

УДК 343.125.5(430)

ЮРИЙ АЛЕКСЕЕВИЧ ВОРОБЬЕВ,
кандидат филологических наук, доцент,
доцент кафедры иностранных языков,
Академия ФСИН России, г. Рязань, Российская Федерация,
e-mail: jurij.worobjow@yandex.ru

НАЦИОНАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ АРЕСТА В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ПРАВОНАРУШИТЕЛЕЙ В ГЕРМАНИИ

Для цитирования

Воробьев, Ю. А. Национальные особенности применения ареста в отношении несовершеннолетних правонарушителей в Германии / Ю. А. Воробьев // Человек: преступление и наказание. – 2018. – Т. 26(1–4), № 1. – С. 16–21.

Аннотация. Работа с несовершеннолетними правонарушителями традиционно признается специалистами сложной и многоаспектной, требующей постоянного совершенствования профессиональных умений и навыков, а также повышения уровня знаний для успешной работы в данной области. В связи с этим определенный интерес может представлять знакомство с опытом работы немецких специалистов в области ювенального уголовного права, в частности, в сфере применения ареста как одной из форм принудительных мер.

Арест несовершеннолетнего правонарушителя, понимаемый как краткосрочное лишение свободы в воспитательных целях, применяется в Германии прежде всего к лицам, совершающим антиобщественные проступки. Являясь крайним средством правового воздействия (своеобразным *ultimaratio*), арест вместе с тем достаточно часто назначается немецкими ювенальными судами, что подтверждается статистическими данными, приведенными в статье. В современной немецкой правоприменительной практике арест применяется в качестве первичной санкции, а также санкции, принуждающей молодого человека к выполнению мер воспитательного характера, наложенных ранее. За долгий срок использования данной меры немецкая правовая система выработала различные формы и виды ареста, различающиеся и по содержанию, и по продолжительности, и по месту исполнения данной санкции, что позволяет рассматривать ее в качестве одного из важных элементов в системе немецкого ювенального права.

Ключевые слова: ювенальное уголовное право, несовершеннолетний правонарушитель, принудительные меры, арест, виды и формы ареста несовершеннолетних, арестный дом для несовершеннолетних.

Работа с несовершеннолетними правонарушителями в Германии традиционно проводится в рамках отдельной – ювенальной – сферы, включающей в себя особый порядок судопроизводства и систему судов, наличие служб и учреждений, специали-

рующихся на работе с данной категорией лиц, а также правовую базу, опирающуюся прежде всего на ювенальное уголовное право (Jugendstrafrecht), а также на Закон об отправлении правосудия по делам несовершеннолетних (Jugendgerichtsgesetz, далее – JGG) [1], который является основным источником ювенального уголовного права Германии и представляет собой комплексный законодательный акт, содержащий нормы уголовного, уголовно-процессуального права и в определенной степени уголовно-исполнительного права.

Основная цель данного Закона – перевоспитание молодого правонарушителя и предупреждение совершения им новых противоправных деяний (§ 2 JGG). Исходными принципами применения Закона являются соразмерность правового воздействия совершенному противоправному деянию и таргетность, то есть нацеленность на конкретную возрастную группу, обладающую определенными свойствами девиантного поведения, такими как устойчивое упорство в совершении антиобщественных поступков и не критичное восприятие своего поведения.

Для решения поставленной цели Закон предоставляет следующие виды формальных правовых последствий проступка (преступления): меры воспитательного характера (§ 9–12 JGG), принудительные меры (§ 13–16A JGG) и уголовное наказание, предусмотренное законодательством для несовершеннолетних преступников (§ 17, 18 JGG).

