на срок до 1 года, а участие в курсах социальной адаптации – до 6 месяцев.

Важным шагом на пути к соблюдению прав несовершеннолетнего является положение Закона «О судах по делам молодежи» о том, что указания не могут предъявлять необоснованных требований к поведению несовершеннолетнего. По нашему мнению, положение разд. 10 указанного акта относится не только к соблюдению основных прав и свобод, гарантированных Конституцией ФРГ и УК Германии, они также не должны содержать неприемлемые в силу образа жизни несовершеннолетнего или его возможностей требования. Это вытекает из того, что целью данных мер является предотвращение новых преступлений путем устранения причин совершения предыдущих, позитивного влияния на ту среду, где находится несовершеннолетний. Кроме того, указания не должны содержать обязанности оскорбительного характера для несовершеннолетнего, а также должны соответствовать его возрасту и развитию [6, с. 47].

Вторым элементом, включенным Законом «О суде по делам молодежи» в воспитательные меры, являются предписания об оказании помощи в воспитании. Данные меры применяются в соответствии с § 12 указанного нормативно-правового акта. Смысл предписаний заключается в назначении опекуна несовершеннолетнему или помещении в учреждение, которое обеспечит ему заботу и уход. При этом пребывание в таком учреждении может являться круглосуточным или только в ночное время.

Надзорная помощь обеспечивается социальным работником, порядок назначения которого и обязанности предусмотрены ст. 30 Социального кодекса, том 8.

С согласия родителя или опекуна и законного представителя судья может также потребовать, чтобы несовершеннолетний подвергся специальному реабилитационному лечению или лечению наркомании. Если несовершеннолетнему более шестнадцати лет, такое указание должно налагаться только с его согласия.

Стоит оговориться, что по своему смыслу именно предписания представляют собой аналог в уголовном праве ФРГ принудительной меры воспитательного воздействия, предусмотренной ч. 2 ст. 92 УК РФ. Перечень же указаний в значительной мере напоминает те обязанности, которые назначаются условно осужденным несовершеннолетним в соответствии с УК РФ. Однако основной отличительной чертой этих институтов от существующих в российском уголовном праве является их несоотнесенность с совершенным преступлением. В отличие от Российского уголовного права воспитательные меры в Германии назначаются не в соответствии с преступлением, а в соответствии с необходимостью несовершеннолетнего в воспитании. Эта позиция прямо закреплена в разд. 5 Закона «О суде по делам молодежи» 1953 г. Такого же мнения при-

держивается и О.Н. Бибик, указывая на то, что целью же воспитательных мер является устранение недостатков в воспитании и формировании его личности, при этом в данных мерах отсутствует карательный характер [6, с. 45].

Указания отличаются от обязанностей, налагаемых в рамках принудительных мер, которые будут рассмотрены ниже, они не предусматривают кары за преступление, не имеют репрессивного содержания. Однако эти меры все же являются уголовно-правовыми, поскольку законодатель предусматривает ответственность за злостное уклонение от них. Подросток, злостно не исполняющий указания, может быть подвергнут аресту до 4 недель, при условии, что ему ранее разъяснялись последствия злостного нарушения. Стоит отметить, что в отличие от уголовного права РФ такая ответственность не связана с назначением уголовного наказания, что существенно улучшает положение несовершеннолетнего.

Отличаются также и условия назначения воспитательных мер в России и Германии. Если исходить из смысла ст.ст. 90–92 УК РФ, то условием применения принудительных мер воспитательного воздействия является совершение несовершеннолетним преступления определенной категории тяжести. «При назначении данных мер (в Германии) критерием выступает не тяжесть преступления, а потребность в воспитании и восприимчивость к нему» [2, с. 130]. Условием применения указанных мер является способность несовершеннолетнего адекватно воспринимать назначенные меры, а также его потребность в воспитании, но никак не тяжесть совершенного преступления [6, с. 49].

Эта особенность позволяет применять воспитательные меры не в замен наказания, а вовсе не назначая его, в то время как по смыслу ч. 2 ст. 92 УК РФ суд сначала должен назначить наказание несовершеннолетнему, а уж затем заменить его принудительными мерами воспитательного воздействия. При этом не любой вид наказания подлежит такой замене, а только наказание в виде лишения свободы. Таким образом, несмотря на схожесть по содержанию, воспитательные меры в Законе ФРГ «О судах по делам молодежи» 1953 г. не могут быть признаны аналогами современных принудительных мер воспитательного воздействия, существующих в РФ.

Следующей разновидностью мер для несовершеннолетних в законодательстве Германии являются меры принуждения (*Zuchtmitteln*). По своей правовой природе меры принуждения являются пограничными между уголовным наказанием и воспитательными мерами. Они не несут тех же юридических последствий, что и уголовное наказание, однако применяются к тем несовершеннолетним, которые совершили уголовное преступление, если не назначается наказание, но виновный осознает общественную опасность своего деяния. Однако ряд немецких ученых считает, что это скорее воспитательные меры [7, с. 79]. Среди российских же исследователей чаще встречается мнение, что меры принуждения ближе к уголовному наказанию. Такого мнения придерживается, например, А.А. Пергата [8, с. 109].

