



П.В. Головненков

**УГОЛОВНОЕ УЛОЖЕНИЕ
ФЕДЕРАТИВНОЙ РЕСПУБЛИКИ
ГЕРМАНИЯ
– Strafgesetzbuch (StGB) –**

Научно-практический комментарий
и перевод текста закона

Schriften zum deutschen und russischen Strafrecht

Научные труды в области немецкого и российского уголовного права

ISSN (print) 2191-088X

ISSN (online) 2191-0898

Herausgegeben von

Prof. Dr. Dr. h. c. (SZTE) Uwe Hellmann, Universität Potsdam, Deutschland

Dr. Pavel Golovnenkov, Rechtsanwalt, Deutschland

Prof. Dr. Dr. h. c. (UP) Alexey Rarog, Moskauer Staatliche Juristische
O. E. Kutafin-Universität, Russland

Prof. Dr. Igor Mackevich, Moskauer Staatliche Juristische
O. E. Kutafin-Universität, Verband der Kriminalisten und Kriminologen,
Russland

Prof. Dr. Gennady Esakov, Nationale Forschungsuniversität „Hochschule der
Wirtschaft“, Russland

Band 4

П.В. Головненков

УГОЛОВНОЕ УЛОЖЕНИЕ
ФЕДЕРАТИВНОЙ РЕСПУБЛИКИ
ГЕРМАНИЯ
– Strafgesetzbuch (StGB) –

Научно-практический комментарий
и перевод текста закона

Universitätsverlag Potsdam

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek
Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der
Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über
<http://dnb.dnb.de> abrufbar.

Universitätsverlag Potsdam 2021

<http://verlag.ub.uni-potsdam.de/>

Am Neuen Palais 10, 14469 Potsdam
Tel.: +49 (0)331 977 2533 / Fax: -2292
E-Mail: verlag@uni-potsdam.de

Satz: text plus form, Dresden
Druck: docupoint GmbH Magdeburg
Umschlagfoto: Karla Fritze, Universität Potsdam

Dieses Werk ist unter einem Creative-Commons-Lizenzvertrag lizenziert:
Namensnennung 4.0 International
Um die Bedingungen der Lizenz einzusehen, folgen Sie bitte dem Hyperlink:
<https://creativecommons.org/licenses/by/4.0/>

ISBN 978-3-86956-494-4

Zugleich online veröffentlicht auf dem Publikationsserver der Universität Potsdam
<https://doi.org/10.25932/publishup-47371>
<https://nbn-resolving.org/urn:nbn:de:kobv:517-opus4-473712>

ОТ АВТОРА

Настоящий научно-практический комментарий и перевод Уголовного уложения Федеративной Республики Германия не ограничивается собственно трансформацией текста основного уголовного закона Германии на русский язык. Руководствуясь принципами функционального перевода, автор посредством точного и систематического перевода доводит до сведения читателя смысл уголовно-правовых норм. Научно-практический комментарий к Уголовному уложению Германии представляет собой постатейный комментарий, учитывающий как мнение законодателя, так и мнение правоприменительной практики Федерального Верховного суда и высших Земельных судов Германии, а также немецкой юридической доктрины по основным проблемам уголовного права. Необходимое внимание было уделено также дополнительному уголовному праву и уголовно-процессуальным проблемам. Таким образом, задачей настоящего издания является предоставить читателю возможность правильного языкового понимания и юридического толкования уголовно-правовых норм Германии.

Вступительная статья «Введение в уголовное право Германии» содержит общий обзор немецкого уголовного права. Особое внимание уделено развитию и источникам уголовного законодательства, а также доктрине уголовного права ФРГ.

Автор выражает сердечную признательность заведующему кафедрой уголовного и экономического уголовного права юридического факультета Потсдамского университета профессору Уве Хелльманну за предоставление вступительной статьи к данному труду и финансирование издания.

Книга может заинтересовать практиков и правоведов, а также всех, кто в своей профессиональной деятельности или в процессе обучения сталкивается с уголовным правом Германии.

Текст закона представлен в редакции Уголовного уложения Федеративной Республики Германия по состоянию на 30 ноября 2020 года с изменениями и дополнениями, вступившими в силу с 1 января 2021 года. Комментарий отражает доктрину и правоприменительную практику применительно к данной редакции.

Павел Головенков

СОДЕРЖАНИЕ

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ	31
--------------------------------	----

ВВЕДЕНИЕ В УГОЛОВНОЕ ПРАВО ФЕДЕРАТИВНОЙ РЕСПУБЛИКИ ГЕРМАНИЯ <i>(Уве Хелльманн)</i>	37
---	----

I. Источники и развитие Уголовного уложения Германии	37
II. Задачи уголовного права	39
1. Принципы уголовного права	39
2. Цели наказания	40
III. Системность немецкого уголовного законодательства	41
IV. Уголовно-правовая доктрина	43
1. Элементы преступного деяния	43
a) Состав преступного деяния (неправомерность поведения)	43
b) Противоправность	44
c) Виновность	45
2. Категории преступных деяний	46
a) Уголовные преступления и уголовные проступки	46
b) Умышленные деликты	47
c) Неосторожные деликты	48
d) Деликты, совершаемые путём преступного бездействия	49
e) Покушение и добровольный отказ, освобождающий от наказания	51
f) Исполнительство и участие	53
aa) Отграничение исполнительства от участия	53
bb) Формы исполнительства	53
cc) Формы участия в деянии другого лица	54
dd) Терминология	55
3. Ужесточение и смягчение наказания	55
4. Особенности законодательства об ответственности за административные правонарушения	57

V.	Правовые последствия преступного деяния	57
1.	Основные наказания	58
a)	Лишение свободы	58
b)	Денежный штраф	58
c)	Особенности	59
d)	Определение размеров наказания	59
2.	Дополнительные наказания и дополнительные последствия	60
3.	Меры исправления и безопасности	60
4.	Прочие меры	61
VI.	Правовые последствия административного правонарушения	62
VII.	Административное денежное взыскание, налагаемое на предприятие (корпоративное денежное взыскание)	62

УГОЛОВНОЕ УЛОЖЕНИЕ

ОБЩАЯ ЧАСТЬ	67
Первый раздел. Уголовный закон	67
Глава 1. Сфера действия	67
§ 1. Без закона нет наказания	67
§ 2. Действие уголовного законодательства во времени	67
§ 3. Действие уголовного законодательства в отношении деяний, совершаемых на территории Германии	68
§ 4. Действие уголовного законодательства в отношении деяний, совершаемых на кораблях и воздушных судах Германии	68
§ 5. Деяния, совершаемые вне пределов Германии, имеющие особое отношение к национальным интересам	69
§ 6. Деяния, совершаемые вне пределов Германии, направленные против интересов, защищённых международным правом	74
§ 7. Действие уголовного законодательства в отношении прочих деяний, совершаемых вне пределов Германии	76
§ 8. Время совершения деяния	77
§ 9. Место совершения деяния	77
§ 10. Особые положения в отношении несовершеннолетних и лиц молодого возраста	78

Глава 2. Понятия, используемые в законе	78
§ 11. Терминология, используемая в отношении лиц и предметов	78
§ 12. Уголовные преступления и уголовные проступки	82
Второй раздел. Деяние	83
Глава 1. Принципы уголовной ответственности	83
§ 13. Совершение деяния путём бездействия	83
§ 14. Исполнение действия за другое лицо	83
§ 15. Совершение деяния умышленно и по неосторожности	84
§ 16. Ошибка в обстоятельствах деяния	85
§ 17. Ошибка в запрете	86
§ 18. Более суровое наказание при наступлении определённых последствий деяния	86
§ 19. Невменяемость ребёнка	87
§ 20. Невменяемость вследствие психических расстройств	87
§ 21. Уменьшенная вменяемость	87
Глава 2. Покушение	88
§ 22. Определение понятия	88
§ 23. Уголовная ответственность за покушение	88
§ 24. Добровольный отказ	89
Глава 3. Исполнительство и участие	89
§ 25. Исполнительство	89
§ 26. Подстрекательство	90
§ 27. Пособничество	90
§ 28. Особые индивидуальные признаки	90
§ 29. Самостоятельная уголовная ответственность соучастников	90
§ 30. Покушение на соучастие	90
§ 31. Добровольный отказ от покушения на соучастие	91
Глава 4. Необходимая оборона и крайняя необходимость	91
§ 32. Необходимая оборона	91
§ 33. Превышение необходимой обороны	92
§ 34. Оправдывающая крайняя необходимость	92
§ 35. Извиняющая крайняя необходимость	93

Глава 5. Ненаказуемость парламентских высказываний и сообщений	94
§ 36. Парламентские высказывания	94
§ 37. Парламентские сообщения	94
Третий раздел. Правовые последствия деяния	94
Глава 1. Наказания	94
<i>Лишение свободы</i>	94
§ 38. Срок лишения свободы	94
§ 39. Исчисление срока лишения свободы	94
<i>Денежный штраф</i>	95
§ 40. Назначение в дневных ставках	95
§ 41. Денежный штраф наряду с лишением свободы	95
§ 42. Льготные условия оплаты	96
§ 43. Замена денежного штрафа лишением свободы	96
§ 43a. (<i>Исключён</i>)	96
<i>Дополнительное наказание</i>	97
§ 44. Запрет управления транспортным средством	97
<i>Дополнительные последствия</i>	99
§ 45. Утрата пригодности занимать определённые должности, права быть избранным и права голоса	99
§ 45a. Вступление в силу и исчисление срока утраты	99
§ 45b. Восстановление пригодности и прав	100
Глава 2. Определение размера наказания	100
§ 46. Основные принципы определения размера наказания	100
§ 46a. Компенсация исполнитель-потерпевший, возмещение ущерба	101
§ 46b. Помощь в раскрытии или предотвращении тяжких преступных деяний	101
§ 47. Назначение краткого срока лишения свободы только в виде исключения	104
§ 48. (<i>Исключён</i>)	104
§ 49. Особые законодательно установленные основания для смягчения наказания	104
§ 50. Совокупность оснований для смягчения наказания	105
§ 51. Зачёт	106

Глава 3. Определение размера наказания при нескольких нарушениях закона	107
§ 52. Единство деяний	107
§ 53. Множество деяний	108
§ 54. Определение общего наказания	109
§ 55. Последующее определение общего наказания	109
Глава 4. Условное наказание с отсрочкой исполнения на испытательный срок	110
§ 56. Условное наказание	110
§ 56a. Испытательный срок	111
§ 56b. Возложение обязанностей	111
§ 56c. Дача указаний	112
§ 56d. Помощь, оказываемая осуждённому в течение испытательного срока	113
§ 56e. Последующие решения	114
§ 56f. Отмена условного наказания	114
§ 56g. Освобождение от наказания	115
§ 57. Условно-досрочное освобождение от наказания в виде лишения свободы на определённый срок	113
§ 57a. Условно-досрочное освобождение от наказания в виде пожизненного лишения свободы	117
§ 57b. Условно-досрочное освобождение от общего наказания в виде пожизненного лишения свободы	118
§ 58. Общее и условное наказание	118
Глава 5. Предупреждение с оговоркой о наказании; воздержание от наказания	118
§ 59. Предпосылки предупреждения с оговоркой о наказании	118
§ 59a. Испытательный срок, обязанности и указания	119
§ 59b. Назначение наказания, отсроченного оговоркой	120
§ 59c. Общее наказание и предупреждение с оговоркой о наказании	120
§ 60. Воздержание от наказания	120
Глава 6. Меры исправления и безопасности	120
§ 61. Обзор	121
§ 62. Принцип соразмерности	121
Принудительные меры, сопряжённые с изоляцией от общества	122
§ 63. Помещение в психиатрический стационар	122
§ 64. Помещение в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости ...	122

§ 65. (Исключён)	123
§ 66. Превентивное заключение	123
§ 66a. Оговорка о назначении превентивного заключения	127
§ 66b. Последующее назначение превентивного заключения	128
§ 66c. Организация помещения в превентивное заключение и предшествующего ему исполнения уголовного наказания ...	130
§ 67. Последовательность исполнения	132
§ 67a. Замена исполнения одной принудительной меры другой ...	133
§ 67b. Решение об условном исполнении принудительной меры, принимаемое одновременно с её назначением	134
§ 67c. Последующее начало помещения в соответствующее учреждение	135
§ 67d. Длительность срока помещения в соответствующее учреждение	136
§ 67e. Проверка	139
§ 67f. Многократное назначение принудительной меры	140
§ 67g. Отмена условного исполнения принудительной меры	140
§ 67h. Назначение исполнения принудительной меры на определённый срок; посредничество для преодоления кризисных ситуаций	141
<i>Надзор за поведением</i>	141
§ 68. Предпосылки установления надзора за поведением	141
§ 68a. Орган надзора, уголовно-исполнительная инспекция, судебная амбулатория	142
§ 68b. Указания	143
§ 68c. Длительность срока надзора за поведением	146
§ 68d. Последующее принятие решений; срок пересмотра	148
§ 68e. Завершение или приостановление надзора за поведением	148
§ 68f. Надзор за поведением при отказе в условно-досрочном освобождении от наказания	149
§ 68g. Надзор за поведением и условное исполнение с испытательным сроком	150
<i>Лишение водительских прав</i>	150
§ 69. Лишение водительских прав	150
§ 69a. Запрет на выдачу водительских прав	151
§ 69b. Действие лишения в отношении иностранных водительских прав	153

<i>Запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью</i>	154
§ 70. Назначение запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью	154
§ 70а. Условный запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью	155
§ 70б. Отмена условного запрета и снятие запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью	155
<i>Общие положения</i>	156
§ 71. Самостоятельное назначение	156
§ 72. Объединение принудительных мер	157
Глава 7. Конфискация имущества	157
§ 73. Конфискация приобретённого преступным путём у исполнителей и участников	158
§ 73а. Расширенная конфискация приобретённого преступным путём у исполнителей и участников	159
§ 73б. Конфискация приобретённого преступным путём у прочих лиц	160
§ 73с. Конфискация стоимости приобретённого преступным путём	161
§ 73д. Определение стоимости приобретённого преступным путём; оценка	162
§ 73е. Исключение конфискации приобретённого преступным путём или его стоимости	162
§ 74. Конфискация продуктов деяния, средств совершения деяния и предметов деяния у исполнителей и участников ...	163
§ 74а. Конфискация продуктов деяния, средств совершения деяния и предметов деяния у прочих лиц	164
§ 74б. Конфискация с целью обеспечения безопасности	164
§ 74с. Конфискация стоимости продуктов деяния, средств совершения деяния и предметов деяния у исполнителей и участников	165
§ 74д. Конфискация воплощений материала и приведение в негодность	166
§ 74е. Специальное положение в отношении исполнительных органов и представителей	167
§ 74ф. Принцип соразмерности	168
§ 75. Действие конфискации имущества	168
§ 76. Последующее назначение конфискации стоимости приобретённого преступным путём или продуктов деяния, средств совершения деяния и предметов деяния	169

§ 76a. Самостоятельное назначение	169
§ 76b. Срок давности конфискации приобретённого преступным путём и стоимости приобретённого преступным путём	172

Четвёртый раздел. Ходатайство об уголовном преследовании, полномочие на уголовное преследование, требование уголовного преследования

§ 77. Лица, имеющие право заявить ходатайство	173
§ 77a. Ходатайство служебного руководителя	173
§ 77b. Срок заявления ходатайства	174
§ 77c. Обоюдно совершенные деяния	175
§ 77d. Отзыв ходатайства	175
§ 77e. Полномочие на уголовное преследование и требование уголовного преследования	176

Пятый раздел. Давность

Глава 1. Давность уголовного преследования	176
§ 78. Срок давности	176
§ 78a. Начало срока	177
§ 78b. Приостановление течения срока	177
§ 78c. Прерывание срока	179