Принудительные меры, к которым помимо ареста относятся предупреждение (Verwahrung) (§ 14 JGG) и обязанности, возлагаемые на несовершеннолетнего правонарушителя (Auflagen) (абз. 1 § 15 JGG), занимая промежуточное положение, обладают свойствами и воспитательных мер, и уголовного наказания. Не случайно в специальной литературе встречаются термины, объединяющие оба понятия, например, Erziehungsstrafen (воспитательные наказания) и Jugenddisziplinarstrafen (дисциплинарные наказания для несовершеннолетних) [2]. Данная характеристика в еще более концентрированном виде проецируется и на такую форму принудительных мер, как арест, являющийся краткосрочным лишением свободы в воспитательных целях, но в то же время обладающий репрессивной функцией с элементами устрашения [3].

Решение о применении ареста в отношении несовершеннолетнего правонарушителя выносится ювенальным судом (судьей по делам несовершеннолетних). При этом арест может выступать в качестве как первичной, так и вторичной санкции. Данная дихотомия дает возможность применять арест в случае, если назначение воспитательных мер или менее строгих принудительных мер уже не приносит ожидаемого результата, однако вынесение уголовного наказания было бы слишком суровой санкцией за совершенное правонарушение (§ 13 JGG).

Не являясь уголовным наказанием, арест не назначается судом в качестве условной меры, он не фиксируется в уголовном реестре, но факт назначения ареста вносится в общефедеральный реестр правонарушений, совершенных несовершеннолетними.

Арест применяется в Германии к подросткам в возрасте от 14 до 18 лет и молодым людям от 18 до 21 года. В отношении второй категории лиц он используется только в том случае, если будет доказано, что во время совершения правонарушения их умственное и моральное развитие или условия и мотивы преступления соответствовали развитию подростка. В специальной литературе отмечаются случаи назначения ареста в отношении молодых людей в возрасте старше 21 года, но это встречается крайне редко. Таким же редким явлением является отбытие ареста 14-летними подростками. Большинство арестованных находятся в возрасте от 17 до 21 года [4]. Немецкая система ювенального права различает следующие формы ареста.

1. Арест как прямая санкция в отношении несовершеннолетнего правонарушителя (Urteilsarrest) в соответствии с § 16 JGG. В правоприменительной практике он часто именуется стандартным в отличие от ареста, назначаемого в качестве меры пресечения неповиновения. Такой арест является санкцией, которая применяется судом в ответ на конкретное правонарушение несовершеннолетнего.

2. Арест в качестве меры пресечения неповиновения (Ungehorsamsarrest) в соответствии с абз. 3 § 11 JGG. Отличие данного вида ареста от предыдущего заключается в том, что он не является прямым правовым последствием, а назначается в том случае, если несовершеннолетний правонарушитель не выполняет или выполняет в недостаточном объеме ранее возложенные на него судом обязанности (абз. 3 § 15 JGG), не следует указаниям (абз. 3 § 11 JGG) или нарушает закон в период условного (или отсроченного) уголовного наказания (§ 16A JGG). Арест имеет своей целью понуждение несовершеннолетнего правонарушителя к выполнению указанных требований (указаний), но не заменяет их. Эта принудительная мера может применяться судом до тех пор, пока эти судебные решения в отношении несовершеннолетнего правонарушителя не будут выполнены или судом не будет вынесено иное решение.

2.1. В качестве особой формы ареста, пресекающего неповиновение, необходимо выделить характерный для немецкой правоприменительной практики арест за непосещение школьных занятий [(Schul)-OWi-Arrest]. Он используется в тех случаях, когда все предыдущие меры воспитательного воздействия на злостных прогульщиков не принесли ожидаемого результата или не исполняются. Данный вид ареста применяется в Германии достаточно часто. Так, примерно 20–25 % лиц, отбывающих арест, находятся в соответствующих учреждениях именно за данное административное правонарушение [5].

2.2. Предупредительный арест (Warnschussarrest). Данная форма ареста применяется с момента вступления в силу в 2013 г. Закона о расширении полномочий судей по делам несовершеннолетних (Gesetz zur Erweiterung der jugendgerichtlichen Handlungsmöglichkeiten), в соответствии с которым условное уголовное наказание может дополняться арестом, применяемым при противоправном поведении осужденного (§ 16A JGG). В этом случае арест выполняет функцию «предупредительного выстрела» (Warnschuss), то есть сигнализирует несовершеннолетнему правонарушителю о возможности переквалификации условного наказания в реальное, если он и дальше не будет вести законопослушный образ жизни.

