

УДК 343.24

Наказание за преступления против личности по Уголовному уложению Федеративной Республики Германии



Мулюков Ф.Б.

Кандидат юридических наук,
доцент кафедры уголовного права
Казанского (Приволжского) федерального университета

В работе осуществлён сравнительный анализ санкций статей уголовного законодательства Российской Федерации, ФРГ и некоторых других зарубежных стран, предусматривающих наказание за посягательства на личность. По мнению автора, в УК РСФСР 1960 г. более удачно раскрывалась природа обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность, поскольку их уголовно-правовое значение шире, так как они подлежат учёту не только при определении меры наказания, но и при избрании иных мер уголовно-правового характера. Поэтому в работе предлагается в названиях ст.ст. 61 и 63 УК РФ слово «наказание» заменить словом «ответственность». В ходе исследования Уголовного уложения ФРГ и в первую очередь его ч. 3 § 46 в настоящей статье сформулирован вывод о том, что при назначении наказания германский суд не может дважды на основании одного и того же признака усиливать или смягчать наказание.

Ключевые слова: Уголовное уложение, ФРГ, личность, преступление, наказание, санкция, виды санкций.

Согласно германской уголовно-правовой доктрине, наказание представляет собой регулярное правовое последствие виновно совершённого преступного деяния. Действующее Уголовное уложение ФРГ содержит в Общей части раздел третий, который включает в себя уголовно-правовые предписания о правовых последствиях общественно опасного деяния [1; 2, с. 357]. Так, в его главе первой «Наказание» [раздела третьего] предусмотрены две разновидности наказаний – основные и дополнительные. К первой по своей правовой природе относятся лишение свободы и денежный штраф. Что же касается смертной казни, то правовые основания её применения отменены ст. 102 Основного закона ФРГ от 23 мая 1949 г., причём вопреки мнению общественности, большинство которой высказалось за её сохранение [3, с. 147; 4, с. 101]. К дополнительным наказаниям относится одно – запрещение управлять транспортным средством.

По Уголовному уложению ФРГ наказание в виде лишения свободы может быть пожизненным или на определённый срок. Минимальный срок лишения

свободы – один месяц, максимальный – пятнадцать лет. Лишение свободы на срок менее одного года исчисляется целыми неделями и месяцами, лишение свободы на более длительный срок – целыми месяцами и годами.

За преступные посягательства на личность в Уголовном уложении ФРГ предусмотрены только основные виды наказаний: лишение свободы на определённый срок – в 129 санкциях семи разделов (двенадцатом – восемнадцатом – абз. (1) §169; абз. (1), (2) §170, §171, §172; абз. (1), (2) §173; абз. (1), (2) §174; абз. (1), (2) §174а; абз. (1) §174b; абз. (1), (2) §174с; абз. (1–3) §176; абз. (1–4) §176а; §176b; абз. (1–5) §177; §178; абз. (1), (2), (4–6) §179; абз. (1–3) §180; абз. (1), (2) §180а; абз. (1), (2) §180b; абз. (1), (2) §181; абз. (1–3) §181а; абз. (1), (2) §182; абз. (1) §183; §183а; абз. (1–5) §184; §184а; §184b, §185–187; абз. (1), (2) §188; абз. (1–3) §201; абз. (1), (2) §202; абз. (1) §202а; абз. (1), (2), (4), (5) §203; абз. (1), (2) §204; абз. (1), (2), (3), (4) §206; абз. (1) §212; §213; абз. (1) §216; абз. (1–3) §218; абз. (1) §218b; абз. (1) §218с; абз. (1) §219а; абз. (1) §219b;

абз. (2) §220а; абз. (1), (2), (3), (4) §221; §222; абз. (1) §223; абз. (1) §224; абз. (1), (3), (4) §225; абз. (1–3) §226; абз. (1), (2) §227; §229; абз. (1), (2) §231; абз. (1), (2) §234; абз. (1–3) §234а; абз. (1), (2), (4–6) §235; абз. (1), (2), (4) §236; абз. (1), (3–5) §239; абз. (1–3) §239а; абз. (1) §239б; абз. (1),(4) §240), пожизненное лишение свободы – в 6 санкциях трёх разделов (тринадцатом, шестнадцатом, восемнадцатом – §176б, §178; абз. (1) §211; абз. (2) §212; абз. (1) §220а; абз. (3) §239а) Особенной части.