Глава 2. Давность исполнения приговора	181
§ 79. Срок давности	181
§ 79a. Приостановление течения срока	182
§ 79b. Продление срока	182

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Первый раздел. Преступления против мира, государственная измена и создание опасности для демократического правового государства	183
--	-----

Глава 1. Преступления против мира	183
§ 80. (Исключён)	183
§ 80a. Призывы к совершению преступления агрессии	183

Глава 2. Государственная измена	184
§ 81. Измена, направленная против федерального государства	184
§ 82. Измена, направленная против федеральной земли	184

§ 83. Приготовление к совершению действия, направленного на государственную измену	185
§ 83а. Деятельное раскаяние	185
Глава 3. Создание опасности для демократического правового государства	186
§ 84. Продолжение деятельности партии, признанной антиконституционной	186
§ 85. Нарушение запрета на объединение	187
§ 86. Распространение пропагандистских материалов антиконституционных организаций	187
§ 86а. Использование опознавательных знаков антиконституционных организаций	188
§ 87. Агентурная деятельность с целью саботажа	189
§ 88. Саботаж, направленный против конституционных основ	190
§ 89. Направленное против конституционных основ воздействие на немецкие вооружённые силы (Бундесвер) или органы общественной безопасности	190
§ 89а. Подготовка тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности	191
§ 89b. Вступление в контакт с целью совершения тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности	194
§ 89с. Финансирование терроризма	195
§ 90. Пороченье Федерального президента	198
§ 90а. Пороченье государства и осквернение его символов	199
§ 90b. Пороченье конституционных органов, направленное против конституционных основ	199
§ 90с. Пороченье символов Европейского союза	199
§ 91. Руководство к совершению тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности	200
§ 91а. Сфера применения	201
Глава 4. Общие положения	201
§ 92. Определение понятий	201
§ 92а. Дополнительные последствия	202
§ 92b. Конфискация имущества	202
Второй раздел. Шпионаж и создание угрозы для внешней безопасности	203
§ 93. Понятие государственной тайны	203
§ 94. Шпионаж	203
§ 95. Разглашение государственной тайны	204

§ 96. Завладение государственной тайной с целью её выдачи или разглашения	205
§ 97. Раскрытие государственной тайны	205
§ 97a. Выдача нелегальных тайн	205
§ 97b. Выдача государственной тайны, ошибочно принимаемой за нелегальную тайну	206
§ 98. Шпионская агентурная деятельность	206
§ 99. Разведывательная агентурная деятельность	207
§ 100. Отношения, создающие опасность для мира	207
§ 100a. Шпионский подлог	208
§ 101. Дополнительные последствия	209
§ 101a. Конфискация имущества	209
Третий раздел. Преступные деяния против иностранных государств	209
§ 102. Нападение на органы и представителей иностранных государств	209
§ 103. <i>(Исключён)</i>	210
§ 104. Осквернение флагов и государственных символов иностранных государств	210
§ 104a. Предпосылки уголовного преследования	211
Четвёртый раздел. Преступные деяния против конституционных органов, а также связанные с выборами и голосованием	211
§ 105. Принуждение конституционных органов	211
§ 106. Принуждение Федерального президента и членов одного из конституционных органов	212
§ 106a. <i>(Исключён)</i>	212
§ 106b. Создание помех для деятельности законодательного органа	212
§ 107. Препятствование проведению выборов	213
§ 107a. Фальсификация результатов выборов	213
§ 107b. Фальсификация избирательных документов	213
§ 107c. Нарушение тайны выборов	214
§ 108. Принуждение избирателей	214
§ 108a. Обман избирателей	214
§ 108b. Подкуп избирателей	214
§ 108c. Дополнительные последствия	214
§ 108d. Сфера действия	215
§ 108e. Подкуп обладателя депутатских полномочий	215

Пятый раздел. Преступные деяния против государственной обороны	219
§ 109. Уклонение от воинской обязанности путём членовредительства	219
§ 109a. Уклонение от воинской обязанности путём обмана	219
§§ 109b. и 109c. (<i>Исключены</i>)	220
§ 109d. Вредительская пропаганда, направленная против немецких вооружённых сил (Бундесвера)	220
§ 109e. Саботаж, направленный против средств обороны	221
§ 109f. Угрожающая безопасности разведывательная деятельность	222
§ 109g. Изготовление угрожающих безопасности изображений	222
§ 109h. Вербовка для несения иностранной военной службы	223
§ 109i. Дополнительные последствия	223
§ 109k. Конфискация имущества	223
Шестой раздел. Оказание сопротивления государственной власти	224
§ 110. (<i>Исключён</i>)	224
§ 111. Публичный призыв к совершению преступных деяний	224
§ 112. (<i>Исключён</i>)	224
§ 113. Оказание сопротивления представителю власти при исполнении служебных действий	224
§ 114. Нападение на представителя власти при исполнении служебных действий	226
§ 115. Оказание сопротивления или нападение на лиц, приравнённых к представителям власти при исполнении служебных действий	227
§§ 116.–119. (<i>Исключены</i>)	228
§ 120. Освобождение заключённых	229
§ 121. Мятеж заключённых	229
§ 122. (<i>Исключён</i>)	230
Седьмой раздел. Преступные деяния против общественного порядка	230
§ 123. Нарушение неприкосновенности жилища	230
§ 124. Тяжкое нарушение неприкосновенности жилища	231
§ 125. Массовые беспорядки	231
§ 125a. Особо тяжкий случай массовых беспорядков	232
§ 126. Нарушение общественного спокойствия путём угрозы совершения преступных деяний	232
§ 127. Организация вооружённых групп	233
§ 128. (<i>Исключён</i>)	233

§ 129. Организация преступных сообществ	234
§ 129а. Организация террористических сообществ	235
§ 129b. Преступные и террористические сообщества за границей; конфискация имущества	239
§ 130. Травля групп населения	239
§ 130а. Руководство к совершению преступных деяний	242
§ 131. Демонстрация насилия	243
§ 132. Присвоение власти должностного лица	244
§ 132а. Злоупотребление званиями, профессиональными наименованиями и знаками	244
§ 133. Нарушение правил административного хранения	245
§ 134. Повреждение официальных публикаций	245
§ 135. <i>(Исключён)</i>	246
§ 136. Нарушение имущественного ареста, неправомерное снятие или повреждение печати	246
§ 137. <i>(Исключён)</i>	247
§ 138. Несообщение о планируемых преступных деяниях	247
§ 139. Освобождение от уголовной ответственности за несообщение о запланированных преступных деяниях	248
§ 140. Поощрение и одобрение преступных деяний	250
§ 141. <i>(Исключён)</i>	250
§ 142. Неразрешённое оставление места дорожно-транспортного происшествия	250
§ 143. <i>(Утратил силу)</i>	252
§ 144. <i>(Исключён)</i>	252
§ 145. Злоупотребление сигналами бедствия и повреждение средств предотвращения несчастных случаев и помощи в бедственных ситуациях	252
§ 145а. Нарушение указаний во время производства надзора за поведением	253
§ 145b. <i>(Исключён)</i>	253
§ 145с. Нарушение запрета заниматься профессиональной деятельностью	253
§ 145d. Симуляция преступного деяния	254
Восьмой раздел. Фальшивомонетничество и подделка знаков оплаты	255
§ 146. Фальшивомонетничество	255
§ 147. Введение фальшивых денег в оборот	256
§ 148. Подделка знаков оплаты	256
§ 149. Подготовка фальшивомонетничества и подделки знаков оплаты	257
§ 150. Конфискация имущества	258

§ 151. Ценные бумаги	258
§ 152. Деньги, знаки оплаты и ценные бумаги иностранной валютной зоны	259
§ 152a. Подделка расчётных карт, чеков и векселей	259
§ 152b. Подделка расчётных карт, оплата по которым гарантируется эмитентом, и бланков еврочеков	260
Девятый раздел. Дача ложных показаний без принесения присяги и лжеприсяга	
§ 153. Дача ложных показаний без принесения присяги	261
§ 154. Лжеприсяга	261
§ 155. Равные присяге утверждения	261
§ 156. Ложное заверение, данное вместо присяги	261
§ 157. Крайняя необходимость при даче показаний	262
§ 158. Исправление ложных показаний	262
§ 159. Покушение на подстрекательство к даче ложных показаний	263
§ 160. Склонение к даче ложных показаний	263
§ 161. Неосторожная лжеприсяга, неосторожное ложное заверение, данное вместо присяги	263
§ 162. Международные суды; национальные следственные комитеты	264
§ 163. <i>(Исключён)</i>	264
Десятый раздел. Ложное подозрение	
§ 164. Ложное подозрение	265
§ 165. Опубликование приговора	266
Одиннадцатый раздел. Преступные деяния в отношении религии и мировоззрения	
§ 166. Оскорбление вероисповедания, религиозных обществ и мировоззренческих объединений	266
§ 167. Воспрепятствование отправлению религиозного обряда	267
§ 167a. Воспрепятствование отправлению погребального обряда	267
§ 168. Нарушение покоя умерших	267
Двенадцатый раздел. Преступные деяния против гражданского состояния, брака и семьи	
§ 169. Фальсификация актов гражданского состояния	268
§ 170. Нарушение обязанностей содержания или алиментации	268
§ 171. Нарушение обязанности попечения и воспитания	268
§ 172. Двоебрачие; двойной однополый брак	269
§ 173. Половое сношение между родственниками	269

Тринадцатый раздел. Преступные деяния против сексуального самоопределения	270
§ 174. Действия сексуального характера в отношении вверенных лиц	273
§ 174а. Действия сексуального характера в отношении заключённых, лиц, помещённых в соответствующие учреждения по распоряжению государственных органов, больных и лиц, нуждающихся в помощи, во время их пребывания в соответствующих учреждениях	274
§ 174б. Совершение действий сексуального характера при использовании должностного положения	275
§ 174с. Совершение действий сексуального характера при использовании отношений, связанных с консультацией, лечением или оказанием поддержки	276
§ 175. <i>(Исключён)</i>	276
§ 176. Действия сексуального характера в отношении детей	276
§ 176а. Тяжкие действия сексуального характера в отношении детей	278
§ 176б. Действия сексуального характера в отношении детей со смертельным исходом	280
§ 177. Сексуальное домогательство; сексуальное понуждение; изнасилование	280
§ 178. Сексуальное домогательство, сексуальное понуждение и изнасилование со смертельным исходом	286
§ 179. <i>(Исключён)</i>	286
§ 180. Содействие действиям сексуального характера малолетних	287
§ 180а. Эксплуатация лиц, занимающихся проституцией	288
§§ 180б. и 181. <i>(Исключены)</i>	288
§ 181а. Сутенёрство	288
§ 181б. Надзор за поведением	289
§ 181с. <i>(Исключён)</i>	289
§ 182. Действия сексуального характера в отношении несовершеннолетних	290
§ 183. Эксплицитные действия	292
§ 183а. Нарушение общественного порядка	293
§ 184. Распространение порнографических материалов	293
§ 184а. Распространение порнографических материалов, содержащих насилие или действия сексуального характера в отношении животных	295
§ 184б. Распространение, приобретение и имение во владении порнографических материалов с участием детей	296

§ 184с. Распространение, приобретение и имение во владении порнографических материалов с участием несовершеннолетних	298
§ 184d. <i>(Исключён)</i>	301
§ 184е. Организация и посещение представлений порнографического содержания с участием детей и несовершеннолетних	302
§ 184f. Занятие запрещённой проституцией	302
§ 184g. Проституция, представляющая собой угрозу для несовершеннолетних	303
§ 184h. Определение понятий	303
§ 184i. Сексуальное притеснение	303
§ 184j. Совершение преступных деяний из группы лиц	304
§ 184k. Нарушение неприкосновенности интимной сферы посредством снимков с изображением другого лица	304
Четырнадцатый раздел. Оскорбление	305
§ 185. Оскорбление	305
§ 186. Сплетня	306
§ 187. Клевета	306
§ 188. Сплетня и клевета в отношении политических деятелей	306
§ 189. Осквернение памяти умершего	307
§ 190. Доказательство истинности посредством уголовного приговора	307
§ 191. <i>(Исключён)</i>	307
§ 192. Наказуемость за оскорбление, несмотря на доказанную истинность	307
§ 193. Осуществление правомерных интересов	307
§ 194. Ходатайство об уголовном преследовании	308
§§ 195.–198. <i>(Исключены)</i>	309
§ 199. Обоюдные совершенные оскорбления	310
§ 200. Опубликование приговора	310
Пятнадцатый раздел. Нарушение неприкосновенности частной жизни и частных тайн	310
§ 201. Нарушение конфиденциальности слова	310
§ 201a. Нарушение неприкосновенности сугубо личной сферы частной жизни и прав личности посредством снимков с изображением другого лица	311
§ 202. Нарушение тайны переписки	313
§ 202a. Выведывание данных	314
§ 202b. Перехват данных	314
§ 202c. Подготовка выведывания и перехвата данных	314

§ 202d. Скупка краденных данных	315
§ 203. Нарушение частных тайн	315
§ 204. Использование чужих тайн	319
§ 205. Ходатайство об уголовном преследовании	319
§ 206. Нарушение почтовой и телекоммуникационной тайны	320
§§ 207–210. <i>(Исключены)</i>	321
Шестнадцатый раздел. Преступные деяния против жизни	321
§ 211. Тяжкое убийство [<i>Mord</i>]	321
§ 212. Убийство	322
§ 213. Менее тяжкий случай убийства	322
§§ 214. и 215. <i>(Исключены)</i>	322
§ 216. Причинение смерти по требованию	322
§ 217. <i>Профессиональное содействие самоубийству</i>	323
§ 218. Прерывание беременности	323
§ 218a. Ненаказуемость прерывания беременности	324
§ 218b. Прерывание беременности без медицинского заключения; неправильное медицинское заключение	324
§ 218c. Нарушение врачебных обязанностей при прерывании беременности	325
§ 219. Консультирование беременной женщины в бедственной и конфликтной ситуациях	325
§ 219a. Реклама прерывания беременности	326
§ 219b. Введение в оборот средств прерывания беременности	327
§ 220. <i>(Исключён)</i>	327
§ 220a. <i>(Утратил силу)</i>	327
§ 221. Оставление в опасности	327
§ 222. Причинение смерти по неосторожности	328
Семнадцатый раздел. Преступные деяния против телесной неприкосновенности	328
§ 223. Нанесение телесных повреждений	328
§ 224. Нанесение телесных повреждений опасным способом	328
§ 225. Истязание вверенных лиц	330
§ 226. Тяжкое телесное повреждение	330
§ 226a. Нанесение увечий женским гениталиям	331
§ 227. Нанесение телесных повреждений со смертельным исходом	331
§ 228. Согласие потерпевшего	331
§ 229. Нанесение телесных повреждений по неосторожности	332
§ 230. Ходатайство об уголовном преследовании	332
§ 231. Участие в драке	332

