

С5
М192

Уголовное право зарубежных государств

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

А.А. Малиновский

**УГОЛОВНОЕ ПРАВО
ЗАРУБЕЖНЫХ
ГОСУДАРСТВ**

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

**МОСКВА
Новый Юрист
1998**

Рецензент:

Крылова Н.Е., кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовного права и криминологии юридического факультета МГУ

М18 Малиновский А.А. Уголовное право зарубежных государств. —
М.: Новый Юрист, 1998. — 128 с.

ISBN 5-7969-0047-1

В учебном пособии, подготовленном в соответствии с программой курса «Уголовное право зарубежных государств», в краткой и доступной форме изложены основные уголовно-правовые теории и проанализированы институты общей и особенной частей уголовного права США, Германии и Франции.

Для преподавателей, аспирантов и студентов юридических вузов.

ISBN 5-7969-0047-1

ББК 67.99(2)93

© Малиновский А.А., 1998

© Новый Юрист, 1998

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ К ИЗУЧЕНИЮ УГОЛОВНОГО ПРАВА ЗАРУБЕЖНЫХ ГОСУДАРСТВ

В предлагаемом пособии содержится краткая характеристика уголовно-правовых теорий и уголовного права США, Германии и Франции.

При изучении уголовно-правовых теорий необходимо уделить особое внимание взглядам представителей каждой из школ уголовного права на преступление, наказание, личность преступника и причины преступности. Это позволит проследить эволюцию важнейших правовых институтов, проанализировать воплощение теоретических конструкций в уголовном законодательстве.

Изучая уголовное право зарубежных государств, нужно помнить об уникальности правовых систем США, Германии и Франции, об особенностях их исторического развития, что во многом предопределяет терминологическое и содержательное своеобразие некоторых институтов Общей части. Например, невменяемость по французскому уголовному праву является не признаком, характеризующим субъекта преступления, а основанием, освобождающим от уголовной ответственности. Поэтому не следует (для облегчения запоминания материала или при ответе на семинарском занятии либо экзамене) заменять иностранную юридическую терминологию отечественной.

Во избежании возникновения трудностей при изучении материала целесообразно пользоваться прилагаемыми к пособию схемами. Для уяснения специфики изложения законодательных положений следует обратиться к извлечениям из уголовных кодексов США, Германии и Франции, также приведенных в Приложении.

Анализируя зарубежное законодательство, можно заметить практически полное отсутствие четких дефиниций важнейших уголовно-правовых институтов, частое использование юридически неопределяемых терминов и оценочных понятий (например, «разумный человек», «лицо, склонное к преступлению», и др.). В данной ситуации не должно возникать иллюзий об отсталости зарубежной уголовно-правовой науки либо о несовершенстве законодательства. Такое положение объясняется правовыми традициями и особенностями юридической техники. Зарубежные правоведы считают, что определение понятий – преимущественно задача юридической науки, тем более, что дефиниций может быть множество. Кроме того, некоторые понятия вообще невозможно четко определить, а обойтись без них законодатель не может. Безусловно, данный подход имеет недостатки. Заранее не уточненные в уголовном законе понятия переносят научные дискуссии в зал суда, а отсюда возникает необходимость в судебном толковании. Американские юристы, говоря о проблемах толкования уголовного законодательства, шутят, что заранее никогда неизвестно, будет ли человек осужден за данное преступление к смертной казни или суд вообще не сочтет его деяние преступным.

Таким образом, при изучении зарубежного уголовного права рекомендуется анализировать не только уголовное законодательство, но и теоретические разработки, а также судебную практику.

В пособии дается характеристика только таким преступным деяниям, которые имеют определенную специфику и представляют интерес для изучения. К ним относятся преступления «белых воротничков», берглэри, отмывание денег, преступные злоупотребления свободой массовой информации и некоторые другие. Во избежание юридических неточностей, квалифицируя те или иные преступные деяния, правильнее оперировать категориальным аппаратом УК зарубежного государства. Ошибочно, например, характеризуя ограбление по уголовному праву США, использовать при этом признаки грабежа по УК РФ.

Для более углубленного изучения каких-либо аспектов уголовного права зарубежных государств, а также при написании курсовых или дипломных работ необходимо воспользоваться дополнительной литературой (в том числе и на иностранных языках), ссылки на которую даны в тексте и в конце пособия.

Глава I

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА УГОЛОВНО-ПРАВОВЫХ ТЕОРИЙ

Уголовно-правовые концепции, идеи о природе и причинах преступности, о личности преступника высказывались юристами, философами, социологами и психiatрами на протяжении многих веков. Взгляды одних мыслителей на преступность были схожи и лишь взаимно дополняли друг друга, взгляды других отличались полной противоположностью. Это и предопределило возникновение и развитие основных теорий (школ) в науке уголовного права. К ним относятся просветительно-гуманистическая теория, классическая школа уголовного права и антрополого-социологическая теория.

§ 1. Просветительно-гуманистическая теория

Просветительно-гуманистическая теория сформировалась на основе учений известных просветителей и гуманистов (Ш. Монтескье, Ч. Беккария, Вольтера).

Ш. Монтескье изложил свои уголовно-правовые взгляды в трактатах «Персидские письма» и «О духе законов». Мыслитель критиковал неоправданную жестокость феодального уголовного права, считал необходимым законодательно ограничить круг уголовно наказуемых деяний, совершаемых в религиозной сфере. По его мнению, страх наказания (даже такого, как сжигание на костре) не является эффективным средством предотвращения преступлений. Смертная казнь не должна применяться за религиозные преступления. «Гражданин, — считал Монтескье, — заслуживает смерти, если, нарушая безопасность, он лишил и покушался лишить кого-нибудь жизни. Смертная казнь является тут как бы лекарством большого общества».

Монтескье рассматривал неотвратимость наказания (а не его жестокость) эффективным средством предупреждения преступлений: «Вникните в причины всякой распущенности, и вы увидите, что она происходит от безнаказанности преступлений, а не от слабости наказаний».

Монтескье выдвинул принцип, согласно которому преступление должно быть точно определено в законе, а судья не должен отступать от буквы закона¹. Идеи Монтескье получили свое дальнейшее развитие в трудах Ч. Беккария.

Чезаре Беккария — автор трактата «О преступлениях и наказаниях», внес значительный вклад в гуманизацию уголовного права. Систематизировав уголовно-правовые взгляды своих предшественников и высказав ряд новых идей, он во многом предопределил дальнейшее развитие правовой науки, указал пути совершенствования уголовного законодательства.

¹ См. подробнее: Монтескье Ш. Избранные произведения. М., 1955.

Мыслитель писал, что «только закон устанавливает случаи, в которых человек заслуживает наказания. Таким образом, в законе должны быть указаны те самые признаки преступления, на основании которых лицо, его совершившее, заслуживает содержания под стражей, подлежит допросу и наказанию».

В своей работе Беккария четко сформулировал важнейшие принципы уголовного права:

- наказания за преступления могут быть установлены только законом;
- судья не может, даже под предлогом ревностного служения общественному благу, увеличивать меру установленного в законе наказания;
- суровость наказания должна зависеть от тяжести преступления.

По мнению мыслителя, уголовный закон подлежит только буквальному толкованию, так как «нет ничего опаснее, чем руководствоваться духом закона».

Беккария считал, что целями наказания являются не кара или возмездие, «не наказание и мучение человека». «Цель наказания заключается только в том, чтобы воспрепятствовать виновному вновь нанести вред обществу и удержать других от совершения того же».

Вопрос о смертной казни также довольно подробно исследовался в трактате. «Смертная казнь бесполезна, – писал Беккария, – потому, что дает людям пример жестокости». Мыслитель предлагает заменить смертную казнь пожизненной каторгой, считая это наказание, во-первых, более гуманным, а во-вторых, более эффективным с точки зрения общей превенции¹.

Вольтер, так же как Монтескье и Беккария, придерживался гуманистического подхода к уголовному праву. Две его работы «Комментарий к книге о преступлениях и наказаниях» и «Награда за справедливость и гуманизм» посвящены вопросам предупреждения преступности, соразмерности преступления и наказания.

По мнению известного просветителя, в интересах общества не казнить преступников, а осуждать их к общественным работам. «Человек, который будет строить плотины, рыть каналы и осушать болота, окажет государству больше услуг, чем скелет, болтающийся на железной цепи или раздробленный в куски на колесе».

Мыслитель был одним из первых, кто затронул проблему стимулов и ограничений в уголовном праве. Так, он писал: «В Германии и во Франции колесуют без всякого различия как тех, кто совершает кражи на больших дорогах, так и тех, кто совершает убийство с грабежом. Как же не понимают, что это значит толкать грабителя на убийство для уничтожения объектов и свидетелей их преступлений»².

Основные положения просветительно-гуманистической теории сводятся к следующему:

- необходимо минимизировать применение смертной казни (особенно в таких жестоких формах, как колесование и сожжение на костре);
- преступность и наказуемость деяний должна быть установлена законом;

¹ См. подробнее: Беккария Ч. О преступлениях и наказаниях. М., 1995.

² См. подробнее: Вольтер Ф.М. Избранные произведения по уголовному праву и процессу. М., 1956.

- религиозные преступления не должны быть наказуемы или, по крайней мере, наказуемы жестоко;
- суровость наказания должна зависеть от тяжести совершенного преступления;
- цель наказания заключается не в возмездии за преступление, а в общей и частной превенции.

ГОЛОС

Положения этой теории оказали значительное влияние как на юридическую науку, так и на практику, особенно в странах Западной Европы. Например, король Пруссии Фридрих II в своем послании к Вольтеру писал: «Беккария не оставил нам ничего неясного. Мы должны только делать то, о чем он писал».

§ 2. Классическая школа уголовного права

Классическая школа уголовного права, возникшая после Французской революции 1789 г., основывалась преимущественно на положениях просветительно-гуманистической теории и немецкой классической философии. Классической эта школа называется потому, что в ее рамках впервые сложилась целостная система уголовно-правовых догм.

А. Фейербах является видным представителем этой школы. Опираясь на идеи Беккария, он сформулировал важные принципы уголовного права (изложив их в латинских формулах):

- «*nulla poena sine lege*» – нет наказания без закона;
- «*nulla poena sine crimine*» – нет наказания без преступления;
- «*nulum crimen sine poena legali*» – нет преступления без законного наказания.

Кроме того, А. Фейербахом были разработаны такие институты уголовного права, как состав преступления, вина, покушение, соучастие.

Наказания ученый подразделял на две группы: наказания угрожаемые и наказания причиняемые. Цель первых – отвращение страхом от преступления, цель вторых – демонстрация действенности закона¹.

И. Бентам также внес значительный вклад в формирование классической школы. Огромное влияние на развитие юридической науки оказали его работы «Основные начала уголовного кодекса» и «Рассуждения о гражданском и уголовном законоположении (сочинения английского юрисконсульта)». Будучи представителем философий утилитаризма, он считал, что с помощью законодательства можно урегулировать поведение людей так, чтобы они были счастливы. Любой человек, с точки зрения философа, стремясь получить максимальное удовольствие и испытать минимальное страдание, оценивает положительные и отрицательные последствия нарушения закона. Подходя утилитарно к противоправному поведению, преступник пытается получить наибольшую выгоду от преступления. Поэтому уголовный закон должен предусматривать такое наказа-

¹ См.: Фейербах А. Уголовное право. СПб., 1810.

ние, которое делает преступление непривлекательным (невыгодным). По мнению Бентама, зло наказания должно превосходить выгоду от преступления¹.

Немецкая классическая философия послужила теоретическим фундаментом классической школы. Сформулированные И. Кантом и Г. Гегелем философско-правовые конструкции свободы воли, преступности и наказуемости деяния оказали существенное влияние на уголовное право.

И. Кант максимуму должного поведения определил как «категорический императив», который гласил: «Поступай согласно такому правилу, по поводу которого ты можешь пожелать, чтобы оно стало всеобщим моральным законом, то есть все другие могли ему следовать».

Свобода воли человека, то есть возможность осознанно и беспрепятственно выбирать линию своего поведения, рассматривалась философом в качестве основания ответственности.

Человек, совершивший преступление, должен быть наказан, согласно учению Канта, в соответствии с принципом талиона. Цель наказания по Канту – это кара, адекватная содеянному преступлению. «Лишь право возмездия, если только понимать его как осуществляющееся в рамках правосудия, может точно определить качество и меру наказания».

Г. Гегель свое уголовно-правовое учение изложил в работе «Философия права». Преступление, по мнению Гегеля, есть нарушение наличного бытия свободы в его конкретном смысле. Нарушение права представляет собой зло, ущерб, например, какому-нибудь виду собственности или имуществу.

«Снятие преступления есть возмездие постольку, поскольку это возмездие есть по своему понятию нарушение нарушения и поскольку преступление по своему наличному бытию имеет определенный качественный и количественный объем и тем самым его отрицание как наличное бытие имеет такой же объем».

Гегелем ставятся вопросы о невменяемости или уменьшенной вменяемости детей, слабоумных и сумасшедших, о виновности лиц, совершивших преступления в состоянии опьянения или чувственного побуждения. Философ считает, что «преступник в момент, когда он действует, должен ясно представлять себе неправомочность и наказуемость своего поступка»².

Таким образом, классическая школа уголовного права базируется на следующих принципах:

- нет преступления, нет наказания, не указанного в законе;
- кара (возмездие) за совершенное преступление является главной целью наказания;
- свобода воли человека предопределяет его ответственность за свои действия. Невменяемый не обладает свободой воли, а потому не может быть привлечен к уголовной ответственности;

¹ См.: Бентам И. Избранные сочинения. Т. 1. СПб., 1867.

² См.: Гегель Г. Философия права. М.: Мысль, 1990.

– ужесточение уголовного законодательства способствует удержанию людей от преступлений.

Классическая школа уголовного права нередко рассматривается как учение об уголовно-правовом деянии. Основное внимание уделяется формально-юридическим конструкциям, точному описанию в законе всех признаков преступления, в то время как личность преступника практически не учитывается. Соответственно, сторонники классической школы считают, что наказывается преступное деяние, а не человек (деятель), его совершивший.

Неклассическое направление уголовного права несколько отступает от ортодоксальных догм и модифицирует ряд положений классической школы.

Представитель неоклассицизма А. Принс считал необходимым смягчить меры уголовной репрессии, сделав их более гуманными. По его мнению, для борьбы с преступностью необходим целый комплекс мероприятий: социальные меры предупреждения противоправных деяний, судебные и пенитенциарные меры. Ученый выступал за создание нескольких типов пенитенциарных учреждений, которые будут различаться режимом содержания преступников¹.

Франц фон Лист в своих трудах также уточняет ряд положений классической школы. Наибольший интерес вызывает его отношение к уголовной репрессии как цели наказания. Так, он считал, что кратковременное лишение свободы не исправляет, не устрашает и не обезвреживает преступника, а толкает его на совершение других преступлений. Поэтому минимальный срок лишения свободы не должен быть менее одного года.

Наиболее сурово уголовный закон должен наказывать неисправимых преступников. Например, за третье преступление необходимо назначать тюремное заключение на неопределенное время. «Наказание должно отбываться вместе с другими в особых учреждениях (смирительных и рабочих домах). Оно заключается в «уголовном рабстве» при строжайшем принуждении к труду, в качестве дисциплинарного наказания вряд ли можно было обойтись без розги; безусловным признаком наказания должна быть обязательная и продолжительная потеря гражданских прав. Одинокое заключение с темным карцером и строжайшим постом может быть применимо лишь как дисциплинарное наказание»².

§ 3. Антрополого-социологическая школа

Представители антрополого-социологической школы преимущественное внимание уделяют социально-психологическим аспектам преступности. Учения данной школы послужили импульсом к развитию уголовного права деятеля.

Основатель антропологического направления Ч. Ломброзо считал необходимым уделять внимание не формально-юридическим аспектам преступления, а

¹ См.: Принс А. Защита общества и преобразование уголовного права. М., 1912.

² См.: Лист Ф. Наказание и его цели. СПб., 1895; Учебник уголовного права (общая часть). М., 1903.

личности преступника. Он писал: «Изучайте личность преступника – изучайте не отвлеченно, не абстрактно, не в тиши вашего кабинета, не по книгам и теориям, а в самой жизни: в тюрьмах, больницах, полицейских участках, в ночлежных домах, среди преступных обществ и шашк, в кругу бродяг и проституток, алкоголиков и душевнобольных, в обстановке их жизни, в условиях их материального существования. Тогда вы поймете, что преступление есть не случайное явление и не продукт «злой воли», а вполне естественный и наказанием непредотвратимый акт».

В своей работе «Преступный человек» ученый обосновал теорию прирожденного преступника. По мнению Ломброзо, преступник – существо особенное, отличающееся от других людей. Это своеобразный антропологический тип, который побуждается к преступлению в силу множественных свойств и особенностей своей организации. Поэтому и преступление в человеческом обществе так же естественно, как и во всем органическом мире.

Первоначально Ломброзо считал, что преступникам от рождения присущи признаки (черты), характерные для первобытных людей. К этим атавистическим признакам относятся аномалии черепа (низкий лоб, большие скулы), чрезмерная волосистость головы и тела, непропорционально большие руки и т. п. Ученым была разработана типология преступников (убийц, воров, изнасилователей и мошенников) в зависимости от их антропологических признаков.

Последующие исследования других ученых не подтвердили уголовно-антропологическую теорию Ломброзо. Однако данная теория явилась основой для дальнейшей разработки биолого-психологических и социологических методов изучения преступности. Повлияли идеи Ломброзо и на клиническую криминологию. Так, некоторые криминологи (творчески развивая идеи ломброзианства) рассматривают лиц, совершивших насильственные сексуальные преступления, в качестве неисправимых преступников. По мнению клиницистов, эти преступления совершаются людьми, имеющими психические заболевания и нуждающимися не в наказании, а в принудительном лечении. Однако в некоторых случаях в качестве превентивной меры к данным преступникам может применяться кастрация.

В других работах «Преступление», «Женщина преступница и проститутка» Ч. Ломброзо отходит от своих ортодоксальных взглядов. Анализируя социологические данные, ученый исследует влияние образования, бедности, алкоголизма, плотности населения на преступность. Он приходит к выводу, что в основе преступного поведения лежит множество причин: климатические, социально-культурные, наследственные и др.¹

Социологические исследования были продолжены учеником Ломброзо – Э. Ферри. Критикуя классическую школу уголовного права за догматизм, Ферри призывал изучать преступление и преступника с помощью антропологии, психологии, уголовной статистики и тюрьмоведения. Все эти науки в совокупности образуют уголовную социологию, которая позволяет по-иному решать извечные

¹ См. подробнее: Ломброзо Ч. Преступление. М.: Спарк, 1994; Ломброзо Ч., Ферреро Г. Женщина преступница и проститутка. Чебоксары: Аван-И, 1994.

вопросы уголовного права. Ферри разработал теорию социальной защиты, согласно которой общество должно защищать себя от преступников путем их длительной изоляции. Ученый выступает за вынесение преступникам неопределенных приговоров. Реальный срок заключения, по мнению Ферри, должен определяться тюремной администрацией на основе изучения преступника.

В рамках теории социальной защиты Ферри разработал концепцию эквивалентных наказаний, то есть средств эффективно противодействующих преступности. К ним, в частности, относятся уменьшение таможенных тарифов для предупреждения контрабанды, чеканка металлических денег, затрудняющая фальшивомонетничество, достойная оплата труда чиновников, минимизирующая взяточничество, и др.

Ферри классифицировал преступников на пять групп: прирожденные, привычные, душевнобольные, случайные и преступники по страсти. Данная классификация, безусловно, имела прогрессивное значение и получила свое отражение в уголовном законодательстве¹.

Представителями антрополого-социологической школы была разработана концепция «опасного состояния», в соответствии с которой люди, «предрасположенные» к совершению преступлений, считаются общественно опасными, а потому подлежащими изоляции от общества (в специализированных лечебницах и тюрьмах). Применение подобных мер безопасности (несмотря на то, что это противоречит презумпции невиновности) достаточно часто используется в некоторых зарубежных государствах, например, в Германии и Франции.

Основные положения антрополого-социологической школы:

- преступность как системное явление предопределяется социально-экономическими, климатическими и антрополого-психологическими факторами;
- лица, находящиеся в «опасном состоянии» (то есть потенциально готовые к совершению преступлений), должны изолироваться от общества;
- целью наказания является не кара, а защита общества от преступников;
- определяя наказание, необходимо учитывать прежде всего личность преступника.

Ф. Граматика и М. Ансель творчески развили доктрину социальной защиты, предложенную Ферри, назвав ее «новая социальная защита». В этой концепции основное внимание уделялось гуманизации уголовного законодательства, соблюдению прав личности в процессе применения мер уголовно-правового воздействия, ресоциализации преступника. По мнению М. Анселя, меры социальной защиты не отменяют классического уголовного права, а являются его составной частью².

Основные положения новой социальной защиты сводятся к следующему:

- средства борьбы с преступностью должны рассматриваться как средства защиты общества, а не наказания индивида;

¹ См. подробнее: Ферри Э. Уголовная социология. М., 1908.

² См.: Ансель М. Новая социальная защита. Гуманистическое движение в уголовной политике: Пер. с франц. М., 1970.

- цель социальной защиты – нейтрализация преступника путем его изоляции от общества либо применения к нему исправительных и воспитательных мер;
- уголовная политика должна ориентироваться на ресоциализацию преступника, то есть возвращение его к обычной жизни, в которой соблюдение закона является общественной нормой.

Контрольные вопросы

1. Кратко охарактеризуйте учение Ч. Беккария о преступлениях и наказаниях.
2. Перечислите основные положения просветительно-гуманистической теории. Как решался вопрос о смертной казни представителями данной школы?
3. Какие из основополагающих принципов уголовного права были сформулированы А. Фейербахом?
4. Охарактеризуйте уголовно-правовые взгляды И. Канта и Г. Гегеля.
5. Дайте краткую характеристику принципам, на которых базируется классическая школа уголовного права.
6. В чем сущность неоклассического направления в уголовном праве?
7. Кратко охарактеризуйте учение Ч. Ломброзо о преступном человеке.
8. Сформулируйте основные положения теории социальной защиты Э. Ферри и доктрины «новой социальной защиты» М. Анселя.
9. Перечислите основные положения антрополого-социологической школы.

Глава II

УГОЛОВНОЕ ПРАВО США

§ 1. Краткая история уголовного права США

Уголовное право США формировалось на основе английского общего права. Преобладающую роль в уголовно-правовой сфере играли судебные прецеденты. Однако постепенно вопросы противоправности и наказуемости конкретных деяний стали решаться посредством принятия соответствующего законодательства. Безусловно, сначала оно было разрозненным и бессистемным, но со временем в большинстве штатов стали приниматься законодательные акты, консолидированные в отдельные титулы сводов законов (фактически выполняющие функции УК). Одним из первых в 1881 г. было систематизировано законодательство штата Нью-Йорк. Однако только в 1912 г. Верховный суд этого штата констатировал: «Нет больше в нашем штате ни одного преступления, предусмотренного лишь общим правом».

Федеральное уголовное законодательство впервые было кодифицировано в разделе о преступлениях изданного в 1873–1877 гг. Свода законов США, затем в существенно измененном виде вновь систематизировано в 1909 г. и, наконец, реформировано в 1948 г. в качестве части I Титула 18 Свода законов США¹.

Принимавшиеся УК штатов отличались плохой юридической техникой, почти полным отсутствием уголовно-правовых дефиниций, избытком пробелов и противоречий. Все это и обусловило необходимость проведения реформы уголовного права².

В осуществлении реформы решающую роль сыграл подготовленный Институтом американского права Примерный УК 1962 г.³ Примерный УК не являлся действующим кодексом, а служил ориентиром для законодательства штатов. На его основе или с учетом его положений в дальнейшем были приняты УК штатов (например, УК штата Нью-Йорк 1967 г. УК штата Пенсильвания 1973 г. и др.). Этот УК отличался тщательной разработкой определений и представлял собой довольно стройную законодательную конструкцию. Кроме того, кодекс отказывался признавать общее право источником уголовного права и содержал единообразную для всех штатов трактовку важнейших институтов уголовного права.

¹ См. подробнее: Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира: Справочник. М.: Юрид. лит., 1993. С. 175–177.

² См. подробнее: Никифоров В.С., Решетников Ф.М. Современное американское уголовное право. М.: Наука, 1990.

³ См.: Примерный Уголовный кодекс США: Официальный проект Института американского права. М., 1969.

§ 2. Источники уголовного права США

Система источников уголовного права США во многом предопределена американским федерализмом. В США функционирует 53 самостоятельные правовые системы (общефедеральная юрисдикция, правовые системы 50 штатов, округа Колумбия, территории Пуэрто-Рико). Поэтому целесообразно говорить об уголовно-правовых нормах, действующих как на всей территории США, так и на территории конкретного штата.

К федеральным источникам уголовного права относятся Конституция США, общефедеральные законы и подзаконные акты.

Конституция США (1787 г.) содержит ряд норм уголовно-правового характера:

– разд. 3 ст. 1, регулирующий вопросы привлечения к уголовной ответственности высших должностных лиц;

– разд. 8 ст. 1, предписывающий, что Конгресс имеет право устанавливать наказание за подделку государственных ценных бумаг и монет, определять и карать морской разбой, тяжкие преступления, совершенные в море;

– разд. 9 ст. 1, запрещающий принимать билли об опале (законодательные акты, объявляющие определенное лицо виновным в тяжком преступлении без судебного разбирательства и предусматривающие смертную казнь) и законы *ex post facto* (законы, имеющие обратную силу);

– разд. 2 ст. 2, предоставляющий президенту право отсрочки исполнения приговоров, а также помилования за преступления, совершенные против США, за исключением случаев осуждения в порядке импичмента;

– разд. 3 ст. 3, содержащий дефиницию государственной измены, под которой понимается ведение войны против США, присоединение к их врагам, оказание им помощи и услуг;

– разд. 2 ст. 4, устанавливающий, что лицо, обвиненное в каком-либо штате в измене, фелонии или ином преступлении, скрывающееся от правосудия и обнаруженное в другом штате, подлежит выдаче по требованию исполнительной власти штата, из которого оно бежало, для препровождения в штат, в юрисдикцию которого входит это преступление.

Билль о правах (1791 г.) также содержит ряд уголовно-правовых предписаний:

– никто не должен дважды отвечать жизнью или телесной неприкосновенностью за одно и то же преступление (ст. 5);

– уголовный закон должен заранее устанавливать сферу своего действия (ст. 6);

– не должны взыскиваться чрезмерные штрафы, налагаться жестокие и необычные наказания (ст. 8);

– подневольные работы применяются лишь в качестве наказания за преступление (ст. 13);

– ни один штат не должен лишать кого-либо жизни, свободы или собственности без законного судебного разбирательства и не может отказать лицу, подчиненному его власти, в равной для всех защите закона (ст. 14).

Федеральные законы, действующие в сфере уголовного права можно подразделить на два вида. К первому виду относятся законы, регулирующие общие вопросы преступности и наказуемости, а также устанавливающие ответственность за совершение конкретных деяний, консолидированные в 1948 г. в единый акт – Титул 18 Свода законов США. Данный Титул можно рассматривать в качестве общенационального Уголовного кодекса. Федеральные законы второго вида принимаются для урегулирования каких-либо конкретных вопросов (например, Закон 1970 г. «О контроле за организованной преступностью в США»). Кроме того, законы этого вида устанавливают ответственность за деяния, не предусмотренные Титулом 18 Свода законов США (например, Закон 1986 г. «О мошенничестве и злоупотреблениях, связанных с компьютерами»).

Подзаконные акты, издаваемые президентом и правительством, также являются источниками уголовного права.

К **источникам уголовного права штатов** относятся конституции штатов и уголовное законодательство. Конституционно-правовое регулирование общественных отношений в уголовной сфере имеет определенную специфику. Хотя многие конституции штатов и повторяют предписания общенациональной Конституции, они в значительной мере детализируют отдельные положения уголовного права. Причем степень детализации в каждом штате различна. Например, Конституция штата Иллинойс устанавливает, что мера уголовного наказания должна определяться с учетом тяжести совершенного преступления и необходимости возвращения правонарушителя к полезной для общества жизни. Приговор не может устанавливать лишение всех прав и состояния либо конфискацию всего имущества. Ни одно лицо не может быть выслано из штата за то преступление, которое совершено в штате (разд. 11 ст. 1).

Нормы некоторых конституций по-разному регламентируют одни и те же институты уголовного права. Так, Конституция штата Флорида запрещает приговаривать преступника к неопределенному сроку заключения, а Конституция штата Мичиган дает возможность издавать законы, предусматривающие такие наказания.

Разнообразие конституционно-правового регулирования во многом объясняется исторически сложившейся в США практикой самостоятельного решения штатами целого ряда правовых вопросов.

Источниками уголовного права являются также и отдельные титулы Свода законов штата, регулирующие вопросы преступления и наказания. В отечественной юридической литературе такие титулы рассматриваются в качестве уголовного кодекса штата, поскольку по своей структуре и функциям они соответствуют общепринятым представлениям о кодифицированном законодательстве. Так, действующий с 1967 г. УК штата Нью-Йорк имеет четкую структуру. Он состоит из четырех частей:

1. Общие положения.
2. Наказания.
3. Конкретные посягательства.

4. Административные положения.

Это позволяет считать его логически законченным нормативным актом.

Подзаконные акты, издаваемые высшими и местными органами исполнительной власти, также являются источниками права.

Прецедентное право (судебное решение по конкретному делу, применяемое в отношении других сходных случаев) следует рассматривать в качестве специфического источника уголовного права. Однако несмотря на то, что США принадлежат к англосаксонской правовой системе, роль прецедента в уголовно-правовой сфере существенно ограничена действующим законодательством.

В настоящее время правотворческая роль судов сводится к принятию таких прецедентов, которые толкуют законодательные термины и устанавливают правила применения отдельных норм. Так, в 1957 г. Верховный суд США (обобщив ряд принятых ранее решений) постановил, что военные трибуналы не могут привлекать к уголовной ответственности матерей, жен и детей военнослужащих, а также гражданских лиц, работающих на военных базах, квалифицируя их противоправные действия по Кодексу военной юстиции. Данная категория граждан находится в сфере действия общеуголовного законодательства.

В деле Рот против США (1957 г.) о распространении непристойности при помощи прессы судьей Бреннаном было сформулировано определение непристойности: «Непристойный материал – это материал, который представляет секс так, что он вызывает похотливый интерес». Данный прецедент часто используется при рассмотрении дел о распространении порнографии¹.

Прецедентное право имеет и свои отрицательные стороны, поскольку суд, принимая решение, прежде всего учитывает конкретно-историческую обстановку в стране, а не руководствуется исключительно законодательством. Так, в 1972 г. Верховный суд постановил (по делу Фурмана), что применение смертной казни является жестоким и необычным наказанием, противоречащим 8 и 14 поправкам к Конституции. А в 1976 г. Верховный суд решил (дело Грегга), что смертная казнь сама по себе не составляет нарушения Конституции². Но в любом случае, прецедентное право до сих пор остается важнейшим источником уголовного права США.

Проблема **толкования уголовного закона** американскими юристами решалась по-разному. Первоначально господствовала доктрина точного (буквального) толкования. Однако в англосаксонской правовой системе такой подход оказался малопригодным, поскольку уголовное законодательство изобиловало пробелами, а юридическая техника была слишком далека от совершенства. Поэтому на смену доктрине точного толкования приходит доктрина расширительного толкования. Причем расширительно стали толковать не только основные уголовно-правовые понятия, но и признаки конкретных преступных деяний. Безусловно, это привело к расширению судейского усмотрения и как следствие – к судебному произволу.

¹ См. подробнее: Хайд М. История порнографии. М.: Крон-Пресс, 1997.

² См. подробнее: Фридман Л. Введение в американское право. М.: Прогресс-Универс, 1992. С. 176–179.

В настоящее время в законодательстве закреплён следующий принцип: «Правило о том, что уголовный закон подлежит строгому толкованию, не применяется в отношении Общих положений Уголовного кодекса, но они должны толковаться в соответствии с ясным смыслом их терминов, имея в виду упрочение правосудия и достижение целей права» (§ 5 УК штата Нью-Йорк). Таким образом, расширительно могут толковаться только уголовно-правовые понятия, образующие Общую часть уголовного права. Нормы Особенной части подлежат точному толкованию.

Если текст закона допускает различное толкование терминов, то они должны толковаться в интересах достижения общих целей уголовного законодательства (§ 105 УК штата Пенсильвания). К таким целям уголовного законодательства (согласно § 104 УК штата Пенсильвания и § 1.05 УК штата Нью-Йорк) относятся:

– запрет или предупреждение поведения, которое неоправданно причиняет или угрожает причинить значительный вред интересам личности или общества.

– предупреждение о характере поведения, объявленного преступным, и о наказании, которое может быть назначено.

– предотвращение объявления преступным безупречного поведения.

– защита правонарушителей от сурового, не соответствующего поведению или произвольного наказания.

– дифференциация на разумных основаниях опасных и малозначительных преступлений и преступников для справедливого и индивидуального отношения к ним.

– предупреждение посягательств посредством устрашающего воздействия налагаемых наказаний, социального восстановления личности преступника, а также изоляции осуждённых, когда это требуется в интересах охраны общества.

Действие уголовного закона во времени и по кругу лиц подчинено общим правилам и урегулировано в Конституции США, Билле о правах и конституциях штатов.

Действие уголовного закона в пространстве обусловлено федеративным государственным устройством. В Титуле 18 Свода законов США дается определение территории США (§ 5), специальной морской юрисдикции (§ 7). Определяются также такие термины как судно США (§ 9) и летательный аппарат (§ 7).

С точки зрения действия федерального уголовного закона в пространстве, его нормы подразделяются на две группы. Первую группу составляют нормы, действующие на всей территории США, а вторую – действующие в определенных местах.

Нормы первой группы устанавливают ответственность за:

– посягательства на «федеральным элементом», то есть в отношении федеральных должностных лиц (например, убийство сотрудника ФБР) или совершенные федеральными должностными лицами в связи с исполнением ими своих служебных обязанностей (взяточничество);

- посягательства, затрагивающие интересы нескольких штатов (например, угон автомобилей);
- посягательства, затрагивающие интересы федеральных учреждений (почты), либо Соединенных Штатов в целом (государственная измена).

