

**Deutsch-Russische Juristenvereinigung e.V.**  
**Германо-Российская ассоциация юристов**

## Введение в немецкое право - Уголовное право

Dr. Rainer Birke, адвокат/специалист по уголовному праву  
Herbstschule des Deutschen Rechts 2020



# Уголовное право в Германии

- Уголовный кодекс: **Strafgesetzbuch, StGB**
- Кодекс об административных правонарушениях: **Ordnungswidrigkeitengesetz, OWiG**
- Преступные деяния и административные правонарушения в **административных законах**

## История

- Уголовный кодекс Германской империи 15.05.1871
  - Традиция прусского уголовного права 19-ого века,
  - «современная» и «классическая» школа уголовного права
- Веймарская республика (Германия, 1919 г.)
  - Проект Густава Радбрух (1922) не реализован
  - Нестабильная политическая ситуация
- 1933-1945
  - Реформы на фоне авторитарного режима
  - Отмена запрета аналогии в уголовном праве
  - Общепредупредительная твёрдость
- 1949 -

## Цели (современного) уголовного права

Миротворческая функция („Repression“) – *отмена самосуда*

Превентивная функция („Prävention“) – *исполнитель и общество*

## Применение уголовного права и конституция Германии (1)

- Уголовное право как публичное право
  - **Верховенство права**, см. Art. 20 Abs. 3 GG: Законодательная власть связана конституционным строем; исполнительная и судебная власть: законом и правом
  - **Конституционная жалоба** согласно с Art. 93 Abs. 1 Nr. 4a GG
  - Применение уголовного права только в рамках **основных прав**, в частности:
    - Art. 1 Abs. 1 GG: Неприкосновенность достоинства человека
    - Art. 2 Abs. 2 GG: Право на жизнь и физическую неприкосновенность
    - Art. 3 Abs. 1 GG: Равенство всех людей перед законом

## Применение уголовного права и конституция Германии (2)

- Основные права каждого в отношении к судебной власти
  - Art. 101 GG: **Запрет чрезвычайных судов и гарантия законного судьи**
  - Art. 102 GG: **Отмена смертной казни**
  - Art. 103 Abs. 1 GG: В суде каждому гарантируется **право быть выслушанным.**
  - Art. 103 Abs. 2 GG: Действие может повлечь наказание, только если **наказуемость** действия была **установлена законом до его совершения.**
  - Art. 103 Abs. 3 GG: Никто не может быть **наказан неоднократно** за одно и то же действие на основании общих уголовных законов.
  - Art. 104 GG: **Гарантии при ограничении свободы**

## Применение уголовного права и конституция Германии (3)

- Европейская конвенция/суд по правам человека
  - Статья 2, Право на жизнь
  - Статья 3, Запрещение пыток
  - Статья 5, Право на свободу и личную неприкосновенность
  - Статья 6, Право на справедливое судебное разбирательство, Fair Trial
  - Статья 7, Наказание исключительно на основании закона
  - Статья 13, Право на эффективное средство правовой защиты
- Статья 34, Индивидуальные жалобы

## Преступное деяние: Его элементы (1)

Состав преступления: Объективная сторона – objektiver Tatbestand

Например, § 242 StGB, Кража

(1) Тот, кто изымает чужую движимую вещь у другого лица с намерением противоправно присваивать эту вещь себе или другому лицу, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.



## Преступное деяние: Его элементы (2)

Состав преступления: Субъективная сторона – subjektiver Tatbestand

§ 242 StGB, Кража

(1) Тот, кто изымает чужую движимую вещь у другого лица с намерением противоправно присваивать эту вещь себе или другому лицу, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

## Преступное деяние: Его элементы (3)

### Противоправность - Rechtswidrigkeit:

- Необходимая оборона (§ 32 StGB),
- Крайняя необходимость (§ 34 StGB),
- Оскорбительные высказывания для осуществления правомерных интересов (§ 193 StGB)
- Основания, исключающие противоправность в гражданском праве, как § 228 гражданского кодекса (крайняя необходимость, обусловленная необходимой обороной); § 904 гражданского кодекса (ситуация крайней необходимости при посягательстве)
- Телесное повреждение с **согласием** потерпевшего, полномочие на содержание при совершении преступного деяния или по горячим следам
- Коллизия обязанностей
- Право на сопротивление, Artikel 20 Abs. 4 Grundgesetz

## Преступное деяние: Его элементы (4)

### Вина - Schuld:

- Невменяемость ребенка (до 14 лет) - § 19 StGB,
- Невменяемость вследствие психических расстройств, § 20 StGB,
- Уменьшенная невменяемость, § 21 StGB,
- Превышение необходимой обороны, § 33 StGB,
- Крайняя необходимость, исключая виновность деяния.