Восемнадцатый раздел. Преступные деяния против личной свободы	333
§ 232. Торговля людьми	333
§ 232a. Принудительная проституция	335
§ 232b. Принудительный труд	336
§ 233. Эксплуатация рабочей силы	336
§ 233a. Эксплуатация человека при использовании неправомерного лишения свободы	338
§ 233b. Надзор за поведением	338
§ 234. Похищение человека	339
§ 234a. Угон человека	339
§ 235. Похищение малолетних	339
§ 236. Торговля детьми	340
§ 237. Принудительное бракосочетание	342
§ 238. Преследование	344
§ 239. Неправомерное лишение свободы	348
§ 239a. Похищение человека с целью вымогательства	349
§ 239b. Захват заложников	350
§ 239c. Надзор за поведением	350
§ 240. Принуждение	350
§ 241. Угроза	351
§ 241a. Возбуждение подозрения, ведущего к политическому преследованию	351
Деятнадцатый раздел. Кража и присвоение	352
§ 242. Кража	352
§ 243. Особо тяжкий случай кражи	352
§ 244. Вооружённая кража, кража бандой, квартирная кража	354
§ 244a. Тяжкая кража бандой	355
§ 245. Надзор за поведением	355
§ 246. Присвоение	355
§ 247. Бытовая кража	356
§ 248. <i>(Исключён)</i>	356
§ 248a. Кража и присвоение вещей, имеющих незначительную ценность	356
§ 248b. Использование транспортного средства без соответствующих полномочий	356
§ 248c. Хищение электрической энергии	357
Двадцатый раздел. Разбой и вымогательство	357
§ 249. Разбой	357
§ 250. Тяжкий разбой	357
§ 251. Разбой со смертельным исходом	358

§ 252. Разбойная кража	358
§ 253. Вымогательство	358
§ 254. <i>(Исключён)</i>	359
§ 255. Разбойное вымогательство	359
§ 256. Надзор за поведением	359

Двадцать первый раздел. Укрывательство и скупка краденого

§ 257. Укрывательство	360
§ 258. Воспрепятствование наказанию	361
§ 258a. Воспрепятствование наказанию при исполнении должностных обязанностей	361
§ 259. Скупка краденого	361
§ 260. Скупка краденого в виде промысла, скупка краденого бандой	362
§ 260a. Скупка краденого бандой в виде промысла	362
§ 261. Отмывание денег, сокрытие неправомерно полученных имущественных ценностей	363
§ 262. Надзор за поведением	367

Двадцать второй раздел. Мошенничество и злоупотребление доверием

§ 263. Мошенничество	367
§ 263a. Компьютерное мошенничество	369
§ 264. Мошенничество, направленное на получение субсидий	369
§ 264a. Мошенничество, направленное на достижение капиталовложения	372
§ 265. Злоупотребление, связанное со страхованием	372
§ 265a. Получение услуг манипуляционным путём	373
§ 265b. Мошенничество, направленное на получение кредита	373
§ 265c. Мошенничество в ставках на спорт	374
§ 265d. Манипуляция профессиональных спортивных соревнований	377
§ 265e. Особо тяжкие случаи мошенничества в ставках на спорт и манипуляции профессиональных спортивных соревнований	378
§ 266. Злоупотребление доверием	378
§ 266a. Удержание и растрата заработной платы	378
§ 266b. Злоупотребление чековыми и кредитными картами	380

Двадцать третий раздел. Подделка документов

§ 267. Подделка документов	380
§ 268. Подделка технических записей	381

§ 269. Подделка значимых для доказывания данных	382
§ 270. Введение в заблуждение в правовом обороте в процессе обработки данных	383
§ 271. Ложное засвидетельствование посредством использования другого лица	383
§ 272. <i>(Исключён)</i>	383
§ 273. Изменение официальных удостоверений	384
§ 274. Соккрытие документов; изменение пограничных знаков	384
§ 275. Подготовка подделки официальных удостоверений	384
§ 276. Приобретение фальшивых официальных удостоверений	385
§ 276a. Документы на право пребывания, документы на транспортное средство	386
§ 277. Подделка медицинских освидетельствований	386
§ 278. Оформление неверных медицинских освидетельствований	386
§ 279. Использование неверных медицинских освидетельствований	387
§ 280. <i>(Исключён)</i>	387
§ 281. Злоупотребление удостоверяющими личность документами	387
§ 282. Конфискация имущества	388

Двадцать четвёртый раздел. Преступные деяния, связанные с несостоятельностью	388
§ 283. Банкротство	388
§ 283a. Особо тяжкий случай банкротства	391
§ 283b. Нарушение обязанности ведения бухгалтерского учёта	391
§ 283c. Предоставление преимущества кредитору	392
§ 283d. Предоставление преимущества должнику	393

Двадцать пятый раздел. Наказуемая корысть	393
§ 284. Неразрешённая организация азартных игр	393
§ 285. Участие в неразрешённой азартной игре	394
§ 286. Конфискация имущества	394
§ 287. Неразрешённая организация лотереи или розыгрыша	395
§ 288. Воспрепятствование принудительному исполнительному производству	395
§ 289. Неправомерное возвращение собственнику заложенной вещи	395
§ 290. Неполномочное пользование заложенными вещами	396
§ 291. Ростовщичество	396
§ 292. Браконьерство	397
§ 293. Браконьерская ловля рыбы	397

§ 294. Ходатайство об уголовном преследовании	398
§ 295. Конфискация имущества	398
§ 296. <i>(Исключён)</i>	398
§ 296а. <i>(Исключён)</i>	398
§ 297. Создание опасности для кораблей, автотранспортных средств и воздушных судов товарами, запрещёнными для провоза	398
Двадцать шестой раздел. Преступные деяния против конкуренции	399
§ 298. Договорённость, ограничивающая конкуренцию в процессе конкурса товаров или услуг	399
§ 299. Коммерческий подкуп	399
§ 299а. Получение взятки в сфере здравоохранения	403
§ 299б. Дача взятки в сфере здравоохранения	403
§ 300. Особо тяжкие случаи коммерческого подкупа и получения и дачи взятки в сфере здравоохранения	404
§ 301. Ходатайство об уголовном преследовании	404
§ 302. <i>(Исключён)</i>	405
Двадцать седьмой раздел. Повреждение вещей	405
§ 303. Повреждение вещей	405
§ 303а. Изменение данных	406
§ 303б. Компьютерный саботаж	406
§ 303с. Ходатайство об уголовном преследовании	406
§ 304. Общественно опасное повреждение вещей	407
§ 305. Разрушение строительных сооружений	407
§ 305а. Разрушение важных средств производства	407
Двадцать восьмой раздел. Общеопасные преступные деяния ...	408
§ 306. Поджог	408
§ 306а. Тяжкий поджог	409
§ 306б. Особо тяжкий поджог	409
§ 306с. Поджог со смертельным исходом	410
§ 306д. Поджог по неосторожности	410
§ 306е. Деятельное раскаяние	410
§ 306ф. Создание пожароопасной ситуации	411
§ 307. Производство взрыва при использовании ядерной энергии	411
§ 308. Производство взрыва при использовании взрывчатых веществ	412
§ 309. Злоупотребление ионизирующим излучением	413

§ 310. Подготовка уголовного преступления, совершаемого посредством взрыва или облучения	414
§ 311. Высвобождение ионизирующего излучения	414
§ 312. Допущение брака при изготовлении ядерной технической установки	415
§ 313. Причинение наводнения	416
§ 314. Общеопасное отравление	417
§ 314а. Деятельное раскаяние	417
§ 315. Опасное вмешательство в железнодорожное, водное или воздушное движение	418
§ 315а. Нарушение правил безопасности движения железнодорожного, водного или воздушного транспорта	419
§ 315б. Опасное вмешательство в дорожное движение	420
§ 315с. Нарушение правил безопасности дорожного движения	420
§ 315д. Запрещённые гонки на транспортных средствах	422
§ 315е. Рельсовый транспорт в дорожном движении	422
§ 315ф. Конфискация имущества	422
§ 316. Управление транспортным средством в состоянии опьянения	423
§ 316а. Разбойное нападение на водителя транспортного средства	423
§ 316б. Создание помехи для деятельности общественных предприятий	423
§ 316с. Нападение на судно воздушного или водного транспорта	424
§ 317. Создание помехи для работы телекоммуникационных установок	425
§ 318. Повреждение важных сооружений	425
§ 319. Создание опасности при строительстве	426
§ 320. Деятельное раскаяние	426
§ 321. Надзор за поведением	427
§ 322. Конфискация имущества	427
§ 323. <i>(Исключён)</i>	427
§ 323а. Абсолютное опьянение	428
§ 323б. Создание угрозы для курса лечения от алкогольной и наркотической зависимости	428
§ 323с. Неоказание помощи	428
Двадцать девятый раздел. Экологические преступные деяния	429
§ 324. Загрязнение водоёмов	429
§ 324а. Загрязнение почвы	429
§ 325. Загрязнение воздуха	429

§ 325a. Создание шума, сотрясений и высвобождение неионизирующего излучения	430
§ 326. Неразрешённое обращение с отходами	431
§ 327. Неразрешённая эксплуатация установок	433
§ 328. Неразрешённое обращение с радиоактивными материалами и иными опасными веществами и грузом	435
§ 329. Создание опасности для нуждающихся в защите территорий	436
§ 330. Особо тяжкий случай экологического преступного деяния ..	439
§ 330a. Тяжкая угроза посредством высвобождения ядов	440
§ 330b. Деятельное раскаяние	440
§ 330c. Конфискация имущества	441
§ 330d. Определение понятий	441
Тридцатый раздел. Должностные преступные деяния	443
§ 331. Получение выгоды	443
§ 332. Получение взятки	444
§ 333. Предоставление выгоды	445
§ 334. Дача взятки	446
§ 335. Особо тяжкие случаи получения и дачи взятки	447
§ 335a. Служащие иностранных государств и международных организаций	447
§ 336. Служебное бездействие	449
§ 337. Оплата деятельности третейского судьи	449
§ 338. <i>(Исключён)</i>	449
§ 339. Вынесение неправоудного приговора или решения	449
§ 340. Нанесение телесных повреждений при исполнении должностных обязанностей	450
§§ 341–342. <i>(Исключены)</i>	450
§ 343. Принуждение к даче показаний	450
§ 344. Уголовное преследование невиновного	451
§ 345. Исполнение наказания, назначенного в отношении невиновного	452
§§ 346. и 347. <i>(Исключены)</i>	453
§ 348. Служебный подлог	453
§§ 349.–351. <i>(Исключены)</i>	454
§ 352. Неправомерное взимание (завышение) тарифной платы	454
§ 353. Неправомерное завышение размеров сборов, неправомерное сокращение пособий	454
§ 353a. Нарушение доверительных отношений на дипломатической службе	454
§ 353b. Нарушение служебной тайны и особой обязанности хранить тайны	455

§ 353с. <i>(Исключён)</i>	457
§ 353d. Запрещённые сообщения о судебных разбирательствах	457
§ 354. <i>(Исключён)</i>	457
§ 355. Нарушение налоговой тайны	458
§ 356. Взаимоисключающее правовое представительство	459
§ 357. Склонение подчинённого к совершению преступного деяния	459
§ 358. Дополнительные последствия	459
АЛФАВИТНО-ПРЕДМЕТНЫЙ УКАЗАТЕЛЬ	461
ТЕРМИНОЛОГИЧЕСКИЙ ГЛОССАРИЙ	479

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

абз.	абзац
альт.	альтернатива
ГДР	Германская Демократическая Республика
ГУ ФРГ	Гражданское уложение ФРГ (см. BGB)
ЕС	Европейский Союз
и др.	и другие
и пр.	и прочее
напр.	например
ООН/UNO	Организация объединённых наций
предл.	предложение
прим.	примечание
С.	страница/цы
след.	и последующие нормы
см.	смотри
т. е.	то есть
т. н.	так называемый
УК РФ	Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ с последующими изменениями и дополнениями
УПК РФ	Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 года № 174-ФЗ с последующими изменениями и дополнениями
УУ ФРГ	Уголовное уложение Федеративной Республики Германия (см. StGB)
ФВС ФРГ	Федеральный Верховный суд Федеративной Республики Германия (см. также BGH)
ФКС ФРГ	Федеральный Конституционный суд Федеративной Республики Германия (см. также BVerfG)
ФРГ	Федеративная Республика Германия

СОКРАЩЕНИЯ, ПРИНЯТЫЕ В НЕМЕЦКИХ ИСТОЧНИКАХ

a.F.	alte Fassung [старая редакция]
AktG	Gesetz über Aktiengesellschaften [Закон об акционерных обществах] от 6 сентября 1965 года (BGBl. 1965 I S. 1089) с последующими изменениями и дополнениями
AT	Allgemeiner Teil [Общая часть]
Aufl.	Auflage [издание]
BayObLG	Bayrisches Oberstes Landesgericht [Верховный суд Федеральной земли Бавария]
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch [Гражданское уложение ФРГ] в редакции официальной публикации от 2 января 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2909; BGBl. 2003 I S. 738) с последующими изменениями и дополнениями
BGBl.	Bundesgesetzblatt [Сборник федерального законодательства]
BGH	Bundesgerichtshof [Федеральный Верховный суд]
BGHSt.	Entscheidungen des Bundesgerichtshofes in Strafsachen [Собрание решений Федерального Верховного суда по уголовным делам]
BJagdG	Bundesjagdgesetz [Федеральный закон об охотничьем деле] в редакции официальной публикации от 29 сентября 1976 года (BGBl. 1976 I S. 2849) с последующими изменениями и дополнениями
BRAO	Bundesrechtsanwaltsordnung [Федерального положения об адвокатуре Германии] от 1 августа 1959 года (BGBl. 1959 I S. 565) с последующими изменениями и дополнениями
BT	Besonderer Teil [Особенная часть]
BT-Drs.	Bundestag-Drucksache [официальное парламентское издание]
BtMG	Gesetz über den Verkehr mit Betäubungsmitteln (Betäubungsmittelgesetz – BtMG) [Федеральный закон об обращении наркотических средств] в редакции официальной публикации от 1 марта 1994 года (BGBl. 1994 I S. 358) с последующими изменениями и дополнениями
BVerfG	Bundesverfassungsgericht [Федеральный Конституционный суд]
BVerfGE	Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts [Собрание решений Федерального Конституционного суда]
BVerfGG	Gesetz über das Bundesverfassungsgericht (Bundesverfassungsgerichtsgesetz – BVerfGG) [Федеральный закон о Федеральном Конституционном суде ФРГ] в редакции официальной публикации от 11 августа 1993 года (BGBl 1993 I S. 1473) с последующими изменениями и дополнениями
DRJV	Deutsch-Russische Juristenvereinigung [Германо-Российская ассоциация юристов]
DRiG	Deutsches Richtergesetz [Федеральный закон о статусе судей] в редакции официальной публикации от 19 апреля 1972 года (BGBl. 1972 I S. 713) с последующими изменениями и дополнениями

EGStGB	Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch (EGStGB) [Федеральный закон о введении в действие Уголовного уложения] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507) с последующими изменениями и дополнениями
EGVStGB	Einführungsgesetz zum Völkerstrafgesetzbuch [Федеральный закон о введении в действие Кодекса международного уголовного права от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254) с последующими изменениями и дополнениями
EGWStrG	Einführungsgesetz zum Wehrstrafgesetz [Федеральный закон о введении в действие Уголовного закона по делам военнослужащих] от 30 марта 1957 года (BGBl. 1957 I S. 306) с последующими изменениями и дополнениями
EUBestG	Gesetz zu dem Protokoll vom 27. September 1996 zum Übereinkommen über den Schutz der finanziellen Interessen der Europäischen Gemeinschaften (EU-Bestechungsgesetz – EUBestG) [Федеральный закон к протоколу от 27 сентября 1996 года к Соглашению о защите финансовых интересов Европейских Сообществ] от 10 сентября 1998 года (BGBl. 1998 I S. 2340) с последующими изменениями и дополнениями
ff.	и последующие нормы
GmbHG	Gesetz betreffend Gesellschaften mit beschränkter Haftung [Федеральный закон об обществах с ограниченной ответственностью] от 20 апреля 1892 года (RGBl. 1892 S. 477) с последующими изменениями и дополнениями
GSSt (BGH)	Großer Senat für Strafsachen des BGH [Расширенная Судебная коллегия по уголовным делам ФВС ФРГ]
GVG	Gerichtsverfassungsgesetz [Федеральный закон о судебной системе] в редакции официальной публикации от 9 мая 1975 года (BGBl. 1975 I S. 1077) с последующими изменениями и дополнениями
GwG	Geldwäschegesetz [Федеральный закон о выявлении доходов, полученных в результате тяжких преступных деяний] от 25 октября 1993 года (BGBl. 1993 I S. 1770).
HGB	Handelsgesetzbuch [Торговое уложение] от 10 мая 1897 года (RGBl. 1897 S. 219) с последующими изменениями и дополнениями
IRG	Gesetz über die internationale Rechtshilfe in Strafsachen [Федеральный закон о международной правовой помощи по уголовным делам] от 23 декабря 1982 года (BGBl. 1982 I S. 2071) в редакции официальной публикации закона от 27 июня 1994 (BGBl. 1994 I S. 1537) с последующими изменениями и дополнениями
JGG	Jugendgerichtsgesetz [Федеральный закон о судопроизводстве по делам несовершеннолетних] в редакции официальной публикации закона от 11 декабря 1974 года (BGBl. 1974 I S. 3427) с последующими изменениями и дополнениями