Нормы второй группы устанавливают ответственность за все посягательства на:

- территориях, принадлежащих федеральным властям (заповедники, национальные парки);
- объектах, находящихся под контролем военного ведомства (военные базы);
- судах, плавающих под американским флагом в открытом море, и на самолетах, находящихся в полете в воздушном пространстве над открытым морем¹.

Если лицо совершает преступление, не предусмотренное федеральным законодательством, на территории, подпадающей под федеральную юрисдикцию, то оно привлекается к ответственности по законодательству штата (§ 13 Титула 18 Свода законов США).

Применение законодательства на индейских территориях имеет некоторые особенности. Согласно § 1152 на индейских территориях действует исключительная юрисдикция Соединенных Штатов. Однако данное правило не действует в случае, когда один индеец совершил преступление против личности или имущества другого индейца и был наказан по законам племени, если по условиям соответствующего договора исключительная юрисдикция в отношении таких преступлений предоставлена индейским племенам.

Если индеец совершает какое-либо из перечисленных в § 1153 тяжких преступлений (убийство, кровосмешение, тяжкое телесное повреждение, берглэри, ограбление, поджог, нападение с опасным оружием и др.) на индейской территории, то он привлекается к уголовной ответственности, как и любое другое лицо, по законам США. Если данное преступление не предусмотрено Титулом 18 Свода законов США, то индеец привлекается к ответственности в соответствии с законом штата, на территории которого такое преступление было совершено.

§ 3. Преступное деяние

Понятие и признаки преступного деяния

В американской юридической науке существует множество теорий, определяющих понятие преступления. Классическим считается дефиниция профессора П. Таппена: «Преступление – это намеренное действие или бездействие, нарушающее нормы уголовного права, совершенное при отсутствии обстоятельств, освобождающих от ответственности или наказания, и наказуемое государством»².

¹ См.: Уголовное право США: Сборник нормативных актов / Под ред. И.Д. Козочкина. М.: УДН, 1986. С. 14–15.

² См. подробнее: Нерсесян А.А. Вопросы наказуемости в уголовном праве ФРГ и США. М.: Наука, 1992. С. 54–55.

Понятие «**преступление**» (crime) содержится в нормах-дефинициях УК штатов. Эти нормы чаще всего определяют преступное поведение (посягательство, деяние) через совокупность указанных в законе признаков. Так, согласно § 40-1-104 УК штата Колорадо, преступление означает нарушение любого закона штата, за которое могут быть назначены штраф или тюремное заключение.

УК штата Нью-Йорк вместо термина «преступление» использует термин «посягательство» (offense). Посягательство означает поведение, за которое наказание тюремным заключением на срок или штрафом предусмотрено любой нормой права данного штата или вообще любой нормой права, местным правом либо ординасом органа политической власти данного штата, либо любым приказом, правилом или инструкцией, которые приняты каким-либо правительственным учреждением в соответствии с предоставленными ему для этого полномочиями (§ 10.00).

Таким образом, **признаками преступного деяния** являются противоправность и наказуемость деяния. Причем противоправность определяется как нарушение любой нормы действующего законодательства и не сводится лишь к нарушению предписаний УК.

В уголовном праве США **вина** (culpability) не является обязательным признаком преступного деяния. Однако в УК некоторых штатов она указывается в качестве элемента, характеризующего преступное поведение. Например, УК штата Пенсильвания определяет «поведение» как действие или бездействие и соответствующее им психическое состояние (§ 103).

Вопросы вины (виновности) регламентированы в уголовном законодательстве не достаточно четко. Как правило, указывается, что лицо виновно в совершении преступления, если оно действовало осознанно и добровольно (§ 301, 302 УК штата Пенсильвания). Таким образом, в юридической конструкции вины присутствуют как интеллектуальный, так и волевой моменты.

УК различных штатов, обозначая виновное психическое состояние, используют следующие термины: «намеренно», «заведомо», «сознательно», «с целью», «неосторожно», «небрежно», «неосмотрительно» и др. Безусловно, это несколько затрудняет применение уголовного закона, особенно когда законодатель оперирует такими категориями, как «разумное лицо», «разумное использование силы» и т. п.

Формы вины определяются в зависимости от отношения лица к преступному результату своего деяния. Выделяются следующие **формы вины**:

«с целью» – лицо намеренно действует для достижения конкретного результата (указанных в законе последствий);

«с сознанием» – лицо осознает, что его поведение является запрещенным, но не стремится к достижению конкретных последствий, хотя осознает практическую вероятность их наступления;

«неосторожно» – лицо сознательно игнорирует значительный и неоправданный риск наступления указанных в законе последствий;

«небрежно» – лицо не осознает наличие значительного и неоправданного риска наступления последствий, хотя должно было осознавать это.

Значительный и неоправданный риск представляет собой грубое отклонение от требований осторожности, которую разумный человек должен соблюдать в ситуации исполнителя (§ 302 УК штата Пенсильвания).

Американское уголовное право (например, § 15.10 УК штата Нью-Йорк) предусматривает ряд случаев наступления ответственности безотносительно к виновности правонарушителя. Для привлечения к уголовной ответственности достаточно установить факт совершения правонарушения. Такого рода объективное вменение называется «строгая ответственность». Существование этого института объясняется наличием в уголовном законодательстве множества уголовно наказуемых проступков (например, нарушение санитарных правил, торговля некачественными продуктами питания), совершение которых не влечет за собой наказания в виде лишения свободы. В данном случае вина лица, совершившего нарушение, как бы подразумевается.

Виды преступных деяний

Преступные деяния в соответствии с положениями уголовного законодательства классифицируются на фелонии, мисдиминоры, нарушения и дорожные проступки.

Фелония (felony) – это посягательство, за которое может быть назначено наказание тюремным заключением на срок свыше 1 года.

Мисдиминор (misdemeanor) является посягательством, которое наказывается тюремным заключением на срок от 15 дней до 1 года.

Нарушение – это посягательство, за которое не может быть назначено наказание тюремным заключением сроком свыше 15 дней.

Дорожный проступок – любое нарушение правил дорожного движения, указанное в Дорожно-транспортном законе.

Фелонии и мисдиминоры подразделяются на различные категории. Например, УК штата Пенсильвания содержит следующую классификацию: фелонии 1, 2 и 3 степени и мисдиминоры 1, 2 и 3 степени. УК штата Нью-Йорк классифицирует фелонии на классы А, В, С, Д, Е и мисдиминоры на классы А и В. Основанием для такого подразделения преступлений на степени (классы) является тяжесть противоправного деяния. Соответственно, наиболее тяжким считается совершение фелонии класса А (например, убийство полицейского, наказуемое согласно § 125.27 УК штата Нью-Йорк), а наименее тяжким – мисдиминор класса В (например, сбыт марихуаны весом менее 2 грамм).

Субъект преступного деяния

Субъектами преступного деяния по уголовному праву США могут быть как физические, так и юридические лица (корпорации).

Правовые критерии **физического лица** как субъекта преступного деяния в американском законодательстве определены недостаточно четко. Возраст субъектов в УК некоторых штатов вообще не установлен, а вопрос о нижней возраст-

ной границе решается судом в каждом конкретном случае. УК штата Нью-Йорк устанавливает общее правило, согласно которому лицо, не достигшее 16 лет, не несет уголовной ответственности. Однако за совершение тяжкого убийства лицо может быть привлечено к ответственности с 13 лет, а за простое убийство, изнасилование, берглэри, ограбление – с 14 лет (§ 30.00).

Невменяемость (insanity) в уголовном праве США является критерием, с помощью которого определяется, подлежит ли субъект уголовной ответственности или нет. Наукой уголовного права сформулировано несколько доктрин о невменяемости.

Исходя из «правил Макнатена» невменяемым признается лицо, у которого был такой дефект разума вследствие душевной болезни, что оно не осознавало природу совершенного им действия. В данном случае акцент делается только на интеллектуальный признак. Указание на волевой признак отсутствует.

Правила Макнатена законодательно закреплены в Титуле 18 Свода законов США и в УК некоторых штатов. Так, УК штата Нью-Йорк предписывает, что «лицо не несет уголовной ответственности за поведение, если во время его осуществления оно вследствие психической болезни или неполноценности лишено в существенной степени способности знать или оценивать: а) характер и последствие такого поведения либо б) что такое поведение было неправильным» (§ 30.05).

Согласно доктрине «непреодолимого импульса» лицо под действием такого импульса (вызванного психической болезнью или дефектом), не может контролировать свои действия, хотя и сознает, что поступает «неправильно». Эта доктрина, содержащая волевой признак, была разработана в дополнение «правил Макнатена». Существенный недостаток доктрины «непреодолимого импульса» заключается в том, что она позволяет людям, страдающим отсутствием контроля над собой, избежать уголовной ответственности. На основе этой доктрины был признан невменяемым Д. Хинкли, совершивший покушение на президента Р. Рейгана.

Исходя из «правил Дурхэма» лицо признается невменяемым, если его противоправное деяние явилось продуктом психической болезни или дефекта. Таким образом, медицинский критерий рассматривается в качестве единственного признака невменяемости. Эта концепция не получила широкого распространения, поскольку в ней не учитывался юридический критерий¹.

Наиболее полно отвечают современному уровню развития юридической науки и психиатрии предписания УК штата Пенсильвания. Так, согласно § 314 «психически больным» считается тот, кому в результате психического расстройства или неполноценности недостает в значительной степени способности либо оценить неправильным свое поведение, либо согласовать свое поведение с требованиями закона.

«Невменяемым» признается тот, кто во время совершения деяния страдал такими нарушениями рассудка вследствие психического заболевания, что не осо-

¹ См. подробнее: Преступление и наказание в Англии, США, Франции, ФРГ, Японии. Общая часть уголовного права. М.: Юрид. лит., 1991. С. 147–150.

знавал характера и цели совершенного им деяния или если и осознавал это, но не понимал, что поступает неправильно.

В уголовном законодательстве США регламентируются и вопросы установления невменяемости. По общему правилу подсудимый должен сам доказывать свою невменяемость. Однако обвинение может представлять доказательства, подвергающие сомнению факт невменяемости подсудимого в момент совершения преступного деяния.

Юридическое лицо (корпорация) также является субъектом уголовного права. Под корпорацией понимается любое юридическое лицо, за исключением тех учреждений, которые организованы или возглавляются органом правительства для выполнения правительственной программы.

Корпорация может быть осуждена, если:

- она не исполняет обязанность, которая на нее возложена по закону;
- она совершает преступление, предусмотренное неуголовным законодательством (экологическим, финансовым и др.);
- совершение преступления было разрешено, потребовано, приказано, исполнено либо допущено по небрежности советом директоров или высшим представителем управления, действующим от имени корпорации в пределах своей должностной компетенции.

В отношении корпорации применяются такие виды наказаний, как штраф и конфискация имущества. Привлечение корпорации к уголовной ответственности не исключает возможности осуждения за преступление представителя корпорации, действовавшего от ее имени. При этом, если представитель корпорации осужден за преступление, совершенное корпорацией, он подлежит тому же наказанию, что и физическое лицо, осужденное за преступление той же степени (§ 307 УК штата Пенсильвания).

Стадии совершения преступного деяния

В уголовном праве США различаются приготовление, покушение и оконченное преступное деяние. Поскольку в законодательстве эти стадии разграничены недостаточно четко, судебной практикой используются многочисленные прецеденты и концепции. Так, Верховный суд Калифорнии (дело Берта, 1955 г.) постановил, что подстрекательство является оконченным преступлением в момент, когда оно осуществлено и не имеет значения, что цель подстрекательства не была достигнута либо не были предприняты никакие шаги для ее достижения.

Для отграничения приготовления от покушения используются следующие концепции:

- «последнего ближайшего шага» (покушение имеет место, когда лицо сделало все, что, как оно полагало, необходимо для конкретного результата, который, будучи достигнутым, составил бы преступление);
- «опасной близости» (покушение начинается там, где поведение лица становится достаточно опасным и должно быть пресечено);

– «аморального шага» (покушение – это такой шаг за определенными пределами, который обычный человек не сделал бы)¹.

В УК некоторых штатов содержится законодательная дефиниция покушения на преступление. Согласно, например, § 901 УК штата Пенсильвания лицо совершит покушение, если с намерением совершить преступление оно совершит какое-либо действие, которое способствует совершению преступления. Негодное покушение не является основанием для защиты от уголовного преследования. К таким основаниям относится добровольный и полный отказ от уголовного намерения, в результате которого лицо избежало совершения преступления, и если простого отказа оказалось недостаточно, то предприняло такие действия, которые предотвратили совершение преступления.

Соучастие

Соучастие в уголовном законодательстве США терминологически часто обозначается как уголовный сговор (conspiracy). Согласно § 903 УК штата Пенсильвания лицо виновно в сговоре с другим лицом совершить преступление, если с намерением обеспечить или способствовать его совершению оно:

– вступает в соглашение с другим лицом о том, чтобы осуществить поведение, которое является преступлением или покушением, или подстрекательством к совершению преступления;

– вступает в соглашение о помощи другому лицу в планировании, покушении, подстрекательстве или совершении преступления.

Под соучастником понимается лицо, которое намеревалось помочь совершению преступления или облегчить его совершение либо поведение которого предусмотрено законом в качестве составляющего соучастие.

Соучастниками по американскому уголовному праву являются исполнитель, пособник и подстрекатель.

Исполнитель – это лицо, которое совершает посягательство против Соединенных Штатов или помогает его совершению, подстрекает, дает советы, руководит, побуждает или обеспечивает его совершение (§ 2 Титула 18 Свода законов США). Таким образом, термин «исполнитель преступления» трактуется максимально широко.

Исполнителем считается и тот, кто совершает преступление, используя «невинного субъекта» (ребенка, психически больного). Лицо отвечает по закону за поведение другого лица, когда оно заставляет невинное или не подлежащее ответственности лицо осуществлять преступное поведение (§ 306 УК штата Пенсильвания).

Пособники в уголовном праве США классифицируются на лиц, оказывающих содействие до совершения преступления, и пособников после факта совершения посягательства. К последнему виду согласно § 3 Титула 18 Свода законов США относится тот, кто знал о совершении посягательства против Соединенных Штатов,

¹ См.: Преступление и наказание в Англии, США, Франции, ФРГ, Японии. Общая часть уголовного права. С. 151–163.

укрывает, облегчает, поддерживает или содействует преступнику с тем, чтобы помешать или воспрепятствовать его аресту, преданию суду или наказанию.

Подстрекателем является тот, кто с намерением обеспечить или способствовать совершению преступления призывает, поощряет или требует от другого лица осуществить специальное поведение, которое составит такое преступление либо которое является соучастием в его совершении или покушении на него (§ 902 УК штата Пенсильвания).

Соучастники могут быть привлечены к ответственности как за умышленные, так и за неосторожные преступления. Вместе с тем принцип индивидуализации наказания учитывается в каждом конкретном случае. Согласно § 20.15 УК штата Нью-Йорк, если двое и более лиц подлежат уголовной ответственности за посягательство, подразделяемое по степени, каждое лицо признается виновным в такой степени, которая соответствует его собственному виновному психическому состоянию и его собственной ответственности заотягчающий факт или обстоятельство.

Защиты от уголовного преследования

Обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния или смягчающие наказание в американском уголовном праве, терминологически обозначаются как «защиты от уголовного преследования». Под такой **защитой** понимается указанный в законе случай или ситуация, жизненное обстоятельство, аргумент в суде, которые смягчают или отменяют уголовное наказание либо исключают уголовную ответственность. Во многих штатах регламентация института защиты от уголовного преследования имеет свои особенности. Так, УК штата Нью-Йорк выделяет:

- защиты, связанные с отсутствием уголовной ответственности (малолетство, психическая болезнь);
- защиты, связанные с оправдывающими обстоятельствами (самозащита, защита недвижимости);
- защиты, связанные с отсутствием виновности (физическое принуждение, вовлечение в «ловушку», отказ от намерения совершить посягательство).

Несколько иначе урегулирован этот вопрос в УК штата Пенсильвания, который устанавливает, во-первых, основания для защиты от уголовного преследования (принуждение, исполнение воинского приказа, согласие потерпевшего на причинение вреда) и, во-вторых, общие принципы оправдания (исполнение публичной или специальной обязанности, необходимая оборона).

По общему правилу совершение любого из вышеперечисленных действий рассматривается как защита от уголовного преследования только в том случае, если лицо, осуществляющее деяние, поступает «разумно». Например, согласно § 35.15 УК штата Нью-Йорк лицо может применить физическую силу тогда и в такой степени, когда и насколько, как оно разумно полагает, это необходимо для защиты самого себя или третьего лица от того, что, как оно разумно полагает,

представляет собой применение или нависшую угрозу применения противоправной физической силы другим лицом.

Критерий разумности может быть использован и в качестве ориентира для исполнителя, если он стремится к тому, чтобы его поведение было правомерным. Так, § 311 УК штата Пенсильвания предписывает: «Когда поведение преследуется как преступление потому, что оно причиняет телесное повреждение или грозит его причинением, согласие на такое поведение или причинение повреждений является основанием для защиты, если поведение или повреждение было разумно предвиденным риском совместного участия в законном атлетическом соревновании или спортивном состязании».

Незнание или ошибки в вопросах факта либо права также являются основаниями для защиты. Однако чаще всего они рассматриваются как смягчающие вину обстоятельства.

К основаниям для защиты уголовное законодательство относит также и другие обстоятельства, перечисленные в статьях, запрещающих конкретные преступные деяния. Например, согласно § 3503 УК штата Пенсильвания основанием для защиты от преследования за уголовное нарушение владения является заброшенность здания. Поэтому человек, проникший в заброшенный дом, не будет привлечен к ответственности, хотя формально он и совершил преступление.

Субъектами правомерного применения физической силы по уголовному праву США могут быть не только граждане, защищающие себя или свое имущество, или полицейские, несущие службу по охране правопорядка, но и лица, имеющие специальные обязанности, касающиеся попечительства, дисциплины или безопасности других. К таким лицам уголовное законодательство относит:

- родителей, опекунов, учителей и иных лиц, обязанных осуществлять опеку и надзор за лицом (как правило, это несовершеннолетний в возрасте до 21 года или недееспособный), за которое они несут ответственность;
- врачей и иных медицинских работников, которые осуществляют лечение при чрезвычайных обстоятельствах или недееспособных лиц.

Добровольное алкогольное или наркотическое опьянение не является основанием для защиты от уголовного преследования, за исключением тех случаев, когда доказательство такого опьянения может быть представлено обвиняемым в целях уменьшения степени наказания за убийство с высшей на низшую или оно является подходящим для нейтрализации элемента, вменяемого в вину преступления.

§ 4. Наказание

Наука уголовного права США определяет наказание как любого рода муку, кару, страдания и ограничения, налагаемые на лицо в соответствии с нормами права и по приговору суда за совершенное им преступление или уголовное правонарушение либо за неисполнение обязанности, предусмотренной правовой нормой.

По мнению Д. Холла, можно выделить 6 признаков наказания:

- 1) наказание – это лишение (зло, мука);
- 2) является принудительным;
- 3) налагается от имени государства;
- 4) предполагает наличие правил и их нарушение, а также более или менее нормальное установление в судебном решении этого факта;
- 5) налагается на правонарушителя, который причинил вред обществу, а это предполагает наличие совокупности правил, с учетом которых как вред, так и наказание являются существенными с этической точки зрения;
- 6) размер и тип наказания определенным образом зависят от причиненного вреда, то есть они пропорциональны серьезности вреда, а также отягчаются или смягчаются с учетом личности правонарушителя, его мотивов и соблазнов¹.

Цели наказания практически не определены (за исключением некоторых штатов) в уголовном законодательстве. Только Модельный закон о назначении и исполнении наказаний (1978 г.) устанавливает следующие цели:

наказать лицо, осужденное за уголовное деяние, обеспечив назначением наказания, которое оно заслуживает в соответствии с тяжестью совершенного им преступления;

предупредить совершение преступления и обеспечить уважение к закону путем:

- отыскания эффективного средства устрашения для других лиц, способных совершить аналогичное преступление;
- изоляции лиц с давним уголовным прошлым;
- организации добровольного участия преступников в реализации исправительных программ (§ 3–101).

Американские ученые-юристы считают основными целями наказания воздаяние, устрашение, лишение возможности совершать преступления и исправление. Воздаяние означает наказание преступника лишь для того, чтобы выразить осуждение обществом его поведения. Устрашение направлено на то, чтобы предупредить неопределенный круг возможных правонарушителей («общее устрашение») и лицо, подвергаемое наказанию («индивидуальное устрашение»), о суровых последствиях совершения преступления. Считается, что наказание имеет сдерживающее влияние и тем самым содействует сокращению преступности. Лишение возможности совершать преступления сводится к изоляции преступника от общества для того, чтобы навсегда (в случае смертной казни) либо на срок заключения оградить общество от его посягательств. Исправление – это такое изменение поведения осужденного под влиянием наказания, которое может выразиться в полном отказе от преступной деятельности, более редком совершении преступлений, совершении в дальнейшем менее тяжких преступлений².

¹ Цит. по: Нерсесян А.А. Вопросы наказуемости в уголовном праве ФРГ и США. М.: Наука, 1992.

² См. подробнее: Никифоров Б.С., Решетников Ф.М. Современное американское уголовное право. М.: Наука, 1990. С. 71–75.

К основным видам наказания относятся: смертная казнь, тюремное заключение, probation, штраф, домашний арест.

Смертная казнь как вид наказания установлена в США как на федеральном уровне, так и на уровне штатов (УК более 30 штатов, среди которых Джорджия, Калифорния, Техас и др., предусматривают смертную казнь). Это наказание применяется, как правило, к преступникам, совершившим тяжкие убийства, государственную измену, изнасилование и избившие потерпевшей.

Согласно американскому уголовному законодательству к смертной казни могут приговариваться лица моложе 16 лет. В тех штатах, где возраст уголовной ответственности законодательно не установлен (Алабама, Флорида и др.), к смертной казни может быть приговорен подросток 10–12 лет, но не моложе 7 лет. Однако в 1989 г. Верховный суд США постановил (дело «Томпсон против Оклахомы»), что антиконституционно назначать смертную казнь лицу, не достигшему 15 лет к моменту совершения преступного акта¹. Верхний возрастной предел смертника не ограничен. Смертная казнь может применяться и к женщинам. Так, в 1998 г. во Флориде на электрическом стуле была казнена Джуди Буэноано (известная как «черная вдова»), убившая своего мужа и сына с целью получения страховки.

Способы исполнения смертных приговоров различны. В большинстве штатов (Арканзас, Иллинойс и др.) казнь осуществляется на электрическом стуле. Впервые она была применена в Оборнской тюрьме штата Нью-Йорк 6 августа 1890 г. По мнению специалистов, смерть от электричества является наиболее мучительной, а потому представляет собой идеальное средство для устрашения. Считается, что демонстрация такой казни по телевидению играет большую превентивную роль.

В 10 штатах (Аризона, Невада и др.) применяется казнь в форме отравления смертоносным газом (окись углерода и синильная кислота).

За воинские преступления по федеральному законодательству, а также в некоторых штатах (Монтана, Вашингтон и др.) используется повешение.

В 4 штатах (Айдахо, Нью-Мексико, Оклахома и Техас) смертный приговор приводится в исполнение при помощи инъекции снотворного и парализующего вещества, а в штате Юта – посредством расстрела.

Вопрос о гуманности и целесообразности смертной казни до сих пор остается спорным. Хотя, по данным социологических опросов, большинство американцев (78%) выступают за смертную казнь, дискуссии по этому поводу не утихают.

Один из противников смертной казни сенатор Харт считает, что электрический стул не является эффективной мерой для удержания от совершения преступлений. В подтверждение своего тезиса он приводит такой пример. Заключенный, в обязанности которого входило помогать при казни на электрическом стуле, усовершенствовал его. После освобождения он совершил преступление, карасное смертной казнью, и был казнен на этом же стуле.

¹ См. подробнее: Уголовная юстиция: проблемы международного сотрудничества. М.: БЕК, 1995. С. 174–175.

По мнению Д. Макнамары, смертная казнь является моральным злом: «Когда преступник разоружен и находится в заключении, у государства нет права отнимать у него жизнь. Применение смертной казни носит характер мести».

Сторонник смертной казни известный криминолог Э. Сатерленд выдвигает следующие аргументы:

- смертная казнь служит более эффективным средством предупреждения преступности, чем другие виды наказаний;

- она экономичнее тюремного заключения;

- она необходима для того, чтобы не допустить линчевание преступника. (Подобный самосуд действительно иногда осуществляется, особенно в тех штатах, где смертная казнь отменена. Так, в тюрьме штата Висконсин в 1995 г. заключенными был линчеван серийный убийца Дагмер, который убил 17 человек, за что был приговорен к пожизненному заключению.);

- смертная казнь освобождает общество от дефективных личностей;

- она более надежна по сравнению с пожизненным заключением для лиц, осужденных за убийство, ибо последние могут попасть под амнистию.

Ф. Кэррингтон считает, что общество должно заботиться не о преступниках, о которых «и так излишне беспокоятся», а о жертвах преступлений. Смертная казнь лиц, совершивших тяжкие убийства не воскресит умерших, но она покажет, что общество с уважением относится к жизни потерпевших¹.

Количество фактически приведенных в исполнение смертных приговоров ничтожно мало. Это объясняется двумя причинами. Во-первых, длительностью апелляционных судебных процедур и, во-вторых, нежеланием приводить приговор в исполнение. Из-за неповоротливости американской судебной машины смертную казнь в США называют «бумажным тигром». В Калифорнии, где на рассмотрение такого рода уголовных дел ежегодно тратится 90 млн долл., где «очередь смертников» самая большая в стране, за 20 лет казнены двое осужденных. В 1994 г. в США казнили 31 осужденного (из 13 штатов). В среднем каждый из них ожидал казни более 10 лет².

Лишение свободы в США осуществляется, как правило, посредством **тюремного заключения**. Преступник по приговору суда отбывает наказание в федеральной тюрьме или тюрьме штата.

Вопрос о сроках тюремного заключения по-разному решается уголовно-правовыми доктринами. Так, согласно теории «новой пенологии», основанной на методах религиозного перевоспитания и морального возрождения личности, продолжительность заключения должна во многом зависеть от самого преступника, от его желания исправиться. Суд в приговоре устанавливает лишь нижний и верхний пределы срока лишения свободы (например, от 1 года до 99 лет), а реальный срок определяется тюремной администрацией.

¹ См. подробнее: Анашкин Г.З. Смертная казнь в капиталистических государствах: Историко-правовой очерк. М.: Юрид. лит., 1971; Проблемы буржуазной криминологии. М., 1981. С. 98–107.

² См. подробнее: Квашиш В.Е. Смертная казнь в США // Гос-во и право. 1996. № 9. С. 103–112.

Практической реализацией этой доктрины явилось создание системы «неопределенных приговоров», в соответствии с которой суд указывает минимальный и максимальный срок, а тюремная администрация, посчитав, что осужденный исправился, может условно-досрочно освободить его. По мнению криминолога И. Анденеса, идеал неопределенного приговора основан на аналогии с больницей, где пациента нужно держать столько, сколько необходимо для его выздоровления, — не больше, не меньше. И точно так же, как пребывание в больнице, продолжительность наказания должна определяться не заранее, а на основе наблюдения за достигнутым прогрессом¹.

В УК многих штатов система «неопределенных приговоров» получила свое законодательное закрепление. Так, согласно § 70.00 УК штата Нью-Йорк приговор к тюремному заключению за фелонию должен быть неопределенным. При этом суд назначает максимальный и минимальный срок.

В противовес теории «новой пенологии» выдвигается концепция «справедливо заслуженного», согласно которой суд в приговоре должен точно определить срок заключения. Считается, что это послужит торжеству справедливости, поскольку лица, совершившие одинаковые преступления, понесут одинаковые наказания. Кроме того, исключается возможность произвола и злоупотреблений со стороны тюремной администрации.

Другая концепция — «избирательного лишения возможности совершать преступления» — базируется на идеях неоломброзианства о существовании потенциального преступника. Согласно этой концепции суд при вынесении приговора должен прежде всего попытаться определить насколько опасен этот преступник в будущем. В случае его потенциальной опасности необходимо назначить более продолжительный срок тюремного заключения.

Последние две концепции нашли свое законодательное закрепление в § 3553 Титула 18 Свода законов США: суд должен выносить справедливый приговор, обеспечивая дальнейшую защиту общества от совершения преступлений обвиняемым.

В уголовном законодательстве США сроки тюремного заключения (в зависимости от штата) несколько различаются. Например, за фелонию 1 степени по УК штата Пенсильвания назначается максимальный срок 20 лет, а за фелонию класса А по УК штата Нью-Йорк — пожизненное лишение свободы.

Титул 18 Свода законов США предписывает, что тюремное заключение назначается за фелонию класса А пожизненное, класса В — до 25 лет, класса С — до 12 лет, класса Д — до 6 лет, класса Е — до 3 лет; за мисдиминоры класса А — до 1 года, класса В — до 6 месяцев, класса С — до 30 дней; за нарушения — до 5 дней (§ 3581).

Наказания в виде лишения свободы исполняются в тюрьме штата или федеральной тюрьме. Обычно в тюрьмах заключенные имеют право работать, заниматься спортом, общаться между собой, практически беспрепятственно ходить по территории тюрьмы. Однако в последние годы резко возросло количество пре-

¹ См.: Анденес И. Наказание и предупреждение преступлений. М., 1979. С. 251.

ступлений в американских тюрьмах (убийства заключенных, нападение на охранников, захват в заложники медицинского персонала). Поэтому началось строительство тюрем «макси-макси» по «модели Марион». «Марион» — это название тюрьмы самого строгого режима в Федеральном Бюро тюрем США (штат Иллинойс), которая с 1983 г. (после тюремных беспорядков) превратилась в постоянный карцер. Заключенные в тюрьмах типа «макси-макси» 23 часа в сутки заперты в одиночных камерах круглый год. Им разрешается покидать камеру лишь с сопровождением для свиданий, прогулки во дворе в течение часа и медицинских процедур. В этих тюрьмах заключенные не перевоспитываются, а только изолируются от общества.

Молодые люди, совершившие ненасильственные преступления и осужденные на краткие сроки лишения свободы (от 90 до 180 дней), отбывают наказания в исправительных строевых лагерях. Заключенные постоянно загружены тяжелой работой либо физическими упражнениями. Если есть необходимость, их обучают, консультируют по социальным вопросам, лечат от наркомании. Считается, что подобные исправительные учреждения гораздо дешевле и эффективнее обычных тюрем. В настоящее время такие лагеря используются в 30 штатах и федеральным правительством¹.

Пробация представляет собой наказание, суть которого заключается в исполнении осужденным, находящимся на свободе под контролем специального чиновника, требований, указанных в законе. Суд может предписать, чтобы осужденный:

- 1) материально поддерживал лиц, находящихся у него на иждивении;
- 2) произвел уплату штрафа;
- 3) осуществил реституцию в отношении потерпевшего;
- 4) прошел курс обучения или профессиональной подготовки;
- 5) не посещал указанные в приговоре места, не общался с определенными

людьми;

- 6) воздерживался от употребления алкоголя и наркотиков;

- 7) прошел курс лечения;

- 8) находился под надзором бюро тюрем в ночное время;

- 9) проживал в общественном исправительном заведении или участвовал в его программе;

- 10) своевременно извещал должностное лицо службы пробации о смене места работы или жительства и п. (§ 3563 Титул 18 Свода законов США).

При неисполнении указанных требований осужденный может быть подвергнут тюремному заключению.

Пробация устанавливается на определенный срок (как правило, до 5 лет). Однако суд своим решением вправе досрочно прекращать или продлевать этот срок.

Достаточно долгое время пробация была неэффективным наказанием, поскольку исключала воспитательное воздействие. Ее даже стали именовать почто-

¹ См. подробнее: Роджерс Р. Исследование новых видов наказаний в исправительной системе США // Криминологические исследования в мире. М.: Манускрипт, 1995. С. 141–147.

вой или телефонной пробацией, поскольку осужденный лишь посылал открытки или звонил наблюдающему за ним чиновнику, сообщая о своем поведении. Личный контакт сводился к однократной встрече в течение месяца.

С 1982 г. в практику введена пробация с интенсивным надзором (сокращенно – ПИН), которая включает в себя: выполнение предписанных судом общественных работ, периодическое тестирование на наркотики, обязательность учебы или работы на постоянной основе. Осужденный обязывается встречаться с чиновниками в любое время пробации (приходя в офис или принимая его у себя дома) чаще 20 раз в месяц и оплачивать стоимость осуществляемого за ним надзора.

Домашний арест с электронным мониторингом впервые был применен в 1984 г. Сущность этого наказания заключается в том, что осужденный по приговору суда обязан постоянно находиться дома. Разрешается выходить только в магазин, на работу и в поликлинику, но необходимо возвращаться в определенное время. Поведение контролируется посредством одетого на руку браслета, который передает сигналы через специальное устройство, вмонтированное в телефонный аппарат, на контрольный пункт. Этот вид наказания применяется к лицам до 30 лет, совершившим ненасильственное преступление, хроническим больным, детям от 7 до 10 лет, престарелым от 79 лет и старше, беременным женщинам. Срок наказания – до 3 месяцев.

Штраф как вид наказания назначается чаще всего наряду с лишением свободы или с пробацией. За малозначительные преступления штраф может быть назначен в виде самостоятельной (и единственной) меры наказания.

В уголовном законодательстве США штрафы классифицируются на три вида: штрафы для физических лиц, штрафы для корпораций и альтернативные штрафы, основанные на выгоде или убытке.

Максимальный размер штрафа для физических лиц, как правило, не превышает 50 тыс. долл. США. Например, по УК штата Пенсильвания штраф за фелонию 1 степени не должен превышать 25 тыс. долл. США, а за мисдиминор 1 степени – 10 тыс. долл. США.

Размер штрафа для корпораций составляет за фелонию не более 500 тыс. долл. США, за мисдиминор класса А (не повлекший лишение жизни людей) – 200 тыс. долл. США.