В немецкой правоприменительной практике арест как мера пресечения неповиновения используется реже, чем «стандартный» арест. На данный момент их соотношение определяется как 40 % на 60 % [6]. Все вышеназванные виды ареста несовершеннолетних правонарушителей могут иметь различную продолжительность и содержание.

В рамках немецких принудительных мер (абз. 1 § 16 JGG) различают:

а) арест несовершеннолетнего, распространяющийся на время досуга в течение недели (Freizeitarrest). Его продолжительность обычно составляет двое суток. Данный вид ареста может назначаться судом в качестве однократной или двукратной меры (в последнем случае необходимо временное разграничение) (абз. 2 § 16 JGG). Обычно отбытие ареста назначается на выходные дни, поэтому в немецкой правоприменительной практике его часто называют арестом на время уикенда (Wochenendesarrest). Он может быть назначен и на праздничные дни, но длиться не более двух суток. Вместе с тем в соответствии с § 86 JGG руководитель учреждения, в котором отбывается арест, или судья по делам несовершеннолетних при условиях, указанных в абз. 3 § 16 JGG, вправе продлить его уже в качестве краткосрочного ареста.

При отбытии данного вида ареста на передний план выходит создание у несовершеннолетнего правонарушителя шокового эффекта в результате резкой смены обстановки, достигаемой при помощи строгой организации исполнения и большого числа запретов. В частности, арестованным запрещается пользоваться телефоном, компьютером, смотреть телевизионные передачи, слушать радио, а также курить. Приветствуется чтение учебной (профессиональной) или религиозной литературы, участие в церковных службах и т. п. Во время исполнения данного вида ареста значительную часть времени арестованный проводит в своей камере в одиночестве, что, по мнению немецких законодателей, должно подвигнуть его к раздумьям над своим поведением [§ 6 Jugendarrestvollzugsordnung (далее – JAVollzO)] [7]. Отбывается этот вид наказания, как правило, в арестных камерах участковых судов;

б) краткосрочный арест (Kurzarrest). Данная форма ареста применяется обычно вместо ареста, распространяющегося на свободное время, в том случае, если для выполнения конкретных воспитательных задач этот вид ареста представляется более целесообразным. Отбывается он в арестных домах для несовершеннолетних правонарушителей (Jugendarrestanstalten). Его стандартная продолжительность составляет четверо суток. Обычно он назначается на время отпуска или каникул, чтобы не влиять негативно на учебу несовершеннолетнего (если он учится) или на его трудоустройство (абз. 3 § 16 JGG);

в) долгосрочный арест (Dauerarrest). Он может длиться от одной до четырех недель, его исчисление возможно также в сутках (абз. 4 § 16 JGG). Данный вид ареста является самым продолжительным и назначается за достаточно серьезные деликты (причинение телесных повреждений, кражи, управление транспортом в состоянии алкогольного опьянения и т. д.). Организация долгосрочного ареста несколько отличается в разных федеральных землях, например, за счет применения более открытого или закрытого режима, однако максимально возможная продолжительность не всегда самая эффективная. Наиболее оптимальным является пребывание в учреждении от двух до трех недель [8]. В течение этого срока еще не притупляется восприятие происходящего, появляется возможность вывести несовершеннолетнего из-под негативного влияния его окружения, существующего вне учреждения. Такая продолжительность ареста позволяет проводить целенаправленную и последовательную работу над исправлением несовершеннолетнего в рамках различных психологических и социально-педагогических программ. О востребованности данной формы ареста свидетельствует частота его назначения немецкими судами. Так, только в земле Северный Рейн-Вестфалия в 2015 г. его отбывали 5000 человек [9].