Вторым видом основного наказания по Уголовному уложению ФРГ является денежный штраф. Он содержится в 72 санкциях семи разделов (двенадцатом – восемнадцатом) Особенной части Уголовного уложения, предусматривающих наказание за посягательства на личность (абз. (1) §169; абз. (1), (2) §170; §171, §172; абз. (1), (2) §173; абз. (1), (2) §174; абз. (1), (2) §174а; абз. (1) §174б; абз. (1), (2) §174с; абз. (1–3) §176; абз. (1–3) §180; абз. (1), (2) §180а; абз. (1) §180б; абз. (2), (3) §181а; абз. (1), (2) §182; абз. (1) §183; §183а; абз. (1–3), (5) §184; §184а, §184б, §185, §186, §187; абз. (1–3) §201; абз. (1), (2) §202; абз. (1) §202а; абз. (1), (2), (4), (5) §203; абз. (1), (2) §204; абз. (1–4) §206; абз. (1), (3) §218; абз. (1) §218б; абз. (1) §218с; абз. (1) §219а; абз. (1) §219б; §222; абз. (1) §223; §229; абз. (1), (2) §231; абз. (3) §234а; абз. (1), (2) §235; абз. (1), (2) §236; абз. (1) §239; абз. (1) §240). Денежный штраф исчисляется в размере от 5 до 360 дневных ставок (за исключением специально предусмотренных Законом случаев). Суд определяет количество и избирает размер дневных ставок, руководствуясь принципом индивидуализации наказания, принимая во внимание данные о личности виновного, его имущественное состояние, а также другие источники получения доходов. Причём суд учитывает средний «чистый» доход осуждаемого в день.

Уголовное уложение ФРГ предусматривает возможности как отсрочки и рассрочки исполнения наказания в виде денежного штрафа (посредством установления привилегированных условий его выплаты), так и его замены на лишение свободы в случае неуплаты из расчёта 1 день лишения свободы (минимальная продолжительность этого вида наказания) за 1 дневную ставку.

Смягчить же наказание лица, совершившего наказуемое деяние, в соответствии с п.п. 1 и 2 §46 а Уголовного уложения ФРГ, может возмещение потерпевшему ущерба полностью или большей его части или серьёзное стремление возместить вред [1, с. 147] (при том, что в Уголовном уложении ФРГ, как и в уголовном законодательстве некоторых других стран (например, УК КНР [5]), отсутствуют перечни смягчающих и отягчающих обстоятельств) [6, с. 77–78; 7, с. 71–72]. В отличие от УК РФ и законодательства некоторых зарубежных государств, например, УК Франции [8] (в которых они именуются

обстоятельствами, смягчающими и отягчающими наказание), в §49 Уголовного уложения ФРГ они называются особыми смягчающими обстоятельствами, предусмотренными законом.

Известное российскому уголовному праву положение о том, что смягчающее или отягчающее обстоятельство, предусмотренное соответствующей статьёй Особенной части УК РФ в качестве признака преступления (является составной частью диспозиции статьи), должно приниматься во внимание при оценке судом характера и степени общественной опасности содеянного [9, с. 3], однако, само по себе не может повторно учитываться при избрании меры наказания (ч. 3 ст. 61, ч. 2 ст. 63), не является исключительно отечественной спецификой. Аналогичное положение содержится и в ч. 3 §46 Уголовного уложения ФРГ [10, с. 24; 11] (а также в п. 2 §32 УК Австрии [12], ст. 67 УК Испании [13, с. 30; 14]), сущность которого заключается в том, что нельзя дважды в силу одного и того же обстоятельства усиливать или смягчать наказание.