Альтернативный штраф, основанный на выгоде или убытке, назначается, если какое-либо лицо извлекает имущественную выгоду из преступления или преступлением причиняются убытки какому-либо лицу. Штраф в этом случае не должен превышать двойного размера общей выгоды или двойного размера общих убытков от преступления.

При назначении штрафа суд учитывает доходы подсудимого, его способность зарабатывать, благосостояние лиц, находящихся в финансовой зависимости от подсудимого, необходимость осуществления реституции потерпевшему. Осужденным штраф уплачивается одновременно или по частям.

К **дополнительным видам наказаний** относятся конфискация имущества, лишение прав, общественные работы. Уголовное законодательство США предусматривает, кроме перечисленных, и такое дополнительное наказание, как реституция, которая представляет собой возврат имущества потерпевшему в платежах посредством наличных денег или в эквиваленте на основании судебного приказа. Платежи в порядке реституции вносятся преступником в отдел пробации графства, в котором он был осужден. Затем платеж перечисляется потерпевшему.

Широко используются в США, наряду с наказанием, следующие **меры безопасности**:

1. Превентивная изоляция «дефективных правонарушителей». По законодательству штата Мерилэнд «дефективным правонарушителем» считается тот, кто, во-первых, склонен к уголовно-наказуемой деятельности и, во-вторых, признан страдающим умственной недостаточностью или такой эмоциональной неуравновешенностью, которая свидетельствует о его действительной опасности для общества и требует изоляции и воздействия на основании неопределенных приговоров.

2. Превентивная изоляция «сексуальных психопатов». Криминальным сексуальным психопатом является вменяемое лицо, страдающее душевным расстройством, сопряженным со склонностью к сексуальному насилию.

Осужденный помещается в специальное лечебное учреждение, а в случае излечения сексуальных дефектов до истечения назначенного судом срока наказания оставшееся время лишения свободы проводит в тюрьме¹.

УК некоторых штатов предусматривают возможность применения к сексуальным психопатам некоторых дополнительных наказаний. Например, согласно § 645 УК штата Калифорния, лицо, виновное в совершении полового акта с девочкой до 10 лет, может быть подвергнуто кастрации, чтобы предупредить производство этим лицом потомства.

3. Принудительная изоляция и лечение преступников.

Вопрос **назначения наказания** регламентирован, помимо уголовного законодательства, и Модельным законом о назначении и исполнении наказаний 1978 г. Данный закон (§ 3-102) устанавливает следующие принципы назначения наказания:

- 1) наказание не должно быть более строгим, чем того заслуживает лицо;
- 2) необходимо избегать неравенства в наказаниях;
- 3) более предпочтительны наказания, не связанные с лишением свободы, за исключением случаев, когда лишение свободы:
 - необходимо для защиты общества путем изоляции осужденного, который имеет давнее уголовное прошлое;
 - необходимо, поскольку этого требует серьезность преступления или справедливость наказания;
 - необходимо как эффективное средство устрашения других лиц, способных совершить аналогичное преступление;

¹ См. подробнее: Нерсисян А.А. Указ. соч. С. 196–198.

– должно быть применено, поскольку менее строгие меры применялись к осужденному безуспешно.

Кроме того, при назначении наказания суд учитывает характер и обстоятельства совершения преступления, биографию и другие данные, характеризующие обвиняемого.

Определенные особенности имеет институт назначения наказания лицам, повторно совершившим преступление. Так, согласно УК штата Миннесота срок тюремного заключения таким преступникам определяется путем умножения максимальной санкции за данное преступление на количество прежних судимостей за фелонию, но не должен превышать 40 лет. По УК штата Канзас совершение фелонии во второй раз влечет за собой удвоение наказания.

Безусловно, такое положение вещей вызывает вопрос о конституционности подобного института. Однако Верховный суд США по делу Раммела (1980 г.) признал не противоречащим Конституции приговор к пожизненному заключению с правом условно-досрочного освобождения, вынесенный лицу, признанному виновным в трех малозначительных фелониях.

Федеральное уголовное законодательство и УК большинства штатов предусматривают также более строгую ответственность для «привычных преступников» (лиц, упорно совершающих фелонии). Таковыми, согласно ст. 3575 Титула 18 Свода законов США, могут быть признаны достигшие возраста 21 года лица, дважды осуждавшиеся к наказанию в виде лишения свободы сроком более года за любую фелонию и вновь совершившие любую фелонию¹.

§ 5. Краткая характеристика Особенной части уголовного права США

Особенную часть уголовного права США составляют не только статьи УК штатов и общенационального УК, но также и уголовно-правовые нормы, содержащиеся в других законах.

Статьи Титула 18 Свода законов США, предусматривающие ответственность за конкретные преступления, структурированы в алфавитном порядке. Считается, что такое расположение статей удобно для правоприменителя, поскольку облегчает поиск конкретного вида преступления.

В большинстве штатов статьи Особенной части УК сгруппированы по признаку однородности преступлений в отдельные главы и разделы.

Например, структура Особенной части УК штата Нью-Йорк включает в себя следующие разделы:

- посягательства на личность (убийства, изнасилование, причинение телесного вреда);
- посягательства, включающие в себя причинение ущерба имуществу (берглэри, нарушение владения, поджог);

¹ См. подробнее: Орешкина Т.Ю. Рецидивная преступность в США. М., 1981

- посягательства, включающие в себя хищение (кража, ограбление);
- посягательства, включающие в себя обман (подделка документов);
- посягательства против публичной администрации (взятничество);
- посягательства на публичное здоровье и нравственность (сбыт наркотиков, проституция);
- посягательства на публичный порядок, нравы и нарушающие прайвеси (учинение беспорядков, незаконное собрание, анархия, празднотшание);
- посягательства против брака, семьи, на благополучие детей и недееспособных лиц (бигамия, нарушение супружеской верности, инцест);
- посягательства на публичную безопасность (уголовно-наказуемый сбыт огнестрельного оружия).

Таким образом, УК включает в себя не все преступные посягательства. Законы, устанавливающие преступность и наказуемость деяний, не вошедших в УК, можно классифицировать на два вида. Законы первого вида действуют исключительно в уголовно-правовой сфере и являются как бы дополнением к Особенной части УК (например, законы о конкретных преступлениях, о контроле над организованной преступностью). Законы второго вида преимущественно направлены на регламентацию общественных отношений в иных сферах – экологической, финансовой и др., но они также содержат уголовно-правовые санкции.

В уголовном законодательстве США отдельные виды преступлений подразделяются в зависимости от общественной опасности на несколько степеней. Преступлением первой степени признается наиболее общественно опасное деяние, четвертой или третьей степени – менее опасное. Например, поджог посредством взрыва помещения, где находятся люди, является поджогом первой степени, а поджог помещения по неосторожности – поджогом четвертой степени.

Общуголовные преступные деяния

К общуголовным преступлениям относятся деяния, включенные в индекс преступности (тяжкое и простое убийство, тяжкое нападение, изнасилование, ограбление, берглэри, кража, поджог), которые согласно отчетам ФБР в своей совокупности выражают сущность проблемы преступности в любой местности. Все они являются серьезными преступлениями либо по самой их природе, либо в силу того, что они совершаются особенно часто¹.

Проанализируем некоторые индексные преступления, имеющие существенное своеобразие.

Берглэри представляет собой специфическое преступление, не имеющее аналогов в других правовых системах. Лицо виновно в берглэри, если оно незаконно проникает в помещение или остается в нем с намерением совершить там преступление.

Таким образом, признаками этого преступления являются:

- 1) незаконность проникновения в помещение;

¹ См.: Никифоров Б.С., Решетников Ф.М. Указ. соч. С. 106–149.

2) намерение совершить в этом помещении любое преступление.

Рассматривать берглэри только как кражу или грабеж со взломом будет неправильно. Цель законодателя в данном случае — защитить собственника имущества от любого преступления. Поэтому можно квалифицировать как берглэри проникновение в дом с целью совершения убийства, взлом гаража с целью угона автомашины. Лицо совершает берглэри и в том случае, если оно прячется во время закрытия музея, например в подсобном помещении, с целью совершить кражу картины. Для наступления ответственности за совершение берглэри не требуется, чтобы преступник довел до конца вышеуказанное действие (то есть убил человека, угнал машину, украл картину), достаточно доказать, что у него была такая цель.

В УК некоторых штатов содержатся уточняющие дефиниции данного преступления. Например, указывается, что лицо виновно в берглэри только тогда, когда оно проникнет в помещение с целью совершить там фелонию (а не любое преступление). Но УК штата Пенсильвания важным признаком является закрытость помещения для публики или отсутствие у исполнителя разрешения или права на проникновение в это помещение (§ 3502).

К обстоятельствам, отягчающим ответственность за берглэри, относятся:

- вооруженность исполнителя;
- причинение телесных повреждений;
- применение опасного оружия или угроза его применения;
- проникновение в жилое помещение ночью и др.

В зависимости от штата, где совершено преступление, и степени берглэри (например, по УК штата Нью-Йорк берглэри может быть первой, второй и третьей степени) лицо наказывается на срок от 7 (за берглэри третьей степени) до 25 лет (за берглэри первой степени).

Нарушение владения (или уголовное вторжение) есть заведомо незаконное проникновение в помещение либо на любой объект, являющийся недвижимостью. Под помещением в уголовном праве США понимается любое здание, строение, сухопутное транспортное средство либо судно, используемые для ночлега или ведения там дел.

Лицо виновно в нарушении владения, если оно не имея права либо разрешения:

- проникает на территорию дома (например, перелезает через ограду);
- получает путем уловки доступ в любое здание (например, проходит через пост охраны при помощи поддельных документов);
- тайком остается в помещении;
- проникает в помещение посредством взлома замка или при помощи силы.

Нарушение владения уголовным законодательством расценивается как посягательство, родственное берглэри. Однако в отличие от берглэри исполнитель не преследует другой преступной цели, кроме как совершить уголовно-наказуемое вторжение. Например, фоторепортер, проникший на виллу популярной рок-певицы с целью сфотографировать ее, может быть привлечен к ответственности за нарушение владения (незаконное вторжение).

Обстоятельством, отягчающим ответственность, является такое нарушение владения, когда исполнитель имеет при себе огнестрельное оружие и припасы к нему. Согласно § 140.17 УК штата Нью-Йорк данное преступление считается фелонией класса Д и наказывается на срок от 3 до 7 лет.

Кража в уголовном праве США имеет ряд особенностей. Во-первых, она представляет собой не только тайное, но и явное похищение чужого имущества. Во-вторых, в качестве предмета кражи рассматриваются не только деньги, движимое или недвижимое имущество, но и любое вещество или вещь, имеющая стоимость (газ, вода, электроэнергия, которые предоставляются за плату). Согласно § 155.05 УК штата Нью-Йорк лицо похищает имущество и совершает кражу, если, имея намерения лишить другое лицо имущества или присвоить его себе, или обратиться в пользу третьего лица, оно неправомерно берет или приобретает это имущество у его владельца либо не отдает его владельцу.

Уголовное законодательство предусматривает множество способов совершения данного преступления:

- нарушающее владение взятие (кража вещи с проникновением в помещение);
- кража при помощи уловок или обмана;
- кража путем растраты;
- овладение по ошибке утерянным имуществом (например, почтальон по ошибке отдает посылку не тому получателю, который ее присваивает);
- кража путем выписки негодных чеков;
- кража путем вымогательства;
- кража путем внушения потерпевшему страха.

В уголовном праве США кражи классифицируются по предмету преступного посягательства. Выделяются следующие виды:

- 1) кража имущества (как движимого, так и недвижимого);
- 2) кража услуг (коммунальных, телефонных, телевизионных, почтовых, транспортных, а также услуг ресторанов и увеселительных заведений);
- 3) кража торговых секретов (научной или технической информации, которая обладает ценой и специально определена собственником как «носящая конфиденциальный характер»).

Обстоятельствами, отягчающими ответственность, являются:

- совершение кражи в крупном размере (например, более 250 долл. по УК штата Нью-Йорк);
- совершение кражи путем вымогательства;
- кража секретных научных материалов, кредитных карт;
- кража оружия;
- кража автомобилотранспортных средств (по УК штата Пенсильвания).

Согласно УК штата Нью-Йорк крупная кража первой степени является фелонией класса С и наказывается на срок от 3 до 15 лет. Мелкая кража считается мидиминором класса А и наказывается на срок до 1 года.

Ограбление по уголовному праву США представляет собой насильственное хищение. Согласно § 160.00 УК штата Нью-Йорк лицо насильственно похищает имущество и совершает ограбление, если в ходе совершения кражи оно применяет или угрожает немедленным применением физической силы против другого лица с целью:

1) предотвращения или преодоления сопротивления взятию имущества или удержания его непосредственно после взятия;

2) принудить владельца этого имущества или другое лицо отдать имущество или осуществить другое поведение, способствующее совершению кражи.

Проводить аналогию между ограблением по уголовному праву США и грабежом по российскому праву ошибочно, поскольку состав ограбления включает в себя как признаки грабежа, так и признаки разбоя.

К отягчающим обстоятельствам относятся:

– причинение телесного вреда потерпевшему;

– совершение преступления группой лиц;

– вооруженность смертоносным оружием, а равно применение такого оружия («смертоносное оружие» означает любое заряженное оружие, из которого может быть сделан выстрел, тотчас способный причинить смерть или другой тяжкий телесный вред, а также нож с автоматически выходящим лезвием, кинжал, дубинка, металлический кастет и др.).

Ограбление первой степени является фелонией класса В, второй степени – класса С и третьей степени – класса Д и соответственно наказывается на срок до 25, до 15 и до 7 лет (по УК штата Нью-Йорк).

Ограбление банка в уголовном праве США традиционно рассматривается в качестве отдельной разновидности ограблений и наказывается, согласно § 2113 Титула 18 Свода законов США, штрафом в размере до 5 тыс. долл. и (или) тюремным заключением на срок до 20 лет.

Преступления «белых воротничков»

Термин «беловоротничковая преступность» был введен в научный оборот профессором Э. Сатерлендом. По его определению, преступник в «белом воротничке» – это лицо, занимающее высокое социально-экономическое положение и нарушающее законы, призванные регулировать его профессиональную деятельность.

Преступления «белых воротничков» представляют собой должностные преступления, а также преступления, совершаемые в промышленных корпорациях, торговых фирмах и в области политики. Однако «беловоротничковую» преступность необходимо отличать от общеуголовной. Так, по мнению Ф. Хартунга, клерк, совершивший хищение на сумму 1 млн долл. в компании «Мергенталер ли нотип» с целью личного обогащения, не должен считаться «беловоротничковым» преступником. В то же время крупный бизнесмен Р. Витней, похитивший такую же сумму из детского фонда с целью покрытия ряда операций своей уоллстритской фирмы, является таковым.

В настоящее время наблюдается тенденция к росту «беловоротничковой преступности». Это явление становится настолько сложным, что некоторые криминологи предлагают уточнить используемые в данной сфере уголовно-правовые понятия. Например, предлагается под «служебными преступлениями» понимать не только должностные преступления, но и любые преступления, совершенные в процессе исполнения служебных функций: неоправданная коммерциализация медицинского обслуживания, проведение ненужных (дорогостоящих) хирургических операций по умышленно неточно поставленным диагнозам, прописывание бесполезных медикаментов, выполнение ненужных работ при авторемонте и др.

Другая разновидность преступлений «белых воротничков» – «корпоративная» преступность. Она включает в себя следующие преступления: промышленный шпионаж, отказ соблюдать правила конкуренции, производство некачественных товаров, нарушение правил охраны труда, получение субсидий обманным путем, загрязнение воды и воздуха и др. Подавляющее большинство преступлений этой группы совершается с целью обогащения. Так, представители 29 корпораций, вступив в сговор, поставляли потребителям электрооборудование по значительно завышенным ценам, нарушая тем самым антитрестовский закон Шермана. В течение ряда лет компании получили огромные прибыли. В результате по приговору суда ряд компаний (включая «Дженерал электрик») были оштрафованы на 500 тыс. долл. Семь сотрудников (в основном вице-президенты) были приговорены к тюремному заключению на срок до 1 месяца¹.

Кратко проанализируем некоторые преступления «белых воротничков».

Взяточничество является наиболее часто совершаемым преступлением в этой сфере. Ответственность за него предусмотрена как федеральным законодательством (глава 2 Титул 18 Свода законов США), так и законодательством штатов (например, § 200.00–200.15. УК штата Нью-Йорк).

Согласно § 203 Титула 18 Свода законов США тот, кто, являясь членом Конгресса, служащим или должностным лицом просит, требует, получает или соглашается получить, помимо предусмотренной законом платы за исполнение своих официальных обязанностей, вознаграждение за услуги, оказанные или которые будут оказаны лично им или другим лицом, наказывается штрафом до 10 тыс. долл. и (или) тюремным заключением на срок до 2 лет; он также лишается права занимать должности, связанные с получением доходов, почетом или доверием Соединенных Штатов.

В число федеральных должностных преступлений включаются и действия служащих банков, которые могут причинить ущерб федеральной банковской системе. Директора или должностные лица банка, входящего в Федеральную резервную систему или застрахованного Федеральной страховой корпорацией, национальной сельскохозяйственной кредитной корпорацией, предлагающие инспектору банка

¹ См. подробнее: «Беловоротничковая» преступность // Актуальные проблемы современной буржуазной криминологии: Сборник. М., 1979. Часть 1. С. 200–220; Шнайдер Г. Криминология. М.: Прогресс, 1994. С. 43–48.

кредит или чаевые, совершают преступление, наказуемое штрафом до 5 тыс. долл. и (или) тюремным заключением на срок до 1 года (§ 212, 213 Титула 18 Свода законов США).

Злоупотребление должностным положением осуществляется в формах:

- незаконного распределения государственных доходов;
- незаконных сделок с государственным имуществом;
- разглашения торговых секретов США;
- спекуляции акциями или товарами, связанными со страхованием сельскохозяйственной продукции, и др.

Наказываются данные преступления, согласно § 1901–1904 Титула 18 Свода законов США, штрафом до 10 тыс. долл. и (или) тюремным заключением на срок от 2 до 10 лет и отстранением от должности¹.

Налоговые преступления включают в себя деяния по уклонению от уплаты налогов, сокрытию доходов, нарушению сроков и порядка уплаты налогов и др.

В соответствии с § 7201 Кодекса внутренних доходов США (Титул 26 Свода законов США) умышленное уклонение от уплаты налога или попытка избавиться от налога наказывается штрафом в размере до 100 тыс. долл. и (или) тюремным заключением на срок до 5 лет. Если субъектом данного преступления является корпорация, то сумма штрафа составляет 500 тыс. долл.

Непредставление налоговой декларации или отчета о доходах наказывается штрафом в размере до 25 тыс. долл. и (или) тюремным заключением на срок до 1 года (§ 7203 Кодекса внутренних доходов США). Порядок представления декларации определен, например, в Законе США об этике служащих государственных органов (1978 г.).

Нарушение норм о специальном налогообложении производства и продажи спиртных напитков и табачных изделий, огнестрельного оружия наказывается штрафом до 10 тыс. долл. и тюремным заключением на срок до 10 лет.

Уголовная ответственность за налоговые преступления устанавливается и в законодательстве штатов. Так, согласно § 91 Свода законов о налогах штата Массачусетс представление налоговой декларации, содержащей ложные сведения о налогооблагаемом имуществе и налоговых льготах, наказывается штрафом до 1 тыс. долл. и (или) тюремным заключением до 1 года².

«Беловоротничковые преступления» совершаются также и в политической сфере. Субъектами этих преступлений являются, как правило, высокопоставленные чиновники либо лица, обладающие значительным финансовым благосостоянием и оказывающие влияние на государственную политику. Цель уголовного законодательства, действующего в данной сфере, — защитить демократические основы государственного управления.

¹ См. подробнее: Ответственность за должностные преступления в зарубежных странах / Отв. ред. Ф.М. Решетников. М.: Юрид. лит. 1994.

² См.: Налоговые преступления и проступки. Обзорная информация Института законодательства и сравнительного правоведения. М., 1995. С. 37–46.

К посягательствам на демократические основы относятся следующие преступления против порядка осуществления предвыборной деятельности:

- запугивание избирателей с целью заставить их голосовать (или не голосовать) за кандидата во время любых выборов;
- подкуп избирателей с этой же целью;
- предвыборное обещание кандидата назначить на должность какое-либо лицо в случае своего избрания с целью обеспечения поддержки своей кандидатуры на выборах;
- прямое или косвенное обещание работы, вознаграждения или выгодного контракта лицу, оказавшему политическое покровительство или поддержку на выборах.

Совершение этих деяний наказывается штрафом от 1 до 10 тыс. долл. и (или) тюремным заключением на срок до 1 года.

Преступлениями против порядка осуществления законотворческого процесса являются нарушения Закона США о регулировании лоббизма (1946 г.), а именно:

- незаконное оказание влияния на членов Конгресса посредством денежных взносов;
- нарушение правил регистрации лоббистов;
- сокрытие фактов расходования средств, предоставленных лоббистами.

Совершение данных преступлений наказывается штрафом до 10 тыс. долл. и (или) тюремным заключением на срок до 5 лет.

Организованная преступность

Организованная преступность представляет собой сложное криминально-социальное образование, состоящее из определенной совокупности противоправных деяний, главным из которых является рэкет. В Законе о контроле за организованной преступностью в США (1970 г.) указывается: «Организованная преступность получает значительную часть своей власти, используя деньги, добытые от незаконных видов деятельности. Эти деньги и власть подрывают стабильность американской экономической системы, используются для внедрения в законный бизнес, для подрыва и коррумпирования демократического процесса. Организованная преступность подрывает благополучие Нации и ее граждан».

Противоправность и наказуемость конкретных деяний, образующих в своей совокупности организованную преступность, устанавливаются вышеуказанным Законом, Титулом 18 Свода законов США, а также законодательством штатов.

Рэкет, согласно § 1961 Закона о контроле за организованной преступностью в США, включает в себя следующие группы деяний:

А. Тяжкое убийство, похищение людей, азартные игры, поджог, ограбление, взяточничество, вымогательство, незаконное обращение с наркотиками.

В. Подкуп в области спорта, фальшивомонетничество, кража грузов, растрата средств из пенсионных фондов и фондов социального обеспечения, воспрепятст-

вованию проведению уголовного расследования, торговля контрабандными сигаретами, перевозка краденого имущества, торговля белыми рабами.

С. Ограничение платежей и ссуд, предоставляемых трудовым организациям, присвоение средств из фондов профсоюзов.

D. Преступления, связанные с банкротством и торговлей ценными бумагами.

Запрещенная деятельность (§ 1962 Титула 18 Свода законов США) включает в себя:

- получение дохода от рэкета;
 - приобретение на доходы, полученные от рэкета, предприятия и управление им;
 - получение незаконного долга;
 - контроль над предприятием, занятым в межштатной или внешней торговле.
- Занятие запрещенной деятельностью наказывается штрафом до 25 тыс. долл. и (или) тюремным заключением на срок до 20 лет.

Создание помех для торговли или коммерческой деятельности посредством угроз или насилия наказывается штрафом до 10 тыс. долл. и (или) тюремным заключением до 20 лет.

Занятие незаконным делом, связанным с:

- азартными играми;
 - спиртными напитками (в случае неуплаты федерального акцизного налога);
 - наркотическими и специальными веществами (находящимися под контролем в соответствии с Законом о специальных веществах);
 - проституцией,
- наказывается в соответствии с законодательством штата, на территории которого они совершены.

Контрольные вопросы

1. Перечислите источники уголовного права США. Какова роль судебных прецедентов в США?
2. На какие виды классифицируются преступные деяния в уголовном законодательстве США?
3. Как терминологически обозначаются формы вины в американском уголовном законодательстве?
4. В чем сущность «строгой ответственности»?
5. Дайте характеристику «правилам Макнатена», «правилам Дурхэма» и доктрине «непреодолимого импульса».
6. Перечислите виды защит от уголовного преследования.
7. Каковы цели наказания по уголовному праву США?
8. Кратко охарактеризуйте виды наказаний по уголовному праву США. Привлекаются ли к уголовной ответственности в США юридические лица?

9. Какие меры безопасности используются в США?
10. Какие преступления относятся к общеуголовным?
11. Какие преступления составляют «беловоротничковую» преступность?
12. Как в законодательстве США регламентируются вопросы контроля за организованной преступностью?

Глава III УГОЛОВНОЕ ПРАВО ГЕРМАНИИ

§ 1. Краткая история уголовного права Германии

В основу Германского уголовного уложения (1871 г.) было положено Прусское уголовное уложение (1851 г.). При его разработке и совершенствовании учитывались юридические конструкции, сформулированные на основе философии И. Канта и Г. Гегеля.

Отличительными чертами германского УК являлись закрепление принципа законности, установление наказуемости только тех деяний, которые были законодательно запрещены до момента их совершения. В кодексе нашли свое отражение основные положения классической школы уголовного права о свободе воли, о вине, взаимозависимости свободы личности и ответственности, а также концепция возмездия.

Безусловно, кодекс неоднократно дополнялся. Так, в эпоху Веймарской республики (1919–1933 гг.) были приняты законы о денежном штрафе, введена система мер исправления и безопасности.

Фашистское уголовное право (1933–1945 гг.) было направлено преимущественно на защиту идеологии и политики национал-социализма. Поэтому принимались соответствующие законодательные акты, среди которых:

1. Указ «Против измены германскому народу и преступных происков» 1933 г. (ввел смертную казнь и каторжные работы за политические и общеуголовные деяния).

2. Закон «Против коварных посягательств на государство и партию для защиты партийных форм одежды» от 20 декабря 1934 г.

3. Закон против образования новых партий от 14 июля 1933 г. (провозгласил национал-социалистическую партию в качестве единственной политической партии Германии и установил, что лицо, пытающееся создать иную партию, наказывается тюремным заключением на срок до 3 лет).

4. Закон «О защите немецкой крови и немецкой чести» от 15 сентября 1935 г.

Многие нормы фашистского уголовного законодательства противоречили фундаментальным уголовно-правовым принципам. Например, в 1935 г. в УК была введена статья, разрешающая применение уголовного права по аналогии.

После разгрома немецкого фашизма действие УК 1871 г. в редакции 1933 г. было восстановлено, а принятое в период с 1933 г. по 1945 г. уголовное законодательство отменено в соответствии со ст. 4 Потсдамского соглашения.

В 1951 г. в ФРГ был принят закон о реформе уголовного права («Блиц-закон»), который установил ответственность за ряд политических преступлений (ввоз запрещенной литературы в ФРГ, контакт с демократическими организациями ГДР, создание антиконституционных сообществ) в виде тюремного заключе-

ния на срок от 5 до 15 лет. На основании данного Закона была запрещена компартия ФРГ.

Законом 1953 г. Уголовное уложение Германской Империи было переименовано. Оно получило официальное название «Уголовный кодекс».

УК ФРГ неоднократно подвергался реформированию:

– в 1969 г. обновляется Общая часть УК, вводится единое понятие лишения свободы, расширяются основания условного осуждения, декриминализируются религиозные преступления;

– в 1972–1974 гг. декриминализованы некоторые преступления сексуального характера, хозяйственные и транспортные преступления;

– в 1975 г. принимается новая редакция УК.

Безусловно, реформирование УК на этом не заканчивается. Кодекс постоянно дополняется новыми составами, среди которых должностные и хозяйственные преступления, преступления против окружающей среды. Законом «О защите прав потерпевших» (1986 г.) в перечень смягчающих обстоятельств включаются понятия «возмещение ущерба» и «примирение с потерпевшим». Данные новеллы обусловили принятие 10 марта 1987 г. новой редакции УК.

В настоящее время германский УК также не является статичным актом. Так, Законом 1990 г. об изменении УК установлен новый вид наказания – имущественный штраф. Некоторые нововведения касаются и норм Особенной части. Например, в 1994 г. введена статья о подкупе депутатов, исключена уголовная ответственность за гомосексуальные действия.

§ 2. Источники уголовного права Германии

Систему источников уголовного права Германии составляют Основной закон ФРГ, Уголовный кодекс ФРГ 1871 г. (в редакции от 10 марта 1987 г.) и уголовные законы. Подзаконные акты не являются источниками уголовного права.

Основной закон ФРГ (1949 г.) закрепляет ряд уголовно-правовых принципов:

– недопустимость обратного действия уголовного закона (ст. 103 /2/ устанавливает, что деяние может подлежать наказанию, только если его наказуемость была установлена законом до его совершения);

– недопустимость многократного наказания за одно и то же деяние (ст. 103 /3/).

Согласно ст. 102 Основного закона смертная казнь в Германии отменена. Статья 74 Основного закона предписывает, что уголовное право относится к сфере конкурирующей законодательной компетенции. Поэтому в качестве источников уголовного права необходимо рассматривать и уголовные законы земель. Однако в Германии, в отличие от США, их количество невелико.

Уголовный кодекс ФРГ 1871 г. (в редакции от 10 марта 1987 г.) является важнейшим источником уголовного права. Он состоит из Общей и Особенной частей, которые, в свою очередь, разделены на главы.

Вводный закон к УК ФРГ от 2 марта 1974 г. (в редакции опубликования от 16 июня 1995 г.) регламентирует общие вопросы, касающиеся, например, соотношения федерального и земельного законодательства, применения отдельных уголовно-правовых предписаний и др.

Закон о нарушениях общественного порядка от 24 мая 1968 г. (в редакции опубликования от 19 февраля 1987 г.) регламентирует вопросы ответственности за уголовные и полицейские проступки. Согласно § 1 нарушением общественного порядка является противоправное и предосудительное (упречное) деяние, которое осуществляет состав закона, предусматривающий назначение за него наказания в виде денежного штрафа.

Закон об отправлении правосудия по делам молодежи от 4 августа 1953 г. (в редакции опубликования от 11 декабря 1974 г.) содержит нормы уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного права, на основе которых отправляется правосудие в отношении лиц от 14 до 21 года.

Прецедентное право не является источником уголовного права Германии. Однако юридическая наука и практика пользуются дефинициями некоторых правовых понятий и категорий, сформулированными Верховным судом Германии.

В УК ФРГ не содержатся нормы о правилах и способах толкования уголовного закона. Данный вопрос решается юридической наукой. Так, профессор К. Лакнер, комментируя УК, пишет: «Исключая случаи установления или усиления уголовной ответственности, аналогия в уголовном праве допустима»¹.

Действие уголовного закона во времени, в пространстве и по кругу лиц

В соответствии с § 1 УК ФРГ деяние может наказываться только в том случае, если его наказуемость была определена законом, действовавшим до совершения деяния. В целом действие уголовного закона во времени подчинено общепринятым уголовно-правовым принципам:

- наказание определяется законом, который действовал в момент окончания преступного деяния;
- обратная сила закона допустима, если он смягчает наказание.

Действие уголовного закона в пространстве и по кругу лиц основано на принципах гражданства, территории, флага. Таким образом, под действие закона попадают деяния, совершенные гражданином Германии, а также на ее территории либо на корабле или самолете, следующем под ее флагом.

В соответствии с § 5 германское уголовное право в целях охраны правовых благ страны действует за границей в отношении следующих деяний:

- 1) подготовка агрессивной войны (создающая опасность войны для Германии);
- 2) измена Родине и создание угрозы внешней безопасности;
- 3) угроза демократическому правовому государству;

¹ См.: Кузнецова Н., Вельцель Л. Уголовное право ФРГ. М.: МГУ, 1980. С. 73.

- 4) ослабление обороноспособности страны (уклонение от военной службы, саботаж);
- 5) насильственный угон людей за пределы страны;
- 6) нарушение производственной или коммерческой тайны;
- 7) преступления против полового самоопределения;
- 8) ложное показание и лжеприсяга в судебном процессе.

Согласно § 6 германское уголовное право в соответствии с международными соглашениями действует независимо от права места совершения преступления за границей в отношении таких деяний, как:

- 1) геноцид;
- 2) преступления, связанные с ядерной энергией и ядерными взрывчатыми материалами;
- 3) нападение на воздушное или речное судно;
- 4) содействие занятию проституцией и торговля людьми;
- 5) незаконный сбыт наркотиков;
- 6) распространение порнографии;
- 7) подделка денег, ценных бумаг, бланков европейских чеков и чековых карт;
- 8) получение субсидий путем мошенничества;
- 9) деяния, подлежащие преследованию на основе межгосударственных соглашений.

Германское уголовное право действует и в отношении деяний, которые совершаются за границей против гражданина ФРГ, а также в отношении иностранца, совершившего деяние на территории ФРГ.

§ 3. Преступное деяние

Понятие, признаки и виды преступных деяний

Немецкими правоведами «деяние» трактуется как уголовно противоправное, наказуемое, виновное действие или бездействие. В юридической науке и законодательстве используется термин «состав деяния» (Tatbestand), поэтому говорить о составе преступления по германскому праву ошибочно¹.

Состав деяния является абстрактной юридической конструкцией, которая позволяет определить, какое поведение является уголовно противоправным, наказуемым, а также дает возможность правильно квалифицировать содеянное. Составы уголовных деяний регламентированы в Особенной части УК ФРГ.

К признакам уголовных деяний относятся наказуемость, противоправность и виновность.

Согласно § 12 УК ФРГ **преступлениями** (Verbrechen) являются противоправные деяния, за которые предусмотрено как минимальное наказание лишение свободы на срок не менее одного года и более строгое наказание.

¹ См. подробнее: Преступление и наказание в Англии, США, Франции, ФРГ, Японии. Общая часть уголовного права. С. 90–93.

Проступками (Vergehen) являются противоправные деяния, за которые предусмотрено лишение свободы на срок менее одного года или штраф. Таким образом, преступные деяния в Германии подразделяются на преступления и проступки.

Вина (Verwerfbarkeit) субъекта уголовного деяния как юридическая категория только упоминается, но не раскрывается в УК ФРГ. Классическим считается определение, данное Верховным судом ФРГ, как упрека в приговоре. Субъект упрекается в том, что он поступил неправомерно, хотя имел возможность выбрать правомерную линию поведения. Юридической наукой выработано множество других подходов к данному понятию. Вина может проявляться в форме умысла и неосторожности (точные дефиниции которых также отсутствуют в УК). Определение **умысла** (Vorsatz) как «воли к осуществлению состава деяния при осознании всех его обстоятельств» также сформулировано Верховным судом ФРГ. Видами умысла являются прямой и косвенный.