JR	правовой журнал «Juristische Rundschau»
JuMoG	Justizmodernisierungsgesetz [Закон о модернизации юстиции]
Jura	правовой журнал «Jura»
Justiz	правовой журнал «Justiz»
KAGB	Kapitalanlagegesetzbuch [Кодекс об инвестиционной деятельности на рынке капитала] от 4 июля 2013 года (BGBl. 2013 I S. 1981) с последующими изменениями и дополнениями
Lex Russica	журнал «Lex Russica (Научные труды Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина)»
LG	Landgericht [Земельный суд]
LKStGB	Leipziger Kommentar zum StGB [Лейпцигский комментарий к Уголовному уложению]
LPartG	Gesetz über die Eingetragene Lebenspartnerschaft (Lebenspartnerschaftsgesetz) [Федеральный закон о зарегистрированном однополном браке] от 16 февраля 2001 года (BGBl. 2001 I S. 266) с последующими изменениями и дополнениями
MKStGB	Münchener Kommentar zum StGB [Мюнхенский комментарий к Уголовному уложению]
MoMiG	Gesetz zur Modernisierung des GmbH-Rechts und zur Bekämpfung von Missbräuchen (MoMiG) [Федеральный закон о модернизации права обществ с ограниченной ответственностью и борьбе со злоупотреблениями] от 23 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2026) mit weiteren Nachweisen [с дальнейшими ссылками]
mwN.	neue Fassung [новая редакция]
n.F.	neue Fassung [новая редакция]
NJW	правовой журнал «Neue Juristische Wochenschrift»
NKStGB	Nomos Kommentar zum StGB [Nomos комментарий к Уголовному уложению]
NStZ	правовой журнал «Neue Zeitschrift für Strafrecht»
NStZ-RR	правовой журнал «Neue Zeitschrift für Strafrecht – Rechtssprechungsreport» [Обзор правоприменительной практики в NStZ]
OLG	Oberlandesgericht [Земельный Верховный суд]
OWiG	Ordnungswidrigkeitengesetz [Федеральный закон об административных правонарушениях] в редакции официальной публикации от 19 февраля 1987 года (BGBl. 1987 I S. 602) с последующими изменениями и дополнениями
ProstG	Gesetz zur Regelung der Rechtsverhältnisse der Prostituierten (Prostitutionsgesetz) [Федеральный закон о регулировании правовых отношений prostituiрующих лиц] от 20 декабря 2001 года (BGBl. 2001 I S. 3983) с последующими изменениями и дополнениями
RGBl.	Reichsgesetzblatt [Имперский сборник законодательства]
RGSt	Сборник решений Имперского суда по уголовным делам
Rn.	Randnummer [боковой индекс]
S.	Seite(n) [страница/цы]

SKStGB	Systematischer Kommentar zum StGB [Системный комментарий к Уголовному уложению]
SRÜ	Seerechtereinkommen der UNO [Конвенция ООН о морском праве] от 10 декабря 1982 года (BGBl. 1994 II S. 1798) с последующими изменениями и дополнениями
StGB	Strafgesetzbuch [Уголовное уложение]
StPO	Strafprozessordnung [Уголовно-процессуальный кодекс] в редакции официальной публикации от 7 апреля 1987 года (BGBl. 1987 I S. 1074, 1319) с последующими изменениями и дополнениями
StrafÄG	Strafänderungsgesetz [Закон о внесении изменений в уголовное законодательство]
StrRG	Strafreformgesetz [Закон о реформе уголовного права]
StVG	Straßenverkehrsgesetz [Федеральный закон о дорожном движении] в редакции от 5 марта 2003 года (BGBl. 2003 I S. 310) с последующими изменениями и дополнениями
StVO	Straßenverkehrsordnung [Федеральное положение о дорожном движении] от 16 ноября 1970 года (BGBl. 1970 I S. 1565) с последующими изменениями и дополнениями
StVollzG	Gesetz über den Vollzug der Freiheitsstrafe und der freiheitsentziehenden Maßregeln der Besserung und Sicherung (Strafvollzugsgesetz – StVollzG) [Федеральный закон об исполнении наказания в виде лишения свободы и связанных с изоляцией от общества мер исправления и безопасности (Закон об уголовно-исполнительном производстве)] от 16 марта 1976 года (BGBl. 1976 I S. 581, 2088; 1977 I S. 436) с последующими изменениями и дополнениями
TierschutzG	Tierschutzgesetz [Федеральный закон о защите животных] в редакции официальной публикации от 18 мая 2006 года (BGBl. 2006 I S. 1206, 1313) с последующими изменениями и дополнениями
TPG	Gesetz über die Spende, Entnahme und Übertragung von Organen und Geweben (Transplantationsgesetz – TPG) [Федеральный закон о передаче, изъятии и пересадке органов и ткани] от 5 ноября 1997 года (BGBl. 1997 I S. 2631) с последующими изменениями и дополнениями
UrhG	Gesetz über Urheberrecht und verwandte Schutzrechte (Urheberrechtsgesetz) [Федеральный закон о защите авторских и смежных прав] от 9 сентября 1965 года (BGBl. 1965 I S. 1273) с последующими изменениями и дополнениями
VRS	правовой журнал «Verkehrsrundschau»
VStGB	Völkerstrafgesetzbuch [Кодекс международного уголовного права] от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254) с последующими изменениями и дополнениями
WaffG	Waffengesetz [Закон об оружии] от 11 октября 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3970) с последующими изменениями и дополнениями

wistra	правовой журнал «wistra»
WpHG	Gesetz über den Wertpapierhandel (Wertpapierhandelsgesetz – WpHG) [Федеральный закон о торговле ценными бумагами] в редакции официальной публикации от 9 сентября 1998 (BGBl. 1998 I S. 2708) с последующими изменениями и дополнениями
WStG	Wehrstrafgesetz [Уголовный закон по делам военнослужащих] в редакции официальной публикации от 24 мая 1974 года (BGBl. 1974 I S. 1213) с последующими изменениями и дополнениями
ZPO	Zivilprozessordnung [Гражданско-процессуальный кодекс] в редакции официальной публикации от 5 декабря 2005 года (BGBl. 2005 I S. 3202, 2006 I S. 431, 2007 I S. 1781) с последующими изменениями и дополнениями

ВВЕДЕНИЕ В УГОЛОВНОЕ ПРАВО ФЕДЕРАТИВНОЙ РЕСПУБЛИКИ ГЕРМАНИЯ

I. Источник и развитие Уголовного уложения Германии

Источником Уголовного уложения Федеративной Республики Германия (зачастую именуемого также Уголовным кодексом, см. соответствующие комментарии к УУ ФРГ) является Уголовное уложение Германской империи (*RStGB*), которое было официально опубликовано 15 мая 1871 года и являлось первой единой уголовно-правовой кодификацией для всей Германии. При этом данная кодификация не была принципиально новым правовым документом, а представляла собой лишь новую редакцию Уголовного уложения Северогерманского альянса, вступившего в силу в 1870 году, в которую были внесены только технические изменения. Северогерманский альянс был создан в 1866 году в качестве военного альянса немецких государств, расположенных севернее реки Майн. Источником этого уложения служило, в свою очередь, Уголовное уложение Пруссии, изданное в 1851 году.

По окончании Второй мировой войны из Уголовного уложения Германской империи были удалены изменения, имевшие национал-социалистский характер, и в этой редакции закон действовал первое время в обоих немецких государствах. В 1968 году в Германской Демократической Республике Уголовное уложение Германской империи было заменено Уголовным уложением ГДР. С момента воссоединения Германии Уголовное уложение ФРГ вновь действует на всей территории Германии. Уголовно-правовое регулирование многочисленных классических составов преступного деяния, в особенности убийства, нанесения телесных повреждений, кражи, мошенничества, разбоя, повреждения вещей и т.д., имело место в Уголовном уложении Германской империи с действующей по ныне нумерацией параграфов и (в большей части) с похожим формулировками как и в действующем Уголовном уложении ФРГ.

За свою историю, начавшуюся в 1871 году, Уголовное уложение Германии претерпело множество изменений, из которых здесь могут быть упомянуты только наиболее важные реформы. Началом реформ уголовного законодательства по делам несовершеннолетних можно считать формиро-

вание специализированных судов по делам несовершеннолетних в рамках распределения судебных полномочий в 1908 году и, начиная с 1912 года, создание тюрем для несовершеннолетних, в которых несовершеннолетние больше не имели возможности вступить в контакт со взрослыми заключёнными. Эта тенденция привела к принятию Закона о судопроизводстве по делам несовершеннолетних [*Jugendgerichtsgesetz (JGG)*] от 16 февраля 1923 года. В данном законе впервые были сформулированы уголовные нормы материального права и уголовно-процессуальные правила в отношении несовершеннолетних. В 1953 году вступила в силу новая редакция закона, действовавшая в Федеративной Республике Германия. С момента воссоединения Германии Федеральный закон о судопроизводстве по делам несовершеннолетних ФРГ действует на всей территории Германии и отличается в смысле предмета регулирования, в целом, закрытым характером.

Со вступлением в силу Основного закона 23 мая 1949 года в Федеративной Республике Германия на основании ст. 102 Основного закона смертная казнь отменена.

В 1968 году был введён новый вид государственного реагирования на совершение менее тяжких правонарушений, дополняющий систему уголовного преследования криминальных преступных деяний, – административные правонарушения. В результате продолжительной дискуссии и разработки нескольких законопроектов 25 июня 1969 года на основании Первого закона о реформе уголовного законодательства была проведена первая «большая» реформа Уголовного уложения ФРГ. Наряду с многочисленными изменениями и дополнениями в Особенной части, уголовные наказания, сопряжённые с лишением свободы (каторжная тюрьма, тюрьма, заключение и арест) были заменены единым уголовным наказанием в виде лишения свободы, и упразднены позорящие наказания. С тех пор в уголовном праве Германии существуют только два основных уголовных наказания: лишение свободы и денежный штраф. Вступившим в силу 1 января 1975 года Второй закон о реформе уголовного законодательства были проведены основополагающие структурные изменения в Общей части Уголовного уложения ФРГ, была введена система дневных ставок для определения размера денежного штрафа, была упразднена такая категория деликта как (право)нарушение [*Übertretung*], с тем следствием что уголовное право Германии стало различать только уголовные преступления [*Verbrechen*] (составы преступного деяния, в которых предусмотрено уголовное наказания в виде лишения свободы сроком как минимум на один год) и уголовные проступки [*Vergehen*] (составы преступного деяния, в которых предусмотрено уголовное наказания в виде лишения свободы сроком менее год или денежный штраф), а также глубинной реформе была подвержена система принудительных мер. Последняя основополагающая реформа Особенной части Уголовного уложения была осуществлена в 1998 году Шестым законом о реформе уголовного законодательства. Кроме того, значительные

изменения были внесены также в экономическое уголовное законодательство (1976 и 1986 годы), в экологическое уголовное законодательство (1980 и 1994 годы), в законодательство о борьбе с преступными деяниями, направленными против сексуального самоопределения (1998 год), а также в законодательство о борьбе с организованной преступностью (1992 и 1998 годы). Состав преступного деяния отмывания денег (§ 261 УУ ФРГ) был введён в 1993 году и с тех пор многократно изменён. Закон о борьбе с международным терроризмом изменил и дополнил в 2002 году уголовные составы, направленные против террористической деятельности, причём и эти нормы были впоследствии многократно изменены и дополнены. В 2005 году уголовное законодательство, направленное на борьбу с торговлей людьми, было приведено в соответствие с требованиями Дополнительного протокола о предупреждении, борьбе и наказании торговли людьми к Соглашению ООН против транснациональной организованной преступности от 15 ноября 2000 года и Рамочным постановлением Совета ЕС от 19 июля 2002 года о борьбе с торговлей людьми. Немецкое уголовное законодательство, направленное против торговли людьми, было подвержено (на сегодняшний день) последней реформе в 2016 году на основании Закона о совершенствовании правового регулирования, касающегося противодействия торговле людьми.

В отличие от этого, с момента вступления в силу новой редакции в 1975 году, законодатель, в целом, воздерживался от изменений Общей части Уголовного уложения ФРГ. Исключением является Закон о реформе уголовно-правового института конфискации имущества, привнёсший в §§ 73 след. УУ ФРГ значительные изменения, касающиеся отчасти кодификации принципов, разработанных правоприменительной практикой Федерального Верховного суда ФРГ, отчасти создания новых норм. Так, § 76a (абз. 4) УУ ФРГ дополняет в отношении тяжких преступных деяний, связанных с терроризмом или организованной преступностью, существующий арсенал инструментов конфискации имущества возможностью (самостоятельной) конфискации «имущества неясного происхождения», не зависимо от доказанности совершения конкретного противоправного деяния (т.н. *non-con-viction-based confiscation/forfeiture*).

II. Задачи уголовного права

1. Принципы уголовного права

Ст. 103 (абз. 2) Основного закона ФРГ и § 1 УУ ФРГ единогласно определяют, что деяние подлежит уголовному наказанию только в случае, если наказуемость была установлена законом до совершения деяния. Из этого принципа

па, имеющего гарантийную функцию, следуют наиважнейшие принципы уголовного права. При этом речь идёт о принципе определённости уголовно-правовых норм (*nullum crimen, nulla poena sine lege certa*), запрете обратной силы уголовно-правовых норм (*nullum crimen, nulla poena sine lege praevia*), запрете применения обычного права в ущерб исполнителю (*nullum crimen, nulla poena sine lege scripta*) и запрет применения уголовно-правовых норм по аналогии (*nullum crimen, nulla poena sine lege scripta*). Все эти принципы гарантированы Конституцией Германии. Принцип определённости уголовно-правовых норм обязывает законодателя формулировать уголовно-правовые нормы в отношении составов преступления и последствий таким образом, чтобы границы дозволенного были очевидны для каждого. Материально-правовой запрет обратной силы уголовно-правовых норм не позволяет законодателю и правоприменителю придавать обратную силу уголовным законам, устанавливающим и ужесточающим уголовную ответственность. Остальные принципы адресованы правоприменителю и исключают, с одной стороны, применение обычного права (т.е. норм, не являющихся парламентскими уголовными законами) и, с другой стороны, применение уголовного законодательства по аналогии. Однако следует отметить, что оба запрета действуют только в случае применения норм в ущерб затронутому лицу. В обратном случае, т.е. при благоприятном для исполнителя или участника применении институтов обычного права или аналогии, оба запрета не применяются.