Мы же полагаем, что промежуточное положение принудительных мер вытекает из того, что они могут применяться только при нехватке воспитательных мер, вторым условием является отсутствие у несовершеннолетнего вредных наклонностей и такой тяжести деяния, которая требует применения наказания (разд. 13 закона «О судах по делам молодежи» 1953 г.).

К данному институту относятся весьма разнообразные по своему содержанию меры. Раздел 13 Закона «О судах по делам молодежи» в качестве таковых выделяет:

- 1) предупреждение – *Verwarnung* (дословно – выговоры);
- 2) обязанности – *Auflagen* (дословно – условия);
- 3) арест – *Jugendarest*.

Предупреждение регулируется разд. 14 анализируемого нормативно-правового акта. Цель вынесения предупреждения заключается в том, чтобы совершенно ясно дать понять несовершеннолетнему, что он совершает противоправные действия, от которых в будущем необходимо воздержаться.

Следующей разновидностью принудительных мер являются обязанности, которые регулируются разд. 15 Закона «О судах по делам молодежи». Суд может впоследствии изменить обязанности или освободить несовершеннолетнего от соблюдения их полностью или частично, если это способствует целям надзора. Всего вышеуказанным актом предусмотрено четыре обязанности:

- 1) загладить, насколько это возможно, ущерб, причиненный в результате преступления;
- 2) извиниться лично перед потерпевшим;
- 3) выполнить определенную работу;
- 4) заплатить денежную сумму благотворительной организации.

Стоит подробнее остановиться на последней мере, а именно: заплатить денежную сумму в пользу благотворительной организации. Некоторые ученые полагают, что данная обязанность является разновидностью штрафа [8, с. 115], однако его применение к несовершеннолетним запрещено УК ФГР.

Согласно разд. 15 Закона «О судах по делам молодежи», суд может назначить выплату денежной суммы, только если несовершеннолетний совершил незначительный проступок и имеет собственный доход. Вторым случаем назначения указанной обязанности является то, что несовершеннолетним получены доходы от преступления.

О принудительном характере этого института свидетельствует то, что уголовным правом Германии предусмотрена возможность ответственности за уклонение от исполнения обязанностей. Раздел 11 п. 3: «Если несовершеннолетний виновен в несоблюдении обязанностей, может быть наложен арест, если ранее он был предупрежден о последствиях умышленного уклонения. Период содержания под стражей, налагаемый в таких случаях, не может превышать четырех недель» [1]. Стоит отметить, что ответственность за нарушение принудительных мер аналогична ответственности за нарушение мер воспитания.

Самой суровой разновидностью принудительных мер является, несомненно, арест. Данная мера назнача-

ется согласно разд. 16 Закона «О судах по делам молодежи» в исключительных случаях при недостаточности воспитательных или принудительных мер. Данный нормативно-правовой акт знает три разновидности ареста несовершеннолетнего: заключение в свободное время, краткосрочное или длительное. При этом арест, назначенный «в свободное время», означает, что несовершеннолетний подвергается заключению только в свободное от работы и учебы время. Краткосрочный арест предполагает заключение на срок от 2 до 4 дней, а длительным считается применяемый на срок от 1 до 4 недель.

Арест, как и меры исправления и защиты, может применяться subsidiarily, то есть вместе с уголовным наказанием, если наложение или исполнение наказания приостановлено на испытательный срок. В данном случае суд руководствуется тем, что арест способен заставить несовершеннолетнего задуматься о последствиях совершенного деяния или данная мера необходима для того, чтобы вывести несовершеннолетнего из его окружения, оказывающего вредное воздействие.

Последней разновидностью последствий за преступления несовершеннолетних является лишение

свободы. Данная мера регулируется разд. 17 Закона «О судах по делам молодежи». Судья назначает такое наказание, если в результате общественно опасных наклонностей, проявленных несовершеннолетним, надзорных или дисциплинарных мер было недостаточно для превентивных целей, а также в случае совершения им серьезного уголовного проступка. Минимальная продолжительность лишения свободы составляет шесть месяцев, а его максимальная – пять лет. Если это деяние представляет собой серьезное уголовное преступление, за которое в общем уголовном праве предписывается максимальное наказание в виде лишения свободы более десяти лет, максимальная продолжительность лишения свободы для несовершеннолетнего составляет десять лет.

Подытоживая вышесказанное, стоит отметить, что уголовное право ФРГ знает более широкий круг требований, обязанностей, имеет огромный выбор заменяющих мер. Закон акцентирует внимание правоприменителя именно на воспитании уважительного отношения несовершеннолетнего к охраняемым законом нормам и осознании противоправности совершенного деяния.