Неосторожно (fahrlässig) действует тот, кто противоправно осуществляет состав деяния, не желая этого или не зная об этом, если такое поведение может быть поставлено в упрек, то есть вменено субъекту. Неосторожность можно классифицировать на сознательную и неосознанную. Сознательная неосторожность налицо, если субъект хотя и знает, что совершает уголовно наказуемое деяние, но надеется, что результат не наступит. Неосознанно неосторожно действует тот, кто не предвидит, что он совершает противоправное деяние, но по обстоятельствам дела, своим способностям и знаниям должен был предвидеть¹.

Согласно § 15 УК ФРГ наказуемо только умышленное действие, если закон прямо не предусматривает наказание за неосторожное действие.

В соответствии с § 17 УК ФРГ субъект считается действующим невиновно, если он ошибается в уголовно-правовом запрете. Под ошибкой в запрете понимается ситуация, когда у лица, совершающего деяние, отсутствует понимание того, что оно действует противоправно.

Если субъект ошибается в обстоятельствах дела, то есть не знает обстоятельств, которые являются элементом предусмотренного законом конкретного состава деяния, то он считается действующим неумышленно (§ 16).

Безусловно, уголовно-правовые нормы об ошибке в запрете и ошибке в обстоятельствах дела являются справедливыми и гуманными. Однако они противоречат принципу «незнание закона не освобождает от ответственности».

Субъектами преступного деяния по УК ФРГ являются физические лица, достигшие установленного законом возраста и вменяемые. Закон об отправлении правосудия по делам молодежи (1953 г.) устанавливает, что уголовной ответственности могут подвергаться несовершеннолетние от 14 до 18 лет и молодежь от 18 до 21 года. Согласно § 3 указанного Закона несовершеннолетние подлежат уголовной ответственности, если во время совершения деяния они по своему духов-

¹ См.: Уголовное право. Общая часть. Лекция 15. Уголовное право зарубежных государств. Разработка и реализация программ борьбы с преступностью за рубежом. М.: ИНФРА-М; НОРМА, 1997. С. 33.

ному и физическому развитию были достаточно зрелы, чтобы предвидеть непропорциональность деяния и поступить в соответствии с этим предвидением.

Детально регулируется в УК вопрос о невменяемости (*Schuldunfähigkeit*). Невменяемым, согласно § 19, считается лицо, не достигшее 14 летнего возраста (презюмируется, что ребенок в силу своих возрастных особенностей еще не способен осознавать противоправность своих действий либо руководить ими). Это так называемая возрастная невменяемость.

В соответствии с § 20 без вины действует тот, кто при совершении деяния, вследствие болезненного психического расстройства, глубокого расстройства сознания, слабоумия или другого тяжелого психического отклонения не способен осознать противоправность деяния или действовать с сознанием их противоправности. Таким образом, УК содержит 2 критерия невменяемости или (в терминологии немецкого уголовного права) невиновного поведения вследствие психического расстройства: медицинский (наличие у лица указанных в законе психических расстройств) и психологический (неспособность осознать противоправность деяния или действовать с сознанием их противоправности).

Уменьшенная вменяемость, то есть снижение способности лица (обусловленное, как правило, кратковременным психическим заболеванием) сознавать противоправность деяния или руководить им, является основанием для смягчения уголовного наказания.

Стадии совершения преступного деяния

В уголовном праве Германии выделяют три стадии совершения умышленного преступного деяния: приготовление, покушение и оконченное преступление.

Приготовление является наказуемым только в двух случаях. Во-первых, если приготовительные действия уже сами по себе образуют состав деяния. Например, наемный убийца совершает кражу автомобиля, чтобы посредством его совершить убийство. Во-вторых, если нормы Особенной части УК устанавливают ответственность за приготовление к конкретному деянию. Так, наказуемо приготовление к государственной измене (§ 83 УК), подготовка к подделке денег или знаков оплаты (§ 149) и др.

Покушение, согласно § 22 УК, имеет место тогда, когда лицо по своему представлению о деянии непосредственно начинает осуществлять состав деяния. В основу данной законодательной конструкции положен субъективный критерий, то есть представление преступника о том, что он целенаправленно начинает действовать в нарушение уголовного запрета. Уголовный кодекс устанавливает, что покушение на преступление наказуемо всегда, а покушение на проступок — только в случае, если это прямо предусматривается законом. Такой проступок, как покушение на повреждение официальных объявлений (например, попытка сорвать документ с доски объявлений), не является наказуемым (§ 134). А покушение на злоупотребление документами, удостоверяющими личность, согласно § 281, наказуемо.

Лицо не наказывается за покушение, если оно добровольно отказывается от дальнейшего выполнения деяния или препятствует доведению его до конца.

В качестве **оконченного преступления** рассматривается деяние лица, содержащее все признаки состава.

Соучастие

Определение соучастия в УК ФРГ отсутствует. В науке уголовного права под соучастием понимается участие нескольких лиц в совершении умышленного преступления. Соучастниками, в соответствии с УК, являются исполнитель, подстрекатель и пособник.

Исполнительство, согласно § 25, может осуществляться в двух формах: непосредственное, когда преступник осуществляет уголовное деяние сам, и опосредованное, когда деяние осуществляется посредством другого лица. Совершение уголовно наказуемого деяния несколькими лицами сообща рассматривается как соисполнительство.

Подстрекателем является тот, кто умышленно побуждает другого к умышленному противоправному деянию (§ 26).

Хотя в Общей части УК не дается законодательной дефиниции термину «организатор преступления», в некоторых нормах Особенной части он используется. Так, § 88 УК устанавливает ответственность организатора и подстрекателя, которые умышленно способствуют тому, что посредством дезорганизирующих действий выводятся из строя почта и другие средства связи.

Как **пособник** наказывается тот, кто умышленно помогает другому в совершении умышленного противоправного деяния (§ 27).

При решении вопроса о наказуемости соучастников действует принцип, согласно которому каждый участник, независимо от вины другого, наказывается в соответствии со своей виной.

В германском уголовном праве в качестве господствующей рассматривается теория лимитированной акцессорности соучастия. Акцессорность соучастия необходимо рассматривать как зависимость подстрекательства и пособничества от исполнительских действий лица, совершающего главное деяние. Если главное деяние отсутствует либо не является противоправным, нет и соучастия.

Из акцессорной теории выводят следующие практические решения:

а) главное деяние не началось — возможно только покушение на подстрекательство; пособничество ненаказуемо;

б) главное деяние не окончено — возможно наказуемое подстрекательство и пособничество;

в) главное деяние совершено — возможно соучастие, но после окончания деяния подстрекательство невозможно, а пособничество может перейти в укрывательство¹.

¹ См.: Уголовное право. Общая часть. Лекция 15. Указ соч. М.: Инфра-М; Норма. С. 35.

Вопросы ответственности за укрывательство регламентируются в Особенной части УК. Различаются укрывательство преступника и укрывательство имущества, добытого преступным путем. По общему правилу наказание за укрывательство не может быть тяжелее, чем наказание, предусмотренное за укрываемое преступление.

Обстоятельства, исключающие противоправность деяния

Перечень обстоятельств, исключающих противоправность деяния, довольно широк. Он устанавливается не только в УК ФРГ, но также и в других нормативных правовых актах. Так, ст. 20 Основного закона ФРГ предоставляет любому гражданину Германии **право на сопротивление** тому, кто пытается устранить демократический и социальный строй в ФРГ. В § 229 ГК ФРГ регламентируются вопросы разрешенной самозащиты, а в § 904 ГК ФРГ – гражданско-правовой крайней необходимости.

В Общей части УК ФРГ в качестве обстоятельств, исключающих противоправность деяния, называется необходимая оборона и крайняя необходимость. Согласно § 32 УК ФРГ **необходимая оборона** есть защита, которая требуется для того, чтобы отразить наличное противоправное нападение на себя или кого-либо другого. Таким образом, законодатель не выделяет требования, предъявляемые к правомерной обороне, а называет лишь признаки, относящиеся к нападению (наличность, противоправность, обращенность на защищаемого или на другое лицо).

Кроме того, в уголовном законе не закреплены признаки превышения пределов необходимой обороны. Указывается лишь то, что если лицо превысит эти пределы из-за замешательства, страха или испуга, то оно не подлежит наказанию (§ 33 УК ФРГ).

Крайняя необходимость в УК ФРГ закрепляется в двух видах:

- 1) правомерная крайняя необходимость;
- 2) крайняя необходимость, исключающая или смягчающая вину (§ 35).

Первый вид базируется на следующих условиях:

- а) наличие опасности для охраняемого уголовным законом правового блага (жизнь, здоровье, свобода, честь, достоинство, собственность);
- б) невозможность устранить опасность другими средствами;
- в) защищаемый интерес значительно превосходит нарушаемый;
- г) деяние является соразмерным средством для устранения опасности.

Второй вид крайней необходимости предполагает:

- а) наличие опасности для жизни, здоровья или свободы;
- б) необходимость отвратить опасность от себя, родственников или близких;
- в) противоправность крайней необходимости.

Применительно ко второму виду крайней необходимости считается, что тот, кто совершает противоправное деяние в условиях наличной, иначе не предотвратимой опасности, чтобы отвратить ее от себя, родственников или близких, действует невиновно.

Согласие потерпевшего на нанесение ему телесного повреждения (например, на спортивных соревнованиях) также является обстоятельством, исключающим противоправность деяния, если при этом не были нарушены общепринятые моральные нормы (§ 226а).

§ 4. Наказание

В уголовном праве Германии отсутствует законодательная дефиниция наказания. Не определены также и его цели. Эти вопросы рассматриваются уголовно-правовой доктриной. Так, по мнению западногерманских ученых, «наказание является комплексным понятием. Смысл его иррационален, его можно усмотреть в символическом восстановлении правопорядка, нарушенного в результате преступления. В этом смысле наказание представляет собой искупление вины, воздаяние, которое должно быть произведено преступником. Конституционный суд говорит о «расплате за совершенное нарушение закона». Но посредством наказания могут преследоваться и рациональные цели, прежде всего предупреждение последствий уголовных деяний. Эта цель может быть достигнута: а) путем внушения страха преступникам (негативная специальная превенция), б) путем воспитания преступника с целью его ресоциализации (позитивная превенция) и в) путем внушения страха неизвестному третьему лицу (общая превенция)»¹.

Уголовный кодекс рассматривает наказание (Strafen) и меры исправления и безопасности (Massnahmen) в качестве правовых последствий преступного деяния. Вопросы наказания регламентируются не только кодексом, но и другими законами.

Основным законом ФРГ 1949 г. была отменена смертная казнь. Безусловно, этому решению предшествовало длительное обсуждение данной проблемы. Высказывались мнения о несвоевременности подобного решения. Однако победили противники смертной казни, доводы которых сводились к следующему:

- третий рейх злоупотреблял смертной казнью и поэтому ее надо отменить, чтобы изменить правосознание населения;
- смертная казнь не нужна, так как в системе наказания ФРГ имеется пожизненное заключение, которое не менее репрессивно;
- жизнь человека – высшее благо, и человеческий суд не может никого лишать ее;
- смертная казнь неэффективна, так как не обнаружено корреляции между объемом ее применения и уровнем преступности.

Виды уголовных наказаний по германскому уголовному праву классифицируются на основные и дополнительные.

К **основным наказаниям** относятся:

1. **Лишение свободы** (Freiheitstrafe) на определенный срок (от 1 месяца до 15 лет) или пожизненное (§ 38 УК). В отношении практики применения пожизненного заключения в Германии необходимо отметить, что Федеральный кон-

¹ Цит. по кн.: Кузнецовой Н., Вельцель Л. Указ. соч. С. 111.

ституционный суд в 1977 г., опираясь на принципы правового государства, постановил заменять часть пожизненного заключения условным осуждением, поскольку ресоциализация как цель наказания предполагает, чтобы приговоренный к пожизненному заключению получил шанс на обретение свободы¹.

К несовершеннолетним лишение свободы (максимально до 10 лет) применяется лишь в случае, когда меры воспитательного характера оказались недостаточны или подросток совершил тяжкое деяние (§ 17 Закона о судах по делам молодежи).

Содержание под арестом (от 2 недель до 6 месяцев) назначается в соответствии с Законом о воинских преступлениях, к солдатам срочной службы.

2. **Штраф** (Geldstrafe) устанавливается в денежной и имущественной формах.

Денежный штраф назначается в дневных ставках (от 5 до 360 дневных ставок). Размер дневной ставки определяется с учетом материального положения лица. При этом суд исходит из чистого дохода, который лицо имеет или могло иметь в среднем в день. Размер дневной ставки может составлять от 2 до 10 тыс. нем. марок.

Имущественный штраф представляет собой определенную сумму, не превышающую стоимость имущества преступника, которую он обязан уплатить по приговору суда.

Уголовный кодекс ФРГ предусматривает возможность назначения одновременно двух основных наказаний. Так, согласно § 41, если лицо в результате совершения преступления обогатилось или пыталось обогатиться, то наряду с лишением свободы ему может быть назначен денежный штраф. При этом учитывается личность правонарушителя и его материальное положение. Суд имеет право предоставить осужденному выплачивать штраф по частям. Взамен невыплаченного денежного штрафа назначается лишение свободы. При этом одной дневной ставке соответствует один день лишения свободы.

Имущественный штраф может быть назначен наряду с пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок не менее двух лет.

Дополнительными наказаниями являются:

1. Запрещение управлять транспортным средством (§ 44).

2. Конфискация выгоды, полученной преступным путем (§ 73), а также конфискация орудий и средств преступления (§ 295), имущественный штраф (в некоторых случаях).

Помимо вышеперечисленных наказаний УК предусматривает ряд негативных последствий, направленных на ограничение правового статуса преступника, осужденного на срок не менее 1 года. Такими **дополнительными последствиями**, согласно § 45, являются лишение лица на срок до 5 лет права занимать определенные должности, права избирать и быть избранным и права голоса.

Продолжительность утраты прав исчисляется со дня отбытия лишения свободы, истечения давности или освобождения от наказания. Если наряду с наказа-

¹ См. подробнее: Шнайдер Г. Криминология. М.: Прогресс-Универс, 1994. С. 393–396.

нием в виде лишения свободы были назначены меры исправления и безопасности, связанные с лишением свободы, то срок исчисляется со дня окончания исполнения этих мер. Суд может восстановить утраченные права, если фактически более половина срока или ожидается, что в будущем осужденный не совершит более умышленных преступлений.

Вопросы **назначения наказания** (Strafzumessung) детально регламентированы в УК ФРГ. Согласно § 46 основанием для назначения наказания является вина правонарушителя. При назначении наказания принимаются во внимание следующие обстоятельства:

- мотивы и цели правонарушителя;
- взгляды, проявившиеся в деянии, и воля, употребленная на совершение деяния;
- размер нарушения обязанности;
- вид исполнения и виновные последствия деяния;
- прошлая жизнь правонарушителя, его личные качества;
- поведение правонарушителя после деяния (стремление загладить причиненный вред, достигнуть согласия с потерпевшим).

Исходя из принципов гуманизма, суд учитывает воздействие, которое необходимо ожидать от наказания, на будущую жизнь правонарушителя в обществе. Суд на основании § 60 может отказаться от наказания, если последствия деяния для самого правонарушителя настолько тяжелы, что назначенное наказание явно не достигло бы результатов. В случае полного или частичного возмещения вреда (компенсация преступник – потерпевший), причиненного преступным деянием, суд, руководствуясь § 46а, может смягчить наказание или отказаться от него. Однако эти нормы не применяются, если совершено деяния, за которое назначено наказание в виде лишения свободы сроком более чем на 1 год.

При осуждении к наказанию в виде лишения свободы сроком не более чем на 1 год (в исключительных случаях – 2 года) суд имеет право постановить об условной отсрочке наказания. Основанием для ее применения является уверенность суда в том, что осужденный учтет приговор и в будущем больше не совершит преступных деяний и без воздействия исполнения наказания. При принятии решения об отсрочке учитывается личность осужденного, его прошлая жизнь, обстоятельства противоправного деяния, а также его поведение после деяния (§ 56).

Исполнение наказания может быть отсрочено на срок от 2 до 5 лет. Во время испытательного срока осужденный (по решению суда) обязывается:

- посылить возместить причиненный ущерб;
- выплатить определенную денежную сумму в пользу общественного учреждения или в казну;
- выполнить общественно полезные работы.

Суд в зависимости от обстоятельств дела может обязать осужденного:

- 1) следовать распоряжениям, относящимся к местопребыванию, образованию, работе или свободному времени;

2) являться в определенное время в суд или в другое учреждение;

3) не общаться с определенными лицами, которые могут дать ему повод или стимул к совершению новых преступных деяний, не давать им поручений и не скрывать их у себя;

4) не владеть, не хранить у себя и не давать на хранение предметы, которые могут дать повод или стимул для совершения новых преступлений (§ 56с).

С согласия осужденного может даваться указание подвергнуться лечению или пройти курс воздержания от употребления запрещенных препаратов (алкогольных напитков, наркотических веществ). Если осужденный дает обещание относительно своего будущего поведения и есть все основания ожидать соблюдения обещанного, то суд, как правило, отказывается от дачи этих указаний.

На период испытательного срока суд, в соответствии с § 56d, назначает осужденному, не достигшему 27 лет, специального помощника, который помогает осужденному выполнить предписания суда, а также сообщает суду об образе жизни осужденного, о допущенных им нарушениях режима отсрочки.

Если в период испытательного срока осужденный нарушает условия отсрочки или совершает новое противоправное деяние, суд отменяет условную отсрочку наказания.

В случае успешного исполнения условий отсрочки осужденный освобождается от наказания по истечении испытательного срока.

Меры исправления и безопасности (Massnamen), наряду с наказанием, являются неблагоприятными последствиями противоправных деяний. К этим мерам относятся:

– меры, связанные с лишением свободы (помещение в психиатрическую больницу, помещение в лечебное заведение для алкоголиков и наркоманов, превентивное заключение);

– иные меры (установление надзора, лишение водительских прав, запрещение заниматься определенной профессиональной деятельностью).

Меры исправления и безопасности, действуя параллельно с системой наказания, направлены прежде всего на осуществление специальной превенции. Причем превентивные мероприятия проводятся как в отношении осужденных лиц, так и в отношении невменяемых или ограниченно вменяемых, но находящихся в «опасном состоянии». В последнем случае суд, в соответствии с § 71 УК, имеет право распорядиться о применении к лицу мер исправления и безопасности, если вследствие его невменяемости или недееспособности судебный процесс не может быть проведен. Однако эти меры не назначаются, если они не соответствуют деянию, которое лицо совершило или может совершить, а также степени исходящей от него опасности.

Последовательность исполнения вышеуказанных мер определяется судом. При этом меры исправления и безопасности могут предшествовать наказанию или осуществляться после него. Кроме того, возможна и условная отсрочка этих

мер, если особые обстоятельства дают основания ожидать, что цель этой меры эффективнее достигается таким образом.

Кратко охарактеризуем меры исправления и безопасности.

Помещение в психиатрическую больницу осуществляется, если лицо совершило противоправное деяние в состоянии невменяемости или уменьшенной вменяемости и его психическое состояние предопределяет его дальнейшую опасность для общества. Предполагается, что человек в подобном состоянии способен совершить противоправное деяние, а следовательно – должен быть заранее изолирован от общества.

Помещение в лечебное заведение (сроком до двух лет) для алкоголиков или наркоманов применяется к лицу, склонному к злоупотреблению спиртными напитками или наркотическими веществами и совершившему противоправное деяние в состоянии опьянения. В данном случае суд также учитывает склонность лица к дальнейшему совершению деяний, опасных для общества (§ 64²).

Превентивное заключение применяется к лицу, осужденному за умышленное уголовно наказуемое деяние к наказанию в виде лишения свободы на срок не менее двух лет, если:

1) лицо уже дважды осуждалось за умышленные уголовно наказуемые деяния каждый раз к наказанию в виде лишения свободы на срок не менее 1 года;

2) лицо отбыло наказание в виде лишения свободы сроком не менее двух лет или к нему применялись меры исправления и безопасности;

3) лицо является потенциально опасным для общества (поскольку склонно к совершению таких преступлений, которые, в частности, причиняют их жертвам душевную травму, тяжкий физический вред или хозяйственный ущерб).

Если лицо совершило три умышленных уголовно наказуемых деяния, за которые оно было лишено свободы на срок не менее одного года, а одно или несколько деяний наказывались лишением свободы на срок не менее трех лет, суд также может наряду с наказанием назначить превентивное заключение. Прошрое деяние не учитывается, если в промежутке между ним и следующим деянием прошло более 5 лет.

Максимальный срок превентивного заключения, согласно § 67d, – 10 лет. По истечении этого срока лицо освобождается и над ним устанавливается надзор.

Надзор устанавливается за лицом, совершившим преступное деяние, за которое оно подвергается наказанию в виде лишения свободы на срок не менее 6 месяцев. На практике надзор, как правило, устанавливается за лицами, признанными виновными в разбое, вымогательстве, укрывательстве имущества, добытого преступным путем, отмывании денег, сексуальных преступлениях.

Согласно § 68a УК, орган надзора контролирует совместно с судом и при поддержке помощника поведение осужденного и выполнение им указаний. Перечень указаний определен в § 68b. В соответствии с ним поднадзорный обязан являться в определенное время в орган надзора, сообщать об изменении места

жительства или места работы, не заниматься деятельностью, которая может привести к совершению новых преступлений, и др.

Надзор устанавливается на срок от 2 до 5 лет. Однако суд может досрочно отменить надзор, если предполагается, что осужденный и без него не будет совершать преступлений.

Лишение водительских прав осуществляется на основании § 69 УК в отношении лица, совершившего проступок при управлении автотранспортным средством. Данное лицо признается судом негодным к управлению автотранспортным средством в силу того, что оно:

- нарушило правила безопасности дорожного движения;
- управляло автотранспортным средством в состоянии алкогольного опьянения;
- незаконно оставило место дорожно-транспортного происшествия.

Водительские права теряют силу, а свидетельство на управление автомашиной отбирается с момента вступления приговора в законную силу. Срок лишения водительских прав от 6 месяцев до 5 лет. В случае, если суд признает, что лицо опасно для общества, то выносится постановление о бессрочном лишении водительских прав.

Запрещение заниматься определенной профессиональной деятельностью назначается в отношении того, кто, совершая противоправное деяние, злоупотреблял своей профессией или ремеслом. Такого рода запрещение устанавливается на срок от 1 года до 5 лет. Однако, если лицо является потенциально опасным для общества, запрет на занятие определенной профессиональной деятельностью налагается бессрочно.

Неисполнение указанной в постановлении суда меры исправления и безопасности рассматривается УК ФРГ как преступное деяние. Например, нарушение осужденным правил надзора (§ 145а) или нарушение запрета на профессию (§ 145с) наказывается лишением свободы на срок до 1 года или денежным штрафом.

§ 5. Краткая характеристика Особенной части уголовного права Германии

Особенная часть уголовного права Германии состоит из Особенной части УК ФРГ (в редакции 1987 г.), уголовных законов, определяющих преступность и наказуемость деяний, не включенных в УК, а также иных законов, содержащих уголовно-правовые нормы.

Особенная часть УК состоит из норм, сгруппированных в соответствии с родовыми объектами преступных посягательств в 29 разделов:

Раздел 1. Измена миру, государственная измена и создание угрозы демократическому правовому государству.

Раздел 2. Измена Родине и угроза внешней безопасности.

Раздел 3. Преступные деяния против иностранных государств.

Раздел 4. Преступные деяния против конституционных органов, а также связанные с выбором и голосованием.

Раздел 5. Преступные деяния, направленные против обороны страны.

Раздел 6. Сопrotивление государственной власти.

Раздел 7. Преступные деяния против общественного порядка.

Раздел 8. Подделка денежных знаков и знаков оплаты.

Раздел 9. Ложные показания, даваемые не под присягой, и лжеприсяга.

Раздел 10. Ложное подозрение.

Раздел 11. Преступные деяния, затрагивающие религию или мировоззрение.

Раздел 12. Преступные деяния против гражданского состояния, брака и семьи.

Раздел 13. Преступные деяния против полового самоопределения.

Раздел 14. Оскорбление.

Раздел 15. Нарушение неприкосновенности и тайны частной жизни.

Раздел 16. Преступные деяния против жизни.

Раздел 17. Телесные повреждения.

Раздел 18. Преступные деяния против личной свободы.

Раздел 19. Кража и присвоение имущества.

Раздел 20. Разбой и вымогательство.

Раздел 21. Укрывательство преступника и укрывательство имущества, добытого преступным путем.

Раздел 22. Мошенничество и преступное злоупотребление доверием.

Раздел 23. Подделка документов.

Раздел 24. Преступные деяния, связанные с конкурсным производством.

Раздел 25. Корыстные преступные деяния.

Раздел 26. Повреждение имущества.

Раздел 27. Общепасные преступные деяния.

Раздел 28. Преступные деяния против окружающей среды.

Раздел 29. Должностные преступные деяния.

К уголовным законам, определяющим преступность и наказуемость деяний, не включенных в УК, относятся Закон о нарушениях порядка (в редакции 1975 г.), Закон об отправлении правосудия по делам молодежи (в редакции 1974 г.), Закон о выявлении прибылей от тяжких уголовных преступлений (от 25 октября 1993 г.) и др.

Законодательными актами, содержащими уголовно-правовые нормы являются, например, Закон о распространении опасных для молодежи печатных материалов (в редакции 1985 г.), Положение о налогах 1977 г. и др.

Проанализируем некоторые виды преступлений, обладающих определенной спецификой.

Преступные деяния, представляющие угрозу демократическому правовому государству

В данную группу преступлений входят такие деяния, совершенные представителями политических партий и объединений, которые являются антиконституционными, а также некоторые другие преступления (например, антиконституционный саботаж, оскорбление Федерального Президента).

В соответствии со ст. 21 Основного закона ФРГ партии содействуют формированию политической воли народа. Они могут свободно образовываться. Их внутренняя организация должна соответствовать демократическим принципам. Партии, которые по своим целям или поведению своих сторонников стремятся причинить ущерб основам свободного демократического строя либо устранить его, или поставить под угрозу существование ФРГ, антиконституционны. Вопрос об антиконституционности решает Федеральный Конституционный суд. Данное конституционно-правовое предписание направлено прежде всего против неофашистских и иных экстремистских организаций.

Согласно § 84 УК («Продолжение деятельности партии, объявленной противоречащей Конституции»), тот, кто, являясь организатором или подстрекателем, поддерживает организационное единство:

- 1) партии, объявленной Федеральным Конституционным судом неконституционной, или
- 2) партии, в отношении которой Федеральный Конституционный суд установил, что она является подобной организацией запрещенной партии, наказывается лишением свободы на срок от 3 месяцев до 5 лет. Покушение наказуемо.

Если лицо принимает участие в деятельности антиконституционной партии в качестве ее члена или поддерживает ее организационное единство, то оно наказывается лишением свободы на срок до 5 лет или денежным штрафом.

Однако суд может смягчить наказание или отказаться от него в случае, если вина лица незначительна или лицо добровольно и настойчиво старалось предотвратить продолжение существования партии.

Статья 33 Закона о партиях (1967 г.) запрещает создавать организации, продолжающие осуществление антиконституционных целей партии, запрещенной Основным законом и Федеральным Конституционным судом.

Лицо, являющееся организатором или подстрекателем, поддерживающим организационное единство:

- 1) партии или объединения, о которых в судебном процессе по ст. 33 Закона о партиях бесспорно установлено, что она является подобной организацией запрещенной партии, или
- 2) объединения, которое бесспорно запрещено, так как его деятельность направлена против конституционного порядка или против идеи взаимопонимания между народами,

наказывается, согласно § 85 УК, лишением свободы на срок до 5 лет или денежным штрафом. Покушение наказуемо.

Распространение пропагандистских материалов, направленных по содержанию на продолжение стремлений бывших национал-социалистических организаций наказывается в соответствии с § 86 УК лишением свободы на срок до 3 лет или штрафом. Под пропагандистскими материалами в данном случае понимаются такие письменные материалы (газеты, листовки и др.), которые содержат высказывания против свободного демократического конституционного строя (например, агитация за установления тоталитарного режима) и против идеи взаимопонимания между народами (пропаганда социал-дарвинизма, расового превосходства). Не относятся к пропагандистским материалам такие пропагандистские средства, которые используются при обучении истории, а также в научных или исследовательских целях.

Кроме того, уголовной ответственности подлежит тот, кто:

1) подстрекает к разжиганию ненависти против части населения или призывает к совершению насилия в отношении ее;

2) унижает достоинство части населения, злонамеренно порочит или клеветает на нее;

3) распространяет письменные материалы, которые подстрекают к разжиганию расовой ненависти против части населения, характеризующейся национальными, расовыми, религиозными особенностями или иными признаками народности;

4) руководствуясь идеями национал-социализма, публично одобряет, оспаривает или преуменьшает серьезность такого преступления, как геноцид.

Данные преступления наказываются согласно § 130 УК лишением свободы на срок до 5 лет или денежным штрафом.

Для пресечения любого рода проявлений национал-социализма Закон о демонстрациях и собраниях (1953 г.) установил запрет на публичное ношение униформы или подобной ей одежды с целью выражения определенных политических взглядов. Согласно § 86а УК использование знаков неконституционных организаций, а именно форменной одежды, значков, флагов и знаков приветствия наказывается лишением свободы на срок до 3 лет или денежным штрафом.

Преступные деяния против полового самоопределения

В уголовном праве Германии вопросы преступности и наказуемости деяний, совершенных в сфере полового самоопределения, разработаны достаточно детально. Однако несмотря на это, данный раздел УК неоднократно подвергался реформированию. Одной из последних новелл является Закон от 31 мая 1994 г., исключивший ответственность за гомосексуальные действия (§ 175) и изменивший норму об ответственности за развратные действия в отношении несовершеннолетних (§ 182).

Раздел 13 УК ФРГ содержит 18 составов преступных деяний против полового самоопределения, которые можно подразделить на несколько групп.

В **первую группу** входят сексуальные действия, совершаемые в отношении различных категорий лиц, которые в силу своего возраста, правового или социального статуса нуждаются в специальной уголовно-правовой защите.

Таким образом наказуемы:

1) развратные действия в отношении опекаемых (то есть лиц, не достигших 16-летнего возраста и специально вверенных кому-либо для воспитания, обучения или социального попечения; лиц, не достигших 18-летнего возраста и подчиненных кому-либо по службе или работе; лиц, являющихся кровными или приемными детьми, не достигшими 18 лет);

2) развратные действия в отношении детей (то есть лиц, не достигших 14-летнего возраста);

3) сексуальные действия в отношении заключенных, а также лиц, подвергающихся мерам исправления и безопасности;

4) сексуальные действия в отношении лиц, подвергшихся административной ответственности;

5) сексуальные действия в отношении больных.

Субъектом вышеуказанных преступлений может быть лицо как мужского, так и женского пола, которое не только само совершает какие-либо сексуальные действия, но и позволяет их совершать в отношении себя.

Наказываются эти преступления лишением свободы на срок до 5 лет или денежным штрафом. Покушение наказуемо.

Квалифицированные составы содержат более строгие наказания. Так, при развратных действиях в отношении детей, когда имело место половое сожителство с ребенком или истязание ребенка при половом сношении, наказание назначается в виде лишения свободы сроком до 10 лет.

Привилегированные составы (например, развратные действия в отношении ребенка, совершенные посредством показа порнографических изображений) предусматривают наказание в виде лишения свободы на срок до 3 лет или денежного штрафа.

Вторую группу преступлений против полового самоопределения образуют составы, которые осуществляются посредством силы или угрозы ее применения. В эту группу входят:

1. Изнасилование, то есть принуждение женщины к вступлению во внебрачную половую связь с исполнителем или с третьим лицом посредством силы или угрозы ее применения. Наказывается данное преступление, в соответствии с § 177 УК, на срок не менее 2 лет.

2. Принуждение к сексуальным действиям, которое представляет собой принуждение при помощи силы или угрозы терпеть внебрачные сексуальные действия со стороны исполнителя или третьего лица или принуждение к совершению

таких действий. Согласно § 178 УК лицо, совершившее это преступление, наказывается лишением свободы на срок от 1 года до 10 лет.

3. Сексуальные действия в отношении лиц, неспособных оказать сопротивление из-за болезненного расстройства душевной деятельности, из-за глубокого помутнения сознания, слабоумия или другого расстройства душевной деятельности либо неспособных сопротивляться физически. Данное преступление наказывается, в соответствии с § 179 УК, лишением свободы на срок до 5 лет или денежным штрафом.

В Германии к лицам, совершившим вышеуказанные деяния, применяются, помимо наказания, меры исправления и безопасности, которые состоят в помещении в психиатрическую больницу, а также в проведении комплекса психотерапевтических мероприятий в местах лишения свободы или амбулаторно на свободе (если преступник был приговорен к штрафу). Считается, что подобные мероприятия наиболее эффективно предотвращают рецидив, поскольку посредством психокоррекции изменяют дальнейшее поведение сексуальных преступников¹.

Третью группу образуют составы корыстных преступлений, совершаемые в сфере полового самоопределения – сутенерство, торговля людьми, пособничество сексуальным действиям малолетних, содействие занятию проституцией.

Сутенерство, согласно § 181a УК, представляет собой совершение в виде промысла любого из следующих действий:

- получение имущественной выгоды от занятия другим лицом проституцией;
- определение места, времени, продолжительности и других обстоятельств занятия проституцией;
- принятие мер к продолжению занятия проституцией другим лицом;
- посредничество в установлении сексуальных связей.

Наказывается данное деяние лишением свободы на срок от 6 месяцев до 5 лет.

Торговля людьми – это совершенное с корыстной целью:

- склонение лица к занятию проституцией, используя его трудное материальное положение или его беспомощность, которая связана с пребыванием этого лица в чужой стране;
- склонение лица к занятию проституцией путем использования силы, угрозы ее применения, хитрости или обмана.