2. Цели наказания

Для обоснования уголовного наказания в Германии традиционно выдвигаются абсолютные и относительные уголовно-правовые теории. Однако абсолютные уголовно-правовые теории, основой которых является возмездие за причинённое зло и искупление моральной вины, не являются больше преобладающими в дискуссии на эту тему. В настоящее время необходимость наказания преступника обосновывается с точки зрения общей и специальной превенции. С позиции общей превенции уголовное наказание воздействует с одной стороны на потенциальных преступников тем, что оно предупреждает их от совершения уголовно-наказуемых деяний (негативная общая превенция), и с другой стороны – на общество тем, что наказание демонстрирует охрану правопорядка (позитивная общая превенция). Специальное превентивное воздействие наказания следует из того, что оно служит с одной стороны ресоциализации преступника (позитивная специальная превенция), а с другой стороны – защите общества от него (негативная специальная превенция).

Однако правильным представляется, что перед уголовным правом поставлены следующие две основные цели. Во-первых, уголовное право

обладает миротворческой функцией. Это означает, что оно направляет в определённое русло и уравнивает потребность общественности в мести или возмездии посредством урегулированного процесса, который является коллективно-организованной общественной реакцией на правонарушение. Во-вторых, уголовное право обладает ориентировочной функцией, которая проявляется в том, что подвергая правонарушителя уголовному наказанию, общественности демонстрируется нерушимость правопорядка, что в конечном итоге ведёт к укреплению законопослушания населения. В отличие от этого такие критерии как ресоциализация преступника и защита общества от него являются лишь второстепенными целями уголовного права, которые могут быть достигнуты и иными (не уголовно-правовыми) средствами.

III. Системность немецкого уголовного законодательства

Немецкое уголовное право в широком понимании этого понятия различает (криминальное) уголовное право и право об ответственности за административные правонарушения. Обе эти правовые отрасли призваны регулировать условия и предпосылки наказуемости за нарушение закона, причём их отличие друг от друга заключается в правовых последствиях и в процедуре преследования этих нарушений. Федеральный Конституционный суд Германии предоставляет в определённых границах законодателю возможность по своему усмотрению принимать решение о том, какими средствами он реагирует на правонарушающее поведение – средствами уголовного права или средствами закона об ответственности за административные правонарушения. Основными видами наказания в криминальном уголовном праве являются лишение свободы и денежный штраф. Основным правовым последствием административных правонарушений является административное денежное взыскание. Поскольку в назначении наказания за административное правонарушение отсутствует характерное для криминального наказания клеймящее воздействие, заключающееся, в частности, в занесении судимости в Федеральный центральный реестр, административное денежное взыскание может быть назначено административным государственным органом. В отличие от этого криминальные наказания выносятся исключительно уголовным судом.

Криминальное уголовное право регулируется не только Уголовным уложением. Так, во множестве законов, регулирующих гражданскую или административно-правовую материю, имеются составы преступных деяний. Принято считать, что нормы, содержащиеся в Уголовном уложении, составляют «основное» уголовное право, в то время как уголовно-правовые

положения других законов являются «дополнительным» уголовным правом. Хотя Уголовное уложение и содержит большинство таких «классических» преступных деяний, как тяжкое убийство [*Mord*], убийство [*Totschlag*], кражу, мошенничество, разбой, вымогательство, принуждение и неправомерное лишение свободы, дополнительное уголовное право включает в себя такие существенные преступные деяния, как уклонение от уплаты налогов или деликты, связанные с наркотиками или оружием. Основные положения Общей части уголовного права содержатся в Уголовном уложении, однако и дополнительное уголовное право включает в себя положения, дополняющие Общую часть.

В последнее время возрастает значение международных взаимосвязей для немецкого уголовного права. В Германии ратифицирован статут Международного уголовного суда и в 2002 году принят Кодекс международного уголовного права, который имплементировал в немецкое уголовное право составы преступных деяний, предусмотренные в статуте. В результате этого процесса международные преступные деяния, совершенные вне пределов Германии, могут преследоваться по национальному уголовному праву.

Федеративная Республика Германия ратифицировала Международную конвенцию по правам человека, которая на основании принятия соответствующего закона вступила в силу в Германии в ранге национального закона. Поэтому Международная конвенция по правам человека действует в Германии не только в качестве международного договора, а является непосредственно действующим федеральным законодательным актом. Кроме того, право Европейского Союза оказывает все большее влияние на немецкое уголовное право. До вступления в силу Лиссабонского договора Евросоюз имел возможность посредством двух инструментов (директив и рамочных решений) обязывать своих членов к принятию уголовно-правовых норм. Поэтому основой немецкого уголовного законодательства об отмывании денег и о финансовом рынке (запрещённая торговля ценными бумагами с использованием инсайдерской информации, запрещённая манипуляция рынка) являются в значительной степени европейские требования.

В соответствии с положениями Лиссабонского договора, принятого в 2009 году, возможности Европейского Союза в области оказания влияния на уголовное законодательство государств-членов значительно расширились. Так, Европейский Союз сможет издавать директивы, направленные на унификацию уголовного законодательства государств-членов в области борьбы с терроризмом, торговлей людьми и сексуальной эксплуатацией женщин и детей, незаконной торговлей наркотиками, незаконной торговлей оружием, отмыванием денег, коррупцией, подделкой средств оплаты, компьютерной и организованной преступностью. Кроме того, в зависимости от развития преступности Совет вправе с согласия Европей-

ского парламента единогласным постановлением определять иные сферы преступности, также имеющие трансграничный характер. Если унификация уголовно-правовых законодательных норм государств-членов окажется необходимой для действенного проведения политики Союза в сфере, в которой были приняты меры гармонизации, то посредством директив могут быть установлены минимальные правила в отношении определения преступных деяний и санкций в соответствующей сфере (ст. 83 абз. 2 Договора о функционировании Европейского Союза).

IV. Уголовно-правовая доктрина

1. Элементы преступного деяния

В немецком уголовно-правовом понимании преступное деяние состоит из трёх элементов: состава преступного деяния, элемента противоправности и элемента вины. Все эти элементы находят своё отражение в законодательных положениях. Составы преступного деяния, закреплённые в Особенной части Уголовного уложения, содержат обозначение объективных и субъективных обстоятельств, в которых с законодательной точки зрения прослеживается типичная неправомерность. Преступным деянием становится содержащее состав деяние, если оно в конкретном случае является противоправным, и исполнитель действовал виновно.

а) Состав преступного деяния (неправомерность поведения)

Деяние подлежит уголовному наказанию, если наказуемость была законодательно установлена до совершения деяния (ст. 103 абз. 2 Основного закона – Конституции – ФРГ). Таким образом, принцип «*nulla poena sine lege*» подтверждён Конституцией Германии.

Объективные признаки состава преступного деяния обозначают внешние обстоятельства деяния, например, убийство человека в диспозиции § 212 УУ ФРГ, телесное истязание или причинение вреда здоровью другого человека в диспозиции § 223 УУ ФРГ или изъятие чужой движимой вещи в диспозиции § 242 УУ ФРГ. Должна существовать причинная связь (каузальность) между действием и последствием. Для определения этой связи в немецком уголовном праве применяется так называемая «теория эквивалентности», в соответствии с которой все причины, которые нельзя мысленно устранить без того, чтобы последствие отпало («*conditio sine qua non*»), являются равнозначными и пригодными для основания причинной связи. На основании того, что данное понятие каузальности допускает чрезвычайно широкое толкование, по господствующему в немецком правоведении мнению, требуется ограничение данного понятия посредством

специального метода объективного вменения. Однако частности данной процедуры все ещё спорны в немецкой юридической литературе и правоприменительной практике.

Субъективные признаки состава преступного деяния обозначают обстоятельства в духовно-психической сфере исполнителя (например, определённые намерения, такие как преднамеренность присвоения в соответствии с § 242 УУ ФРГ, или мотивы, такие как корысть или иные низменные мотивы в случае тяжкого убийства в соответствии с § 211 УУ ФРГ) и в его представлении о происходящем, которые в сумме оказывают значительное влияние на саму суть неправомерности поведения. Умысел в деликтах, требующих его наличия, также относится к составу преступного деяния, а конкретно к его субъективной стороне.

Некоторые составы содержат так называемые «объективные условия наказуемости». Эти условия не являются признаками состава преступного деяния, а являются находящимися вне противоправности и вины обстоятельствами, имеющими значение только для необходимости наказания определённого поведения. Так, объективным условием наказуемости является экономический крах должника в соответствии с § 283 (абз. 6) УУ ФРГ.

в) Противоправность

Не всякое действие, воплощающее состав преступного деяния, является в конкретном случае непременно противоправным. Противоправность, являясь общим структурным признаком построения деликта, позволяет принимать во внимание основания, исключающие противоправность деяния, которые в виде исключения допускают нарушение исполнителем требований или запретов, предусмотренных в диспозициях соответствующих норм.

Некоторые (немногие) основания, исключающие противоправность деяния, закреплены в Общей части Уголовного уложения. Так, положения, предусмотренные в § 32 УУ ФРГ, разрешают нарушение правовых благ нападающего при наличии условий необходимой обороны, то есть в состоянии обороны от наличного, противоправного нападения. Положения, установленные в § 34 УУ ФРГ, делают возможным нарушение правовых благ для устранения наличной опасности в ситуации крайней необходимости, при условии, что защищаемый правовой интерес является значительно более весомым, чем нарушаемый. В некоторых случаях основания, исключающие противоправность деяния, закреплены в Особенной части Уголовного уложения в сочетании с составом преступного деяния, в отношении которого эти основания действуют. Так, положения, предусмотренные в § 193 УУ ФРГ, допускают оскорбительные высказывания, сделанные для осуществления правомерных интересов. В соответствии с господствующим в немецком правоведении мнением, в уголовном праве подлежат применению также

основания, исключают противоправность в гражданском праве (например, §§ 228, 229, 859, 904 Гражданского уложения). Уголовно-процессуальные права на вмешательство в определённые интересы также исключают противоправность деяния. Здесь имеется в виду, например, право на задержание в соответствии с § 127 Уголовно-процессуального кодекса, а также полномочия на обыск и выемку, установленные в § 94 и последующих нормах и в § 102 и последующих нормах Уголовно-процессуального кодекса. В этой связи следует также упомянуть прочие служебные права чиновников и военнослужащих, а также действия, совершаемые с разрешения государственных органов. Кроме того, основания, исключают противоправность деяния, могут быть признаны в соответствии с обычным правом. К подобным основаниям причисляются, например, согласие и предполагаемое согласие обладателя права с нарушением его правовых благ.

В случае умышленных деликтов противоправность деяния полностью исключается только при условии, что исполнитель знает о соответствующем положении вещей и действует в осуществление своего права (так называемый субъективный элемент исключения противоправности). Кроме того, отчасти правоприменительная практика требует от исполнителя тщательной проверки соответствующих предпосылок.

с) Виновность

Принцип виновности («*nulla poena sine culpa*») является проявлением принципа правового государства и обладает в Германии конституционным рангом. Вина обуславливает наказание (вина как основание наказания [*Strafbegründungsschuld*]) и, кроме того, ограничивает его размеры, т.к. в соответствии с § 46 (абз. 1 предл. 1) УУ ФРГ вина является основанием для определения размеров наказания (вина как определитель размеров наказания [*Strafzumessungsschuld*]). При этом принцип виновности распространяется только на назначение санкций, имеющих характер уголовного наказания. Поэтому некоторые принудительные меры исправления и безопасности могут быть назначены и в случае невменяемости исполнителя. Понятие виновности подразумевает в уголовно-правовой доктрине личную упречность содеянного, из чего следует, что она неразрывно связана с неправомерностью и является поэтому «виновностью содеянного» [*Tat-schuld*]. Виновно действует тот, кто вменяем, и чья вина не исключена в силу определённого основания, исключющего виновность, или в силу юридической ошибки (ошибки в запрете), которой исполнитель не мог избежать.

В соответствии с положениями, предусмотренными в § 19 УУ ФРГ, невменяемым считается ребёнок, не достигший четырнадцатилетнего возраста. Несовершеннолетние лица в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет являются вменяемыми на основании § 3 (предл. 1) Закона о судопроизводстве по делам несовершеннолетних, если они в зависимости от уровня своего духовного и морального развития способны осознавать

неправомерность деяния или действовать в соответствии с осознанием неправомерности. Таким образом, вина несовершеннолетнего должна быть специально установлена судьёй в каждом конкретном случае.

В положениях § 20 УУ ФРГ установлено, что невменяемость имеет место, если исполнитель во время совершения деяния страдал одним из названных в законе расстройств и поэтому был неспособен осознавать неправомерность деяния или действовать в соответствии с осознанием неправомерности. Несмотря на невменяемость в момент совершения инкриминированного действия, исполнитель может подлежать уголовному наказанию, если он сам ввёл себя в состоянии невменяемости (например, посредством употребления алкогольных напитков), являясь вменяемым в момент возникновения указанного дефекта, т.н. «*actio libera in causa*». Если вследствие душевного расстройства вменяемость исполнителя была значительно уменьшена, то определяющая виновность исполнителя упречность содеянного продолжает наличествовать в соответственно уменьшенной форме, вследствие чего исполнитель подлежит уголовному наказанию. В этом случае в положениях § 21 УУ ФРГ предусмотрена факультативная возможность смягчения наказания.

Если исполнитель в силу иных оснований не осознаёт неправомерности содеянного, то в соответствии с положениями, предусмотренными в § 17 УУ ФРГ, эта юридическая ошибка (ошибка в запрете) исключает виновность при условии, что он не мог избежать этой ошибки. Кроме того, в определённых случаях вина вменяемого исполнителя может быть устранена, если имеет место основание, исключающее виновность, как, например, в случае извинительного эксцесса при необходимой обороне (§ 33 УУ ФРГ) или крайней необходимости (§ 35 УУ ФРГ).

2. Категории преступных деяний

а) Уголовные преступления и уголовные проступки

По тяжести деликтов Уголовное уложение различает уголовные преступления и уголовные проступки. Уголовными преступлениями в соответствии с § 12 (абз. 1) УУ ФРГ являются противоправные деяния, за совершение которых законодательно предусмотрено минимальное наказание в виде лишения свободы на срок более одного года. Второй абзац этой же нормы устанавливает, что уголовными проступками являются противоправные деяния, за совершение которых предусмотрено минимальное наказание в виде более краткого срока лишения свободы или денежный штраф. Это отличие имеет значение в особенности для уголовной ответственности за покушение, поскольку покушение на совершение уголовного преступления наказуемо всегда, а на совершение уголовного проступка – лишь тогда, когда это специально установлено законом (§ 23 абз. 1 УУ ФРГ). Кроме того,

в § 30 УУ ФРГ установлено, что покушение на соучастие в деликте (в особенности покушение на подстрекательство и сговор) наказуемо только в том случае, если этим деликтом является уголовное преступление, согласно определению в § 12 (абз. 1) УУ ФРГ.

в) Умышленные деликты

Если в законодательно установленном составе преступного деяния специально не предусмотрена наказуемость (также) за совершение деяния по неосторожности, то в соответствии с положениями § 15 УУ ФРГ наказанию подлежит только умышленное деяние. Умысел является частью субъективной стороны состава неправомерного деяния и состоит из двух частей, а именно: из интеллектуального и волевого элементов.

Хотя Уголовное уложение не содержит легального определения умысла, из положений, установленных в § 16 (абз. 1) УУ ФРГ, следует, что необходимым является знание обстоятельств, относящихся к предусмотренному законом составу преступного деяния. При этом такое знание имеет место не только в том случае, если исполнитель полностью отдаёт себе отчёт в каждом конкретном признаке состава, но и тогда, когда он по меньшей мере распознает их смысловые взаимосвязи (т.н. «параллельная оценка в непрофессиональной сфере»). Важно отметить, что каузальная цепь конкретных событий деяния не должна во всех частностях совпадать с представлениями исполнителя. Это означает, что незначительные отклонения от представлений исполнителя не влияют на его умысел, причём незначительными являются отклонения, находящиеся в рамках общепринятого жизненного опыта.