На наш взгляд, природа смягчающих и отягчающих ответственность обстоятельств лучше определялась в УК РСФСР 1960 г., так как их уголовно-правовое значение больше по объёму, ведь они принимаются во внимание судом не только при избрании меры наказания, но и при применении иных мер уголовно-правового характера. В этой связи рекомендуется в названиях ст.ст. 61 и 63 УК РФ термин «наказание» заменить термином «ответственность».

Анализ специальной литературы приводит нас к выводу, что сущность обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, состоит в том, что уголовный кодекс (независимо от его государственной принадлежности) закрепляет в их перечне наиболее распространённые в реальной жизни ситуации, факторы, наиболее типичные для разнообразных случаев совершения преступного деяния, оказывающие существенное влияние на степень общественной опасности преступного посягательства, личности виновного и, соответственно, на индивидуализацию назначения наказания (в том числе за преступление, совершённое в соучастии).

В отечественном уголовном законодательстве критерии индивидуализации назначения наказания за совершённое в соучастии преступление устанавливает ч. 2 ст. 67 УК РФ. Исходя из принципа справедливости (ст. 6 УК РФ), для достижения целей восстановления социальной справедливости (ч. 2 ст. 43 УК РФ) устанавливается, что смягчающие или отягчающие обстоятельства (ст.ст. 61 и 63 УК РФ), относящиеся к личности одного из участников, подлежат учёту при избрании наказания только этому конкретному соучастнику (например, несовершеннолетнему [15, с. 134–135]) (в связи с тем, что сообщение информации, запрещённой к распространению, является специальным деликтом, проблема

соучастия в его совершении рассматривается в Уголовном уложении ФРГ с учётом предписаний абз. 1 §28, который устанавливает: «Если особые личные признаки (§14, абз. 1), обосновывающие наказуемость исполнителя, отсутствуют у подстрекателя или пособника, то наказание им должно быть смягчено согласно §49, абз. 1»), или: при наличии в действиях одного из соучастников рецидива преступлений он должен учитываться при назначении наказания только у него одного, если у других нет рецидива).

Помимо вышеизложенного при назначении наказания в соответствии с §46 Уголовного уложения ФРГ германский суд учитывает: движущие мотивы и цели лица, совершившего деяние, образ мыслей, выявившийся из совершения им преступного деяния, и волю, проявленную в его совершении, способ совершения и виновные последствия деяния (абз. 2) [1, с. 146–147], прошлую жизнь правонарушителя, а также его поведение после деяния (п. 2) [10, с. 24]. По мнению Д.А. Шестакова, в УК РФ должно было бы быть воспринято установленное в абз. 1 §46 Уголовного уложения ФРГ предписание принимать во внимание ожидающееся воздействие наказания на будущую жизнь осуждённого в обществе [4, с. 100].

В исторической ретроспективе развитие уголовного законодательства должно выражаться, по свидетельству Д.А. Шестакова, в его последовательной либерализации, смягчении наказаний, более гуманном отношении к виновному. Это, на его взгляд, должно привести к отмене членовредительских видов наказаний, каторжных работ, квалифицированных способов исполнения смертной казни, к более частой замене срочного лишения свободы на имущественные и иные, не связанные с изоляцией от общества, виды наказаний (штраф – денежный и имущественный, обязательные работы, разнovidная система пробации, приостановление наказания под контролем, в настоящее время – установление нормами международного права и национального законодательства многих стран правового запрета на смертную казнь, а в будущем – вытеснение лишения свободы различными видами влияния социальной терапии в отношении правонарушителей [4, с. 97, 110–111; 16, с. 154–161].

За преступления против личности Особенная часть Уголовного уложения ФРГ предусматривает три вида санкций: 1) абсолютно-определённые; 2) относительно-определённые – с минимумом и максимумом наказания, с минимальным пределом наказания, с максимальным пределом наказания (в разделах 12–18); 3) альтернативные, относительно-определённые санкции с максимумом наказания (разделы 12–18).