В соответствии с § 181 УК данное преступление наказывается лишением свободы на срок от 1 года до 10 лет. Кроме того, § 181c предоставляет суду возможность наложить на лиц, виновных в сутенерстве и торговле людьми, имущественный штраф и применить к ним расширенную конфискацию.

Пособничество сексуальным действиям малолетних за вознаграждение в отношении третьего лица или с третьим лицом наказывается, согласно § 180 УК, лишением свободы на срок до 5 лет или денежным штрафом.

¹ См. подробнее: Коккотт К. Сексуальные правонарушения: типология и терапия // Сексуальные преступники: Сборник статей. М.: ВНИИ МВД РФ, 1992. С. 108–120.

Содействие занятию проституцией в виде промысла посредством содержания заведения, в котором лица занимаются проституцией или руководства его деятельностью, а равно предоставление квартиры для занятия проституцией наказывается, в соответствии с § 180а, лишением свободы на срок до 3 лет или денежным штрафом.

Четвертую группу образуют составы таких преступных деяний, совершаемых в сфере полового самоопределения, которые посягают на нормы общественной морали и нравственности. К этим деяниям относятся:

- 1) эксгибиционистские действия;
- 2) нарушение норм общественной морали путем публичного совершения сексуальных действий;
- 3) занятие проституцией вблизи школы или другого места, которое предназначено для посещения молодежи, либо в доме, где проживают лица моложе 18 лет;
- 4) распространение порнографических изданий, под которым понимается продажа в розничной торговле, реализация посредством почтовой торговли, демонстрация за плату в кинопрокате материалов, изображающих сексуальные действия.

Наказываются данные деяния лишением свободы на срок до 1 года или денежным штрафом.

Отмывание денег

Ответственность за отмывание денег наступает в соответствии с § 261 УК. Цель данного уголовно-правового предписания состоит в том, чтобы не допустить утаивания или сокрытия истинной природы, происхождения, местонахождения или движения денежных средств, воспрепятствовать использованию полученных преступным путем прибылей в легальном финансовом обороте. Немецкие юристы считают, что наказуемость отмывания денег, сложности, возникающие у преступников в использовании значительных денежных средств, являются тормозящим фактором в развитии преступного бизнеса («теневой экономики»).

Под **отмыванием** денег следует понимать все операции, осуществляемые с целью утаить или скрыть наличие, происхождение или целевое назначение финансовых средств (первая стадия) с тем, чтобы затем приступить к извлечению из них регулярных доходов (вторая стадия). Таким образом, отмывание представляет собой прежде всего легализацию преступного происхождения денег.

Немецкой уголовно-правовой наукой отмывание денег рассматривается как вторичное (производное) преступление. Оно всегда следует за каким-либо первичным преступлением (торговля людьми либо их похищение с целью вымогательства, разбойное нападение, кража, обман с целью получения страховки, подделка денег или еврочек, торговля оружием, распространение наркотиков). Целью первичного преступления является получение крупных денежных сумм, целью вторичного — их легализация.

Способы совершения рассматриваемого преступного деяния различны. Наиболее часто используются преступниками укрытие денежных сумм и маскировка их происхождения.

Под **укрытием** понимается тайное хранение денег, золота, ценных бумаг в личных сейфах, помещение ценностей в банк по подложным документам.

Маскировка происхождения осуществляется путем обманных действий, должностного подлога, манипуляций с документами и бухгалтерским учетом, использования подставных лиц или фиктивных фирм, заключения фиктивных договоров или фиктивных поставок, смещение «чистых» и «грязных» денег на предприятиях с большим объемом наличности.

Все эти операции призваны создать впечатление у представителей легального бизнеса, полиции и контрольно-финансовых органов, что деньги получены в результате законной коммерческой деятельности. Это необходимо для того, чтобы затруднить или сделать невозможным доказательство их преступного происхождения. Значительно облегчается совершение данного преступления возможностью использования филиалов зарубежных банков и банковских оффшорных зон для отмыwania наличности. Денежные операции в кредитных учреждениях, расположенных в «уголках налогового рая» (например, на Карибских островах), как правило, не находятся под финансовым контролем. В них допускается прием наличных денег и ценных бумаг как непосредственно от физических лиц, так и через подставные фирмы. Причем банки осуществляют операции с ценными бумагами не от имени клиентов, а от своего имени и переводят деньги от этих сделок на заранее оговоренный счет в зарубежном банке. Подобных способов отмыwania денег существует достаточно много. Учитывая, что такие преступления, как отмыwanie денег и неправомерное укрывательство имущественных выгод, имеют транснациональный характер, Советом Европы была принята Конвенция об «отмывании», выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности (от 8 ноября 1990 г.). Конвенция установила принципы межгосударственного сотрудничества и взаимопомощи в борьбе с отмыwанием преступных денег¹.

Для предотвращения преступных деяний, направленных на отмыwanie денежных средств при помощи банков, в Германии 25 октября 1993 г. был принят Закон о выявлении прибылей от тяжких уголовных преступлений (Закон об отмыwании денег). В соответствии с этим Законом любые финансовые и кредитные учреждения при подозрении, что коммерческая деятельность частных фирм будет использоваться для отмыwania денег или осуществляемая финансовая сделка подпадает под признаки деяния, предусмотренного § 261 УК, обязаны установить личности предпринимателей. В случае подтверждения подозрений, что установленные лица занимаются отмыwанием денег, кредитное учреждение обязано (не сообщая об этом клиенту) проинформировать органы уголовного преследования².

¹ См. подробнее: «Грязные» деньги и закон. Правовые основы борьбы с легализацией преступных доходов / Под ред. Е.А. Абрамова. М.: Инфра-М, 1994.

² См. подробнее: Кернер Х., Дах Э. Отмыwanie денег. Путеводитель по действующему законодательству и юридической практике. М.: Международные отношения, 1996.

Лицо, виновное в отмывании денег, наказывается лишением свободы на срок до 5 лет или денежным штрафом. Кроме того, суд (если имеется подозрение, что лицо склонно вновь совершить данное преступление) может установить надзор за поведением осужденного.

Контрольные вопросы

1. Перечислите источники уголовного права Германии.
2. На какие виды классифицируются преступные деяния по УК ФРГ?
3. Каковы признаки субъекта преступления по уголовному праву Германии?
4. В чем сущность акцессорной теории соучастия?
5. Перечислите обстоятельства, исключающие преступность деяния.
6. Дайте краткую характеристику основных и дополнительных наказаний.
7. Какие дополнительные последствия для лиц, совершивших преступные деяния, предусмотрены УК ФРГ?
8. Охарактеризуйте меры исправления и безопасности.
9. Как в законодательстве Германии регламентируются вопросы ответственности неонацистских организаций?
10. Какая ответственность установлена УК ФРГ за отмывание денег?

Глава IV УГОЛОВНОЕ ПРАВО ФРАНЦИИ

§ 1. Краткая история уголовного права Франции

Уголовное право Франции имеет, наверное, самую интересную историю своего развития. Впервые уголовно-правовые принципы и положения (равенство граждан перед законом, презумпция невиновности), имеющие и сейчас важнейшее значение были законодательно закреплены в Декларации прав человека и гражданина 1789 г. Как политико-правовой документ она послужила отправной точкой в развитии не только французского, но и всего западноевропейского права.

На основании положений Декларации и с учетом правовых идей Ч. Беккария, Ш. Монтескье и других мыслителей был составлен первый буржуазный уголовный кодекс 1791 г. Данный УК исключил из преступных и наказуемых деяний религиозные преступления, отменил членовредительские наказания и ограничил применение смертной казни.

В 1810 г. был принят наполеоновский Уголовный кодекс, который оставался основным источником уголовного права Франции до 1 марта 1994 г. Большую роль в подготовке УК сыграли идеи утилитаризма И. Бентама, поэтому кодекс был направлен преимущественно на устрашение потенциальных преступников. В 30 составах предусматривалась смертная казнь, в 15 – пожизненная каторга. Кроме того, УК установил и такие виды наказаний, как клеймение и выставление у позорного столба.

Смертная казнь осуществлялась посредством отсечения головы. Такой способ приведения в исполнение смертного приговора (гильотинирование) был установлен Декретом от 20 марта 1792 г. Согласно ст. 27 УК 1810 г. приговор приводился в исполнение публично на площади, указанной в приговоре суда.

Приговоренного к смерти за отцеубийство казнили в особом порядке, установленном ст. 13 УК. Он препровождался на место казни босиком, с черным покрывалом на голове и выставлялся на эшафоте, в то время как судебный пристав читал народу обвинительный приговор. Затем ему отсекалась кисть правой руки и он предавался смертной казни.

Только в 1939 г. смертная казнь стала производиться в тюрьме в присутствии официальных лиц.

К позорящим наказаниям УК относил:

- 1) выставление у позорного столба в ошейнике;
- 2) изгнание;
- 3) гражданскую деградацию (лишение избирательных прав, а также права быть присяжным, экспертом, свидетелем, опекуном, попечителем, носить оружие и служить в войсках).

Согласно ст. 2 УК приговоренный к пожизненным каторжным работам публично подвергался клеймению путем наложения горячим железом клейма на правое плечо.

Уголовный кодекс 1810 г. закрепил ряд новелл в регламентации институтов покушения и соучастия, признал невменяемость обстоятельством, исключающим преступность деяния. Однако столь долгое (более 180 лет) существование УК в качестве действующего акта было бы немыслимо без постоянного обновления. Поэтому кодекс многократно подвергался изменениям и дополнениям. Так, например:

- в 1832 г. отменено клеймение и выставление у позорного столба;
- в 1839 г. отменено предварительное отсечение руки за отцеубийство;
- в 1848 г. отменена смертная казнь за политические преступления;
- в 1885 г. под влиянием идей Ломброзо был принят Закон о пожизненной высылке во Французскую Гвиану неисправимых рецидивистов.

В XX веке УК также неоднократно реформировался:

- в 1958–1960 гг. были изложены в новой редакции статьи о государственных преступлениях и посягательствах на общественный порядок;
- в 1975 г. в качестве основных стали назначаться дополнительные наказания (лишение прав, конфискация автомобиля);
- в 1981 г. отменена смертная казнь;
- в 1983 г. введены работа в общественных интересах и система «дневных ставок».

Однако, несмотря на постоянное совершенствование, УК имел значительные недостатки. Так, вопросы преступности деяний практически не регламентировались в Общей части УК (например, отсутствовали дефиниции вины, крайней необходимости). Некоторые важнейшие институты уголовного права (такие как субъект преступления, обстоятельства, исключающие преступность деяния, невменяемость) были изложены недостаточно четко. Кроме того, Особенная часть кодекса имела значительные пробелы. Все это предопределило необходимость разработки нового УК Франции, который был принят в 1992 г.¹

§ 2. Источники уголовного права Франции

Франция принадлежит к системе континентального права и поэтому основным источником права является закон. Систему источников уголовного права Франции образуют Декларация прав человека и гражданина (1789 г.), Конституция Франции 1958 г., Уголовный кодекс 1992 г. и другие законодательные акты.

Формула «*nullum crimen, nulla poena sine lege*» (нет преступления, нет наказания, не указанного в законе) толкуется расширительно в части законодательного закрепления уголовно наказуемых деяний. Под законом в данном случае пони-

¹ См. подробнее: Крылова Н.Е. Основные черты нового уголовного кодекса Франции. М.: Спарк, 1996.

мается не только акт, принимаемый высшим законодательным органом страны, но также и подзаконные нормативные правовые акты. Безусловно, система источников уголовного права строго иерархична. Верховенство имеют нормы Конституции и УК, затем следуют нормы законов и подзаконных актов.

Кратко проанализируем основные источники уголовного права Франции.

Декларация прав человека и гражданина 1789 г. закрепляет основополагающие принципы уголовного права:

1. Законодательный запрет общественно вредных действий («закон имеет право запрещать лишь действия, вредные для общества» – ст. 5).

2. Недопустимость привлечения к уголовной ответственности иначе как на основании закона («никто не может подвергаться обвинению, задержанию или заключению иначе как в случаях, предусмотренных законом, и в предписанных им формах» – ст. 7).

3. Наказуемость деяний устанавливается только законом.

4. Гуманизм уголовного наказания («закон должен устанавливать наказания лишь строго и бесспорно необходимые» – ст. 8).

5. Недопустимость обратного действия уголовного закона («никто не может быть наказан иначе, как в силу закона, принятого и обнародованного до совершения правонарушения и надлежаще примененного» – ст. 8).

Конституция Французской Республики также содержит нормы уголовного права:

– президент Республики осуществляет право помилования (ст. 17);

– закон устанавливает нормы, касающиеся определения преступлений, деликтов и мер наказания за них, уголовного судопроизводства, амнистии (ст. 34);

– никто не может быть произвольно лишен свободы (ст. 66);

– президент Республики не несет ответственности за действия, совершенные при исполнении своих обязанностей, кроме случаев государственной измены.

Члены правительства несут уголовную ответственность за действия, совершенные ими при исполнении своих обязанностей, если эти действия в момент их совершения квалифицировались как преступления или деликты. Высокая палата связана определением преступлений и деликтов, а также установленными за них наказаниями, которые содержатся в уголовных законах, действовавших на момент совершения данных деяний (ст. 68).

Уголовный кодекс состоит из шести книг (законов), которые регламентируют общие вопросы уголовного права и устанавливают преступность и наказуемость общественно вредных деяний.

Книга первая выполняет функцию Общей части Уголовного кодекса и содержит положения об уголовном законе, уголовной ответственности и наказании.

Книги вторая («О преступлениях и проступках против человека»), третья («О преступлениях и проступках против собственности») и четвертая («О преступлениях и проступках против нации, государства и общественного спокойств-

вия»), пятая («Прочие преступления и проступки»), шестая («Нарушения») представляют собой Особенную часть Уголовного кодекса.

Нормы, устанавливающие уголовно-правовую ответственность, содержатся не только в УК, но и в других кодексах – Дорожном, Земельном, Лесном, Кодексе публичного здравоохранения и др. Преимущественное правовое воздействие данных кодифицированных актов направлено на урегулирование конкретной сферы общественных отношений, например, дорожного движения, землепользования. Соответственно и уголовно-правовые санкции содержат наказания, распространяющиеся лишь на нарушителей правил дорожного движения, правил землепользования и т. п.

Военно-уголовный кодекс, вступивший в силу с 1 января 1966 г. (действует в редакции от 21 июля 1982 г.), регламентирует вопросы уголовной ответственности военнослужащих.

Уголовно-процессуальный кодекс 1958 г. содержит положения, касающиеся назначения наказаний и условного освобождения. В УПК приводится шкала сроков принудительного заключения, назначаемого в порядке замены штрафа в случае его неуплаты.

Кроме того, УПК провозглашает один из важнейших принципов уголовного права: «Никакое лицо, законным образом оправданное, не может быть подвергнуто уголовному преследованию на основании того же деяния, даже если оно иначе квалифицировано» (ст. 368).

Уголовно-правовые нормы могут включаться практически в любые законы в виде отдельных глав. Так, глава 4 Закона о свободе печати от 29 июля 1881 г. содержит санкции за преступления и проступки, совершенные посредством печати.

Подзаконные акты также являются источниками уголовного права. К ним относятся декреты, принимаемые правительством, распоряжения министров, акты местных органов управления.

Статья 111-4 УК Франции предписывает, что уголовный закон имеет точное **толкование**. Это означает недопустимость использования правоприменительными органами расширительного толкования уголовно-правовых норм. Таким образом, данная статья содержит юридические гарантии от полицейского и судебного произвола. Кроме того, ст. 111-5 УК устанавливает, что суды по уголовным делам компетентны толковать административные, нормативные или индивидуальные акты (не содержащие уголовно-правовых предписаний) и оценивать их законность в тех случаях, когда от этого зависит решение по уголовному делу, которое представлено на их рассмотрение.

Действие уголовного закона во времени

Во французской уголовно-правовой доктрине по данному вопросу существуют две концепции: классическая («система «Мерля–Левассера») и «новая» («система «Рубье–Витю»). Согласно классической концепции уголовный закон не имеет обратной силы. Как исключение рассматривается случай, когда уголовный

закон имеет обратную силу, поскольку смягчает наказание или устраняет преступность деяния. В соответствии с другой концепцией новый уголовный закон должен применяться ко всем деяниям, в том числе и к тем, которые совершены до его опубликования (принятия). В основу этой концепции положен принцип: последующий закон отменяет предыдущий или, по крайней мере, превосходит его по своей юридической силе.

Уголовный кодекс законодательно закрепляет классическую концепцию. Так, ст. 112-1 устанавливает: «Наказуемы лишь действия, образующие преступное деяние на момент их совершения. Могут быть назначены только наказания, законно применимые на тот момент. Новые положения распространяются на преступные деяния, если они менее строгие, чем ранее действовавшие положения».

Статья 112-4 УК предписывает, что исполнение наказания прекращается, если оно было назначено за действие, которое согласно закону, принятому после вынесения приговора, не носит характера преступного деяния.

Действие уголовного закона в пространстве

В основу действия уголовного закона в пространстве положен территориальный принцип, суть которого заключается в том, что французское уголовное законодательство применимо в отношении преступных деяний, совершенных на территории Республики.

Под территорией Республики понимается:

1. Континентальная территория Франции, то есть те земли, на которые распространяется французский суверенитет (столичная Франция; заморские департаменты: Мартиника, Гваделупа, Гвиана, Реюньон, Сен-Пьер-и-Микелон; заморские территории: острова Новая Каледония, Французская Полинезия, Мэйот, Валис-и-Футуна; Южные земли).

2. Морские пространства (внутренние морские воды и территориальное море в 12 морских миль).

3. Воздушное пространство над континентальной территории и морским пространством, относящимся к Франции.

4. Борт корабля, находящегося под французским флагом, а также борт корабля военно-морского флота Франции.

5. Борт самолета, зарегистрированного во Франции, а также борт военного самолета Франции.

Согласно ст. 113-2 УК преступное деяние считается совершенным на территории Республики, если одно из образующих его действий имело место на этой территории.

Действие уголовного закона по кругу лиц

Действие уголовного закона по кругу лиц базируется на принципах гражданства, охраны национального интереса и универсальном принципе. Принцип гражданства закрепляется в формах активного и пассивного гражданства. Суть принципа

па активного гражданства состоит в том, что лицо, совершившее уголовно наказуемое деяние, будет привлечено к ответственности по законодательству своей страны. В данном случае применяются нормы УК той страны, гражданином которой является преступник. В соответствии с принципом пассивного гражданства преступник привлекается к ответственности по законодательству страны потерпевшего.

Статья 113-6 УК закрепляет принцип активного гражданства: «Французское уголовное законодательство применимо в отношении любых преступлений, совершенных гражданином Франции за пределами территории Республики. Оно применимо в отношении проступков, совершенных французскими гражданами за пределами территории Республики, если эти действия подлежат наказанию по законодательству той страны, где они совершены. Данная статья применяется даже в том случае, если подсудимый приобрел французское гражданство после совершения действия, которое вменяется ему в вину».

Принцип пассивного гражданства закрепляется в ст. 112-7 УК: «Французское уголовное законодательство применимо в отношении любого преступления или проступка, наказываемых тюремным заключением, совершенного французским или иностранным гражданином за пределами территории Республики, если пострадавший в момент совершения преступного деяния имел французское гражданство».

Принцип охраны национальных интересов нашел свое законодательное выражение в ст. 113-10 УК: «Французское уголовное законодательство распространяется на преступления и проступки, квалифицируемые как посягательство на основополагающие интересы нации, на фальсификацию и подделку государственной печати, монет, банкнот или государственных ценных бумаг и на любые преступления или проступки против сотрудников или помещений посольств и консульств Франции, совершенных за пределами территории Республики». Таким образом, любое лицо, совершившее вышеуказанные деяния, независимо от своего гражданства и места совершения преступления привлекается к уголовной ответственности по УК Франции.

Развитие международного права, а также необходимость борьбы с международными преступлениями (например, наркобизнесом) предопределило появление универсального принципа. Согласно этому принципу при наличии соответствующего международного договора лицо, задержанное во Франции за совершение преступного деяния, привлекается к уголовной ответственности по французским законам.

§ 3. Преступное деяние

Понятие и признаки преступного деяния

Во французской уголовно-правовой доктрине существует множество подходов к пониманию преступного деяния. Так, профессор Расса определяет преступление как «материальное поведение, совершенное под воздействием желания, предусмотренное законом и не оправдываемое им». По мнению М. Анселя, пре-

ступное деяние – это «отображение в социальном плане личности преступника. Оно является поводом и разумным основанием для того, чтобы предстать перед уголовным судьей, конкретным выражением обязанности отдавать отчет»¹.

Французское уголовное законодательство не содержит общей дефиниции преступного деяния. Статья 111-2 УК устанавливает, что закон дает определение преступлений и проступков и устанавливает наказания, применяемые к совершившим их лицам.

Регламент дает определение нарушений и устанавливает наказания, применяемые к нарушителям. Таким образом, уголовный закон определяет не что такое преступление вообще, а только признаки каждого конкретного преступного деяния. Эти признаки отражены в диспозициях статей Особенной части УК. Например, в ст. 221-1 УК дается определение умышленного убийства, под которым понимается умышленное лишение жизни другого человека.

В Общей части УК законодатель закрепил такие признаки преступного деяния, как:

- тяжесть вреда, причиненного личности, обществу, государству (ст. 111-1);
- противозаконность (ст. 111-2, 111-3);
- наказуемость (ст. 111-2, 111-3);
- умышленность или неосторожность деяния (ст. 121-3).

Уголовный кодекс не содержит таких терминов, как вина и виновность. Вопрос о формах вины в юридической науке до сих пор остается дискуссионным.

Во французском уголовном праве выделяют следующие формы вины:

- умышленную вину или преступный умысел (*l'intention criminelle*);
- неумышленную (неосторожную) вину (*faute d'imprudence*);
- презюмированную вину (*faute présumée*).

При умышленной вине лицо не только осознает незаконный характер своего деяния, но желает совершить такое деяние и достичь его вредных последствий. Согласно УК все преступления и большая часть проступков являются умышленными деяниями.

В теории французского уголовного права умышленная вина классифицируется:

- на предумышленность (*la préméditation*);
- на специальный умысел (*dol special*);
- на неопределенный умысел (*dol indéterminé*).

Предумышленность характеризуется тем, что преступный умысел формируется заранее, в течение определенного промежутка времени. Согласно ст. 132-72 УК предумысел является сформировавшимся до акции намерением совершить определенное преступление или проступок. Предумысел рассматривается как обстоятельство, отягчающее наказание.

Специальный умысел представляет собой намерение совершить преступное деяние с определенной целью. В таких случаях цель является обязательным эле-

¹ См. подробнее: Крылова Н.Е. Указ. соч. С. 31–32; Ансель М. Новая социальная защита // Гуманистическое движение в уголовной политике. М.: Прогресс, 1970.

ментом преступного деяния, она указывается в диспозиции уголовно-правовой нормы (например, ст. 411-4 УК устанавливает наказание за поддержание связей с иностранным государством с целью вызвать военные действия против Франции) и подлежит доказыванию в уголовном процессе.

Неопределенный умысел имеет место тогда, когда лицо хотело причинить вред личности, обществу, государству, но не задумывалось о том, каков будет максимальный размер вреда.

При неумышленной вине поведение исполнителя является сознательным и желаемым. Однако его умысел не охватывает наступление вредных последствий. Неосторожные преступные деяния являются, согласно УК, проступками.

Презюмированная вина представляет собой психологический признак, характерный для большинства нарушений. В данном случае объективное совершение запрещенных действий предполагает вину правонарушителя. Лицо может быть освобождено от ответственности только в том случае, если докажет, что оно действовало в условиях непреодолимой силы. Презюмированная вина характерна, например, для нарушений правил дорожного движения. Так, если водитель превышает скорость или проезжает на красный сигнал светофора, то его вина подразумевается (презюмируется) и не подлежит доказыванию¹.

Виды преступных деяний

В зависимости от основания классификации преступные деяния (*les infractions*) можно подразделить на различные группы. Статья 111-1 УК устанавливает: «Преступные деяния классифицируются, в зависимости от их тяжести, как преступления, проступки и нарушения».

Преступления (*crimes*) рассматриваются как наиболее тяжкие деяния, которые могут быть совершены только умышленно. Уголовный кодекс устанавливает за такие деяния достаточно суровые наказания.

Проступки (*délits*) – менее тяжкие умышленные или неосторожные деяния, за совершение которых предусматриваются более мягкие наказания.

Нарушения (*contraventions*) представляют собой малозначительные деяния, за совершение которых не назначается лишение свободы. Основное наказание налагаемое за нарушение – штраф.

Преступления можно классифицировать по другим основаниям. Например, по субъектному составу на преступления, совершенные физическими или юридическими лицами, совершеннолетними или несовершеннолетними.

Существует также деление преступлений на политические и общеуголовные. Политическими признаются преступления против нации и государства (измена, шпионаж, саботаж, заговор). Практическое значение данной классификации заключается в том, что лица, совершившие политические преступления, обладают иным правовым статусом, нежели общеуголовные преступники. К политическим преступникам применяется тюремное заточение (а не заключение, как к общеуго-

¹ См. подробнее: Крылова Н.Е. Указ. соч. С. 41–43.

ловным преступникам), им не может быть назначена отсрочка исполнения наказания с помещением осужденного в режим испытания и отсрочка исполнения наказания с обязыванием выполнять бесплатные общественно-полезные работы.

Субъекты преступного деяния

УК Франции устанавливает, что субъектами преступного деяния являются как физические, так и юридические лица.

Согласно ст. 122-8 **физическое лицо** может быть привлечено к уголовной ответственности в случае, если оно достигло к моменту совершения преступления 13-летнего возраста. Вопросы уголовной ответственности несовершеннолетних детально регламентируются Ордонансом от 2 февраля 1945 г. «О правонарушениях несовершеннолетних». Ордонанс предоставляет судам по делам несовершеннолетних право выбора между воспитательными и репрессивными методами судебного реагирования, отдавая явное предпочтение первым.

Уголовная политика в отношении несовершеннолетних преступников во Франции базируется на следующих принципах:

- 1) неприменение уголовных наказаний к лицам моложе 13 лет;
- 2) смягчение уголовного наказания, назначаемого лицам, совершившим преступления в возрасте от 13 до 18 лет;
- 3) установление менее жесткого режима предварительного заключения;
- 4) назначение в виде наказания мер воспитательного характера и лишь как исключения репрессивных мер.

Невменяемость по УК Франции относится к основаниям, освобождающим от ответственности или смягчающим ответственность (и поэтому будет рассмотрена в соответствующем разделе).

Во многих статьях УК Франции содержатся дополнительные признаки, характеризующие субъекта преступного деяния, что позволяет говорить о специальном субъекте преступления. Эти признаки весьма разнообразны и могут быть распределены, по мнению Н.Е. Крыловой, на три группы:

1. Признаки, характеризующие правовое положение субъекта (гражданство, служебное или должностное положение, профессия и т. п.) или выполняемые им функции (лицо, исполняющее представительные функции, присяжный заседатель и др.).

Согласно ст. 411-1 действия образуют измену, если они совершены французским гражданином или военнослужащим, находящимся на службе Франции, и шпионаж, если они совершены любым другим лицом.

2. Демографические признаки субъекта (пол и возраст).

Статья 227-25 устанавливает, что осуществление совершеннолетним без применения насилия, принуждения, угрозы или обмана сексуального посягательства на личность несовершеннолетнего в возрасте не более пятнадцати лет наказывается двумя годами тюремного заключения и штрафом в 200 тыс. франков.

3. Признаки, характеризующие отношения субъекта преступления с потерпевшим (брачно-семейные или родственные отношения).

Пытка или акт жестокости наказываются двадцатью годами заточения, если они совершены супругом или сожителем (ст. 222-3 УК).

Юридические лица по УК Франции являются субъектами преступлений. Статья 121-2 УК устанавливает, что «юридические лица, за исключением государства, несут уголовную ответственность в случаях, предусмотренных законом или постановлением, за преступные деяния, совершенные в их пользу, их органами или представителями».

Уголовная ответственность юридических лиц не исключает уголовной ответственности физических лиц, являющихся исполнителями или соучастниками при совершении тех же действий. Например, за кражу документов, содержащих промышленные секреты, из офиса фирмы, совершенную по заказу и на деньги конкурирующей корпорации, к ответственности привлекается и физическое лицо (непосредственный исполнитель), и юридическое лицо (как соучастник).

К числу французских и иностранных юридических лиц, являющихся субъектами преступлений, относятся:

- частноправовые юридические лица, деятельность которых связана с получением прибыли (торговые и иные компании, предпринимательские объединения и др.);

- частноправовые юридические лица, деятельность которых не связана с получением прибыли (политические ассоциации, партии, объединения, профсоюзы, представительные организации служащих и т. п.);

- публичноправовые юридические лица, исключая государство¹.

Однако перечень преступлений, за совершение которых юридические лица привлекаются к уголовной ответственности, ограничен. Юридические лица могут являться субъектами следующих преступлений:

- умышленное убийство, геноцид;

- непреднамеренное убийство, нанесение телесных повреждений (например, в результате несчастного случая на производстве), создание угрозы для жизни физического лица;

- отмывание денег, кража, вымогательство, шантаж, мошенничество, злоупотребление доверием, сокрытие имущества, повреждение компьютерных систем;

- дискриминация, сводничество, создание условий труда или проживания, оскорбляющих человеческое достоинство;

- шпионаж, терроризм, коррупция, поджог, подделка денежных знаков;

- экологические преступления.

УК Франции предусматривает ответственность юридических лиц за покушение на преступление, а также за соучастие.

¹ См. подробнее: Франция: правосудие // Российско-Французская серия «Информационные и учебные материалы». 1995. № 38. С. 80–82.

Стадии совершения преступного деяния

К стадиям совершения преступления относятся приготовление, покушение и оконченное преступное деяние.

Ответственность за **приготовление** (*actes préparatoires*) к преступлению, то есть намерение совершить противоправное деяние и совершение подготовительных действий, как правило, не наступает. Исключения составляют некоторые наиболее тяжкие деяния, непосредственно указанные в диспозициях статей Особенной части УК. Так, ст. 450-1 устанавливает ответственность за объединение преступников, которое представляет собой любую сформированную группу либо сговор, с целью подготовки преступления. Статья 412-2 УК содержит дефиницию, в соответствии с которой заговор определяется как принятое несколькими лицами решение совершить посягательство, если это решение конкретизировано хотя бы одним действием.

Покушение (*la tentative*) уголовно-правовой доктриной определяется как деяние, характеризующееся двумя элементами:

- 1) непосредственным началом исполнения преступления;
- 2) недоведением преступления до конца по причинам, не зависящим от воли виновного.

Покушение на преступление, согласно ст. 121-5 УК, образуется, если проявившись началом исполнения, оно не было приостановлено, или если оно не имело последствий лишь по обстоятельствам, не зависящим от воли его исполнителя.

Наказуемым является покушение на любое преступление, а покушение на проступок наказывается в случаях, предусмотренных уголовным законом. Например, в соответствии со ст. 432-15 УК Франции наказывается покушение на такой проступок, как изъятие и хищение имущества должностным лицом.

Преступление считается оконченным преступным деянием (*l'infraction consommée*), если преступник выполнил деяние, предусмотренное диспозицией статьи Особенной части УК (для формальных составов), или в результате совершения преступления наступили вредные последствия (для материальных составов).

Соучастие

Французская уголовно-правовая доктрина классифицирует участников преступного деяния на исполнителя и соучастника. Характеризуя отличие соучастника от исполнителя, Р. Мерль и А. Витю писали: «Соучастник – это лицо, которое, не выполняя лично каких-либо элементов, образующих вменяемое исполнителю преступление, только облегчает или провоцирует эту основную деятельность такими деяниями, которые в материальном смысле имеют второстепенное значение: помощь или пособничество, предоставление средств, подстрекательство»¹.

Исполнитель, согласно ст. 121-4 УК, – это лицо, которое:

- 1) совершает преступное действие;

¹ Цит. по кн.: Преступление и наказание в Англии, США, Франции, ФРГ, Японии. Общая часть. С. 71.

2) пытается совершить преступление или в случаях, установленных законом, проступок.

Соучастником преступления или проступка является лицо, которое умышленно оказанием помощи облегчило их подготовку или совершение. Соучастником признается также и лицо, которое подарком, обещанием, угрозой, приказанием, злоупотреблением влияния или власти подстрекает к совершению преступления или дает наставления по его совершению (ст. 121-7).

Французские юристы считают возможным соучастие (*complicite*) не только в умышленных, но и в неосторожных правонарушениях. Так, например, пассажир такси виновен в том, что попросил водителя увеличить скорость вопреки правилам дорожного движения, в результате чего был совершен наезд на пешехода.

Основания освобождения от ответственности или смягчения ответственности

Глава 2 УК Франции устанавливает исчерпывающий перечень оснований, при наличии которых лицо освобождается от уголовной ответственности. К этим основаниям относятся невменяемость, принуждение к совершению преступления, правовое заблуждение, действие, разрешенное законом или подзаконным актом, исполнение приказа законного органа власти, правомерная оборона, предотвращение опасности, недостижение лицом 13-летнего возраста.

Невменяемость (*la demence*), согласно ст. 122-1 УК, — это такое состояние психики, которое полностью исключает возможность привлечения человека к уголовной ответственности. Оно характеризуется тем, что лицо в момент совершения деяния находится в состоянии психического или нервно-психического расстройства, лишаящего его способности осознавать или контролировать свои действия. Таким образом, УК Франции закрепляет два критерия невменяемости:

1) медицинский (наличие психического или нервно-психического расстройства);

2) психологический (отсутствие способности осознавать или контролировать свои действия).

Ограниченная вменяемость отличается от невменяемости по психологическому критерию. Согласно УК лицо является ограниченно вменяемым, если в момент совершения деяния оно находилось в состоянии психического или нервно-психического расстройства, ухудшившего его способность осознавать или контролировать свои действия. Такое лицо подлежит уголовной ответственности, однако суд может применить к нему как (более мягкие) меры наказания, так и меры медицинского характера.