В немецкой уголовно-правовой доктрине различаются три вида умысла. Если законодатель не устанавливает особых требований в отношении определённого вида умысла, то, как правило, достаточным является наличие косвенного умысла.

Исполнитель действует преднамеренно (*dolus directus первой степени*) [*Absicht*], если он непременно хочет добиться результата, заложенного в структуре состава деяния. Таким образом, преднамеренность есть целенаправленная воля к достижению определённого результата. При этом не имеет никакого значения, расценивал ли исполнитель желаемое осуществление состава преступного деяния в качестве обязательного или только возможного результата своего поведения.

Другой вид прямого умысла (*dolus directus второй степени*) [*Vorsatz*] имеет место, если исполнитель расценивает осуществление состава преступного деяния в качестве обязательного результата своего поведения. И если исполнитель действует при этом в осознании вышесказанного, то волевой элемент умысла неоспоримо проистекает из знания о последствиях его поведения, даже если эти последствия были для него «в принципе» нежелательны.

Часто используемый для обозначения косвенного умысла (*dolus eventualis*) [*Eventualvorsatz*] термин «обусловленный умысел» несколько неудачен, поскольку и для того, кто действует с косвенным умыслом, требуется ничем не обусловленная воля, направленная на соответствующее поведение. Интеллектуальный элемент, присущий *dolus eventualis*, имеет место, если исполнитель предвидит осуществление состава преступного деяния как возможное следствие своего поведения. Для обозначения волевого элемента делается упор на согласие исполнителя с осуществлением состава, возможность которого вследствие своего поведения он распознал. В правоприменительной практике распространено требование, что исполнитель должен при этом «одобрять» или «одобряя учитывать» осуществление состава преступного деяния или соглашаться с достижением иных целей.

с) Неосторожные деликты

Неосторожные деликты представляют собой особую разновидность деликтов, существенно отличающуюся от умышленных деликтов в содержании признаков неправомерности и вины.

Неправомерность неосторожного деликта предусматривает объективную неосмотрительность в поведении при объективной возможности предвидения осуществления состава преступного деяния. Неосмотрительность, в свою очередь, может иметь место только в том случае, если существует соответствующая обязанность, несоблюдение которой влечёт за собой исполнение данной предпосылки. Такая обязанность осмотрительности может основываться на законодательных актах (например, законодательстве в области дорожного движения), на обычаях в правоотношениях или на научных познаниях. В тех случаях, когда не существует источника, на котором основывается обязанность осмотрительности, действует основополагающая обязанность не совершать любые действия, ставящие под угрозу правовые блага третьих лиц. Однако если объективно опасное поведение в силу его социальной полезности в виде исключения разрешается (например, участие в дорожном движении, эксплуатация опасной установки и т.д.), то на соответствующее лицо возлагается обязанность применения в своём поведении особой осмотрительности с целью как можно более существенно уменьшить связанный с его поведением риск. Мерилом осмотрительности, применяемой в конкретной ситуации, служат требования, которые предъявляются к осмотрительному и добросовестному лицу, обладающему в определённых ситуациях особыми знаниями.

Виновность при неосторожном поведении заключается в субъективной неосмотрительности при субъективной возможности предвидеть осуществление состава уголовно наказуемого деяния. Под этим понимаются индивидуальные способности и возможности исполнителя распознать свои обязанности к осмотрительности и действовать в соответствии с этими

требованиями. Если он был не в состоянии выполнить вышеназванные требования, то из этого не обязательно следует его ненаказуемость, поскольку упречность неосторожности может состоять также в том, что исполнитель совершил определённое действие, хотя он был не в состоянии принять во внимание объективно необходимую осмотрительность (т.н. вина при принятии на себя определённых обязательств).

Далее различается неосмысленная и осмысленная неосторожность. Исполнитель действует по неосмысленной неосторожности, если он не распознает, что его поведение ведёт к осуществлению состава преступного деяния (со сравнительной точки зрения см. пункт 3 ст. 26 УК РФ). В отличие от этого осмысленная неосторожность имеет место, если исполнитель, распознавая пригодность его поведения для осуществления состава преступного деяния, рассчитывает на то, что не наступит исполнение предпосылок состава (со сравнительной точки зрения см. пункт 2 ст. 26 УК РФ). Таким образом, в отличие от косвенного умысла, при котором исполнитель «одобряя учитывает» возможность осуществления состава деяния, в случае осмысленной неосторожности он эту возможность исключает.

Используя понятие «неосторожность», законодатель подразумевает «простую» неосторожность. Однако в некоторых составах (например, в § 251 УУ ФРГ) используется термин «легкомыслие», под которым понимается грубая неосторожность, т.е. особо высокая степень неосмотрительности.

d) Деликты, совершаемые путём преступного бездействия

Некоторые составы преступных деяний специально предусматривают уголовную наказуемость определённого поведения, заключающегося в бездействии (например, §§ 138; 266а абз. 1; 323с УУ ФРГ). Эти «явные» деликты, совершаемые путём бездействия, не отличаются никакими особенностями в доктринальном отношении: исполнитель подлежит уголовному наказанию, если он не совершает требуемого от него действия и пренебрегает запретом противоправно и виновно.

Однако в большинстве случаев составы преступных деяний сформулированы в Уголовном уложении как деликты, совершаемые путём (запрещённого) действия. Это означает, что они описывают относящееся к составу деяния поведение, совершаемое посредством активного действия. Эти деликты могут быть совершены посредством бездействия, если наличествуют предпосылки, установленные в § 13 (абз. 1) УУ ФРГ. Таким образом, посредством соединения состава деяния, совершаемого путём действия, с предпосылками § 13 (абз. 1) УУ ФРГ возникает деликт особой разновидностью.

С объективной стороны такие «неявные» деликты, совершаемые путём бездействия, требуют наступления принадлежащих к составу деяния последствий (например, смерти или телесных повреждений) и не совершения конкретного спасательного действия, которое было психически и физически возможно для исполнителя. Последствие и бездействие должны быть

соединены между собой причинной связью («квази-каузальностью»), которая наличествует, если можно с уверенностью определить, что последствие при отсутствии бездействия не наступило бы. Однако в соответствии с § 13 УУ ФРГ наказуемость за не предотвращение последствий наступает только в том случае, если исполнитель несёт правовую ответственность за не наступление последствий и бездействие соответствует исполнению состава преступного деяния путём активного действия. Исполнитель должен, таким образом, состоять в специальных отношениях, в которых задействовано защищённое составом правовое благо. Эти специальные отношения называют «позицией гаранта», которая может основываться на законе, на договоре или на предшествующем противоправном и опасном поведении исполнителя (т.н. «*Ingerenz*»). В немецкой уголовно-правовой доктрине применяется материальная дифференциация функций соответствующих взаимоотношений между бездействующим лицом и защищённым благом. Так, в качестве «гаранта-защитника» ответственность несёт тот, кто обязан защищать правовое благо от грозящих ему опасностей, независимо от того, кто является их причиной. Эти особые взаимоотношения могут основываться на естественной связанности лиц, в особенности в семейных отношениях, на добровольном, фактическом занятии позиции защитника или на занятии исполнителем позиции органа юридического лица частного или общественного права. В отличие от этого «гарант-наблюдатель» ответственен за определённый источник опасности. Эта ответственность обязывает гаранта защищать любые правовые блага, затронутые этим источником опасности, которым может быть движимая или недвижимая вещь, а также человек, надзор или наблюдение за которым были вменены в обязанность гаранту. Существует также обязанность предотвращать противоправные деяния третьего лица, если поднадзорное лицо само не может нести ответственности за свои деяния (дети, несовершеннолетние, душевнобольные или лица, действующие невиновно по иным причинам). Кроме того, часть авторов в литературе справедливо придерживаются того мнения, что положение «гаранта-наблюдателя» обосновано также в том случае, если непосредственно действующее лицо подлежит уголовной ответственности за своё поведение. Например, владелец предприятия обязан предотвращать связанные с деятельностью этого предприятия преступные деяния своих работников.

«Оговорка соответствия» в § 13 (абз. 1) УУ ФРГ не имеет значения в составах преступного деяния, в которых помимо требований в отношении причинении последствий не предъявляются особые требования к инкриминированному действию. В этом смысле действует правило, что не предупреждение наступления последствий тождественно их причинению посредством активного действия. В отличие от этого тождественность между действием и бездействием нуждается в проверке в тех составах преступного деяния, которые обуславливают определённое поведение ис-

полнителя (например, введение в заблуждение при мошенничестве по положениям § 263 УУ ФРГ).

§ 13 (абз. 2) УУ ФРГ предусматривает в отношении совершения деяния путём бездействия факультативную возможность смягчения наказания.

е) Покушение и добровольный отказ, освобождающий от наказания

В § 22 УУ ФРГ заложено легальное определение понятия покушения. На совершение преступного деяния покушается тот, кто в соответствии со своим представлением о деянии непосредственно приступил к исполнению состава. Поскольку покушение уже по определению требует представления исполнителя о деянии, покушение на деликты, совершаемые по неосторожности, невозможно. Как было сказано, покушение на совершение уголовного преступления наказуемо всегда, а на совершение уголовного проступка – только тогда, когда это специально предусмотрено составом (§ 23 абз. 1 УУ ФРГ). Наказание может быть смягчено в соответствии с § 23 (абз. 2) УУ ФРГ.

Основанием для установления покушения служит представление исполнителя, которое совпадает с субъективной стороной состава. Итак, исполнитель должен сформировать умысел, направленный на осуществление состава, и обладать прочими необходимыми субъективными признаками неправомерности.

Достаточным является ошибочное представление исполнителя о возможности своим поведением воплотить состав, что ведёт к тому, что уголовная ответственность наступает также за «негодное покушение». Это следствие находит своё подтверждение в положениях в § 23 (абз. 3) УУ ФРГ, в соответствии с которыми признана наказуемость за покушение на негодный объект (например, исполнитель путает в темноте животное с человеком) или с применением негодного средства (исполнитель хочет произвести выстрел из незаряженного оружия). От наказуемого негодного покушения следует отличать ненаказуемый мнимый деликт. Последний имеет место, если исполнитель не формирует умысла, направленного на совершение преступного деяния, а, напротив, ошибочно расценивает своё правильно распознанное поведение как наказуемое. Это возможно в случае, если он исходит из несуществующей уголовно-правовой нормы или ошибочно квалифицирует своё поведение в соответствии с существующем составом.

На основании представления исполнителя оценивается также, насколько он непосредственно приступил к исполнению состава преступного деяния. При этом граница начала покушения преступается не только посредством частичного исполнения признаков состава, но ещё поведением, непосредственно предшествующим исполнению состава. По мнению правоприменительной практики, подобная ситуация имеет место, если действие исполнителя, по его представлению, подвергает защищённое правовое благо конкретной опасности. Исполнитель должен преступить субъектив-

ную границу начала осуществления деяния (внутренний приказ «я начинаю свои действия») и объективно приступить к действию, нарушающему защищённые интересы, таким образом, что его действие должно приводить без существенных промежуточных шагов к осуществлению состава.

В соответствии с § 24 УУ ФРГ исполнитель может посредством настойчивого, противодействующего поведения добиться своей ненаказуемости за покушение. Отказ от покушения представляет собой личное (т.е. действующее только в отношении отказывающегося лица) основание для воздержания от наказания. Для успешного отказа от покушения требуется наличие трёх элементов. Во-первых, требуется «действие отказа», к которому в положениях § 24 Уголовного уложения при различных конstellациях покушения предъявляются различные требования. Во-вторых, во всех альтернативах вышеназванной нормы требуется воля исполнителя, направленная на отказ. И, наконец, в-третьих, исполнитель должен действовать добровольно. Однако по господствующему в немецком правоведении мнению, невозможен освобождающий от наказания отказ от неудавшегося покушения, которое имеет место, если исполнитель осознаёт, что он имеющимися у него средствами больше не в состоянии непосредственным продолжением деяния достигнуть на конкретном объекте конкретного результата.

При наличии соответствующей воли и добровольности исполнитель, прекращая дальнейшее исполнение деяния, освобождается от наказания в соответствии с § 24 (абз. 1 предл. 1 альт. 1) УУ ФРГ, если он по своему предствлению о деянии не сделал ещё всего того, что было необходимо для завершения деяния (т.н. «неоконченное покушение»). Если исполнитель считает своё поведение пригодным для причинения результата деяния (т.н. «оконченное покушение»), то он должен в соответствии с § 24 (абз. 1 предл. 1 альт. 2) УУ ФРГ предотвратить завершение деяния, т.е. активным действием положить начало взаимосвязанным событиям, которые должны быть по меньшей мере одной из причин наступления результата. В случае негодного покушения и неосознанного неудавшегося покушения единоличного исполнителя достаточным является в соответствии с § 24 (абз. 1 предл. 2) УУ ФРГ его усердное старание предотвратить завершение деяния. В случае, если в деянии принимают участие несколько лиц, недостаточно, чтобы исполнитель или участник просто «нейтрализовал» собственный вклад. Положения § 24 (абз. 2) УУ ФРГ требуют от них кроме этого предотвращения результата деяния, а в некоторых случаях усердного старания, направленного на это предотвращение.

Соответственно, требуемое действие отказа должно основываться на воле к отказу, т.е. исполнитель или участник, совершая конкретное действие, должен желать предотвращения результата (завершения деяния). По господствующему в немецком правоведении мнению, при этом требуется отказ от деяния в целом, в то время как другие авторы считают достаточным отказ от конкретного исполнения.

Кроме того, отказ должен быть добровольным. По сложившейся правоприменительной практике, исполнитель действует добровольно, если он является «господином своих решений». Иначе говоря, он не находится под влиянием внешнего или внутреннего давления, которое мешает ему в осуществлении и завершении деяния. В юридической науке отказ считается добровольным, если он произведён на основании автономного решения.

f) Исполнительство и участие

В немецком уголовном праве применяется дуальная система определения соучастия в деянии. В §§ 25–27 УУ ФРГ различается совершение деяния исполнителем и участие в деянии другого лица.

aa) Отграничение исполнительства от участия

Правоприменительная практика и юридическая наука Германии отграничивают исполнительство от участия в зависимости от общих обстоятельств дела. Исполнителем является тот, кто заинтересован в результате деяния, а также обладает волей господства над деянием и чей вклад настолько весом, что он представляет собой «центральную фигуру» всего происходящего. Участником является тот, кто занимает скорее «второстепенную позицию». В юридической науке большинство авторов придерживаются «учения о господстве в деянии», на основании которого исполнителем является тот, кто в силу своего каузального вклада в деяние один или совместно с другим лицом господствует над происходящим.

bb) Формы исполнительства

Непосредственным исполнителем в соответствии с § 25 (абз. 1 альт. 1) УУ ФРГ является тот, кто сам совершает преступное деяние. Иными словами, таким исполнителем является тот, кто лично осуществляет объективные и субъективные признаки состава деяния.

Косвенное (посредственное) исполнительство в соответствии с § 25 (абз. 1 альт. 2) УУ ФРГ имеет место тогда, когда преступное деяние совершается посредством использования другого лица. В этой форме исполнительства косвенный исполнитель («инспириатор») использует другое лицо в качестве «человеческого инструмента» (посредника) для исполнения предпосылок состава. «Инструментом» является непосредственно действующее лицо в основном лишь в том случае, если оно обременено определённым «дефектом», который препятствует его собственной уголовной ответственности и позволяет косвенному исполнителю управлять его поведением. Типичным примером посредственного исполнительства может служить использование неумышленно или невиновно действующего «инструмента». В правоприменительной практике была разработана правовая конструкция применения института посредственного исполнительства,

несмотря на неограниченную уголовную ответственность посредника. Этот правовой институт действует в тех случаях, когда инспириатор господствует над деянием таким образом, что он посредством предпринимательских или деловых организационных структур или посредством иерархической власти в государственных тоталитарных системах или преступных организациях использует определённые рамочные условия, в которых его собственный вклад служит импульсом для последовательных событий, ведущих к совершению деяния подчинённым.