Уголовное уложение ФРГ содержит три абсолютно-определённые санкции (§211 (пожизненное лишение свободы), ч. (2) §212, ч. (1) §220а разде-

ла 16), 59 – относительно-определённых, из них 21 – только относительно-определённая с минимумом или максимумом наказания (ч. (1) § 234а), с минимальным пределом наказания («не менее»): ч. (1) (лишение свободы на срок не менее одного года), ч. (2), (4) §176а, ч. (1–4) §177, ч. (4) §179 раздела 13, ч. (1) § 212, ч. (2) §220а, ч. (3) §221 раздела 16, ч. (3) §225, ч. (2) §226, ч. (1) §227 раздела 17, ч. (1) §234, ч. (5) §235, ч. (4) §239, ч. (1), (2) §239а, ч. (1) §239b раздела 18, 38 – только относительно-определённых санкций с минимумом и максимумом наказания (ч. (1), (2) §176 (лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет), ч. (3) §176а, §176b, ч. (5) §177, §178, ч. (1), (5), (6) §179, ч. (2) § 180b, ч. (1), (2) § 181, ч. (1) § 181а, ч. (3), (4) § 184 раздела 13, ч. (1), (2) § 188 раздела 14, § 213, ч. (1) § 216, ч. (2) §218, ч. (1), (2), (4) §221 раздела 16, ч. (1) §224, ч. (1), (4) §225, ч. (1), (3) §226, ч. (2) §227 раздела 17, ч. (2) §234, ч. (2) §234а, ч. (4), (6) §235, ч. (4) §236, ч. (3), (5) §239, ч. (3) §239а, ч. (4) §240 раздела 18), 70 – альтернативных, относительно-определённых санкций с максимумом наказания (§169, ч. (1), (2) §170, §171, §172, ч. (1), (2) §173 раздела 12, ч. (1), (2) §174, ч. (1), (2) §174а, ч. (1) §174b, ч. (1), (2) §174с, ч. (1), (2) (в менее тяжких случаях – наказанием является лишение свободы на срок до пяти лет или денежный штраф), ч. (3) §176, ч. (1–3) §180, ч. (1), (2) §180а, ч. (1) §180b, ч. (2) §181а, ч. (1), (2) §182, ч. (1) §183, §183а, ч. (1), (2), (5) §184, §184а, §184b раздела 13, §185–187, §189 раздела 14, ч. (1–3) §201, ч. (1), (2) §202, ч. (1) §202а, ч. (1), (2), (4), (5) §203, ч. (1), (2) §204, ч. (1–4) §206 раздела 15, ч. (1), (3) §218, ч. (1) §218b, ч. (1) §218с, ч. (1) §219а, ч. (1) §219b, §222 раздела 16, ч. (1) §223, §229, ч. (1) §231 разд. 17, ч. (3) §234а, ч. (1), (2) §235, ч. (1), (2) §236, ч. (1) §239, ч. (1) §240) раздела 18).

На основе проведённого исследования Уголовного уложения ФРГ можно сделать вывод о том, что за преступления против личности в нём отсутствуют кумулятивные санкции, а наиболее распространёнными видами наказаний за эти преступления являются денежный штраф (назначаемый в определённой сумме) и лишение свободы (как на определённый срок, так и бессрочное). Применение последнего даёт большой выбор в плане индивидуализации наказания при его назначении: возможность по характеру воздействия на виновного, избранию вида режима исправительного учреждения, срока, размера наказания, что расширяет потенциал избрания такого исправительного его воздействия, который бы соответствовал данным о личности виновного.

Литература:

1. Уголовный кодекс Федеративной Республики Германии от 15 мая 1871 г. / Пер. с немецк. Н.С. Рачковой; науч. ред. Д.А. Шестаков. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003. – 524 с. – URL: <http://legislationline.org/documents/section/criminal-codes/>, свободный (дата обращения: 27.04.2019).
2. Уголовное право зарубежных государств. Общая часть: учебное пособие / Под ред. И.Д. Козочкина. – М.: Омега-Л, Институт международного права и экономики им. А.С. Грибоедова, 2003. – 576 с.
3. Кури Х. Имеет ли наказание превентивный эффект? // Правоведение. – 2001. – № 3. – С. 143–157.
4. Шестаков Д.А. Репрессивность наказания и мер безопасности по Уголовному кодексу ФРГ / Вступительная статья // Уголовный кодекс Федеративной Республики Германии (в ред. от 13 ноября 1998 г.) / Науч. ред. Д.А. Шестаков. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003. – С. 97–111. – URL: <https://litportal.ru/avtory/n-s-rachkova/read/page/3/kniga-ugolovnyu-kodeks-federativnoy-respubliki-germanii-217297.html>, свободный (дата обращения: 27.04.2019).
5. Уголовный кодекс Китая от 14 марта 1997 г. / Под ред. А.И. Коробеева, А.И. Чучаева. – М.: Юрид. фирма Контракт, 2017. – 256 с.
6. Уголовное законодательство зарубежных стран (Англии, США, Франции, Германии, Японии). Сборник законодательных материалов / Под ред. И.Д. Козочкина. – М.: Зерцало, 2001. – 352 с.
7. Тарбагаев А.Н. Введение в уголовное право Нидерландов: основные институты Общей части. Учеб. пособие. – Красноярск: СибУП, 2001. – 135 с.
8. Уголовный кодекс Франции от 1 января 1992 г. / Науч. ред. и предисл. Л.В. Головкин, Н.Е. Крыловой; пер. с фр. Н.Е. Крыловой. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 2002. – 650 с. – URL: <https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do> (дата обращения: 27.04.2019).
9. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 октября 2009 г. № 20 (с изменениями, внесёнными постановлением Пленума от 23 декабря 2010 г. № 31) «О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения уголовного наказания» (п. 4) (утратило силу) // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2010. – № 1. – С. 3-7.
10. Уголовный кодекс Федеративной Республики Германии от 15 мая 1871 г. / Пер. с нем. А.В. Серебренниковой. – М.: Зерцало-М, 2001. – 208 с.
11. Уголовное уложение Федеративной Республики Германия от 15 мая 1871 г. – URL: <http://www.gesetze-im-internet.de/bundesrecht/stgb/gesamt.pdf/>, свободный (дата обращения: 27.04.2019).
12. Уголовный кодекс Австрийской республики от 23 января 1974 г. / науч. ред. С.Ф. Милуков; перевод с нем. Л.С. Вихровой. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 2004. – 352 с.
13. Уголовный кодекс Испании от 23 ноября 1995 г. № 10 / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой и Ф.М. Решетникова. – М.: Зерцало, 1998. – 219 с. – URL: <http://law.edu.ru/norm/norm.asp?normID=1247923&subID=100111282> (дата обращения: 27.04.2019).
14. Мулюков Ф.Б. Наказание за преступления против личности по Уголовному кодексу Испании // Учёные записки Казанского университета. Серия: Гуманитарные науки. – 2012. – Т. 154. – Кн. 4. – С. 203–209.
15. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. В.И. Радченко; Науч. ред. А.С. Михлин. – М.: СПАРК, 2000. – 862 с.
16. Шестаков Д.А. Российская уголовно-правовая политика под углом зрения исторической тенденции к смягчению репрессии // Правоведение. – 1998. – № 4. – С. 154–161.

Punishment for the Crimes Against Person According the Criminal Code of Federal Republic of Germany

F.B. Muljukov

Kazan (Volga Region) Federal University

The work carried out a comparative analysis of the sanctions of the articles of the criminal legislation of the Russian Federation, the Federal Republic of Germany and some other foreign countries, which provide for punishment for assault on a person. In the author's opinion, in the Criminal Code of the RSFSR of 1960, the nature of mitigating and aggravating circumstances was more successfully revealed, since their criminal law significance is broader, since they are subject to consideration not only in determining the punishment measure, but also in electing other criminal law measures character Therefore, the paper suggests replacing the word "punishment" in the titles of Articles 61 and 63 of the Criminal Code of the Russian Federation with the word "responsibility". In the course of the investigation of the Criminal Code of the Federal Republic of Germany and first of all its part 3 § 46 this article concludes that, when imposing a punishment, a German court cannot, on the basis of the same sign, strengthen or mitigate punishment twice.

Key words: Criminal Code, Federal Republic of Germany, personality, crime, punishment, sanction, types of sanctions.