Принуждение к совершению преступления (*la contrainte*) также является основанием, освобождающим от ответственности. Статья 122-2 УК устанавливает: «Не подлежит уголовной ответственности лицо, действовавшее под влиянием силы или принуждения, которым оно не могло противостоять». Для освобождения от ответственности в данном случае необходимо наличие двух условий. Во-первых, принуждение (в любой форме) лица к совершению преступления. Во-вто-

рых, невозможность лица по своим психическим или физическим качествам противостоят принуждению.

Правовое заблуждение есть незнание субъектом нормы права, которая была нарушена. Статья 122-3 предписывает, что не подлежит уголовной ответственности лицо, которое может доказать, что оно в результате правового заблуждения, избежать которое оно было не в состоянии, считало, что может совершить данное действие законно. Безусловно, эта статья противоречит фундаментальному принципу: «незнание закона не освобождает от ответственности». Однако в результате стремительного развития цивилизации общественные отношения и регулирующие их нормы права быстро изменяются и усложняются настолько, что не представляется возможным их доскональное знание. Кроме того, субъектами преступления могут быть и несовершеннолетние, которые в силу своего возраста не знают предписаний тех или иных уголовно-правовых норм. Поэтому в настоящее время правовое заблуждение во французском УК рассматривается как основание, освобождающее от ответственности.

Заблуждаться, по мнению авторов УК 1992 г., в отношении правомерности своего деяния лицо может в двух случаях:

- 1) если оно обладает ошибочной информацией, предоставленной административным органом власти до совершения деяния;
- 2) если нормативный акт, устанавливающий преступность деяния, не был опубликован.

При этом от лица, совершившего преступление, обязательно требуется предоставить подтверждение того, что оно действительно было не в состоянии избежать правового заблуждения¹.

Совершение действий, разрешенных или предписываемых законом или подзаконным актом, освобождает субъекта преступления от ответственности. В данном случае речь идет не о коллизии между нормой закона (подзаконного акта) и уголовно-правовыми нормами, а о возможности законно осуществлять общественно-полезную деятельность, связанную с риском. Безусловно, любой риск должен быть оправдан. Иначе он является противоправным, а следовательно – наказуемым. «Оправдание, – пишет Расса, – связанное с организацией какой-либо деятельности, предполагает правильное ее осуществление. Оправдано, например, только нормальное поведение хирурга или спортсмена, и институт оправдательного факта не может быть применен в случае, когда хирург забывает инструмент в брюшной полости своего пациента либо в случае, когда регбист использует столкновение для сведения своих личных счетов с другим игроком. Таким образом, главное условие – вред причинен, несмотря на строгое соблюдение правил данного вида деятельности»².

¹ См. подробнее: Франция: правосудие. С. 83.

² Цит. по кн.: Крылова Н.Е. Указ. соч. С. 62.

Статья 122-4 УК предписывает, что лицо не несет уголовной ответственности за исполнение приказа законного органа власти, за исключением случаев, когда такое действие является явно незаконным. В данном случае УК устанавливает два критерия:

1. Лицо должно действовать на основании приказа законного органа власти. Законным считается тот орган, чье функционирование соответствует требованиям закона.

2. Приказ должен быть законным, то есть соответствовать предписаниям действующего законодательства. Исполнение незаконного приказа не освобождает лицо от ответственности.

Правомерная оборона (*la legitime defence*) также является основанием, освобождающим от уголовной ответственности. Этот институт уголовного права достаточно обстоятельно разработан французскими правоведами. Уголовно-правовая доктрина выделяет следующие условия правомерной обороны:

1. Относящиеся к нападению:

– способность нападающего причинить существенный вред обороняющемуся или иному лицу (ученые-юристы считают, что в данном случае под вредом следует понимать не только ущерб, нанесенный здоровью человека, но и его чести либо имуществу);

– актуальность (наличность) нападения.

2. Относящиеся к обороне:

– соответствие действий обороняющегося тяжести посягательства (Кассационный Суд Франции признал эксцессом защиты выстрел из револьвера в того, кто дал пощечину);

– своевременность обороны (оборона не является правомерной до начала преступного посягательства (превентивная оборона) или после его завершения (оборона в виде мести);

– необходимость обороны.

В уголовном законодательстве институт необходимой обороны также нашел свое отражение. Статья 122-5 УК предписывает, что не подлежит уголовной ответственности лицо, которое при необоснованном посягательстве на него самого или на других лиц совершает в это же время действие, продиктованное необходимостью законной обороны себя или других лиц, за исключением случаев несоответствия между используемыми средствами защиты и серьезностью посягательства.

Не подлежит уголовной ответственности лицо, которое для того, чтобы прервать совершение преступления либо проступка против собственности, совершает защитное действие, кроме умышленного убийства, если это действие является строго необходимым для преследуемой цели и используемые средства соответствуют серьезности преступного деяния.

В соответствии с УК Франции лицо считается действующим в состоянии правомерной обороны, если оно в ночное время воспрепятствует проникновению в

жилое помещение (путем взлома, насилия или хитрости), а также защищает себя от преступников, совершающих воровство или грабеж с применением насилия.

Необходимость предотвращения опасности была впервые признана обстоятельством, исключающим преступность деяния решением Кассационного суда Франции в 1958 г. Судебная практика выработала следующие критерии этого института:

1) опасность причинения вреда (физического, морального, материального) должна быть наличной, то есть реально угрожать или начать осуществляться;

2) не существует никакого иного средства избежать опасности, кроме того, чтобы совершить деяние, запрещенное уголовным законом;

3) благо, принесенное в жертву, должно быть менее ценным, чем спасенное благо;

4) применение института необходимости предотвращения опасности исключается, если лицо само поставило себя в состояние необходимости совершения преступного деяния, до этого нарушив закон.

Согласно ст. 122-7 УК не подлежит уголовной ответственности лицо, которое перед существующей или надвигающейся опасностью, грозящей ему самому, другому лицу или имуществу, совершает действия, необходимые для защиты человека или имущества, за исключением случаев несоответствия между используемыми средствами и серьезностью угрозы.

§ 4. Наказание

Система наказаний во Франции предопределяется видами преступных деяний. За совершение преступлений назначаются уголовные наказания (*les peines criminelles*), проступков – исправительные (*les peines correctionnelles*) и нарушений – полицейские (*les peines de police*).

К физическим лицам, совершившим преступления, применяются следующие **уголовные наказания**:

- 1) пожизненное заключение или заточение;
- 2) заключение или заточение на срок от 10 до 30 лет;
- 3) штраф.

Исправительными наказаниями являются:

1. Тюремное заключение до 10 лет.
2. Штраф (до 1 млн франков).
3. Штраф в виде штрафо-дней (рассроченная по дням уплата штрафа). Согласно ст. 131-5 УК размер каждого штрафо-дня определяется с учетом доходов подсудимого и не может превышать 2000 франков. Число штрафо-дней определяется с учетом обстоятельств дела и не должно быть более 360.

4. Неоплачиваемые работы в общественных интересах (от 40 до 240 часов). Такие работы осуществляются в пользу государственного юридического лица и только в том случае, если на это получено согласие осужденного. При отказе

осужденного выполнять работы в общественных интересах ему назначается наказание в виде тюремного заключения или другое наказание (кроме штрафа или штрафа в виде штрафо-дней). Работа в общественных интересах может совмещаться с осуществлением профессиональной деятельности.

5. Лишение или ограничение прав:

- лишение водительских прав на срок не более 5 лет (данное наказание не назначается водителям-профессионалам);
- запрещение вождения транспортных средств определенных категорий на срок не более 5 лет;
- конфискация одного или нескольких транспортных средств, принадлежащих осужденному;
- запрещение использования одного или нескольких транспортных средств на срок не более 1 года;
- запрещение на срок не более 5 лет владения или ношения оружия, для которого требуется разрешение;
- конфискация одной или нескольких единиц оружия, которые принадлежат осужденному или которыми он свободно распоряжается;
- лишение разрешения на охоту с запрещением не более чем на 5 лет добиваться выдачи нового разрешения;
- запрещение на срок не более 5 лет выдавать чеки (в данном случае осужденный обязан вернуть находящиеся в его распоряжении чековые бланки банкиру, который их выдал);
- конфискация предмета, который использовался или предназначался для совершения преступного деяния.

В качестве **дополнительных наказаний** (*peines complementaires*) за совершение преступлений или проступков могут быть назначены:

- ограничение правоспособности;
- лишение политических, гражданских и семейных прав (право голосовать, право быть избранным, право отправлять правосудие или выступать в качестве эксперта перед судом, давать свидетельские показания, быть опекуном или попечителем) сроком до 10 лет в случае осуждения за совершение преступления и до 5 лет в случае осуждения за проступок;
- запрещение (бессрочное или на срок до 5 лет) состоять на государственной службе или заниматься профессиональной или общественной деятельностью, в связи с которой было совершено преступное деяние;
- запрещение использования или конфискация какого-либо предмета;
- закрытие заведения, то есть запрет на осуществление в нем деятельности, в связи с которой было совершено преступное деяние;
- распространение судебного постановления через средства массовой информации;
- запрещение совершать сделки с государственными организациями.

В отношении иностранного гражданина, виновного в совершении преступления или проступка, может быть назначено наказание в виде **запрещения находиться на французской территории**. Данное наказание представляет собой запрет появляться в местах, определенных судом. Срок запрещения проживания в случае совершения преступления — до 10 лет, проступка — до 5 лет. Запрет на проживание прекращается при достижении осужденным возраста 65 лет.

В тех случаях, когда запрет на проживание дополняет меру наказания, связанную с лишением свободы, срок запрета исчисляется со дня начала исполнения основного наказания (то есть с первого дня лишения свободы).

Запрещение нахождения на французской территории предусматривает выдворение осужденного за границу по истечении срока его тюремного заключения или заточения. Исключениями в данном случае являются:

1. Осужденный, который докажет, что постоянно проживает во Франции с момента достижения 10-летнего возраста.
2. Осужденный, который докажет, что он регулярно проживает во Франции не менее 15 лет.
3. Осужденные отец или мать французского ребенка, постоянно проживающего во Франции (при условии оказания ребенку реальной помощи).
4. Осужденный, состоящий в браке в течение не менее чем одного года, с лицом, имеющим французское гражданство, при условии, что вступление в брак предшествовало действиям, повлекшим осуждение. Важно также, чтобы совместная жизнь супругов не прекращалась и чтобы другой супруг сохранил французское гражданство.

За совершение **нарушений** (contraventions) физическим лицам назначаются следующие виды наказаний:

- 1) штраф от 250 до 10 тыс. франков, а при рецидиве до 20 тыс. франков;
- 2) лишение или ограничение прав:
 - лишение водительских прав на срок до 1 года;
 - запрет на использование транспортных средств на срок не более 6 месяцев;
 - конфискация оружия, принадлежащего осужденному;
 - конфискация орудия или предмета преступления;
 - лишение разрешения на охоту на срок до 1 года;
 - запрет выдавать чеки на срок до 1 года.

Согласно ст. 131-15 УК наказание штрафом не может быть назначено вместе с наказаниями в виде лишения или ограничения прав.

В отношении несовершеннолетних правонарушителей в соответствии с Ордонансом от 2 февраля 1995 г. применяются следующие меры наказания:

- 1) установление поднадзорного режима;
- 2) принудительные общественные работы;
- 3) лишение свободы с отсрочкой исполнения приговора;
- 4) лишение свободы с отсрочкой исполнения приговора и предоставлением испытательного срока;

5) тюремное заключение.

Кроме того, к несовершеннолетним преступникам применяются меры защиты, помощи, меры по осуществлению надзора и принудительные меры воспитательного характера. Для осуществления этих мер во Франции специально создано Управление судебной защиты молодежи, а также службы консультирования по вопросам воспитания. Эти учреждения выполняют функции некарательного воздействия на молодых правонарушителей.

К юридическим лицам, совершившим преступления и проступки, применяются следующие наказания:

1. Штраф, размер которого равен 5-кратной величине штрафа, предусмотренного для физических лиц.

2. Ликвидация, применяемая в случае, если юридическое лицо совершило преступление, за которое физическое лицо наказывается тюремным заключением на срок свыше 5 лет.

3. Запрещение (бессрочное или на срок не более 5 лет) осуществлять прямо или косвенно один или несколько видов профессиональной либо общественной деятельности.

4. Помещение под судебный надзор на срок не более 5 лет.

5. Закрытие (бессрочное или на срок не более 5 лет) одного или нескольких филиалов предприятия, использовавшихся для совершения инкриминируемых деяний.

6. Запрещение (бессрочное или на срок не более 5 лет) совершать сделки с государственными организациями.

7. Запрещение (бессрочное или на срок не более 5 лет) привлекать сбережения населения. Это означает, что юридическое лицо не вправе размещать ценные бумаги, использовать помощь кредитных учреждений или брокерских фирм, рекламировать свою деятельность.

8. Запрещение на срок не более 5 лет выдавать чеки.

9. Конфискация орудия или предмета преступления.

10. Афиширование судебного постановления в средствах массовой информации.

За нарушения к юридическим лицам применяются:

1) штраф, размер которого равен 5-кратной величине штрафа, предусмотренного для физических лиц, совершивших нарушения;

2) запрещение (на срок не более 1 года) выдавать чеки;

3) конфискация предмета или орудия преступления.

Назначение наказания

Принципы назначения наказания детально регламентируются в УК Франции. К ним относятся:

1. Назначение наказания только судом (согласно ст. 132-17 никакое наказание не может быть применено, если суд его не назначил);

2. Индивидуализация наказания. Статья 132-24 обязывает суд учитывать обстоятельства преступного деяния и личность его исполнителя (например, если преступление совершено предумышленно, то преступник наказывается более строго; если суд назначает наказание в виде штрафа, то сумма определяется с учетом доходов и расходов исполнителя деяния);

3. Гуманизм уголовного наказания. Суд, учитывая этот принцип, может (в соответствии со ст. 132-18 и 132-20) минимизировать наказание, то есть назначить срок заключения (или штраф) меньше, чем это предусмотрено абсолютно определенной санкцией статьи.

Кроме того, если по делам о проступках необходимо назначить наказание в виде лишения свободы, суд должен аргументированно обосновать причину выбора этой меры.

Уголовный кодекс Франции не содержит предписаний, обязывающих суд назначать одно из двух альтернативных наказаний. Поэтому за совершение преступления или проступка суд может назначить:

– два основных наказания (тюремное заключение и штраф), если оба они предусмотрены санкцией статьи, а также одно или несколько дополнительных наказаний;

– два основных наказания без дополнительных наказаний;

– одно основное и одно или несколько дополнительных наказаний;

– только одно основное наказание.

Назначение наказаний по совокупности преступлений осуществляется в соответствии со следующими правилами:

1) если за совершение преступления УК предусматривает несколько наказаний одного вида, то суд назначает только одно наказание одного вида;

2) назначенное наказание считается общим для всей совокупности преступных деяний в пределах установленного законом максимума, применительно к каждому из них, то есть действует принцип поглощения менее строгого наказания более строгим (ст. 132-3).

Назначение наказания по совокупности приговоров осуществляется по правилам поглощения менее строгого наказания более строгим или путем полного или частичного сложения наказаний одного вида. Французская юридическая доктрина относит институт назначения наказания не к материальному, а к процессуальному праву, поэтому данные вопросы подробно регламентируются в УПК Франции.

В случае рецидива физическое лицо:

– совершившее преступление, за которое УК устанавливает 20 или 30 лет лишения свободы, наказывается пожизненным заключением или заточением;

– совершившее преступление, за которое УК устанавливает 15 лет лишения свободы, наказывается 30 годами заключения или заточения;

– совершившее преступление или проступок, за которое УК устанавливает лишение свободы на срок от 1 года до 10 лет, наказывается тюремным заключением, максимум которого удваивается или штрафом в двойном размере.

В случае рецидива юридическое лицо, совершившее преступление или проступок, наказывается штрафом, максимальный размер которого может быть в 10 раз больше, чем установлено УК за данное преступление или проступок.

Согласно ст. 132-16 УК Франции хищение, вымогательство, шантаж, мошенничество и злоупотребление доверием рассматриваются, с точки зрения рецидива, как одно и то же преступное деяние.

Исполнение наказания

Доктрина исправления и перевоспитания преступника (осужденного к тюремному заключению) исходит из того, что человек, совершивший преступление не может сразу исправиться. Поэтому он обязательно должен провести в тюрьме строго определенный минимальный срок, который называется **периодом надежности**. В течение этого срока в отношении осужденного не применяются меры изменения (в сторону смягчения) режима содержания. Например, он не может быть условно освобожден, помещен вне исправительного учреждения, находиться в режиме полусвободы.

Если осужденный приговорен к пожизненному заточению, продолжительность периода надежности составляет 18 лет. В других случаях период надежности равен, как правило, половине срока наказания. Однако суд присяжных или трибунал может особым решением либо увеличить этот срок до 22 лет при пожизненном заточении и до двух третей срока в остальных случаях, либо постановить о сокращении этого срока.

Предусмотренные УК меры исполнения наказания имеют своей целью прежде всего наиболее эффективную ресоциализацию преступника, предупреждение усвоения им норм и привычек криминального сообщества, сохранение социальных, трудовых и семейных связей. К этим мерам относятся режим полусвободы, исполнение наказания по частям, отсрочка исполнения наказания и др.

Режим полусвободы представляет собой тюремное заключение на срок до 1 года, в течение которого заключенный может покидать пенитенциарное учреждение для получения образования или продолжения профессионального обучения, участия в жизни семьи либо для прохождения курса лечения. В остальное время он обязан находиться в пенитенциарном заведении.

Исполнение наказания по частям применяется при наличии серьезных оснований медицинского, семейного, профессионального или социального характера. По делам о проступках тюремное заключение сроком до 1 года может исполняться по частям (ни одна из которых не может быть меньше 2 дней) в течение 3 лет. По делам о проступках или нарушениях наказание в виде штрафа, штрафо-дней, лишения водительских прав может исполняться по частям в течение 3 лет.

Отсрочка исполнения наказания представляет собой установленный судом определенный срок, в течение которого к осужденному не применяются меры уголовной репрессии при условии соблюдения им определенных правил. Уголовный кодекс Франции закрепляет три вида отсрочки исполнения наказания: простая отсрочка, отсрочка с помещением осужденного в режим испытания, отсрочка с обязыванием выполнять работы в общественных интересах.

Простая отсрочка исполнения наказания предоставляется физическому лицу в случае, если оно в течение 5 лет, предшествовавших уголовно противоправным действиям, не было судимо за общеуголовное преступление или проступок с назначением наказания в виде тюремного заключения. Согласно ст. 132-31 УК в отношении физического лица отсрочка исполнения наказания применима к наказаниям в виде:

- 1) тюремного заключения на срок до 5 лет;
- 2) штрафа;
- 3) штрафа в виде штрафо-дней;
- 4) лишения или ограничения прав, за исключением конфискации, закрытия заведения и афиширования приговора.

Юридическому лицу отсрочка исполнения наказания может быть назначена лишь в том случае, если оно в течение 5 лет не было приговорено за общеуголовное преступление или проступок к штрафу в сумме свыше 400 тыс. франков. По делам о нарушениях юридическому лицу предоставляется отсрочка, если оно в течение такого же срока не было приговорено за общеуголовное преступление или проступок к штрафу в сумме свыше 100 тыс. франков. Отсрочены могут быть следующие наказания:

- 1) запрет на выдачу чеков;
- 2) запрет на использование кредитных карточек;
- 3) штраф.

Физическое или юридическое лицо, осужденное за преступление или проступок, считается несудимым, если в течение 5 лет с момента вынесения приговора с отсрочкой исполнения оно не совершило нового общеуголовного преступления или проступка.

Физическое или юридическое лицо, осужденное за нарушение, считается несудимым, если в течение 2 лет с момента вынесения приговора оно не совершило нового общеуголовного преступления, проступка или нарушения.

Отсрочка исполнения наказания с режимом испытания может быть назначена судом физическому лицу, совершившему общеуголовное преступление или проступок, наказание за которое не превышает 5 лет тюремного заключения.

В судебном заседании после назначения наказания судья предупреждает осужденного о последствиях несоблюдения возложенных на него обязательств. В соответствии со ст. 132-40 УК осужденный информируется о том, что его приговор будет объявлен не имевшим места, если его поведение будет удовлетвори-

тельным. Данное правило применяется также и к отсрочке исполнения наказания с возложением обязанности выполнять работы в общественных интересах.

Срок режима испытания устанавливается судом и не может быть меньше 18 месяцев и больше 3 лет.

Согласно ст. 132-43 УК в течение испытательного срока осужденный должен подчиняться контролирующему органу и исполнять специально возложенные на него обязанности:

- 1) осуществлять профессиональную деятельность или учиться;
- 2) поселиться в определенном месте;
- 3) подвергаться медицинскому освидетельствованию или лечению;
- 4) возмещать убытки, причиненные преступлением;
- 5) воздерживаться от управления транспортным средством;
- 6) не заключать пари;
- 7) не посещать питейных заведений;
- 8) не хранить и не носить оружие;
- 9) не общаться с другими осужденными.

Данные обязанности также возлагаются и на осужденных, выполняющих работы в общественных интересах.

Мерами контроля за выполнением обязанностей являются:

– взаимодействие осужденного с судьей по исполнению наказания или сотрудником службы пробации с целью их предупреждения об изменении места работы, места жительства и т. п.;

– предоставление сотруднику службы пробации истребуемых сведений и документов.

Если осужденный совершит в течение периода надежности общеуголовное преступление или проступок, повлекшие вынесение приговора к реальной мере наказания в виде лишения свободы, суд может назначить полную или частичную отмену отсрочки.

Освобождение от наказания производится в том случае, когда суд приходит к выводу, что исправление виновного достигнуто и причиненный ущерб возмещен (ст. 132-59).

§ 5. Краткая характеристика Особенной части уголовного права Франции

Особенную часть уголовного права Франции составляют преимущественно статьи Особенной части УК, которые сгруппированы в отдельные главы в соответствии с родовыми объектами и структурированы в пяти книгах:

Книга 2. О преступлениях и проступках против человека.

Раздел первый. Преступления против человечества.

Глава 1. О геноциде.

Глава 2. Об иных преступлениях против человечества.

Глава 3. Общие положения.

Раздел второй. О посягательствах на человеческую личность.

Глава 1. О посягательствах на жизнь человека.

Глава 2. О посягательствах на физическую или психическую неприкосновенность личности.

Глава 3. Постановление человека в опасность.

Глава 4. О посягательствах на свободу лица.

Глава 5. О посягательствах на достоинство лица.

Глава 6. О посягательствах на личность.

Глава 7. О посягательствах на несовершеннолетних лиц и семью.

Книга 3. Преступления и проступки против собственности.

Раздел первый. Об обманном завладении собственностью.

Глава 1. О хищении.

Глава 2. О вымогательстве.

Глава 3. О мошенничестве и подобных ему преступных деяниях.

Глава 4. Расхищения.

Раздел второй. Об иных посягательствах на собственность.

Глава 1. Об укрывательстве и преступных деяниях, тождественных или подобных укрывательству.

Глава 2. Об уничтожении, повреждении и порче имущества.

Глава 3. О посягательствах на автоматизированные системы обработки информации.

Книга 4. Преступления и проступки против нации, государства и общественного спокойствия.

Раздел первый. Посягательства на основополагающие интересы нации.

Глава 1. Об измене и шпионаже.

Глава 2. Об иных посягательствах на республиканские государственные институты или целостность национальной территории.

Глава 3. Об иных посягательствах на национальную защиту.

Глава 4. Особые положения.

Раздел второй. О терроризме.

Глава 1. О террористических актах.

Глава 2. Особенные положения.

Раздел третий. Посягательства на осуществление государственной власти.

Глава 1. О посягательствах на состояние общественного спокойствия.

Глава 2. О посягательствах на государственное управление, совершенных публичными должностными лицами.

Глава 3. О посягательствах на государственное управление, совершенных частными лицами.

Глава 4. О посягательствах на судебную деятельность.

Раздел четвертый. Посягательства на общественное доверие.

Глава 1. О подлогах.

Глава 2. О фальшивомонетничестве.

Глава 3. О подделке ценных бумаг и иных денежных ценностей, выпущенных государственной властью.

Глава 4. О подделке государственных печатей и штампов.

Раздел пятый. Участие в объединении преступников.

Книга 5. Прочие преступления и проступки.

Книга 6. Нарушения.

В Особенную часть входят также и статьи законодательных актов, действующих в других сферах (экономика, здравоохранение, налогообложение). С помощью данного законодательства устанавливается преступность и наказуемость деяний, не предусмотренных в УК.

Преступления против человечества

Раздел первый Книги 2 УК Франции устанавливает ответственность за преступления против человечества. К таким преступлениям относятся геноцид, депортация, истребление людей и другие деяния. Уголовно-правовые предписания данного раздела полностью соответствуют международно-правовым актам, действующим в этой сфере, а именно: Всеобщей декларации прав человека (1948 г.), Конвенции о предупреждении преступления геноцида и наказании за него (1948 г.), Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (1950 г.), Международному пакту о гражданских и политических правах (1966 г.), Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (1984 г.) и др.

Геноцид представляет собой действия, осуществляемые во исполнение согласованного плана, имеющего целью полное или частичное уничтожение какой-либо национальной, этнической, расовой или религиозной группы (или группы, определенной на основе любого другого произвольного критерия). Эти действия могут выражаться в следующих противоправных деяниях:

- умышленное посягательство на жизнь;
- посягательство на физическую или психическую неприкосновенность;
- установление таких условий существования, которые влекут полное или частичное уничтожение группы;
- мероприятия, направленные на снижение рождаемости;
- насильственное перемещение детей.

В соответствии со ст. 211-1 УК геноцид карается пожизненным заточением.

Депортация, обращение в рабство или массовое и систематическое осуществление казней без суда, похищение людей, за которыми следует их исчезновение, пытки или акты жестокости, совершаемые по политическим, философским, расовым или религиозным мотивам и организуемые во исполнение согласованного плана в отношении группы гражданского населения, караются, согласно ст. 212-1 УК, пожизненным заточением.

К уголовной ответственности за вышеуказанные преступления могут быть привлечены как физические, так и юридические лица.

По правилам, установленным УК Франции, к преступлениям против человечества не применяются давность привлечения к уголовной ответственности и давность исполнения обвинительного приговора.

Посягательства на человеческую личность

В данный раздел входят такие преступления, как умышленное и неосторожное убийство, посягательство на физическую или психическую неприкосновенность личности, сексуальная агрессия, проведение экспериментов на людях, дискриминация, посягательство на права человека, связанные с использованием данных ЭВМ и др.

Умышленное убийство представляет собой, согласно ст. 221-1 УК, умышленное лишение жизни другого человека. Умышленное убийство, совершенное с заранее обдуманном умыслом, образует предумышленное убийство.

К отягчающим обстоятельствам УК относит:

- совершение убийства, которое предшествует другому преступлению, сопрягает его или следует за ним;
- совершение убийства, способствующего бегству преступника либо безнаказанности исполнителя или соучастника;
- убийство несовершеннолетнего в возрасте до пятнадцати лет;
- убийство родственника по восходящей линии по закону, по рождению либо приемных отца или матери;
- убийство беспомощного лица (престарелого, больного, а также беременной женщины);
- изнасилование, пытки, другие акты жестокости, предшествовавшие убийству;
- убийство судьи, адвоката, должностного лица, являющегося представителем государственной власти в связи с исполнением им своих служебных обязанностей;
- убийство свидетеля или потерпевшего с целью помешать им подать жалобу либо дать показания в суде.

Совершение умышленного убийства наказывается пожизненным заточением. Однако лицо может быть освобождено из заточения по истечении периода надежности, который составляет 18 лет. В случае осуждения лица за умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах период надежности может быть увеличен специальным решением суда присяжных до 30 лет.

Отравление, то есть посягательство на жизнь другого человека путем использования или назначения таких веществ, которые могут повлечь смерть, наказывается, согласно ст. 221-5 УК, тридцатью годами заточения.

Физические лица, виновные в совершении вышеуказанных преступлений, подвергаются следующим дополнительным наказаниям:

- 1) временное лишение политических, гражданских, семейных прав;
- 2) запрещение состоять на государственной службе;

3) конфискация опасных либо вредных предметов или движимого имущества;
4) запрещение проживать в местах, определенных судом. К иностранцам может назначаться запрещение находиться на французской территории.

Неумышленное посягательство на жизнь представляет собой совершение действия, вызвавшего по причине оплошности, неосторожности, невнимания, небрежности или неисполнения предусмотренной законом или постановлением обязанности по соблюдению требований безопасности, смерть другого человека.

Физическое лицо, виновное в неосторожном убийстве наказывается, согласно ст. 221-6 УК, тюремным заключением на срок до 3 лет и штрафом в размере 300 тыс. франков.

Кроме того, виновный подвергается дополнительным наказаниям:

- 1) лишение или аннулирование водительских прав на срок не более 5 лет;
- 2) конфискация оружия или запрет на срок не более 5 лет хранить либо носить оружие;
- 3) лишение разрешения на охоту, с запрещением не более чем на 5 лет добиваться выдачи нового разрешения.

Юридическим лицам, подлежащим уголовной ответственности за неосторожное убийство, в качестве наказаний назначаются:

- 1) штраф;
- 2) помещение под судебный надзор;
- 3) конфискация предмета, явившегося орудием преступления;
- 4) запрещение осуществлять деятельность в связи с которой было совершено преступление;
- 5) афиширование судебного решения.

Применение в отношении какого-либо лица **пыток** или **актов жестокости** наказывается, в соответствии со ст. 222-1 УК, пятнадцатью годами заточения. В уголовном законе нет определений этих преступных деяний, поэтому в правоприменительной практике используются дефиниции, содержащиеся в международно-правовых актах. Так, под пыткой понимается бесчеловечное обращение, имеющее целью получить какую-либо информацию, признание или наказать. Бесчеловечное обращение представляет собой такое намеренное причинение серьезных моральных или физических страданий, которое не может быть оправдано в данной ситуации¹.

К отягчающим обстоятельствам УК относит те же обстоятельства, которые образуют квалифицированный состав умышленного убийства, а также применение пыток или актов жестокости:

- супругом или сожителем;
- чиновником государственной службы;
- несколькими лицами;
- с предумыслом;
- с применением или угрозой применения оружия.

¹ См: Путеводитель по Европейской Конвенции о защите прав человека. Совет Европы, 1994.

Вышеуказанные деяния наказываются двадцатью годами заточения, а если они повлекли хроническое заболевание или увечье либо совершались систематически в отношении несовершеннолетних или лиц, находящихся в беспомощном состоянии, — тридцатью годами заточения.

Проведение экспериментов на людях наказывается тремя годами тюремного заключения и штрафом в размере 300 тыс. франков. В данном случае УК предусматривает ответственность за проведение или организацию незаконных экспериментов. Однако, если биомедицинские исследования на человеке осуществляются с его согласия, сделанного без принуждения и в соответствии с положениями Кодекса законов о здравоохранении, то подобные эксперименты не являются противоправными.

Юридические лица (медицинские лаборатории и институты, лечебные учреждения) также могут подлежать уголовной ответственности. Они наказываются штрафом. Кроме того, им запрещается в дальнейшем осуществлять исследовательскую или лечебную деятельность на срок, установленный судом.

Французское уголовное право устанавливает ответственность за **дискриминацию**, которая представляет собой любое различие, проводимое между физическими лицами на основании происхождения, пола, состояния здоровья, физических недостатков, нравов и обычаев, политических взглядов, профсоюзной деятельности, принадлежности или непринадлежности к какой-либо определенной этнической группе, нации, расе или религии.

Отказ в приеме на работу либо увольнение какого-либо лица на основании любого из указанных выше условий наказывается 2 годами тюремного заключения и штрафом в 200 тыс. франков.

Не является дискриминацией отказ в приеме на работу по состоянию здоровья, а также по другим основаниям, указанным в Кодексе законов о труде либо лиц, непригодных на основании закона к государственной службе.

Дискриминация юридического лица, выражающаяся в отказе поставить товар или предоставить услугу, воспрепятствовании нормальному осуществлению какой-либо экономической деятельности, если она основана на любом различии проводимом между членами (сотрудниками) этих юридических лиц, наказывается так же, как и дискриминация физических лиц.

Субъектами данного преступления могут быть как физические, так и юридические лица.

В УК Франции устанавливается преступность и наказуемость посягательств на права человека, связанных с использованием картотек и обработкой данных на ЭВМ. К этим посягательствам относятся:

- 1) осуществление автоматизированной обработки поименных данных без выполнения предусмотренных законом формальностей;
- 2) осуществление автоматизированной обработки данных без принятия мер предосторожности, необходимых для того, чтобы обеспечить безопасность этих

данных (например, воспрепятствовать их искажению или передаче третьим лицам, не имеющим на это права);

3) сбор данных обманным, непорядочным или незаконным способом либо обработка данных, касающихся какого-либо лица, несмотря на возражение этого лица, если это возражение имеет законные основания;

4) ввод или хранение в памяти ЭВМ (в не предусмотренных законом случаях и без специального согласия заинтересованного лица) поименных данных, которые позволяют выявить расовое происхождение, политические, философские или религиозные взгляды, профсоюзную принадлежность или нравы и обычаи людей;

5) хранение, без согласия Национальной комиссии по информатике и свободам, данных сверх предусмотренного срока;

6) использование любым лицом поименных данных для другой цели, чем та, которая определена законодательством;

7) разглашение поименных данных.

Вышеуказанные деяния наказываются тюремным заключением на срок от 1 года до 5 лет и штрафом от 50 тыс. франков до 2 млн франков. В качестве дополнительных наказаний физическим лицам назначается временное лишение политических, гражданских и семейных прав; запрещение осуществлять профессиональную деятельность, в результате которой было совершено преступление; афиширование судебного решения. Юридические лица также могут быть субъектами этих преступлений.

Преступные злоупотребления свободой массовой информации

Ответственность за преступные злоупотребления свободой массовой информации установлена Законом о свободе печати 1881 г. Глава 4 данного Закона содержит нормы, регламентирующие преступность и наказуемость деяний, совершенных посредством печати или любого другого средства опубликования. Служением печати, радио и телевидения могут совершаться следующие противоправные деяния: подстрекательства к совершению преступлений, оскорбление, диффамация и др.