## Преступное деяние: Его элементы (5)

### Обстоятельства, исключающие уголовную ответственность - Strafausschließungsgründe:

- Добровольный отказ от покушения, § 24 StGB
- Добровольное заявление исполнителя при уклонении от уплаты налогов, § 371 Налогового кодекса (Abgabenordnung, AO)

## Категории преступных деяний

- Тяжкие преступления и преступления (§ 12 StGB)
- Бездействие, § 13 StGB
- Наказуемость за совершение действий по неосторожности только, если предусмотрено законом, § 15 StGB

## Ошибки (1)

Ошибка в обстоятельствах деяния, § 16 StGB:

Тот, кто при совершении деяния не знает обстоятельства, которое считается частью состава преступного деяния, действует **неумышленно**.

Уголовная ответственность за совершение этого деяния по неосторожности остаётся неприкосновенным (§ 16 Abs. 1 S. 2 StGB).

Тот, кто ошибочно представляет себе обстоятельства, осуществляющие состав преступления более мягкого закона, может привлекаться к уголовной ответственности за умышленное совершение только в соответствии с более мягким законом (§ 16 Abs. 2 StGB).

## Ошибки (2)

### Ошибка в запрете, § 17 StGB

Тот, кто при совершении деяния не осознает неправомерности его действия, действует без вины, если эта ошибка неизбежная (§ 17 S. 1 StGB).

Суд может смягчать наказание в соответствии с § 49 Abs. 1 StGB в случае ошибки, которой можно было избежать исполнителем (§ 17 S. 2 StGB).

## Ошибки (3)

Фактическая ошибка в наличии обстоятельства, исключающего противоправность деяния (1)

Пример: Жена сбивает своего мужа, который пришел домой поздно. Она ошибочно считала, что муж – взломщик.



## Ошибки (4)

Фактическая ошибка в наличии обстоятельства, исключающего противоправность деяния (2) - *три из многих решений*:

<p><b>Eingeschränkte Schuldtheorie</b>  <b>«Ограниченная» теория вины</b>          § 16 - применение по аналогии          (господствующее мнение правовой науки)          Исполнитель действует без умысла          неправомерности</p>	<p><b>Strenge Schuldtheorie</b>  <b>«Строгая» теория вины</b>          § 17          Исполнитель действует невиновно</p>	<p><b>Rechtsfolgenverweisende Schuldtheorie</b>  <b>Теория, ссылаясь (только) на правовые последствия</b> в случае совершения этого деяния по неосторожности, несмотря на умысел исполнителя</p>
<p><b>В случае того, что ошибку можно было избежать:</b></p>		
<p>Уголовная ответственность за совершение деяния по неосторожности</p>	<p>§ 17 S. 2, возможность смягчения наказания в соответствии с § 49 Abs. 1</p>	<p>Наказуемость за совершение деяния по неосторожности</p>

## Покушение

- § 22 StGB: На уголовно наказуемое деяние покушается тот, кто в соответствии со своим представлением о деянии непосредственно приступает к исполнению состава деяния.
- § 23 StGB: Уголовная ответственность за покушения
- § 24 StGB: Добровольный отказ

## Исполнительство, § 25 StGB

- § 25 Abs. 1 StGB: Исполнитель - тот, кто совершает преступное деяние сам.
- § 25 Abs. 2 StGB, совместное совершение преступного деяния: Каждое лицо - соисполнитель

## Подстрекательство

- § 26 StGB: Умышленное склонение другого лица к совершению умышленного противоправного деяния.
- Наказание наравне с исполнителем

## Пособничество

- § 27 StGB: Умышленное оказание помощи другому лицу в совершении его умышленного противоправного деяния
- Наказание назначается в пределах наказания, предусмотренного для исполнителя. Обязательное смягчение в соответствии с § 49 Abs. 1 StGB