ЛИТЕРАТУРА

1. *Jugendgerichtsgesetz (JGG)* – Закон о суде по делам молодежи от 4 августа 1953 года, в редакции Первого закона к изменению закона о суде по делам молодежи от 30 августа 1990 года. URL: http://www.gesetze-im-internet.de/englisch_jgg/englisch_jgg.html#p0033 (дата обращения: 25.11.2018).
2. Долгова С.В., Иванова И.А. «Сравнительный анализ мер воздействия в отношении несовершеннолетних, находящихся в конфликте с законом» // Вестник Балтийского федерального университета им. И. Канта. 2012. Вып. 9. С. 128–137.
3. Савина Т.А. Сравнительная характеристика принудительных мер воспитательного воздействия по уголовному закону России и Германии // Вектор науки ТГУ. 2013. № 1(23). С. 231–235.
4. Уголовный кодекс Федеративной Республики Германии. URL: <http://constitutions.ru/?p=5854&attempt=1> (дата обращения: 25.11.2018).
5. Серебренникова А.В., Клемент А. Является ли превентивное заключение посягательством на свободу личности (германский опыт) // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11. Право. 2006. № 6. С. 52–61.
6. Бирик О.Н. Введение в ювенальное уголовное право Германии. Омск : Омский государственный университет им. Ф.М. Достоевского, 2009. 84 с.
7. Schaffstein F., Beulke W. *Jugendstrafrecht: eine systematische Darstellung*. Auflage. Stuttgart ; Berlin ; Köln : VerlagW. Kohlhammer, 1993. 327 p.
8. Пергатая А.А. Уголовная ответственность несовершеннолетних по законодательству Федеративной Республики Германии : дис. ... канд. юрид. наук. Красноярск, 1999. 180 с.

EXEMPTION OF MINORS FROM CRIMINAL PUNISHMENT UNDER GERMAN LEGISLATION

Ugolovnaya yustitsiya – Russian Journal of Criminal Law, 2018, no. 12, pp. 171–175. DOI 10.17223/23088451/12/32

Valeria A. Terentyeva, Kemerovo State University (Kemerovo, Russian Federation). E-mail: terent@list.ru

Keywords: minors, exemption from criminal punishment, youth law.

The German criminal law has a separate branch concerning juveniles, the so-called *Jugendgerichtsgesetz* [1], the Youth Courts Law adopted in 1953 (it complements the earlier law of 1923 “On the Administration of Juvenile Justice”). In analysing the German criminal law, the author identified four groups of legal consequences of juvenile crimes: correctional and security measures, educational measures, enforcement measures, deprivation of liberty.

The criminal law of the Federal Republic of Germany knows a wider range of requirements, duties, and has a big choice of alternative measures. The law focuses the attention of the law enforcer on teaching the respectful attitude of the minor to the norms protected by the law and the awareness of the wrongfulness of the act committed.

References

1. *Jugendgerichtsgesetz (JGG) Youth Courts Law of August 4, 1953, as amended by the First Law to amend the Law on the Administration of Juvenile Justice of August 30, 1990*. [Online]. Available from: http://www.gesetze-im-internet.de/englisch_jgg/englisch_jgg.html#p0033. (Accessed: 25.11.2018).
2. Dolgova, S.V. & Ivanova, I.A. (2012) “Sравnitel’nyy analiz mer vozdeystviya v otnoshenii nesovershennoletnikh, nakhodyashchikhsya v konflikte s zakonom” [Comparative analysis of measures of influence against minors in conflict with the law]. *Vestnik Baltiyskogo federal’nogo universiteta im. I. Kanta – IKBFU’s Journal*. 9. pp. 128–137.

3. Savina, T.A. (2013) Sravnitel'naya kharakteristika prinuditel'nykh mer vospitatel'nogo vozdeystviya po ugovnomu zakonu Rossii i Germanii [Comparative characteristics of coercive measures of educational influence in the criminal law of Russia and Germany]. *Vektor nauki TGU*. 1(23), pp. 231–235.
4. Constitutions.ru. (2011) *Ugolovnyy kodeks Federativnoy respubliki Germanii* [Criminal Code of the Federal Republic of Germany]. [Online]. Available from: <http://constitutions.ru/?p=5854&attempt=1>.
5. Serebrennikova, A.V. & Klement, A. (2006) Yavlyaetsya li preventivnoe zaklyuchenie posyagatel'stvom na svobodu lichnosti (germanskii opyt) [Is preventive detention an encroachment on the freedom of the individual (German experience)]. *Vestn. Mosk. un-ta. Ser. II, Pravo*. 6. pp. 52–61.
6. Bibik, O.N. (2009) *Vvedenie v yuvenal'noe ugovnoe pravo Germanii* [Introduction to juvenile criminal law of Germany] Omsk: Omsk State University.
7. Schaffstein, F. & Beulke, W. (1993) *Jugendstrafrecht: eine systematische Darstellung* [Juvenile justice: a systematic representation]. Stuttgart, Berlin; Cologne: VerlagW. Kohlhammer.
8. Pergataya, A.A. (1999) *Ugolovnaya otvetstvennost' nesovershennoletnikh po zakonodatel'stvu Federativnoy Respubliki Germanii* [Criminal liability of minors under the laws of the Federal Republic of Germany]. Law Cand. Dis. Krasnoyarsk.