Подстрекательство посредством СМИ представляет собой призывы, публикуемые с помощью печати, радио, телевидения, к совершению противоправных деяний. Закон о свободе печати выделяет следующие виды подстрекательства:

1) призывы к совершению общеуголовных преступлений (убийство, грабёж, кража, поджог);

2) призывы к совершению преступлений против внутренней безопасности государства;

3) призывы к дискриминации, ненависти или насилию по отношению к лицу или группе лиц по причине их принадлежности или не принадлежности к этнической группе, нации, расе или определенной религии;

4) призывы, имеющие цель отвлечь военнослужащих армии и флота от выполнения воинского долга и повиновения своим командирам.

Эти преступления наказываются тюремным заключением сроком от 1 года до 5 лет и штрафом от 300 до 300 тыс. франков.

К преступлениям против публичных интересов относятся оскорбление Президента и возмущение общественного спокойствия.

Согласно ст. 26 Закона о свободе печати **оскорбление Президента** наказывается тюремным заключением на срок от 3 месяцев до 1 года и штрафом от 300 до 300 тыс. франков.

Распространение недобросовестных публикаций, ложных, сфабрикованных или фальсифицированных сообщений, вызвавших или могущих вызвать возмущение общественного спокойствия, а также подорвать дисциплину или моральный дух армии, наказывается тюремным заключением на срок от 6 месяцев до 5 лет и штрафом от 300 до 900 тыс. франков (ст. 27).

Преступлениями против личности являются диффамация и оскорбление.

Под **диффамацией** понимается обвинение в фактах и действиях, порочащих честь или наносящих ущерб репутации лица или группы лиц, которым они приписываются. Диффамацией является как распространение сведений не соответствующих действительности, так и соответствующих ей, но позорящих конкретное лицо. Данное преступление наказывается тюремным заключением на срок до 1 года и штрафом от 300 до 300 тыс. франков.

Оскорбление представляет собой использование в публикации уничижительных или ругательных слов, которые не содержат обвинения. Оно наказывается тюремным заключением на срок до 3 месяцев и штрафом от 150 до 80 тыс. франков.

Закон о свободе печати устанавливает **уголовно-правовые запреты на публикации**:

– обвинительного заключения и других документов уголовного или исправительного процесса до тех пор, пока они не зачитаны в открытом судебном заседании;

– материалов о работе парламентских следственных комиссий;

– отчетов о судебных разбирательствах по делам об установлении отцовства, о разводе, раздельном проживании, абортax;

– материалов, позволяющих идентифицировать личность несовершеннолетних до 18 лет, оставивших своих родителей, попечителей, лицо или учреждение, чьему надзору они были доверены;

– иллюстраций, касающихся самоубийства несовершеннолетних до 18 лет.

Нарушение этих запретов наказывается тюремным заключением на срок до 2 лет и штрафом от 300 до 300 тыс. франков.

Контрольные вопросы

1. Перечислите источники уголовного права Франции.
2. На какие виды классифицируются преступные деяния во Франции?
3. Кратко охарактеризуйте формы вины по французскому уголовному праву.
4. Перечислите основания, освобождающие от ответственности или смягчающие ответственность по французскому уголовному праву.
5. Возможно ли соучастие в неосторожных деяниях по уголовному праву Франции?
6. Кратко охарактеризуйте основные и дополнительные наказания, применяемые к физическим лицам. Каковы особенности уголовной ответственности несовершеннолетних правонарушителей и иностранных граждан?
7. Какие наказания применяются в отношении юридических лиц?
8. Каковы особенности исполнения наказания во Франции? В каких целях устанавливается период надежности? Охарактеризуйте режим полусвободы и исполнения наказания по частям.
9. Кратко охарактеризуйте преступления против человечества по УК Франции.
10. Дайте определение диффамации по французскому праву.

СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Ко всем главам

1. **Анашкин Г.З.** Смертная казнь в капиталистических государствах: Историко-правовой очерк. М.: Юрид. лит., 1971.
2. «Грязные» деньги и закон. Правовые основы борьбы с легализацией преступных доходов / Под ред. Е.А. Абрамова. М.: ИНФРА-М, 1994.
3. Криминологические исследования в мире. М.: Манускрипт, 1995.
4. **Крылова Н.Е., Серебренникова А.В.** Уголовное право современных зарубежных стран (Англии, США, Франции, Германии). М.: Зерцало, 1997.
5. **Лясс Н.В.** Вопросы вины и уголовной ответственности в современных буржуазных теориях. Л.: Изд-во ЛГУ, 1977.
6. Международное уголовное право / Отв. ред. В.Н. Кудрявцев. М.: Наука, 1995.
7. Налоговые преступления и проступки: Обзорная информация. М.: Изд-во Института законодательства и сравнительного правоведения, 1995.
8. **Наумов А.В.** Уголовное право. Общая часть: Курс лекций. М.: БЕК, 1996.
9. Ответственность за должностные преступления в зарубежных странах / Отв. ред. Ф.М. Решетников. М.: Юрид. лит., 1994.
10. **Панов В.П.** Сотрудничество государств в борьбе с международными уголовными преступлениями. М.: Юрист, 1993.
11. Преступление и наказание в Англии, США, Франции, ФРГ, Японии. Общая часть / Отв. ред. Н.Ф. Кузнецова. М.: Юрид. лит., 1991.
12. **Решетников Ф.М.** Правовые системы стран мира. М.: Юрид. лит., 1993.
13. **Решетников Ф.М.** Особенная часть уголовного права зарубежных государств (преступления против личности): Учебное пособие. М.: Изд-во УДН, 1976.
14. **Решетников Ф.М.** Уголовный кодекс Российской Федерации в сопоставлении с уголовным законодательством стран Запада // Журнал российского права. 1998. № 2. С. 73–84.
15. **Сергеев А.Н.** Организационно-правовые основы борьбы с незаконным оборотом наркотиков в зарубежных странах. М., 1995.
16. Уголовная юстиция: проблемы международного сотрудничества. М.: БЕК, 1995.
17. Уголовное законодательство и практика его применения в зарубежных странах. М., 1988.
18. Уголовное право буржуазных стран. Общая часть: Сборник законодательных актов / Под ред. А.Н. Игнатова и И.Д. Козочкина. М.: Изд-во УДН, 1990.
19. Уголовное право зарубежных государств. М., 1971. Вып.1., М., 1972. Вып.2.; М., 1973. Вып.3.; М., 1975. Вып. 4.
20. Уголовное право. Общая часть: Курс лекций. Лекция 15. Уголовное право зарубежных государств. Разработка и реализация программ борьбы с преступностью за рубежом / Под ред. А.Н. Игнатова, П.Г. Пономарева. М.: ИНФРА-М; НОРМА, 1997

К главе I

1. **Ансель М.** Новая социальная защита (гуманистическое движение в уголовной политике): Пер. с франц. М., 1970.
2. **Беккария Ч.** О преступлениях и наказаниях. М., 1995.
3. **Гегель Г.** Философия права. М.: Мысль, 1990.

4. **Иншаков С.М.** Зарубежная криминология. М.: ИНФРА-М; НОРМА, 1997.
5. Криминология: Учебник для вузов / Под ред. А.И. Долговой. М.: ИНФРА-М; НОРМА, 1997.
6. **Решетников Ф.М.** Уголовное право буржуазных стран. Вып. 1. Просветительно-гуманистическое направление в уголовном праве. М., 1965. Вып. 2. «Классическая» школа и антрополого-социологическое направление. М., 1966. Вып. 3. Современные буржуазные уголовно-правовые теории. М., 1967.
- 7 **Фокс В.** Введение в криминологию: Пер. с англ. М.: Прогресс, 1980.
8. **Шнайдер Г.** Криминология: Пер. с нем. М.: Прогресс, 1994.

К главе II

1. **Джинджер Э.** Верховный суд и права человека в США: Пер. с англ. М., 1981.
2. **Иванов Р.Ф.** Мафия в США. М.: ТОО «Новина», 1996.
3. **Квашиш В.Е.** Смертная казнь в США // Государство и право. 1996. № 9. С. 103–112.
4. **Кларк Р.** Преступления в США: Пер. с англ. М., 1975.
5. **Кузнецова Н.Ф., Багаудинова С.К.** Контроль над легализацией преступных доходов в США // Вестник Моск. Ун-та. Серия 11. Право. 1997. № 6. С. 39–51.
6. **Нерсисян А.А.** Вопросы наказуемости в уголовном праве ФРГ и США. М: Наука, 1992.
7. **Никифоров А.С.** Гангстеризм в США: сущность и эволюция. М., 1991.
8. **Никифоров Б.С., Решетников Ф.М.** Современное американское уголовное право. М.: Наука, 1990.
9. **Орешкина Т.Ю.** Рецидивная преступность в США. М., 1981.
10. Примерный Уголовный кодекс США: Пер. с англ. / Под ред. Б.С. Никифорова. М., 1969.
11. США: Конституция и законодательные акты / Под ред. О.А. Жидкова. М.: ПРОГРЕСС-УНИВЕРС, 1993.
12. **Тейман С.К.** Применение уголовной ответственности в области законодательства об охране окружающей природной среды в США // Вестник Моск. Ун-та. Серия 11. Право. 1993. № 3. С. 48–64.
13. Уголовное право США: Сборник нормативных актов / Отв. ред. И.Д. Козочкин. М.: Изд-во УДН, 1985.
14. **Фридмэн Л.** Введение в американское право: Пер. с англ. М.: ПРОГРЕСС-УНИВЕРС, 1992.
15. **Шур Э.** Наше преступное общество: Пер. с англ. М., 1977
16. **Gibbs, Jack P.** Crime, Punishment and Peterrence. New York; Oxford; Amsterdam, 1975.
- 17 **Jones D.** Crime and criminal responsibility. Chicago, 1978.
18. **LaFave W.** Modern criminal law: Cases, Comments and questions. St. Paul, 1978.

К главе III

1. **Кернер Х.-Х., Дах Э.** Отмывание денег: Пер. с нем. М.: Междунар. отношения, 1996.
2. **Кузнецова Н., Вельцель Л.** Уголовное право ФРГ М.: Изд-во МГУ, 1980.
3. **Нерсисян А.А.** Вопросы наказуемости в уголовном праве ФРГ и США. М.: Наука, 1992.
4. **Серебренникова А.В.** Имущественный штраф как вид наказания по УК Германии // Вестник Моск. Ун-та. Серия 11. Право. 1996. № 1. С. 59–64.

5. Тимербулатов А.Х. Защита прав кредиторов в уголовном законодательстве Австрии, ФРГ и Швейцарии // Государство и право. 1994. № 3. С. 95–100.
6. Уголовный кодекс ФРГ М.: Изд-во «Юридический колледж МГУ», 1996.
7. Jescheck H. Lehrbuch der Strafrechts. Allgemeiner Teil. Berlin, 1978.
8. Lackner K. Strafgesetzbuch mit Erläuterungen. München, 1987.
9. Wessels I. Strafrecht. Allgemeiner Teil. Karlsruhe, 1978.

К главе IV

1. Аванесов О.Г. Реформа уголовного права Франции // Советская юстиция. 1990. № 18. С. 29–30.
2. Боботов С.В. Правосудие во Франции. М.: Изд-во «ЕАВ», 1994.
3. Крылова Н.Е. Основные черты нового уголовного кодекса Франции. М.: СПАРК, 1996.
4. Кузнецова Н.Ф. Новый уголовный кодекс Франции // Вестник Моск. Ун-та. Серия 11. Право. 1994. № 2 и 3.
5. Новый Уголовный кодекс Франции. М.: Изд-во «Юридический колледж МГУ», 1993.
6. Франция: правосудие // Российско-Французская серия «Информационные и учебные материалы». 1995. № 38.
7. Cusson M. Croissance et décroissance du crime. Paris, 1990.
8. Jeandidier W. Droit penal general. Paris, 1988.
9. Rassat M.-L. Droit penal. Presses Universitaires de France, 1987.

СХЕМЫ ПО УГОЛОВНОМУ ПРАВУ ЗАРУБЕЖНЫХ ГОСУДАРСТВ

УГОЛОВНОЕ ПРАВО США

Схема 1

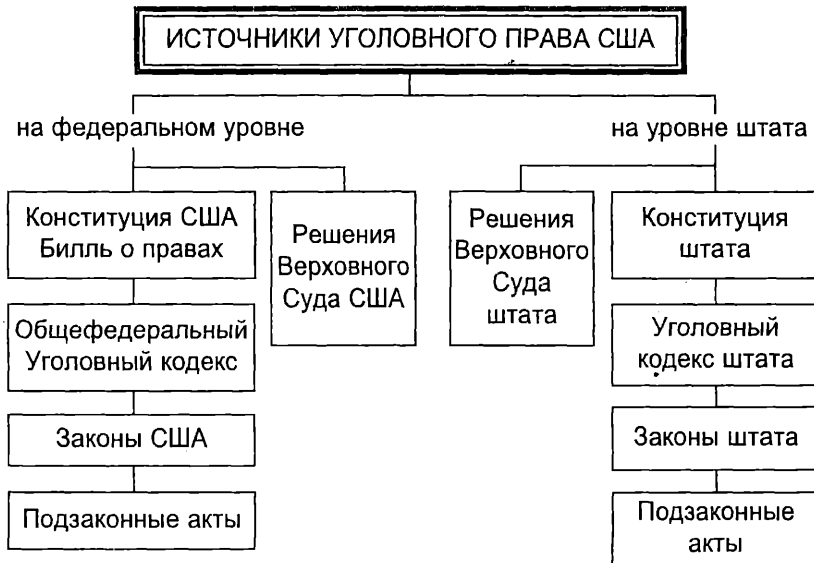


Схема 2



Схема 3



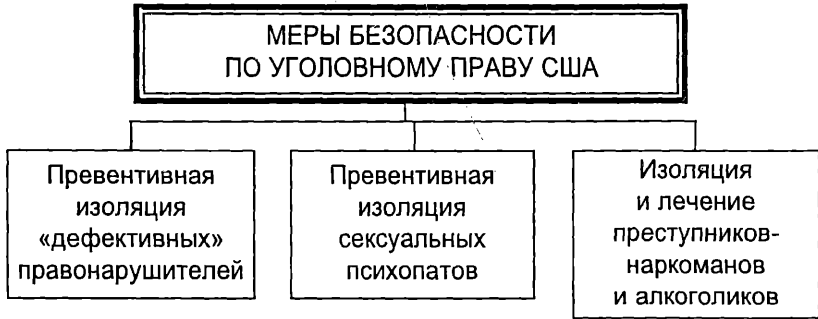
Схема 4



Схема 5



Схема 6



УГОЛОВНОЕ ПРАВО ГЕРМАНИИ

Схема 7

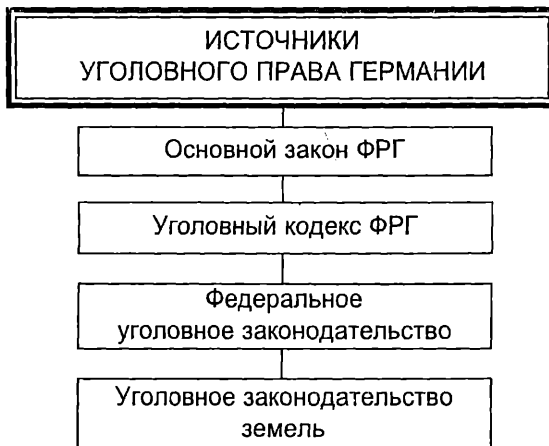


Схема 8

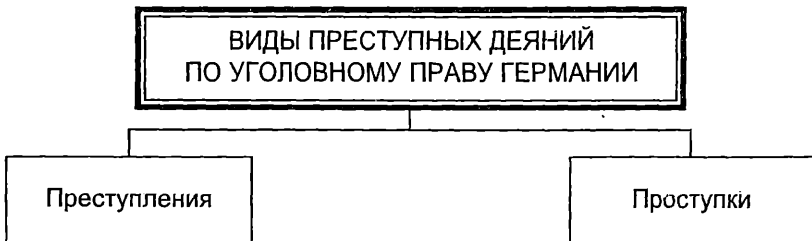


Схема 9



Схема 10

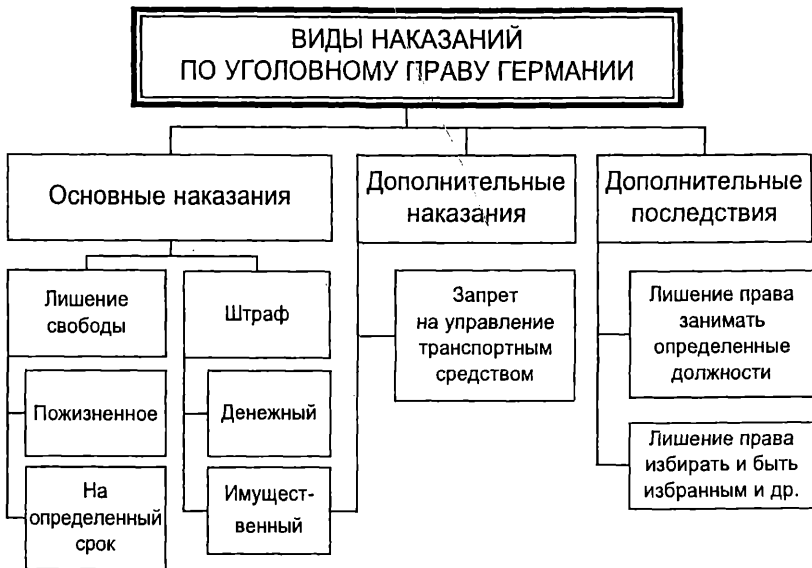
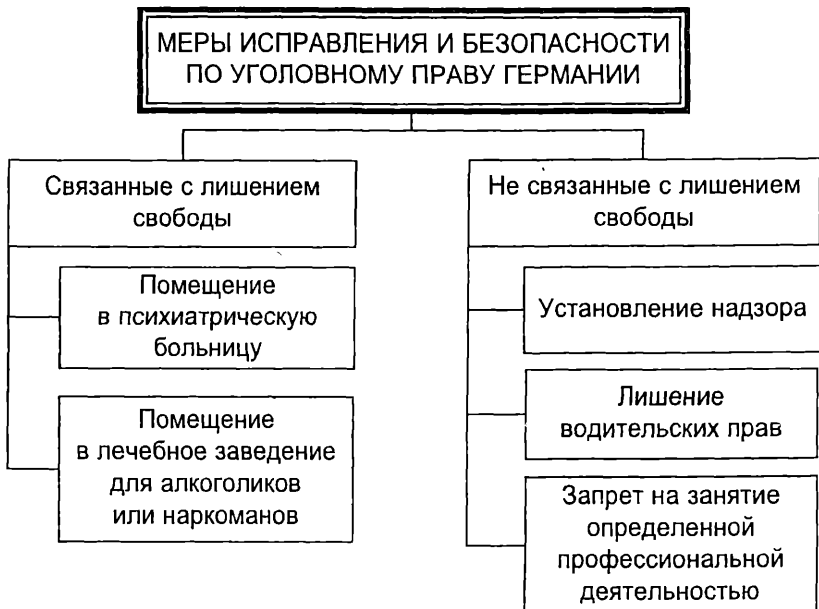


Схема 11



УГОЛОВНОЕ ПРАВО ФРАНЦИИ

Схема 12



Схема 13

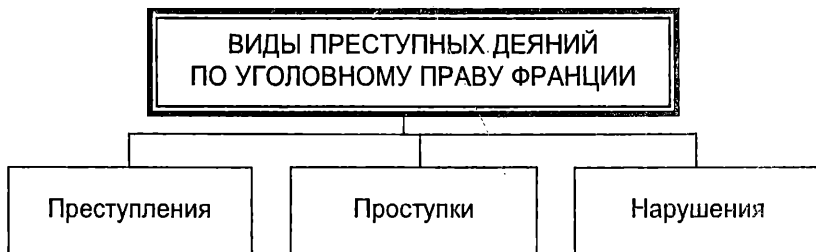


Схема 14

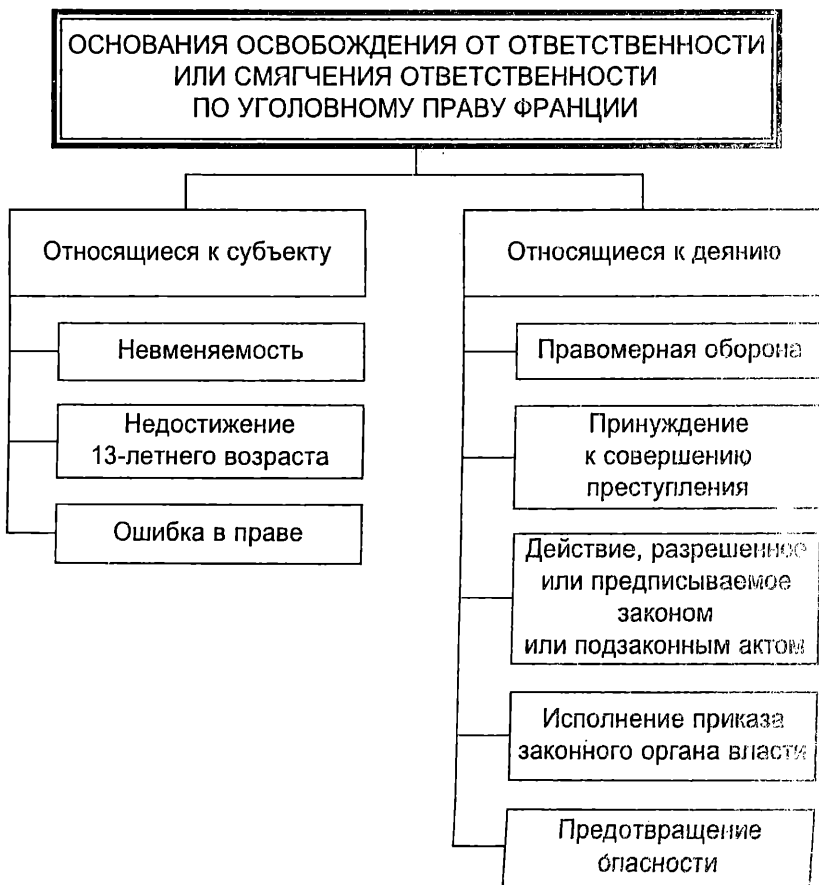


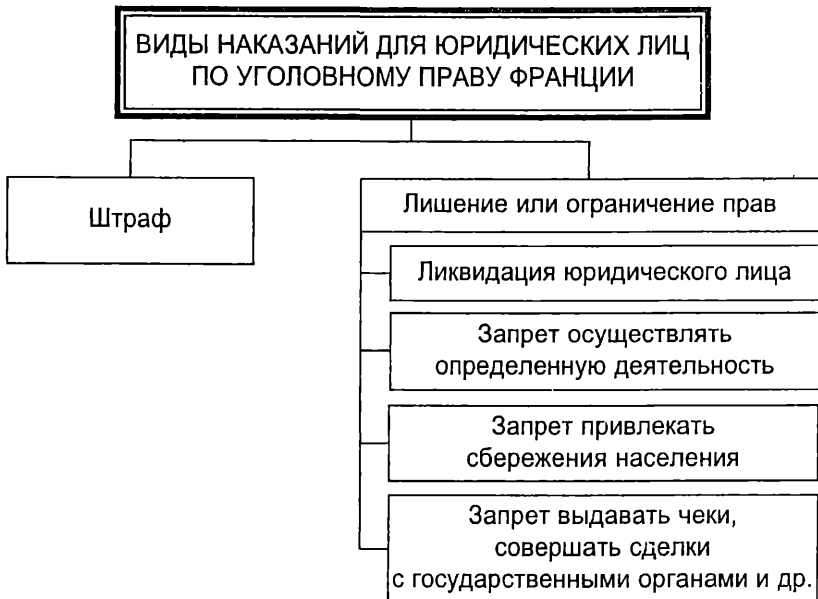
Схема 15



Схема 16



Схема 17



УГОЛОВНЫЕ КОДЕКСЫ ЗАРУБЕЖНЫХ ГОСУДАРСТВ

Уголовный кодекс штата Нью-Йорк

(Извлечения)

Часть I ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 10. Определения

§ 10.00. Значение терминов общего использования в данной главе

За исключением случаев, когда иные значения прямо не указаны в последующих положениях настоящей главы, следующие термины имеют такие значения:

1. «Посягательство» означает поведение, за которое наказание тюремным заключением на срок или штрафом предусмотрено любой нормой права данного штата или вообще любой нормой права, местным правом либо ординасом органа политической власти данного штата, либо любым приказом, правилом или инструкцией, которые приняты каким-либо правительственным учреждением в соответствии с предоставленными ему для этого полномочиями.

2. «Дорожный проступок» означает любое посягательство, определяемое как «дорожный проступок» в § 155 Дорожно-транспортного закона.

3. «Нарушение» означает посягательство, исключая «дорожный проступок», за которое не может быть назначено наказание тюремным заключением сроком свыше 15 дней.

4. «Мисдиминор» означает посягательство, исключая «дорожный проступок», за которое может быть назначено наказание тюремным заключением на срок от 15 дней до 1 года.

5. «Фелония» означает посягательство, за которое может быть назначено наказание тюремным заключением на срок свыше 1 года.

6. «Преступление» означает мисдиминор или фелонию.

7. «Лицо» означает человека, а в необходимых случаях – публичную или частную корпорацию, неинкорпорированное объединение, товарищество, правительство или правительственное учреждение.

8. «Владеть» – значит физически владеть осязаемым имуществом или как-либо еще осуществлять владение или контроль над ним.

9. «Телесный вред» означает ухудшение физического состояния или существенную боль.

10. «Тяжкий телесный вред» означает телесный вред, которым создается значительная угроза для жизни или которым причиняется смерть либо серьезное и длительное обезображивание, длительно ухудшение здоровья или утрата, либо ухудшение функционирования любого телесного органа в течение длительного времени.

11. «Смертельная физическая сила» – это физическая сила, которая при обстоятельствах, при которых она применяется, тотчас способна причинить смерть или другой тяжкий телесный вред.

12. «Смертоносное оружие» означает любое заряженное оружие, из которого может быть сделан выстрел, тотчас способный причинить смерть или другой тяжкий телесный вред, а также нож с автоматически выходящим лезвием, кинжал, дубинка, металлический кастет и др.

13. «Выгода» или «благо» означает любую прибыль или пользу для выгодоприобретателя и включает любую прибыль или пользу для третьего лица в соответствии с желанием или согласием выгодоприобретателя.

Статья 15. Виновность

§ 15.00. Виновность; определение терминов

В данной главе используются следующие значения:

1. «Действие» означает телодвижение.
2. «Добровольное действие» означает телодвижение, сделанное сознательно в результате усилия или решимости, и включает владение имуществом, если деятель осознавал, что он осуществляет физическое владение им или контроль над ним в течение достаточного периода времени, способного прекратить его.
3. «Бездействие» означает несовершение действия, обязанность совершения которого предписывается правом.
4. «Поведение» означает действие или бездействие и сопутствующее ему психическое состояние.
5. «Действовать» – значит либо совершать действие либо воздерживаться от его совершения.
6. «Виновное психическое состояние» означает «намеренно», «осознанно» или «заведомо», «неосторожно» или с «преступной небрежностью», как эти термины определены в § 15.15.

§ 15.05. Виновность; определение виновных психических состояний

В данной главе применяются следующие значения:

1. «Намеренно». Лицо действует намеренно по отношению к результату или поведению, которые описаны законом, определяющим посягательство, если сознательной целью этого лица является причинение такого результата или осуществление такого поведения.
2. «Заведомо». Лицо действует заведомо по отношению к поведению или обстоятельствам, которые описаны законом, определяющим посягательство, если оно осознает, что его поведение является таковым по своему характеру или что такие обстоятельства существуют.
3. «Неосторожно». Лицо действует неосторожно по отношению к результату или обстоятельствам, которые описаны законом, определяющим посягательство, если оно осознает и сознательно игнорирует значительный и неоправданный риск того, что такой результат наступит или что такие обстоятельства существуют. По своему характеру и степени риск должен быть таким, что его игнорирование составляет грубое отклонение от требований поведения, которые соблюдались бы разумным лицом в данной ситуации. Лицо, которое создает такой риск, но не осознает его только по причине своего добровольного опьянения, также действует неосторожно по отношению к такому риску.
4. «Преступная небрежность». Лицо действует с преступной небрежностью по отношению к результату или обстоятельствам, которые описаны законом, определяющим посягательство, если оно не осознает значительный и неоправданный риск того, что такой результат наступит или что такие обстоятельства существуют. По своему характеру и степени риск должен быть таким, что неосознание его составляет грубое отклонение от требований осторожности, которые соблюдались бы разумным лицом в данной ситуации.

Статья 20. Участники посягательства и ответственность за соучастие

§ 20.20. Уголовная ответственность корпораций

Корпорация признается виновной в совершении посягательства, если поведение, представляющее собой посягательство:

- a) состоит в неисполнении возложенной правом на корпорации специальной обязанности совершить положительные действия; или
- b) было осуществлено, санкционировано, испрошено, потребовано, приказано или по неосторожности допущено советом директоров или высокопоставленным агентом-управ-

ляющим, действующим в пределах своего служебного положения и в интересах корпорации; или

с) было осуществлено агентом корпорации, действующим в пределах своего служебного положения и в интересах корпорации, и посягательство является (I) мисдминитором или нарушением (II) таким, которое определяется законом, явно показывающим намерение законодателя возложить такую уголовную ответственность на корпорацию, или (III) фелонией, описанной в § 71-2721 Закона об охране окружающей среды.

Статья 25. О защитах вообще

§ 25.00. Защиты; бремя доказывания

1. Когда в ходе судебного разбирательства поднимается вопрос о «защите», кроме «утверждающей защиты», определенной законом, люди несут бремя доказывания несостоятельности такой защиты за пределами разумного сомнения.

2. Когда в ходе судебного разбирательства поднимается вопрос о защите, называемой законом «утверждающей защитой», обвиняемый несет бремя создания такой защиты путем представления более веских доказательств.

Статья 30. Защиты, связанные с отсутствием уголовной ответственности

§ 30.05. Психическая болезнь или неполноценность

1. Лицо не несет уголовной ответственности за поведение, если во время его осуществления оно вследствие психической болезни или неполноценности лишено в существенной степени способности знать или оценивать:

- a) характер и последствия такого поведения;
- b) что такое поведение было неправильным.

2. В любом преследовании за посягательство отсутствие уголовной ответственности по причине психической болезни или неполноценности, как это определено в п. 1 данного параграфа, является защитой.

Статья 35. Защиты, связанные с оправдывающими обстоятельствами

§ 35.05. Оправдывающее обстоятельство; общие положения

Не будучи как-то еще ограниченным последующими положениями настоящей статьи, определяющей оправданное применение физической силы, поведение, которое в противном случае составило бы посягательство, является оправданным, а не уголовно наказуемым, если такое поведение:

1) предписано или санкционировано правом или постановлением суда либо осуществлено публичным должностным лицом при разумном исполнении им своих полномочий, обязанностей или функций; либо

2) является необходимым как чрезвычайная мера, чтобы избежать нависшей угрозы причинения публичного или личного вреда, который близок наступлению в ситуации, созданной или развитой не по вине деятеля, и который является настолько серьезным, что в соответствии с обычными стандартами интеллекта и морали, желательность и срочность недопущения такого вреда несомненно перевешивают желательность недопущения вреда, на предупреждение которого направлен закон, определяющий соответствующее посягательство. Необходимость и оправданность такого поведения не может основываться на соображениях, имеющих отношение только к морали и целесообразности, вытекающих из закона, как в плане его общего применения, так и в отношении его применения к определенной категории дел.

Статья 40. Другие защиты, связанные с отсутствием виновности

§ 40.00. Физическое принуждение

1. В любом преследовании за посягательство утверждающей защитой является то, что обвиняемый осуществил запрещенное поведение под принуждением применения или реальной угрозы применения противоправной физической силы к нему или третьему лицу, которой лицо, обладающее разумной твердостью, находясь в его положении, не могло бы противостоять.

2. Защита, связанная с принуждением, как она определена в п. 1 данного параграфа, невозможна, если лицо само, намеренно или по неосторожности, ставит себя в положение, в котором возникла вероятность того, что оно будет подвергнуто принуждению.

§ 40.05. Вовлечение в «ловушку»

В любом преследовании за посягательство утверждающей защитой является то, что обвиняемый осуществил запрещенное поведение в силу того, что его побудил или подстрекал к этому публичный служащий или лицо, действующее совместно с публичным служащим, стремящееся добыть доказательства, направленные против него, с целью уголовного преследования и, если способы получения доказательств были такими, что создавали значительный риск того, что это посягательство было бы совершено лицом, в противном случае не склонным его совершить. Побуждение или подстрекательство к совершению посягательства означает активное побуждение или подстрекательство. Поведение, которым просто предоставляется лицу возможность совершить посягательство, не составляет вовлечения в «ловушку».

Часть II НАКАЗАНИЯ

Статья 55. Классификация и обозначение посягательств

§ 55.05. Классификация фелоний и мисдиминоров

1. Фелонии. Для целей наказания фелонии подразделяются на следующие пять категорий:

- a) фелонии класса А;
- b) фелонии класса В;
- c) фелонии класса С;
- d) фелонии класса D;
- e) фелонии класса E.

Для целей наказания фелонии класса А, в свою очередь, подразделяются на две категории: фелонии подкласса I и подкласса II, которые в дальнейшем будут соответственно именоваться фелониями класса А-I и класса А-II.

2. Мисдиминоры. Для целей наказания мисдиминоры подразделяются на следующие три категории:

- a) мисдиминоры класса А;
- b) мисдиминоры класса В;
- c) мисдиминоры неклассифицированные.

§ 55.10. Обозначение посягательств

1. Фелонии:

a) Отнесение каждой фелонии, определенной в данной главе, к какому-то конкретному классу или подклассу прямо указывается в параграфе или статье, определяющей ее.

b) Любое посягательство, определенное не в данной главе, которое право провозглашает фелонией без отнесения к какому-либо классу или за которое правом за пределами данной главы предусматривается наказание тюремным заключением сроком свыше 1 года, должно считаться фелонией класса E.