## Правовые последствия деяния (1)

- Лишение свободы, §§ 38, 39 StGB
  - § 38 (1) вариант 1: На срок от 1 месяца до 15 лет
    - Лишение свободы на срок менее 6 месяцев только при необходимости, § 47 Abs. 1
  - § 38 (1) вариант 2: Пожизненное лишение свободы
    - Например: в случае тяжкого убийства, § 211 StGB; геноцид, § 6 Völkerstrafgesetzbuch; измены, направленной против федерального государства, § 81 StGB; в случае тяжких последствий, как разбой со смертельным исходом, § 251 StGB
    - После отбытия 15 лет наказания возможность освобождения от наказания и назначения испытательного срока, § 57a Abs. 1 StGB, если не особая тяжесть вины

## Правовые последствия деяния (2)

- **Условное наказание на испытательный срок, §§ 56 StGB и следующие**
  - Лишение свободы на срок **не более одного года** и положительный прогноз, § 56 Abs. 1 StGB
  - Лишение свободы на срок **не более двух лет**: положительный прогноз и особые обстоятельства, § 56 Abs. 2
  - **Испытательный срок**: от 2 лет до 5 лет, § 56a Abs. 1 StGB. Срок может быть сокращён до минимальной продолжительности и продлён до максимальной продолжительности
  - Возможность **возложения обязанностей**: Например возмещение ущерба, § 56b Abs. 2 Nr. 1; выплата денежной суммы в пользу общественной организации (§ 56b Abs. 2 Nr. 2); или в государственный бюджет (§ 56b Abs. 2 Nr. 4); осуществление общественно полезной деятельности (§ 56b Abs. 2 Nr. 3 StGB)
  - **Указания**: следовать распоряжениям суда (§ 56c Abs. 2 Nr. 1); обязанность явки, например, в полицию (§ 56c Abs. 2 Nr. 2 StGB)
  - **Отмена** условного исполнения наказания, § 56f StGB: В частности совершение преступного деяния во время испытательного срока; грубое и систематическое нарушение обязанностей и указаний

## Правовые последствия деяния (3)

- Денежный штраф, § 40 StGB
  - Денежный штраф назначается в дневных ставках, § 40 Abs. 1 S. 1 StGB
  - Минимум денежных ставок: 5; максимум: 360
  - Размер ставки определяется в зависимости от личной ситуации и материального положения осуждённого, § 40 Abs. 2 S. 1 StGB
  - Суд исходит из чистого денежного дохода, который осуждённый имеет в среднем в один день, § 40 Abs. 2 S. 2 StGB
  - Количество и размер дневных ставок подлежат указанию в решении, § 40 Abs. 3
  - Не выплаченный денежный штраф заменяется лишением свободы, § 43 S. 1. Одной дневной ставки соответствует один день лишения свободы.



## Правовые последствия деяния (4)

- Денежный штраф с лишением свободы, § 41 StGB
  - Если осуждённый обогатился или пытался обогатиться
  - Не замена конфискации
  - Максимум 360 ставок (см. § 40 Abs. 1 S. 1), в случае общего наказания согласно § 54 StGB для более чем одного действия: 720 ставок.

## Определение размера наказания, § 46 StGB

§ 46 Abs. 1 StGB: Основание определения: Вина исполнителя.

- Влияние наказания на дальнейшую жизнь исполнителя

§ 46 Abs. 2 StGB: Обстоятельства, которые свидетельствуют в пользу и против исполнителя при определении размера наказания

- Мотивы и цели исполнителя, взгляды и воля
- Значимость противозаконности
- Способ исполнения преступного деяния, виновно причинённые последствия деяния
- Прежний образ жизни исполнителя, его личная ситуация и имущественное положение
- Поведение исполнителя после совершения
- В частности: Усилия исполнителя, направленные на возмещение ущерба, а также на компенсацию вреда в отношении к потерпевшему (ср. § 46a StGB, Внесудебное примирительное урегулирование конфликта между преступником и жертвой)

## Дополнительное наказание

### Запрет управления транспортным средством, § 44 StGB

- Главное наказание в виде лишения свободы или денежного штрафа
- Не обязательно в связи с дорожным движением

#### Последствие:

- Запрет управления транспортным средством, или одного определённого вида транспортного средства
- Срок: от одного до шести месяцев

Ср. § 69 StGB, лишение водительских прав

# Меры исправления и безопасности

## Обзор:

1. § 63 StGB, Помещение в психиатрическую клинику
2. § 64 StGB, Помещение в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости
3. §§ 66 StGB ff., Превентивное заключение
4. §§ 68 StGB ff., Установление надзора за поведением
5. §§ 69 StGB ff., Лишение водительских прав
6. §§ 70 StGB ff., Запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью

## Меры исправления и безопасности

§ 62 StGB, запрет назначения в случае несоразмерности, если она несоразмерна

- деяниям исполнителя, которые он совершил или предположительно совершит
- а также степени исходящей от опасности исполнителя

## Меры исправления и безопасности с лишением свободы

### § 63 StGB, помещение в психиатрическую клинику

- В случае противоправного деяния в невменяемом состоянии (§ 20 StGB) или в состоянии вменяемости (§ 21 StGB)
- Если из совокупной оценки личности исполнителя и его деяния следует, что вследствие его состояния от него можно ожидать совершения значительных противоправных деяний
- которые могут нанести значительный вред жертве психически или физически
- Или значительно угрожают жертвам
- Или причиняют значительный экономический ущерб
- И поэтому от него исходит опасность для общества
- В случае того, что совершенное противоправное деяние не имеет значительной роли в этом смысле, суд может назначать помещение в психиатрическую клинику только при наличии особенных обстоятельств, из которых следует, что вследствие состояния исполнителя от него можно ожидать совершения значительных противоправных деяний в будущем

## Меры исправления и безопасности

§ 64 StGB, Помещение в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости

## Меры исправления и безопасности

### § 66 StGB, Превентивное заключение:

- Наряду с наказанием
- В случае повторных значительных преступлений (согласно с § 66 Abs. 1 Nr. 1-3 StGB),
- Если из совокупной оценки личности исполнителя и совершенных им деяний следует
  - Склонность к совершению значительных преступных деяний, которыми потерпевшим причиняется тяжкий психический или физический вред
  - Опасность исполнителя для общества в момент осуждения

См. также: § 66a StGB, Оговорка о назначении превентивного заключения  
§ 66b StGB, Последующее назначение превентивного заключения



## Другие меры исправления и безопасности

### Лишение водительских прав, §§ 69 StGB ff. (1)

#### 1. Осуждение исполнителя

- Неправомерным деянием,
- совершённым при или в связи с управлением **транспортным средством (Kraftfahrzeug)\***
- Или с нарушением обязанностей водителя транспортного средства

#### 2. Норма применяется тоже в случае, когда исполнитель не осужден вследствие отсутствия вина

#### 3. Лишение водительских прав, если исполнитель **непригоден для управления транспортных средств\***

\*Транспортное средство: Наземное транспортное средство, имеющее двигатель, не передвигающееся по рельсам (см. § 1 Abs. 2 закона о дорожном движении, Straßenverkehrsgesetz)

## Другие меры исправления и безопасности

Лишение водительских прав, §§ 69 StGB ff. (2):

§ 69 Abs. 1 StGB: Суд лишает водительских прав исполнителя, если из содеянного следует, что он «**Непригоден для управления транспортным средством**»

- диапазон оценки

§ 69 Abs. 2 StGB: Исполнитель считается **непригоден** для управления транспортным средством **как правило**, если при противоправном деянии было:

- (1) Причинение опасности для дорожного движения, § 315с;
- (2) Управление транспортным средством в состоянии опьянения, § 316;
- (3) Скрытие с места происшествия, § 142;
- (4) Состояние полного опьянения, § 323а, в котором было совершено деяние согласно с № (1)-(3).

## Другие меры исправления и безопасности

Лишение водительских прав, §§ 69 StGB ff. (3):

§ 69a Abs. 1 StGB: Суд постановляет срок от 6 месяцев до 5 лет, в течение которого не выдаются новые водительские права.

## § 78 StGB, Срок давности

- Давность исключает преследование деяния и назначение мер (§ 11 абз. 1 № 8 StGB).
- Преступление тяжкого убийства (§ 211 StGB) давностью не погашаются.

	Срок давности	Предусмотренное наказание
1.	30	<u>Пожизненное</u> лишение свободы
2.	20	Лишение свободы сроком <u>более 10 лет</u>
3.	10	Лишение свободы сроком <u>от 5 до 10 лет</u>
4.	5	Лишение свободы сроком <u>от 1 года до 5 лет</u>
5.	3	Прочие деяния

Vielen Dank für Ihre  
Aufmerksamkeit!

Благодарю Вас за внимание!

Wessing & Partner  
Rechtsanwälte mbB  
Rathausufer 16 –17, 40213 Düsseldorf  
Tel. +49 211/16844-0, Fax +49 211/16844-444  
info@strafrecht.de  
**www.strafrecht.de**