Соисполнительство имеет место, если несколько лиц совершают деяние сообща (§ 25 абз. 2 УУ ФРГ). Каждому из соисполнителей вменяется поведение другого. Это означает, что соисполнитель несёт ответственность не только за свой собственный вклад, но и за вклады остальных соисполнителей. К субъективным признакам соисполнительства относится совместное принятие решения о совершении деяния, к объективным – совершение деяния сообща. Посредством принятия совместного решения о совершении деяния соисполнители договариваются о разделении ролей и взаимозависимости. С объективной стороны правоприменительная практика считает достаточным наличия каузального, основанного на воле исполнителя поведения. Исключения составляют при этом совершенно второстепенные вклады. В отличие от этого представители уголовно-правовой науки требуют от каждого соисполнителя такого вклада, посредством которого он «держит в руках» происходящее наравне с другими. Большинство авторов придерживаются того мнения, что подобное господство возможно не только при принятии участия в самом осуществлении деяния, но и посредством весомого вклада на стадии его подготовки, если вследствие этого осуществление деяния можно расценивать также в качестве результата деятельности задействованного в подготовке и планировании лица. Так, при помощи этой конструкции уголовному наказанию в качестве соисполнителя может быть подвергнут главарь банды, лично не присутствующий на месте совершения деяния.

сс) Формы участия в деянии другого лица

В Уголовном уложении различаются две формы участия в деянии другого лица, а именно: подстрекательство (§ 26 УУ ФРГ) и пособничество (§ 27 УУ ФРГ). Участие отличается акцессорностью, т.е. обусловлено наличием умышленного и противоправного – не обязательно виновного – деяния другого лица («основного деяния»). Однако некоторые соображения ограничивают зависимость участия от основного деяния («лимитированная акцессорность»). Речь идёт, в первую очередь, об умысле участника, который должен распространяться также на основное деяние. Так, участник не несёт ответственности за обстоятельства деяния, которые исполнитель воплощает без ведома подстрекателя или пособника (т.н. «эксцесс»). Прочие ограничения акцессорности содержатся в положениях § 28 УУ ФРГ в

отношении обусловливающих и модифицирующих наказание особых индивидуальных признаков и в положениях § 29 УУ ФРГ, которые гарантируют соучастникам неограниченное действие принципа виновности.

Под подстрекательством в соответствии с § 26 УУ ФРГ понимается склонение другого лица к совершению его умышленного противоправного деяния. По господствующему в немецком правоведении мнению подстрекатель должен вступить в открытый контакт с подстрекаемым и таким образом вызвать у него решение к совершению деяния. Лицо, которое уже приняло твёрдое решение о совершении деяния (т.н. «*omnimodo facturis*»), больше не может быть склонено к этому деянию. Однако возможна ответственность за пособничество, если решение о совершении деяния было укреплено, или покушение на подстрекательство по § 30 (абз. 1) УУ ФРГ, если речь идёт об уголовном преступлении в соответствии с определением в § 12 (абз. 1) УУ ФРГ. Умыслом подстрекателя должны охватываться как собственное действие (склонение), так и завершение основного деяния. Если подстрекатель желал только покушения на основное деяние (например, сотрудник полиции провоцирует подозреваемого, чтобы взять его сличным), то такого рода *agent provocateur* наказанию не подлежит. Подстрекатель подлежит наказанию наравне с исполнителем. Возможность смягчения наказания в § 26 УУ ФРГ не предусмотрена.

Пособничество есть оказание помощи чужому основному деянию (§ 26 УУ ФРГ). Достаточным является любое содействие основному деянию, которое заключается в закреплении позиции исполнителя основного деяния. Помощь может быть оказана физически (действием) или психически, например, дачей технических советов или укреплением принятого решения о совершении деяния. Умыслом пособника должны охватываться не только собственное действие (оказание помощи), но и завершение основного деяния. В соответствии с § 27 УУ ФРГ наказание пособника подлежит обязательному смягчению.

dd) Терминология

Хотя в многочисленных нормах Уголовного уложения (например, в §§ 5, 17, 21, 23 абз. 2, 33, 35 и многих других) законодатель и использует только понятие «исполнитель», необходимо учесть, что эти положения распространяются также на участника (подстрекателя и пособника).

3. Ужесточение и смягчение наказания

В Особенной части Уголовного уложения законодатель использует две разновидности предписаний, служащих расширению рамок наказания – по сравнению с основным деликтом – при наличии определённых увеличивающих неправомерность или отягчающих вину обстоятельств.

Отчасти речь идёт о квалифицированных составах, которые предусматривают ужесточение наказания, например, за ношение оружия или его использование во время совершения кражи или разбоя (§§ 244 абз. 1 № 1; 250 абз. 1 № 1а, абз. 2 № 1 УУ ФРГ), или за причинение смерти посредством неправомерного лишения свободы или разбоя (§§ 239 абз. 4, 251 УУ ФРГ). В этих случаях судья обязан применять наказание, предписанное этими положениями. Однако во многих других случаях законодатель пользуется иной техникой, чтобы предоставить суду большую свободу при определении размеров наказания. Вместо квалифицированного состава законом предусмотрено ужесточение наказания за особо тяжкие случаи, которые законодатель перечисляет в соответствующих нормах в виде типичных примеров. Этой техникой законодатель пользуется, например, в особо тяжком случае кражи в соответствии с § 243 УУ ФРГ. При наличии названных там обстоятельств судья не обязан применять предусмотренное законом ужесточённое наказание. Он может назначить регулярное наказание, предусмотренное за «обыкновенную» кражу (§ 242 УУ ФРГ), если он, несмотря на наличие приведённого выше примера, в результате общей оценки обстоятельств деяния придёт к убеждению, что речь в конкретном случае идёт о нетипичном примере. Однако судья также может признать особо тяжкий случай, даже если он прямо не назван в законодательно закреплённом перечислении типичных примеров, если придёт к убеждению, что конкретный пример по тяжести соответствует законодательно перечисленным (нетипичный особо тяжкий случай). Таким образом, положения, касающиеся особо тяжких случаев, не являются квалифицированными составами, а представляют собой лишь нормы, используемые для определения размеров наказания.

Таким же образом законодательно отрегулированы констелляции, в которых уменьшена неправомерность или виновность. Так, привилегированным составом убийства является причинение смерти по требованию (§ 216 УУ ФРГ), в то время как § 213 УУ ФРГ предусматривает лишь смягчённое наказание за менее тяжкий случай убийства (норма, используемая для определения размеров наказания).

Кроме того, в Общей части Уголовного уложения предусмотрены обязательные (§ 27 абз. 2) или факультативные (например, §§ 13 абз. 2; 17 предл. 2; 21; 23 абз. 2) основания для смягчения наказания, которые изменяют законодательно предусмотренные рамки наказания в соответствии с положениями, предусмотренными в § 49 абз. 1 Уголовного уложения. Согласно § 50 УУ ФРГ не разрешается учитывать смягчающее обстоятельство дважды, т.е. при признании менее тяжкого случая и как основания для смягчения наказания по положениям § 49 УУ ФРГ. В некоторых случаях закон допускает смягчение наказания по усмотрению суда (например, § 23 абз. 3 УУ ФРГ). В этих случаях согласно § 49 (абз. 2) УУ ФРГ наказание может быть уменьшено до законодательно предусмотренного минимального раз-

мера (пять дневных ставок в случае денежного штрафа, § 40 абз. 1 предл. 2, или один месяц лишения свободы, § 38 абз. 2), или вместо лишения свободы может быть назначен денежный штраф.

4. Особенности законодательства об ответственности за административные правонарушения

Ещё одним видом деликта является административное правонарушение, которое, однако, не имеет криминального уголовно-правового характера. В отношении ответственности за административные правонарушения в существенной степени действуют принципы наказуемости за (криминальные) уголовные деяния, в особенности трёхступенчатое построение состава деликта. Однако субъективная упречность содеянного не характеризуется как виновность, а называется «ответственностью» в контексте § 12 Закона об ответственности за административные правонарушения.

Кроме того, законодательство об ответственности за административные правонарушения не различает исполнительства и участия, а применяет термин так называемого «единого исполнителя». Таким образом, если в административном правонарушении задействовано несколько лиц, то каждый из них считается исполнителем (см. § 14 Закона об ответственности за административные правонарушения).

V. Правовые последствия преступного деяния

В Уголовном уложении используется дуалистическая система правовых последствий. Закон различает наказания, обусловленные виновным поведением исполнителя или участника (см. § 38 и последующие нормы УУ ФРГ), и меры исправления (исполнителя) и безопасности (общества), которые, в принципе, могут быть назначены и невиновно действующему исполнителю (§ 61 и последующие нормы УУ ФРГ). Некоторые мероприятия, например, конфискация приобретённого преступным путём (§§ 73 и последующие нормы УУ ФРГ), а также конфискация продуктов, средств и объектов деяния (§§ 74 и последующие нормы УУ ФРГ), правовой характер которых отчасти нельзя определить однозначно, дополняют эту систему.

1. Основные наказания

Основными наказаниями являются лишение свободы и денежный штраф.

а) Лишение свободы

Длительность наказания в виде лишения свободы (§§ 38, 39 УУ ФРГ) определяется в соответствии с рамками, предусмотренными применённой нормой, содержащей соответствующий состав. Абсолютное наказание, т.е. пожизненное лишение свободы, предусмотрено Уголовным уложением только за тяжкое убийство в соответствии с § 211 УУ ФРГ. В остальных нормах, в которых предусмотрена возможность назначения наказания в виде пожизненного лишения свободы, речь идёт либо о вспомогательных нормах для определения размеров наказания в особо тяжких случаях (§§ 94 абз. 2, 100 абз. 2, 212 абз. 2 УУ ФРГ), либо о квалификации по тяжести последствий (§§ 176b, 178, 239a, 251, 306c, 307 абз. 1 № 1, 309 абз. 4, 316a абз. 3, 316c абз. 3 УУ ФРГ), либо о составах (§§ 80, 81 УУ ФРГ), где пожизненное лишение свободы может назначаться альтернативно.

Если законом не предусмотрена нижняя или верхняя граница наказания, то минимальное наказание составляет один месяц, а максимальное – пятнадцать лет лишения свободы (§ 38 абз. 2 УУ ФРГ). Этот верхний предел наказания не может быть превышен даже при назначении общего наказания за совершение нескольких деяний (§ 54 абз. 2 УУ ФРГ).

Исполнение наказания сроком до двух лет может быть условно отсрочено на испытательный срок (§ 56 УУ ФРГ). Частности данной материи урегулированы в §§ 56a–58 УУ ФРГ.

б) Денежный штраф

Денежный штраф (§§ 40–43 УУ ФРГ) назначается в дневных ставках. Он составляет минимум пять и максимум триста шестьдесят дневных ставок, а в случае назначения общего денежного штрафа в соответствии с § 52 (абз. 2) УУ ФРГ – максимум семьсот двадцать дневных ставок. Размер дневной ставки определяется, как правило, в зависимости от среднего – получаемого или возможного – чистого дохода. Минимальная сумма денежной ставки составляет один евро, а максимальная – в настоящее время тридцать тысяч евро (§ 40 абз. 2 предл. 2 и 3 УУ ФРГ). При невозможности выплаты денежного штрафа на его место вступает заменяющее его лишение свободы (§ 43 УУ ФРГ). Однако это обязательное последствие не приводится в исполнение согласно § 459f Уголовно-процессуального кодекса ФРГ, если исполнение лишения свободы было бы чрезмерно суровым по отношению к осуждённому.

с) Особенности

По общему правилу, наказание назначается или в виде лишения свободы или в виде денежного штрафа. Однако согласно § 41 УУ ФРГ возможно совмещение этих видов наказания, если исполнитель в результате деяния обогатился или пытался обогатиться.

При наличии предпосылок, установленных в § 59 (абз. 1) УУ ФРГ, суд может вынести предупреждение с оговоркой о наказании. В этом случае приговор содержит признание виновности и определение денежного штрафа размером до ста двадцати дневных ставок. Назначение этого наказания приговор не содержит.

Суд может на основании § 60 УУ ФРГ воздержаться от назначения денежного штрафа или наказания в виде лишения свободы сроком до одного года, если это наказание ввиду последствий деяния для исполнителя было бы чрезмерно суровым.

d) Определение размеров наказания

В первую очередь определяются абстрактные рамки наказания, учитывая отягчающие и смягчающие обстоятельства, предусмотренные в Общей части Уголовного уложения или в соответствующем составе деяния. Конкретное определение размеров наказания производится в соответствии с положениями § 46 УУ ФРГ. В § 46 (абз. 2) УУ ФРГ названы типичные обстоятельства, которые должны быть взвешены судом. Это перечисление примеров содержит направленные на конкретное деяние объективные и субъективные признаки, а также личные обстоятельства, учитывая которые суд может при определённых условиях сделать соответствующие заключения в отношении вины исполнителя.

Однако вина не является единственной мерой определения размеров наказания. Согласно § 46 (абз. 1 предл. 2) УУ ФРГ учитываться должны также аспекты общей и специальной превенции. Тем не менее, необходимо принять во внимание, что рамки наказания, в границах которых оно представляется соответствующим вине, не могут быть ни увеличены, ни уменьшены из соображений превенции.

Особое значение закон придаёт компенсации вреда потерпевшему (т.н. «компенсация исполнитель-потерпевший») и возмещению ущерба. Согласно § 46a УУ ФРГ суд может смягчить наказание в соответствии с § 49 (абз. 1) УУ ФРГ, а в случае лишения свободы сроком до одного года или денежного штрафа размером до трёхсот шестидесяти дневных ставок – даже воздержаться от наказания, если исполнитель добился компенсации причинённого потерпевшему вреда. Эта компенсация обусловлена тем, что исполнитель полностью или большей частью загладил свою вину в совершённом им деянии либо пытался достичь этой цели, или если он путём значительных индивидуальных затрат и лишений полностью или частично возместил потерпевшему причинённый ущерб.

2. Дополнительные наказания и дополнительные последствия

Дополнительным наказанием является запрет управления транспортным средством в соответствии с § 44 УУ ФРГ. Он может быть наложен за совершение дорожно-транспортных преступных деяний дополнительно к денежному штрафу или наказанию в виде лишения свободы. Запрет управления транспортным средством не следует путать с лишением водительских прав в контексте § 69 УУ ФРГ, представляющим собой меру исправления и безопасности.

По своей сути дополнительным наказанием является также утрата пригодности занимать определённые должности, права быть избранным и права голоса в контексте § 45 УУ ФРГ, хотя законодатель расценивает её в качестве дополнительного последствия. Утрата на пятилетний срок вступает в силу автоматически на основании закона, если соответствующее лицо было приговорено к наказанию в виде лишения свободы сроком не менее одного года за совершение уголовного преступления (§ 12 абз. 1 УУ ФРГ). В остальных случаях суд может лишить осуждённого вышеназванной пригодности на срок от двух до пяти лет, если эта возможность специально предусмотрена соответствующей (вменённой) нормой Особенной части.

