

Лица молодого возраста в немецком уголовном праве

Митч Вольфганг, доктор права (Dr. iur. habil.), профессор, заведующий кафедрой уголовного права, ювенального уголовного права и криминологии юридического факультета Потсдамского университета (Германия)

I. Определение

Уголовное право называет лицами молодого возраста тех, кому на момент совершения деяния уже исполнилось восемнадцать лет, но еще нет двадцати одного года, § 1 (абз. 2) Закона о судопроизводстве по делам несовершеннолетних (далее: ЗоСН). Определяющим является возраст в момент совершения деяния. При этом не имеет значения, какого возраста исполнитель достиг во время проведения уголовного процесса или вынесения судебного приговора. Временем совершения деяния является в соответствии с § 2 ЗоСН и § 8 (предл. 1) Уголовного уложения ФРГ (УУ ФРГ) то время, в которое исполнитель действовал. В отношении деяний, которые продолжают определяемый промежуток времени (т. н. длящиеся деликты, например, незаконное владение оружием) и были совершены исполнителем на рубеже возраста, релевантного в уголовно-правовом смысле (18 лет, 21 год), исполнитель может рассматриваться как в качестве подростка, так и в качестве лица молодого возраста (17/18 лет), или же – как в качестве лица молодого возраста, так и в качестве взрослого (20/21 год). Подробнее о возникающем правовом конфликте речь будет идти в разделе III 1 а).

II. Исторический контекст

В законах о судопроизводстве по делам несовершеннолетних от 1923 и 1943 годов не была предусмотрена возрастная группа лиц молодого возраста. Только с введением ЗоСН в 1953 году эта группа была включена в область применения ювенального уголовного права. Историческим контекстом являлась особая ситуация послевоенного времени и обстоятельство, что многие молодые люди были психически травмированы пережитыми событиями и многие из них выросли без отцов, попавших в плен или погибших на войне. Несмотря на то, что эта ситуация уже давно не актуальна, законодательное регулирование данной возрастной группы было сохранено. Особый подход к молодым, совершеннолетним преступникам целесообразен и не зависит от особых обстоятельств, имевших место при введении названного правового регулирования. Данный подход обоснован неполным моральным и духовным развитием лиц молодого возраста, а так же тем, что эта возрастная группа еще поддается воспитательному воздействию.

III. Уголовно-правовые механизмы

1. Общие положения уголовного права

а. Основное

Распространение области применения ЗоСН на группу лиц молодого возраста ограничено вдвойне. Во-первых, это возможно только при

наличии предпосылок, установленных в § 105 (абз. 1) ЗоСН. Во-вторых, по отношению к этой возрастной группе применяются не все, а лишь некоторые нормы Закона о судопроизводстве по делам несовершеннолетних. В соответствии с § 105 (абз. 1) ЗоСН правовой статус лица молодого возраста, совершившего преступное деяние, не приравнивается к статусу несовершеннолетнего (об этом в разделе 2 а). Иначе говоря, по отношению к нему применяется без ограничений общее уголовное право. При этом большая часть норм ЗоСН не может применяться по отношению к лицам молодого возраста также в случае, если все предпосылки § 105 (абз. 1) ЗоСН выполнены. При наличии нескольких преступных деяний, во время совершения которых исполнитель перешагнул значимый в смысле дифференциации уголовной ответственности возрастной рубеж, необходимо учитывать § 32 ЗоСН. В соответствии с этой нормой ювенальное уголовное право может применяться по отношению к данному исполнителю только в случае, если большая часть деяний, имеющих существенное значение для привлечения к уголовной ответственности, была совершена им до достижения 21-летнего возраста. В противном случае применяется исключительно общее уголовное право.