Следует отметить, что арест является формой лишения свободы, которую несовершеннолетние правонарушители отбывают в Германии чаще всего. По данным Статистического федерального ведомства, в 2013 г. ювенальными судами было осуждено 81 737 несовершеннолетних. К 14 481 из них была применена принудительная мера в виде ареста, в том числе к 2020 девушкам [6]. Для сравнения: в 13 187 случаях были вынесены приговоры о наказаниях несовершеннолетним преступникам, из них 7991 наказание было условным, то есть получается, что арест как одна из форм лишения свободы применяется немцами чаще, чем наказание, предусмотренное ювенальным уголовным законодательством [6].

Практика применения различных видов ареста в федеральных землях очень неоднородна. В то время как в Баварии, например, в 2014 г. арест в соответствии с § 16A JGG применялся 171 раз, в земле Нижняя Саксония – 111, а в Гессене – 62, то в Бранденбурге – всего 4 раза [10].

Об эффективности той или иной санкции часто судят и по ее удельному весу рецидива. В случае с арестом он представляется достаточно высоким – 61 % (по состоянию на 2013 г.) [11]. Однако это на первый взгляд. Немецкие специалисты полагают, что «высокий процент рецидива не должен никого вводить в заблуждение относительно малой эффективности ареста, так как при его применении речь идет о категории лиц, криминализированных в очень высокой степени» [12].

Исполнение ареста несовершеннолетнего правонарушителя только в общих чертах регламентируется Законом об отправлении правосудия по делам несовершеннолетних (§ 90). Более детально оно регулируется Положением о порядке исполнения ареста по отношению к несовершеннолетним правонарушителям (JAVollzO) [7], вступившим в силу в 1966 г. и значительно переработанным в 1976 г. В рамках реформы федеративных отношений начиная с 2007 года на основе этого положения каждая федеральная земля приступила к созданию собственного правового акта. В настоящее время в девяти землях эти положения (законы) вступили в силу, в остальных в качестве временного варианта действует прежнее общегерманское положение.

При определенных региональных особенностях положений неизменной осталась цель ареста несовершеннолетнего правонарушителя – «воздействие на чувство собственного достоинства несовершеннолетнего и донесение до него мысли о необходимости нести ответственность за совершенное противоправное деяние» (абз. 1 § 90 JGG), а также базовые положения об организации исполнения ареста, к которым можно, например, отнести обязательное пространственное разграничение учреждений для отбытия ареста несовершеннолетними от следственных изоляторов и пенитенциарных учреждений для взрослых (абз. 2 § 1, JAVollzO), разделение арестованных по половому признаку (абз. 3 § 1 JAVollzO), наличие хорошо организованного воспитательного процесса (абз. 3 § 3 JAVollzO), а также социально-педагогическая помощь подростку, оказавшемуся в непростой жизненной ситуации (абз. 2 § 10 JAVollzO).

В современном немецком юридическом сообществе арест несовершеннолетнего правонарушителя имеет неоднозначную оценку, появившуюся, кстати, уже во время включения данной формы принудительных мер в немецкое ювенальное уголовное право в октябре 1940 г. после вступления в силу Постановления о дополнении ювенального уголовного права (*Verordnung zur Ergänzung des Jugendstrafrechts*). В данном контексте можно провести определенную параллель с институтом превентивного заключения в Германии, также достаточно неоднозначно воспринимаемым в немецком обществе и впервые получившим реальную правовую экспликацию во времена нахождения у власти национал-социалистов [13].)

Благое намерение немецких законодателей воздействовать на несовершеннолетнего правонарушителя еще одной (пусть и очень строгой) воспитательной мерой и тем самым отодвинуть реальное уголовное наказание было дополнено плохо с этой мерой согласующимися элементами возмездия за содеянное и устрашения, характерными для Германии того времени, что и стало одним из «спусковых механизмов» для критики. Однако наряду с этим нельзя не отметить тот факт, что, несмотря на противоречивость оценок данной правовой санкции, положения, регламентирующие назначение ареста в отношении несовершеннолетних правонарушителей, постоянно совершенствуются законодателями уже на протяжении почти 80 лет, активно применяются немецкими ювенальными судами и играют важную роль в современной правовой системе Германии.