2. Мисдиминоры:

- а) Каждый мисдиминор, определенный в данной главе, является мисдиминором класса А или класса В, как прямо указывается в параграфе или статье, его определяющей.
- б) Любое посягательство, определенное не в данной главе, которое закон провозглашает мисдиминором без отнесения к какому-либо классу или без указания наказания за него, должно считаться мисдиминором класса А.
- с) За исключением предусмотренного в подпункте б) п. 3, когда посягательство определено не в данной главе и наказание тюремным заключением сроком от 15 дней до 1 года предусматривается законом или ординасом его определяющим, такое посягательство должно считаться неклассифицированным мисдиминором.

Статья 70. Приговоры к тюремному заключению

§ 70.00. Приговор к тюремному заключению за фелонию

1. Неопределенный приговор. За исключением предусмотренного в п. 4, приговор к тюремному заключению за фелонию должен быть неопределенным. Если выносится такой приговор, суд должен назначить максимальный срок в соответствии с положениями п. 2 данного параграфа, а минимальный срок тюремного заключения должен быть таким, как предусмотрено в п. 3 данного параграфа.

2. Максимальный срок наказания. Максимальный срок неопределенного приговора должен быть, по крайней мере, три года и он должен устанавливаться, как указано ниже:

- а) в случае совершения фелонии класса А этот срок – пожизненное тюремное заключение;
- б) в случае совершения фелонии класса В этот срок определяется судом, но не должен быть более 25 лет;
- с) в случае совершения фелонии класса С этот срок определяется судом, но не должен быть более 15 лет;
- д) в случае совершения фелонии класса D этот срок определяется судом, но не должен быть более 7 лет;
- е) в случае совершения фелонии класса Е этот срок определяется судом, но не должен быть более 4 лет.

3. Минимальный срок тюремного заключения. Минимальный срок тюремного заключения по неопределенному приговору должен быть, по крайней мере, один год и должен устанавливаться, как указано ниже:

а) в случае совершения фелонии класса А минимальный срок определяется судом и указывается в приговоре.

(I) в случае совершения фелонии класса А-I такой минимальный срок должен быть в пределах от 15 до 25 лет;

(II) в случае совершения фелонии класса А-II такой минимальный срок должен быть в пределах от трех до восьми лет и четырех месяцев;

б) когда выносится приговор за совершение насильственной фелонии класса В или С, минимальный срок устанавливается судом в соответствии с п. 4 § 70.02. Когда выносится приговор за совершение любой другой фелонии, минимальный срок устанавливается судом и указывается в приговоре и должен быть не менее одного года и не более одной трети максимуму назначенного срока.

4. Альтернативный определенный приговор за фелонию класса D, E и за некоторые фелонии класса С. Если лицо, не будучи закоренелым преступником, совершающим фелонию, наказывается за фелонию класса D или E либо фелонию класса С, суд, приняв во внимание характер преступления и обстоятельства его совершения, а также биографию и характер обвиняемого, придя к убеждению, что приговор к тюремному заключению необходим, но что было бы слишком жестоким вынесение неопределенного приговора, мо-

жет вынести определенный приговор к тюремному заключению и установить срок в один год или меньше.

§ 70.05. Приговор к тюремному заключению несовершеннолетнему правонарушителю

1. Неопределенный приговор. Приговор к тюремному заключению за фелонию, совершенную несовершеннолетним правонарушителем, должен быть неопределенным приговором. Если выносится такой приговор, суд должен назначить максимальный срок в соответствии с положением п. 2 данного параграфа, а минимальный срок тюремного заключения должен устанавливаться в соответствии с положениями п. 3 данного параграфа.

2. Максимальный срок наказания. Этот срок неопределенного приговора несовершеннолетнему правонарушителю составляет не менее трех лет и устанавливается, как указано ниже:

а) в случае совершения фелонии класса А, представляющей собой тяжкое убийство второй степени, этот срок – пожизненное тюремное заключение;

б) в случае совершения фелонии класса А, представляющей собой поджог первой степени или похищение человека первой степени, этот срок устанавливается судом и он должен быть в пределах от 12 до 15 лет;

с) в случае совершения фелонии класса В этот срок устанавливается судом и он не должен превышать 10 лет;

д) в случае совершения фелонии класса С этот срок устанавливается судом и он не должен превышать семи лет.

3. Минимальный срок тюремного заключения. Минимальный срок тюремного заключения по неопределенному приговору несовершеннолетнему правонарушителю должен быть указан в приговоре в соответствии с предусмотренным ниже:

а) в случае совершения фелонии класса А, представляющей собой тяжкое убийство второй степени, минимальный срок тюремного заключения устанавливается судом и он должен быть в пределах от 5 до 9 лет;

б) в случае совершения фелонии класса В, представляющей поджог первой степени или похищение человека первой степени, минимальный срок тюремного заключения устанавливается судом и он должен быть в пределах от 4 до 6 лет;

с) в случае совершения фелонии класса В или С минимальный срок тюремного заключения устанавливается судом в размере одной трети максимума назначенного срока.

Статья 130. Половые посягательства

§ 130.25. Изнасилование третьей степени

Мужчина виновен в изнасиловании третьей степени, если:

1) он вступает в половое сношение с женщиной, которая не способна дать согласие на это в силу какого-либо фактора, но не по причине того, что ей меньше 17 лет; или

2) будучи в возрасте 21 года или старше, он вступает в половое сношение с женщиной, не достигшей 17-летнего возраста.

Изнасилование третьей степени является фелонией класса Е.

§ 130.30. Изнасилование второй степени

Мужчина виновен в изнасиловании второй степени, если, будучи в возрасте 18 лет и старше, он вступает в половое сношение с женщиной, не достигшей 14-летнего возраста.

Изнасилование второй степени является фелонией класса D.

§ 130.35. Изнасилование первой степени

Мужчина виновен в изнасиловании первой степени, если он вступает в половое сношение с женщиной:

1) посредством насильственного принуждения; или

2) которая неспособна дать согласие на это по причине физической беспомощности; или

3) которая не достигла 11-летнего возраста.
Изнасилование первой степени является фелонией класса В.

Статья 230. Проституция и связанные с ней посягательства

§ 230.00. Проституция

Лицо признается виновным в проституции, если оно осуществляет, соглашается или предлагает осуществлять половое поведение с другим лицом за вознаграждение.
Проституция является мисдиминором класса В.

Статья 255. Посягательства, затрагивающие брачные отношения

§ 255.15. Бигамия

Лицо виновно в бигамии, если оно вступает или, как предполагается, вступает в брак с другим лицом при жизни своего супруга или при жизни супруга этого другого лица.

Бигамия является фелонией класса Е.

§ 255.17. Нарушение супружеской верности

Лицо виновно в нарушении супружеской верности, если оно вступает в половое сношение с другим лицом при жизни своего супруга или при жизни супруга этого другого лица.

Нарушение супружеской верности является мисдиминором класса В.

§ 255.25. Кровосмешение

Лицо виновно в кровосмешении, если оно вступает в брак или половое сношение с лицом, которое, как ему известно, приходится ему (по закону или нет) родственником по восходящей или нисходящей линии, братом или сестрой по обоим родителям или только по одному из них, дядей, тетей, племянником или племянницей.

Кровосмешение является фелонией класса Е.

Уголовный кодекс штата Пенсильвания

(Извлечения)

Глава 35. Берглэри и иное уголовное вторжение

§ 3502. Берглэри

а) *Определение преступления.* Лицо виновно в берглэри, если оно проникает в здание или обитаемое строение, или отдельно охраняемую или обитаемую его часть с намерением совершить преступление, если только помещение в это время не открыто для публики или исполнитель не имеет разрешения или права на проникновение.

б) *Основание для защиты.* Основанием для защиты от уголовного преследования за берглэри является заброшенность здания или строения.

с) *Квалификация.* Берглэри является фелонией первой степени.

д) *Множественность обвинения.* Лицо не может быть осуждено одновременно за берглэри и преступление, которое оно намеревалось совершить после преступного проникновения, или за покушение совершить такое преступление, если только дополнительное преступление не составляет фелонию первой или второй степени.

Глава 37. Ограбление

§ 3701. Ограбление

а) *Определение преступления.*

(1) Лицо виновно в ограблении, если при совершении кражи оно:

(i) причиняет тяжкие телесные повреждения другому;.

(II) угрожает другому или намеренно ставит его в вероятность немедленного причинения тяжкого телесного повреждения;

(III) совершает или угрожает немедленно совершить любую фелонию первой или второй степени;

(IV) причиняет телесные повреждения другому или угрожает ему либо намеренно подвергает опасности другого причинить телесные повреждения;

(V) отбирает или уносит имущество другого лица, используя насилие.

(2) Действие считается совершенным «в ходе совершения кражи», если оно происходит во время покушения на совершение кражи или во время бегства после покушения или окончания преступления.

b) *Квалификация.* Ограбление согласно пункту (a) (1) (IV) является фелонией второй степени; ограбление согласно пункту (a) (1) (V) является фелонией третьей степени; в иных случаях фелонией первой степени.

Титул 18 Свода законов США

(Извлечение)

Глава 51. Убийство

§ 1111. Тяжкое убийство

a) Тяжким убийством считается неправомерное лишение жизни человека со злым предумышлением. Тяжкое убийство, совершенное путем отравления, из засады или другое умышленное, заранее обдуманное, злостное или предумышленное убийство, либо убийство, осуществленное при совершении или при попытке совершения поджога, изнасилования, берглэри или ограбления, либо осуществленное по задуманному плану, незаконно и злостно лишить жизни любого другого человека, помимо убитого, считается тяжким убийством первой степени.

Любое другое тяжкое убийство считается тяжким убийством второй степени.

b) В пределах специальной морской и территориальной юрисдикции Соединенных Штатов тот, кто виновен в совершении тяжкого убийства первой степени, подвергается смертной казни, если присяжные не вынесут вердикт с указанием «без применения смертной казни»; в этом случае он подвергается пожизненному заключению.

Тот, кто виновен в совершении тяжкого убийства второй степени, карается тюремным заключением на любой срок или пожизненно.

§ 1112. Простое убийство

a) Простым убийством считается неправомерное лишение жизни человека без злого умысла. Оно бывает двух видов:

– умышленное – совершенное при внезапной ссоре или в состоянии сильного душевного волнения, и

– неумышленное – при совершении противозаконного действия, не являющегося фелонией, или при совершении незаконным образом или без должного внимания и осторожности законного действия, которое может привести к смерти.

b) В пределах специальной морской и территориальной юрисдикции Соединенных Штатов тот, кто виновен в совершении умышленного простого убийства, карается тюремным заключением на срок до десяти лет;

Тот, кто виновен в совершении неумышленного простого убийства, карается штрафом в размере до 1000 дол. или тюремным заключением на срок до трех лет либо обоими наказаниями.

Уголовный кодекс ФРГ

(Извлечение)

Общая часть

Раздел 1 УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

Глава 1. Сфера действия закона

§ 1. Нет наказания без закона

Деяние может наказываться только в том случае, если его наказуемость была определена законом, действовавшим до совершения деяния.

§ 8. Время совершения деяния

Временем совершения деяния считается то время, в течение которого исполнитель или соучастник действовал или, в случае бездействия, должен был действовать. Момент наступления последствий значения не имеет.

§ 9. Место совершения деяния

(1) Местом совершения деяния является то место, в котором лицо действовало или, в случае бездействия, должно было и могло действовать, или место, в котором наступило или, по представлению лица, должно было наступить относящееся к данному составу деяния последствие.

(2) Соучастие осуществляется как в том месте, в котором деяние было совершено, так и в том месте, в котором соучастник действовал или, при бездействии, должен был действовать, или в месте, в котором по его представлению, деяние должно было быть совершено. Если соучастник принял участие в совершении преступления за границей, действуя на территории ФРГ, то на такое соучастие распространяется действие германского уголовного права, даже если это деяние не наказуемо по месту его совершения.

Глава 2. Объяснение терминов

§ 12. Преступления и проступки

(1) Преступлениями являются противоправные деяния, за которые предусмотрено как минимальное наказание лишение свободы на срок не менее одного года и более строгое наказание.

(2) Проступками являются противоправные деяния, за которые предусмотрено лишение свободы на более краткий срок или денежный штраф.

(3) Отягчающие или смягчающие обстоятельства, которые предусмотрены положениями Общей части или для особо тяжких или менее тяжких случаев, не имеют значения для данной классификации.

Раздел 2 ДЕЯНИЕ

Глава 1. Принципы наказуемости

§ 13. Совершение деяния путем бездействия

(1) Кто, бездействуя, вызывает наступление последствия, предусмотренного составом деяния, подлежит наказанию по этому закону только тогда, когда он юридически был обязан не допускать наступления последствия, и, если бездействие соответствует выполнению состава деяния путем действия.

(2) Наказание может быть смягчено.

§ 15. Умышленное и неосторожное действие

Наказуемо только умышленное действие, если закон прямо не предусматривает наказание за неосторожное действие.

Глава 2. Покушение**§ 22. Определение понятия**

Покушается на уголовно наказуемое деяние тот, кто по своему представлению о деянии непосредственно начинает осуществлять состав деяния.

Глава 3. Исполнительство и соучастие**§ 25. Исполнительство**

(1) Как исполнитель наказуется тот, кто совершает уголовно наказуемое деяние сам или посредством другого.

(2) Если уголовно наказуемое деяние совершают несколько лиц сообща, то каждый из них наказуется как исполнитель (соисполнитель).

§ 29. Самостоятельная наказуемость для участника

Каждый участник, независимо от вины другого, наказуется в соответствии со своей виной.

Раздел 3 ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ ДЕЯНИЯ

Глава 1. Наказание**Лишение свободы****§ 38. Срок лишения свободы**

(1) Лишение свободы назначается на определенный срок, если закон не предусматривает пожизненного лишения свободы.

(2) Высший предел лишения свободы – пятнадцать лет, низший предел – один месяц.

Глава 6. Меры исправления и безопасности**§ 61. Перечень**

Мерами исправления и безопасности являются:

- 1) помещение в психиатрическую больницу;
- 2) помещение в лечебное заведение для алкоголиков или наркоманов;
- 3) превентивное заключение;
- 4) установление надзора;
- 5) лишение водительских прав;
- 6) запрещение заниматься определенной профессиональной деятельностью.

§ 67b. Условная отсрочка мер исправления и безопасности

(1) Если суд назначает помещение в психиатрическую больницу, лечебное заведение для алкоголиков или наркоманов, то он одновременно постановляет об условной отсрочке этих мер, если особые обстоятельства дают основания ожидать, что цель этой меры может быть достигнута и таким образом. Условная отсрочка этих мер не следует, если лицо еще должно отбывать наказание в виде лишения свободы, которое не было ему условно отсрочено одновременно с мерой исправления и безопасности.

(2) С назначением условной отсрочки меры исправления и безопасности над осужденным устанавливается надзор.

Особенная часть

Раздел 7

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА

§ 144. Склонение лица к эмиграции путем обмана

Кто заключает сделку с целью склонения гражданина ФРГ к эмиграции, используя при этом ложные факты или сознательно необоснованные данные или иным образом вводит это лицо в заблуждение, наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

§ 145с. Нарушение запрета на профессию

Кто работает по профессии, в профессиональной области или занимается ремеслом или видом ремесла в своих интересах или в интересах другого лица или, используя в своих интересах другое лицо, хотя эта деятельность для него или другого лица является запрещенной, наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

Раздел 8

ПОДДЕЛКА ДЕНЕЖНЫХ ЗНАКОВ И ЗНАКОВ ОПЛАТЫ

§ 152а. Подделка бланков европейских чеков и европейских чековых карт

(1) Кто с намерением фальшивыми бланками в качестве настоящих или сделать возможным сбыт подобных бумаг:

1) изготавливает фальшивые бланки европейских чеков, приобретает для себя или другого лица или предлагает для продажи, или передает кому-либо, или

2) подготавливает изготовление таких фальшивых бланков, то есть изготавливает, приобретает для себя или другого лица, предлагает для продажи, хранит или передает кому-либо:

a) пластины, формы, наборы, клише, негативы, матрицы или подобные приспособления, которые по своему роду могут быть пригодными для производства таких бланков, или

b) бумагу сорта, одинакового с сортом той, которая предназначена для производства бланков и особо защищенную от подделки, или похожую на нее до такой степени, что их можно не отличить друг от друга,

наказывается в случаях, предусмотренных № 1, лишением свободы на срок от одного года до десяти лет, в случаях, предусмотренных № 2, лишением свободы до пяти лет или денежным штрафом.

(2) В менее тяжелых случаях абзаца № 1 наказанием является лишение свободы на срок до пяти лет или денежный штраф.

(3) Так же наказывается тот, кто с намерением применить в обороте внутригосударственные или иностранные европейские чековые карты при использовании фальшивых бланков или сделать возможным такое применение, совершает действия, указанные в абзаце 1, которые относятся к бланкам европейских чековых карт.

Раздел 16

ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ

§ 219а. Агитация за прерывание беременности

(1) Кто публично, на собрании или путем распространения письменных материалов (§ 11, абз. 3) из корыстных побуждений или в грубой предосудительной форме предлагает, сообщает, рекламирует:

- 1) собственные или чужие службы для проведения или содействия прерыванию беременности,
 - 2) средства, предметы или приспособления, которые могут быть использованы для прерывания беременности, с указанием на их применение для названных целей или делает заявления подобного содержания,
- наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

Раздел 17 ТЕЛЕСНЫЕ ПОВРЕЖДЕНИЯ

§ 224. Тяжкое телесное повреждение

(1) Если в результате телесного повреждения потерпевший утрачивает важный орган тела, зрение на один или оба глаза, слух, речь или способность к деторождению, или происходит значительное длительное обезображивание его лица, или потерпевший приобретает хроническую болезнь, паралич или психическое заболевание, то лицо, совершившее данное деяние, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

(2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от трех месяцев до пяти лет.

Раздел 19 КРАЖА И ПРИСВОЕНИЕ ИМУЩЕСТВА

§ 242. Кража

(1) Кто завладевает чужой движимой вещью с намерением незаконно ее присвоить наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

§ 247. Кража из семьи

Если кража была совершена лицом у своего родственника или опекуна, или лица, с которым виновный проживает под одной крышей, то деяние преследуется в уголовном порядке только по жалобе потерпевшего.

Раздел 24 ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ, СВЯЗАННЫЕ С КОНКУРСНЫМ ПРОИЗВОДСТВОМ

§ 283. Банкротство

(1) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказывается тот, кто при имущественной несостоятельности или угрозе неплатежеспособности или ее наступлении:

1) утаивает составные части своего имущества, которые в случае открытия конкурсного производства принадлежали бы к конкурсной массе, или разрушает их, повреждает или делает непригодным и способом, который противоречит требованиям надлежащей хозяйственной практики,

2) вступает в убыточные или спекулятивные сделки с товарами или ценными бумагами способом, противоречащим требованиям надлежащей хозяйственной практики, или вследствие нерентабельных расходов, игры или пари тратит чрезмерные суммы или становится должником,

3) поставляет в кредит товары или ценные бумаги и продает или иным образом отчуждает их или производимую из этих товаров продукцию, значительно завышая их цену способом, противоречащим требованиям надлежащей хозяйственной практики,

4) вводит в заблуждение относительно прав других лиц или признает фиктивные права,

5) не ведет торговые книги, хотя это является его законной обязанностью, или изменяет их таким образом, чтобы затруднить представление о своем имущественном положении, 6) утаивает, скрывает, разрушает или повреждает торговые книги или иную документацию, хранение которой является обязанностью предпринимателя, если эта обязанность установлена торговым правом, до истечения срока хранения, установленного для лица, обязанного вести торговую книгу, и таким образом затрудняет представление о своем имущественном положении,

7) нарушая торговое право,

а) составляет баланс таким образом, что затрудняет представление о своем имущественном положении,

б) не составляет баланс своего имущества и не проводит инвентаризацию в предписанные сроки, или

8) ухудшает другим, грубо противоречащим требованиям надлежущей хозяйственной практики способом свое имущественное положение или скрывает свои настоящие хозяйственные отношения.

(2) Так же наказывается тот, кто, совершая указанные в абзаце 1 действия, добивается признания своей имущественной несостоятельности или неплатежеспособности.

(3) Покушение наказуемо.

Раздел 25 КОРЫСТНЫЕ ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ

§ 302а. Ростовщичество

(1) Кто, используя стесненное положение, неопытность, недостатки умственного развития или значительно слабеволье лица обещает либо предоставляет ему или третьему лицу:

1) для сдачи помещений внаем для проживания или связанные с этим дополнительные услуги,

2) для получения кредита,

3) для подобной услуги или

4) для посредничества в оказании вышеназванных услуг

имущественные выгоды, которые явно не соответствуют услуге или оказанному посредничеству, наказывается лишением свободы на срок до трех лет или денежным штрафом. Если участвует большое количество людей в качестве лиц, оказывающих услугу, посредников и другим образом и тем самым получается явное несоответствие между размером имущественной выгоды и встречной услугой, действует предложение 1 для каждого, кто использует стесненное положение или прочие слабые стороны другого для себя или третьего лица с целью достижения чрезмерной имущественной выгоды.

(2) В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. Особо тяжких случаев, как правило, имеет место, если лицо, совершая деяние:

1) ввергает другое лицо в бедственное с экономической точки зрения положение;

2) совершает преступление в виде промысла;

3) путем обмана получает в результате ростовщичества имущественную выгоду.

Раздел 29 ДОЛЖНОСТНЫЕ ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ

§ 353а. Нарушение доверия во время пребывания на дипломатической службе

(1) Кто, являясь представителем Федеративной Республики Германии, в отношении правительства иностранного государства, сообщества государств или межгосударствен-

ного образования действует вопреки должностным указаниям или, имея намерение ввести в заблуждение Федеральное правительство, сообщает ему ложную информацию фактического характера, тот наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Деяние преследуется только по специальному полномочию Федерального правительства.

Уголовный кодекс Франции

(Извлечения)

Книга I

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Раздел I

ОБ УГОЛОВНОМ ЗАКОНЕ

Глава 1. Общие принципы

Ст. 111-1. Преступные деяния классифицируются, в зависимости от их тяжести, как преступления, проступки и нарушения.

Ст. 111-3. Никто не может быть подвергнут наказанию за преступление или проступок, признаки которых не определены законом, или за нарушение, признаки которого не определены постановлением.

Никто не может быть подвергнут наказанию, которое не предусмотрено законом, в том случае, если преступное деяние является преступлением или проступком, или постановлением, если преступное деяние является нарушением.

Ст. 111-4. Уголовный закон имеет точное толкование.

Раздел II

ОБ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Глава 1. Общие положения

Ст. 121-1. Никто не может нести уголовную ответственность иначе как за свои собственные действия.

Ст. 121-2. Юридические лица, за исключением Государства, несут уголовную ответственность.

Уголовная ответственность юридических лиц не исключает уголовной ответственности физических лиц, являвшихся исполнителями или соучастниками при совершении тех же действий.

Ст. 121-3. Нет преступления или проступка без умысла их совершить.

Однако, если закон это предусматривает, имеется проступок по неосторожности, по небрежности или неумышленное доставление в опасность другого лица.

Не существует нарушений в случае действия непреодолимой силы.

Ст. 121-4. Исполнителем преступного деяния является лицо, которое:

п. 1. Совершает преступные действия;

п. 2. Пытается совершить преступление или, в случаях, предусмотренных законом, проступок.

Ст. 121-5. Покушение на преступление образуется, если, проявившись началом исполнения, оно не было приостановлено или если оно не имело последствий лишь по обстоятельствам, не зависящим от воли его исполнителя.

Раздел III О НАКАЗАНИЯХ

Глава 1. О характере наказаний

Отдел 1. О наказаниях, применимых к физическим лицам

Подотдел 1. О наказаниях за совершение преступления

Ст. 131-1. Физические лица подвергаются следующим наказаниям за совершение преступления:

- п. 1. Пожизненное заточение или пожизненное заключение;
- п. 2. Заточение или заключение на срок до тридцати лет;
- п. 3. Заточение или заключение на срок до двадцати лет;
- п. 4. Заточение или заключение на срок до пятнадцати лет.

Продолжительность срочного заточения или заключения составляет не менее десяти лет.

Ст. 131-2. Наказания в виде заточения или заключения не исключают назначения наказания в виде штрафа и одного или нескольких дополнительных наказаний, предусмотренных статьей 131-10.

Подотдел 2. Об исправительных наказаниях

Ст. 131-3. Физические лица подвергаются следующим исправительным наказаниям:

- п. 1. Тюремное заключение;
- п. 2. Штраф;
- п. 3. Штраф в виде штрафо-дней;
- п. 4. Неоплачиваемые работы в общественных интересах;
- п. 5. Наказания в виде лишения или ограничения прав, предусмотренных статьей 131-6;
- п. 6. Дополнительные наказания, предусмотренные статьей 131-10.

Подотдел 3. О дополнительных наказаниях, назначаемых за некоторые преступления или проступки

Ст. 131-10. Когда это предусмотрено законом, за преступление или проступок может назначаться одно или несколько дополнительных наказаний, которые, относясь к физическим лицам, влекут запрещение, утрату права, ограничение правоспособности или лишение права, запрещение использования или конфискацию какого-либо предмета, закрытие заведения и афиширование судебного постановления или его распространение либо через печать, либо через любые аудиовизуальные средства распространения информации.

Подотдел 5. О содержании и условиях назначения некоторых наказаний

Ст. 131-26. Временное лишение политических, гражданских и семейных прав касается следующих прав:

- п. 1. Право голосовать;
- п. 2. Право быть избранным;
- п. 3. Право отправлять функции правосудия или выступать в качестве эксперта перед судом, представлять или помогать одной из сторон в суде;
- п. 4. Право давать свидетельские показания в суде, кроме тех, которые являются простыми заявлениями;
- п. 5. Право быть опекуном или попечителем; это запрещение не исключает права, после соответствующего извещения судьи по делам опеки и при согласии семьи, являться опекуном или попечителем собственных детей.

Временное лишение политических, гражданских и семейных прав не может назначаться на срок более десяти лет в случае осуждения за преступление и на срок более пяти лет в случае осуждения за проступок.

Суд может объявить о полном или частичном лишении этих прав.

Временное лишение права голосовать и быть избранным, назначаемое в применение настоящей статьи, означает запрещение или неспособность находиться на государственной службе.

Ст. 131-35. Наказание в виде афиширования принятого судебного постановления или распространения сведений о нем осуществляется за счет осужденного. Расходы по афишированию или по распространению, взысканные с последнего, не могут превышать максимальной суммы наложенного штрафа.

Суд может предписать афиширование или распространение судебного постановления в целом или его части или коммюнике, информирующего общественность об основаниях и резолютивной части постановления.

Афиширование или распространение судебного постановления или коммюнике могут включать данные о личности потерпевшего лишь с его разрешения или разрешения его законного представителя.

Наказание в виде афиширования исполняется в местах и в сроки, указанные судом; если в законе, в соответствии с которым наказывается деяние, не указано иное, афиширование не может продолжаться свыше двух месяцев. В случае, если расклеенные афиши будут уничтожены, спрятаны или разорваны, афиширование производится снова за счет лица, признанного виновным в этих действиях.

Книга II

О ПРЕСТУПЛЕНИЯХ И ПРОСТУПКАХ ПРОТИВ ЧЕЛОВЕКА

Раздел II

О ПОСЯГАТЕЛЬСТВАХ НА ЧЕЛОВЕЧЕСКУЮ ЛИЧНОСТЬ

Глава 1. О посягательствах на жизнь человека

Отдел 1. Об умышленных посягательствах на жизнь

Ст. 221-1. Умышленное лишение жизни другого человека образует умышленное убийство.

Ст. 221-2. Умышленное убийство, которое предшествует другому преступлению, сопровождается его или следует за ним, наказывается пожизненным заточением.

Умышленное убийство, имеющее целью либо подготовить или облегчить совершение проступка, либо способствовать бегству или обеспечить безнаказанность исполнителя или соучастника проступка, наказывается пожизненным заточением.

Глава 2. О посягательствах на физическую или психическую неприкосновенность личности

Отдел 1. Об умышленных посягательствах на неприкосновенность личности

§ 2. О насильственных действиях

Ст. 222-16. Злонамеренные телефонные вызовы или злостное нарушение тишины, совершаемые неоднократно с целью нарушить покой другого лица, наказываются одним годом тюремного заключения и штрафом в 100 тыс. франков.

Отдел 3. О сексуальных агрессиях

§ 1. Об изнасиловании

Ст. 222-23. Любой акт сексуального проникновения, какой бы характер он не носил, совершенный в отношении другого человека с применением физического насилия, принуждения, угрозы или обмана, является изнасилованием.

Изнасилование наказывается пятнадцатью годами заточения.

§ 2. О других сексуальных агрессиях

Ст. 222-32. Сексуальная эксгибиция, осуществляемая специально на глазах у других людей в месте, доступном для обозрения публикой, наказывается тюремным заключением сроком на один год и штрафом в 100 тыс. франков.

Глава 3. О поставлении лица в опасность

Отдел 6. О подстрекательстве к самоубийству

Ст. 223-14. Пропаганда или реклама в какой бы то ни было форме продуктов, предметов или методов, рекомендуемых в качестве совершения самоубийства, наказывается тремя годами тюремного заключения и штрафом в 300 тыс. франков.

Глава 6. О посягательствах на личность

Отдел 1. О посягательстве на частную жизнь

Ст. 226-1. Наказываются тюремным заключением на срок один год и штрафом в 300 тыс. франков совершаемые каким бы то ни было способом действия по умыслу к посягательству на интимность частной жизни другого лица:

п.1. Путем перехватывания, записывания или передачи, без согласия автора, слов произнесенных в частном порядке или конфиденциально;

п.2. Путем фиксирования, записи или передачи изображения какого-либо лица, находящегося в частном месте, без его согласия.

Если действия, названные в данной статье, были совершены на виду у заинтересованных лиц и они не возражали, хотя были в состоянии сделать это, их согласие предполагается.

Глава 7. О посягательствах на несовершеннолетних и на семью

Отдел 4. О посягательствах на родственные связи

Ст. 227-12. Подстрекательство либо с корыстной целью, либо с помощью подарка, обещания, угрозы или злоупотребления властью родителей или одного из них к отказу от ребенка, родившегося или который должен родиться, наказывается шестью месяцами тюремного заключения и штрафом в 500 тыс. франков.

Книга III
О ПРЕСТУПЛЕНИЯХ И ПРОСТУПКАХ
ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ
Раздел II
О НЕЗАКОННОМ ПРИСВОЕНИИ

Глава 1. О хищении

Отдел 1. О простом хищении и хищениях, совершенных при отягчающих обстоятельствах

Ст. 311-1. Хищением является обманное изъятие вещи у другого лица.

Ст. 311-2. Обманное изъятие энергии в ущерб другому лицу приравнивается к хищению.

Ст. 311-3. Хищение наказывается тремя годами тюремного заключения и штрафом в 300 тыс. франков.

Отдел 2. Общие положения

Ст. 311-12. Не может дать основания для уголовного преследования хищение, совершенное каким-либо лицом:

п. 1. В ущерб своему родственнику по восходящей или по нисходящей линии;

п. 2. В ущерб своему супругу, за исключением случаев, когда супруги проживают раздельно по установлению суда или имеют разрешение на раздельное проживание.

Книга VI
О ПРЕСТУПЛЕНИЯХ И ПРОСТУПКАХ ПРОТИВ НАЦИИ,
ГОСУДАРСТВА И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА
Раздел I
О ПОСЯГАТЕЛЬСТВАХ
НА ОСНОВОПОЛАГАЮЩИЕ ИНТЕРЕСЫ НАЦИИ

Ст. 410-1. Под основополагающими интересами нации понимаются ее независимость, неприкосновенность ее территории, ее безопасность, республиканская форма ее институтов, средства ее обороны и ее дипломатии, защита ее населения во Франции и за границей, равновесие между ее природой и окружающей средой и важнейшими элементами ее научного и культурного потенциала и ее культурное достояние.

Отдел 2. О связях с иностранным государством

Ст. 411-5. Поддержание связей с иностранным государством, с иностранным предприятием или организацией или с предприятием или организацией, находящимися под иностранным контролем, или с представителями, в тех случаях, когда это может привести к посягательству на основополагающие интересы нации, карается десятью годами тюремного заключения и штрафом в 1 000 000 франков.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Методические рекомендации к изучению уголовного права зарубежных государств	3
Глава I. Общая характеристика уголовно-правовых теорий	5
§ 1. Просветительно-гуманистическая теория	5
§ 2. Классическая школа уголовного права	7
§ 3. Антрополого-социологическая школа уголовного права	9
Глава II. Уголовное право США	13
§ 1. Краткая история уголовного права США	13
§ 2. Источники уголовного права США	14
§ 3. Преступное деяние	18
§ 4. Наказание	25
§ 5. Краткая характеристика Особенной части уголовного права США	33
Глава III. Уголовное право Германии	43
§ 1. Краткая история уголовного права Германии	43
§ 2. Источники уголовного права Германии	44
§ 3. Преступное деяние	46
§ 4. Наказание	51
§ 5. Краткая характеристика Особенной части уголовного права Германии	56
Глава IV. Уголовное право Франции	65
§ 1. Краткая история уголовного права Франции	65
§ 2. Источники уголовного права Франции	66
§ 3. Преступное деяние	70
§ 4. Наказание	79
§ 5. Краткая характеристика Особенной части уголовного права Франции	86
Список рекомендуемой литературы	95
Приложения	98
Схемы по уголовному праву зарубежных государств	98
Уголовные кодексы зарубежных государств	108

Издательство «Новый Юрист»
ЛР № 065219 от 17 июня 1997 г.
Москва, 129164, Ярославская, 4
тел. (095) 283-3056
Формат 60x88/16

Печать офсетная Печ.л. 8
Тираж 5000 Заказ 494

Отпечатано в ОАО Типография № 9
Москва, 109033, Волочаевская ул., 40