б. Материальное уголовное право

В области материального уголовного права применяются правовые институты, установленные в общем уголовном праве, поскольку в данной связи по отношению к подросткам (от 14-ти до 18-ти лет) специального регулирования не существует (см.: §§ 2 (абз. 2), 4 ЗоСН. За исключением уголовно-правовых санкций, это касается почти всей Общей части уголовного права (например, требование наличия умысла, § 15 УУ ФРГ; совершение деяния путем бездействия, § 13 УУ ФРГ; наказуемость покушения, § 23 (абз. 1) УУ ФРГ) и всех положений Особенной части уголовного права. По отношению к лицам молодого возраста необходимо также учитывать, что положение § 3 ЗоСН об ограниченной виновности несовершеннолетних по сравнению со взрослыми, не распространяется на эту возрастную группу, поскольку § 105 (абз. 1) ЗоСН на данную норму не ссылается. В области уголовно-правовых санкций, которые являются центральным элементом ювенального уголовного права, возможно применение некоторых видов санкций общего уголовного права по отношению к подросткам (например, дополнительное наказание в виде запрета управления транспортным средством, конфискация приобретенного преступным путем, изъятие предметов и средств совершения деяния, а так же некоторые меры исправления и безопасности). Разумеется, перечисленные виды санкций применяются также по отношению к лицам молодого возраста, независимо от наличия предпосылок § 105 (абз. 1) ЗоСН.

в. Уголовно-процессуальное право

Правовое регулирование уголовного процесса по делам лиц молодого возраста основывается в большем объеме на общем уголовно-процес-

суальном праве, чем это имеет место в процессе по делам несовершеннолетних. Многие уголовно-процессуальные положения ЗоСН не могут применяться по отношению к лицам молодого возраста (см.: § 109 (абз. 1) ЗоСН). Поэтому основное судебное разбирательство в отношении лиц молодого возраста является, как правило, публичным (см.: § 48 ЗоСН, § 169 (предл. 1) Закона о судебной системе ФРГ). Возможность применения других норм ЗоСН к лицам молодого возраста имеет место только в случае, если все предпосылки § 105 (абз. 1) ЗоСН осуществлены (см.: § 109 (абз. 2) ЗоСН). Так, в соответствии с § 79 (абз. 1) ЗоСН это касается недопустимости суммарного производства (§§ 407 и след. УПК ФРГ).

2. Ювенальное уголовное право

а. Ювенальные уголовные санкции

Закрепленные в положениях ЗоСН санкции, за исключением §§ 9 (№ 2), 12 ЗоСН, могут применяться к лицам молодого возраста, если уровень их духовного и морального развития во время совершения деяния соответствовал уровню развития подростка. В соответствии с § 105 (абз. 1) ЗоСН для определения уровня развития необходимо объективно оценить личность исполнителя и учесть влияние социальной среды на его развитие. При данной оценке учитывается существующая с 1954 года т. н. «марбургская директива». В соответствии с названной директивой главное внимание уделяется таким обстоятельствам, как например, «отсутствовали ли у исполнителя определенные жизненные планы и серьёзное отношение к профессиональной деятельности» или «стремился ли исполнитель овладеть жизненной позицией, укрепляющей чувство его собственного достоинства». Кроме этого, учитывается «склонность исполнителя к приключениям». Для облегчения определения уровня развития лица молодого возраста закон устанавливает в § 105 (абз. 1) ЗоСН не подлежащую опровержению презумпцию, что лицо молодого возраста имеет дефицит в развитии, если вид совершенного им деяния, обстоятельства деяния и мотивы исполнителя представляют собой «проступок, типичный для подростка». В случае, если суд установит наличие предпосылок § 105 (абз. 1) ЗоСН, реакцией на действия исполнителя является не применение санкций по Уголовному уложению ФРГ (наказание в виде лишения свободы, денежный штраф), а назначение мер воспитательного характера (§ 9 ЗоСН), принудительных мер воспитательного характера (§ 13 ЗоСН) или ювенального уголовного наказания (§ 17 ЗоСН).