Библиографический список

1. Jugendgerichtsgesetz / Juris GmbH Juristisches Informationssystem für die BRD : сайт. URL : <https://www.gesetze-im-internet.de/jgg> (дата обращения: 10.10.2017).
2. Lehmann A. Strafe als Erziehungsmittel. Eine Analyse von Konzepten und der Wirksamkeit der Strafe. Hamburg Bachelor + Master Publishing, 2015. URL : <https://books.google.ru/books?id=FxNOCwAAQBAJ&pg=PA37&lpq=PA37&dq=Erziehungsstrafen&source> (дата обращения: 15.10.2017).
3. BGHSt 18, 207. Entscheidungen des Bundesgerichtshofes in Strafsachen : сайт. URL : <http://www.servat.unibe.ch/dfr/bs018207.html> (дата обращения: 10.10.2017).
4. Jugendarrest in Deutschland / Deutsches Jugendinstitut e.V. URL : https://www.dji.de/fileadmin/user_upload/jugendkriminalitaet/Jugendarrest_in_Deutschland.pdf (дата обращения: 01.10.2017).
5. Krützfeld. A. Was, so viele Schulschwänzer im Knast?/ Krautreporter. 13. Mai 1915. URL : <https://krautreporter.de/670-was-so-viele-schulschwanzler-im-knast> (дата обращения: 11.10.2017).
6. Arbeitsstelle Kinder – und Jugendkriminalitätsprävention. Jugendarrest in Deutschland / Deutsches Jugendinstitut. URL : <https://www.dji.de/ueber-uns/projekte/projekte/arbeitsstelle-kinder-und-jugendkriminalitaetspraevention/jugendarrest-in-deutschland/zentrale-befunde-der-dji-befragung.html> (дата обращения: 10.10.2017).
7. Jugendarrestvollzugsordnung. Juris GmbH Juristisches Informationssystem für die BRD : сайт. URL : <https://www.gesetze-im-internet.de/javollzo/BJNR005050966.html> (дата обращения: 12.10.2017).
8. Streng F. Jugendstrafrecht. C.F. Müller GmbH, Heidelberg, 2016. URL : <http://www.jurawelt.com/sunrise/media/mediafiles/14091/jugendarrest.pdf> (дата обращения: 14.10.2017).
9. Hielscher J. Dauerarrest soll jugendliche Straftäter wachrütteln / RP. Online, 13. Oktober 2016. URL : <http://www.rp-online.de/nrw/panorama/dauerarrest-soll-jugendliche-straftaeter-wachruetteln-aid-1.6322841> (дата обращения: 10.10.2017).
10. Anwendung des Jugendarrests neben zur Bewährung ausgesetzter Jugendstrafe / Deutsche Vereinigung für Jugendgerichte und Jugendgerichtshilfen e. V. 14. April 2014. URL : <http://www.dvjj.de/nachrichten-aktuell/anwendung-des-jugendarrests-neben-zur-bew-ahrung-ausgesetzter-jugendstrafe-16a> (дата обращения: 10.10.2017).
11. Jehle J.-M., Albrecht H.-J., Hohmann-Fricke S., Tetel C. Recht. Legalbewährung nach Strafrechtlichen Sanktionen. Herausgegeben vom Bundesministerium der Justiz und Verbraucherschutz. Berlin, 2016. URL : http://www.bmfv.de/SharedDocs/Publikationen/DE/Legalbewaehrung_strafrechtliche_Sanktionen_Kurzbroschuere.pdf?__blob=publicationFile&v=8 (дата обращения: 19.10.2017).
12. Kretschmer M. Seminar zum Jugendstrafrecht. Universität Bayreuth, 2001. URL : <http://www.jurawelt.com/sunrise/media/mediafiles/14091/jugendarrest.pdf> (дата обращения: 09.10.2017).
13. Воробьев Ю. А. Институт превентивного заключения в Германии: история и современное состояние (правовой аспект) // Человек: преступление и наказание. 2015. № 1. С. 17–23.