б. Ювенальный уголовный процесс

В области процессуального права Закон о судопроизводстве по делам несовершеннолетних предписывает обязательное применение ювенального уголовного права к лицам молодого возраста в отношении организации судопроизводства (§ 107 ЗоСН) и подсудности (§ 108 ЗоСН). Даже в случае, если к лицу молодого возраста применяются

общие нормы, это происходит всегда в рамках ювенального процесса и только ювенальным судом. Из других специальных норм Закона о судопроизводстве по делам несовершеннолетних, применяемых к лицам молодого возраста, заслуживает внимания § 109 (абз. 1) ЗюСН, а так же § 109 (абз. 2) ЗюСН, применение которых возможно при наличии предпосылок § 105 (абз. 1) ЗюСН.

IV. Реформы

Сфера применения уголовного права в отношении лиц молодого возраста представляет собой остро дискуссионную тему в политических дебатах о реформировании и развитии ювенального уголовного права. Причиной этому является обстоятельство, что возрастная группа от 18-ти лет до 21-го года широко представлена в криминальной статистике. Значительное число преступных деяний совершается представителями именно этой возрастной группы, что оказывает большое давление на политику и законодателя. К тому же это давление усиливается средствами массовой информации, часто представляющими в репортажах и публикациях картину происходящего, не соответствующую действительности.

1. Всестороннее распространение сферы применения ювенального уголовного права на лиц молодого возраста

Дискуссионным в юридической литературе является факт частичного распространения ювенального уголовного права на лиц молодого возраста. Многие ученые придерживаются мнения, что частичное применение не целесообразно и не соответствует целям уголовной политики. Кроме этого, неудавшаяся редакция § 105 (абз. 1) ЗюСН затрудняет практическое применение данной нормы. Некоторые ученые предлагают решить эту проблему путем полного отождествления правового статуса лиц молодого возраста и правового статуса подростков. Это можно сделать подняв возрастную границу сферы применения Закона о судопроизводстве по делам несовершеннолетних с тем следствием, что, например, и по отношению к 25-летнему преступнику будут применяться специальные нормы для подростков (т. н. «судопроизводство по делам молодых преступников»).

2. Полное исключение лиц молодого возраста из сферы применения ювенального уголовного права

Другой точки зрения придерживаются некоторые политики. Они подчеркивают возрастание опасности для общества, которая исходит от особо тяжких преступлений, совершенных лицами молодого возраста. Применение ювенального уголовного права приводит к назначению им слишком «мягкого» наказания. Поэтому представляется необходимым запретить судам применение правовых институтов ювенального уголовного права к лицам молодого возраста и исключить положение § 105 из Закона о судопроизводстве по делам несовершеннолетних. Эта мера приведет к исключению возможности применения ювенального уголовного права к лицам молодого возраста.

3. Специальное положение § 105 (абз. 3, предл. 2) ЗоСН

Ни одно из представленных выше мнений не смогло на сегодняшний день окончательно утвердиться. Однако очевидным является процесс постепенного ограничения применения ювенального уголовного права к лицам молодого возраста. Доказательством данного утверждения может служить нововведенное положение § 105 (абз. 3 предл. 2) ЗоСП, в соответствии с которым совершившим тяжкое убийство лицам молодого возраста, по отношению к которым в соответствии с § 105 (абз. 1) ЗоСН применяются санкции по ЗоСП, может быть назначено ювенальное уголовное наказание в виде лишения свободы на срок до 15 лет. Приведенная санкция обосновывается тем, что назначение ювенального наказания в виде лишения свободы на срок до 10 лет не соответствует особой тяжести вины при совершении тяжкого убийства. Путем применения общей меры наказания и особого признака «особой тяжести вины» ювенальное право все больше удаляется от изначальной концепции, направленной на применение уголовного права в воспитательных целях. В действительности, положение § 105 (абз. 3 предл. 2) ЗоСП представляет собой отмену возможности применения ювенального уголовного права по отношению к лицам молодого возраста, совершившим тяжкое убийство.