3. Меры исправления и безопасности

Мерами исправления и безопасности являются помещение в психиатрический стационар (§ 63 УУ ФРГ) или в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости (§ 64 УУ ФРГ), установление надзора за поведением (§§ 68–68g УУ ФРГ), лишение водительских прав (§§ 69–69b УУ ФРГ) и запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью (§§ 70–70b УУ ФРГ). Помещение в психиатрический стационар или в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости, а также лишение водительских прав и запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью могут применяться также в случае, если исполнитель не был приговорён к наказанию в силу доказанной или не исключённой невменяемости. Далее к мерам исправления и безопасности причисляется (длительное время дискуссионное) превентивное заключение, которое может быть назначено согласно §§ 66–66c УУ ФРГ наряду с наказанием в виде лишения свободы сроком не менее двух лет, если исполнитель представляет собой опасность для общества. После того как правовое регулирование и исполнение превентивного заключения (в особенности последующее назначение и исполнение) были многократно подвержены критике Европейским судом по правам человека (ЕСПЧ) и признаны им не соответствующими требованиям ст. 7 Европейской конвенции по правам

человека, в Германии была произведена глубинная реформа всего правового института превентивного заключения, которая вступила в силу к 1 июня 2013 года. В ходе реформы был ограничен круг лиц, на которых эта мера распространяется (§ 66 УУ ФРГ), была предусмотрена возможность внесения в приговор оговорки о назначении превентивного заключения (§ 66a УУ ФРГ), значительно ограничена (практически исключена) возможность последующего назначения превентивного заключения (§ 66b УУ ФРГ), а также были детально отрегулированы условия помещения в превентивное заключение и предшествовавшего ему исполнения уголовного наказания. По мнению ЕСПЧ, новое регулирование соответствует требованиям Европейской конвенции по правам человека.

4. Прочие меры

Конфискация приобретённого преступным путём (§ 73 и последующие нормы УУ ФРГ) служит лишению исполнителя или участника всей выгоды, которую он непосредственно или косвенно получил за совершение или в результате совершения противоправного, не обязательно виновно совершенного деяния. Если исполнитель или участник действовал в интересах третьего лица (например, предприятия) и это лицо в результате содеянного что-либо приобрело, то конфискация направляется в соответствии с § 73b УУ ФРГ (при наличии указанных в этой норме предпосылок) на выгоду, полученную этим лицом. Конфискация приобретённого преступным путём назначается согласно § 73a УУ ФРГ даже в том случае, если предметы приобретены за совершение других противоправных деяний, не являющихся предметом публичного обвинения, или в их результате (расширенная конфискация того, что было приобретено преступным путём).

Предметы, которые были созданы в процессе или в результате умышленного деяния (продукты деяния), которые были использованы или предназначены для совершения или для подготовки этого деяния (средства совершения деяния) или которые связаны с деянием (предметы деяния), могут быть конфискованы в соответствии с § 74 и последующими нормами УУ ФРГ. Это означает, что право собственности на эти предметы переходит к государству при условии, что они принадлежат исполнителю или участнику, составляют опасность для общества или могут служить совершению новых противоправных деяний.

§ 74d УУ ФРГ содержит специальные положения в отношении конфискации воплощений материала и приведения в негодность предметов, которые использовались или были предназначены для их изготовления.

Назначение конфискации имущества может быть осуществлено и впоследствии (§ 76 УУ ФРГ). В § 76a УУ ФРГ предусмотрена возможность самостоятельного назначения конфискации имущества, если определённое

лицо в силу фактических оснований (например, побег или смерть) или названных в § 76а УУ ФРГ правовых оснований не подлежит уголовному преследованию.

VI. Правовые последствия административного правонарушения

Основной санкцией в процессе по делу об административном правонарушении является административное денежное взыскание. Кроме того, может быть назначен запрет управления транспортным средством, если это последствие предусмотрено в законе.

Более того, в качестве дополнительного последствия может быть назначено изъятие предметов, если это предписано законом (§ 22 абз. 1 Закона об ответственности за административные правонарушения).

Изъятие дохода, полученного в результате административного правонарушения, производится в ходе процесса по делу об административном правонарушении. В отличие от уголовного процесса вышеназванный доход изымается, в принципе, не посредством конфискации того, что было приобретено преступным путём, а посредством назначения соответствующего административного денежного взыскания. В соответствии с положениями § 17 (абз. 4) Закона об ответственности за административные правонарушения размер денежного взыскания определяется с учётом того, чтобы он превышал размер материальной выгоды, которую исполнитель получил в результате административного правонарушения. Лишь в случае, если процедура назначения административного денежного взыскания не может быть проведена, положения § 29а Закона об ответственности за административные правонарушения предусматривают назначение конфискации стоимости приобретённого в результате административного правонарушения с целью изъятия полученного дохода.

VII. Административное денежное взыскание, налагаемое на предприятие (корпоративное денежное взыскание)

Следующей особенностью процесса по делу об административном правонарушении является назначение административного денежного взыскания предприятию. Это правовое последствие предусмотрено в § 30 Закона об административных правонарушениях и в настоящее время довольно часто применяется на практике.

Немецкое уголовное право пока не допускает применения криминально-правовых санкций к предприятию, поскольку наказание обусловлено виновным действием, а виновно могут действовать только физические лица. Проект Закона о санкциях, направленных против юридических лиц, хотя и предусматривает введение корпоративных санкций в качестве уголовно-правового последствия в отношении предприятий, в настоящее время невозможно предвидеть, насколько данная законодательная инициатива будет воплощена в жизнь.

В отличие от этого, уже начиная с 1969 года, возможно назначение административного денежного взыскания в отношении предприятия, поскольку законодательство об ответственности за административные правонарушения не требует виновности в содеянном.

Если руководящий орган предприятия совершил преступное деяние или административное правонарушение и тем самым нарушил корпоративные обязанности, или если в результате этих деяний предприятие получило или должно было получить неправомерный доход, то в соответствии с положениями § 30 Закона об административных правонарушениях на предприятие может быть наложено административное денежное взыскание. Это правовое последствие применяется наряду с уголовным наказанием руководителя или административным денежным взысканием с него, а также даже в качестве единственного правового последствия. В последние годы уголовные суды и административные органы активно пользуются этой предоставленной им возможностью. Уже в течение многих лет в процессах по делам о нарушениях антимонопольного законодательства назначаются высокие административные денежные взыскания, размер которых достигает отчасти девятизначных сумм.

Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe Hellmann
Universität Potsdam

УГОЛОВНОЕ УЛОЖЕНИЕ

ФЕДЕРАТИВНОЙ РЕСПУБЛИКИ ГЕРМАНИЯ

от 15 мая 1871 года (RGBl. S. 127)

в редакции Федерального закона ФРГ от 13 ноября 1998 года

(BGBl. 1998 I S. 3322),

вступившего в силу с 1 января 1999 года

с последующими изменениями и дополнениями,

учтёнными по состоянию на 30 ноября 2020 года

(см. BGBl. 2020 I S. 2600)

и вступившими в силу с 1 января 2021 года

Комментарии

Для перевода названия немецкого уголовного закона [*Strafgesetzbuch*] избран исторический термин «Уголовное уложение» для обозначения коренного отличия немецкого уголовного законодательства от российской уголовной кодификации. Это связано с тем, что в отличие от УК РФ немецкое уголовное законодательство кодифицировано не полностью, а содержит значительное количество уголовно-правовых норм в законодательных актах почти всех отраслей права (так называемое «дополнительное» уголовное право [*Nebenstrafrecht*]), См. *Рарог А.И./Хелльманн У./Головненков П.В.*, Ответственность врачей за профессиональную недобросовестность по уголовному законодательству России и фармацевтическое уголовное право Германии // *Lex Rissica* 2008/6. С. 1517–1543. В отличие от этого, для перевода наименования немецкого уголовно-процессуального закона избран термин «Уголовно-процессуальный кодекс» (дословно: Положение об уголовном процессе [*Strafprozessordnung*]), поскольку закрытая кодификация норм в этом законе не противоречит применению этого термина.

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

ПЕРВЫЙ РАЗДЕЛ. УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

ГЛАВА 1. СФЕРА ДЕЙСТВИЯ

§ 1. Без закона нет наказания

Деяние подлежит уголовному наказанию только в случае, если наказуемость была установлена законом до совершения деяния.

Комментарии

Данное положение нормирует принцип *nullum crimen sine lege, nulla poena sine lege* (принцип законности) в дословном соответствии со ст. 103 (абз. 2) Основного Закона (Конституции) ФРГ [*Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland (GG)*] от 23 мая 1949 года (BGBl. 1949 I S. 1).

§ 2. Действие уголовного законодательства во времени¹⁾

- (1) Уголовное наказание и его дополнительные уголовно-правовые последствия определяются законом, действовавшим во время совершения деяния.
- (2) Если во время совершения деяния изменяется санкция, применяется закон, действующий во время окончания²⁾ деяния.
- (3) Если закон, действующий во время окончания деяния, изменяется перед принятием судебного решения, применяется наименее строгий закон.
- (4) ¹Закон, действие которого ограничено во времени, распространяется также по истечении срока своего действия на деяния, совершенные во время действия этого закона. ²Это положение не применяется, если иное предусмотрено законом.
- (5) В отношении конфискации имущества³⁾ и приведения предметов в негодность применяются положения абзацев с 1 по 4 соответственно.
- (6) Если законодательно не предусмотрено иное, в отношении мер исправления и безопасности применяется закон, действующий во время принятия судебного решения.

Комментарии

1) В отношении преступных деяний, совершенных до 3 октября 1990 года на территории бывшей ГДР необходимо учитывать переходные положения ст. 315–315с Федерального закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469), в редакции Федерального закона от 23 ноября 2007 года (BGBl. 2007 I S. 2614). Подробно см. *Eser*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., Vorbem. §§ 3–7 Rn. 63 ff.; Приложение к Schönke/Schröder, S. 2826 ff.; *Fischer*, StGB, 64 Aufl., Vor §§ 3–7 Rn. 33 ff., 39 ff.

2) Терминологическое отличие формального воплощения состава деяния (завершения преступного деяния [*Vollendung*]) от материального доведения нарушения правового интереса до конца (окончания преступного деяния [*Beendigung*]) чрезвычайно важно, так как в этой стадии деяния (период от завершения до окончания) ещё возможно воплощение квалифицирующих признаков (BGHSt. 20, 194, 22, 227, 228) и начало соучастия. Кроме того, согласно § 78а истечение срока давности начинается только по окончании преступного деяния. Разумеется, данное различие имеет значение не во всех составах, поскольку во многих из них завершение и окончание деяния совпадают, как например, в § 212 (абз. 1) УУ ФРГ, в котором формальное завершение преступного деяния наступает одновременно с его материальным окончанием, а конкретно с причинением смерти другому человеку. В отличие от этого, длящееся преступное деяние по § 239 (абз. 1) УУ ФРГ формально завершается в момент заперания человека или иного лишения свободы. Материальное же окончание этого деяния наступает только по освобождении данного лица (BGHSt. 22, 227, 228). Подробно в отношении правовых последствий этого отграничения см., например, *Wessels/Beulke*, StGB AT, 40. Aufl., Rn. 591 ff.

3) Дословно: изъятие [*Einziehung*]. Ранее: «в отношении конфискации того, что было приобретено преступным путём [*Verfall*], изъятия предметов и средств совершения деяния [*Einziehung*]». Подробно см. комментарии к §§ 73 след.

§ 3. Действие уголовного законодательства в отношении деяний, совершаемых на территории Германии

Действие немецкого уголовного права распространяется на деяния, совершаемые на территории Германии.

§ 4. Действие уголовного законодательства в отношении деяний, совершаемых на кораблях и воздушных судах Германии

Действие немецкого уголовного права распространяется независимо от права, действующего по месту совершения, на деяния, совершаемые на корабле или воздушном судне, на которые распространяется право несения государственного флага или знака государственной принадлежности Федеративной Республики Германия.

§ 5. Деяния, совершаемые вне пределов Германии, имеющие особое отношение к национальным интересам

Действие немецкого уголовного права распространяется независимо от права, действующего по месту совершения деяния, на следующие деяния, совершаемые вне пределов Германии:

1. (исключён)¹⁾;
2. государственная измена²⁾ (§§ 81–83);
3. создание опасности для демократического правового государства
 - a) в случаях, предусмотренных в §§ 86 (абзаце 1), если пропагандистские материалы распространяются с возможностью их восприятия на территории Германии или к ним открыт доступ для немецкой общественности и исполнитель имеет немецкое гражданство³⁾ или центр своих экономических и социальных отношений⁴⁾ на территории Германии,
 - b) в случаях, предусмотренных в §§ 86a (абзаце 1 № 1), если опознавательный знак распространяется с возможностью его восприятия на территории Германии или используется способом, открывающим к нему доступ для немецкой общественности, или содержится в материалах (§ 11 абзац 3), распространяющихся с возможностью их восприятия на территории Германии, и исполнитель имеет немецкое гражданство или центр своих экономических и социальных отношений на территории Германии,⁵⁾
 - c) в случаях, предусмотренных в §§ 89, 90a (абз. 1) и § 90b, если исполнитель имеет немецкое гражданство и центр своих экономических и социальных отношений в пространстве действия настоящего закона, и
 - d) в случаях, предусмотренных в §§ 90 и 90a (абз. 2);
4. шпионаж⁶⁾ и создание угрозы для внешней безопасности (§§ 94–100a);
5. преступные деяния, направленные против государственной обороны,
 - a) в случаях, предусмотренных в §§ 109 и 109e – 109g, и
 - b) в случаях, предусмотренных в §§ 109a, 109d и 109h, если исполнитель имеет немецкое гражданство и центр своих экономических и социальных отношений в пространстве действия настоящего закона;
- 5a. оказание сопротивления государственной власти и преступные деяния против общественного порядка
 - a) в случаях, предусмотренных в § 111, если призыв может быть воспринят на территории Германии и исполнитель имеет немецкое гражданство или центр своих экономических и социальных отношений на территории Германии, и

- b) в случаях, предусмотренных в §§ 130 (абзаце 2 № 1, также в сочетании с абзацем 5), если материалы (§ 11 абзац 3), указанные в абзаце 2 (№ 1) или абзаце 3, способом, пригодным для нарушения общественного спокойствия, распространяются с возможностью их восприятия на территории Германии или делаются доступными для немецкой общественности и исполнитель имеет немецкое гражданство или центр своих экономических и социальных отношений на территории Германии;
- 6. преступные деяния против личной свободы⁷⁾
 - a) в случаях, предусмотренных в §§ 234a и 241a, если деяние направлено против лица, имеющего во время совершения деяния немецкое гражданство и место жительства или привычное место пребывания на территории Германии,
 - b) в случаях, предусмотренных в § 235 (абзаце 2 № 2), если деяние направлено против лица, место жительства или привычное место пребывания которого во время совершения деяния находится на территории Германии, и
 - c) в случаях, предусмотренных в § 237, если исполнитель во время совершения деяния имеет немецкое гражданство или если деяние направлено против лица, место жительства или привычное место пребывания которого во время совершения деяния находится на территории Германии;
- 7. разглашение предпринимательской или коммерческой тайны предприятия, находящегося в пространстве действия настоящего закона, корпорации, органы управления⁸⁾ которой находится в пространстве действия настоящего закона, или корпорации, органы управления которой находятся за границей, но которая зависит от корпорации с органами управления в пространстве действия настоящего закона и составляет с ней концерн;
- 8. преступные деяния, направленные против сексуального самоопределения, в случаях, предусмотренных в § 174 (абзацах 1, 2 и 4), §§ 176–178 и § 182, если исполнитель во время совершения деяния имеет немецкое гражданство;
- 9. преступные деяния, направленные против жизни
 - a) в случаях, предусмотренных в § 218 (абзаце 2 предложении 2 № 1 и абзаце 4 предложении 1), если исполнитель во время совершения деяния имеет немецкое гражданство, и
 - b) в остальных случаях, предусмотренных в § 218, если исполнитель во время совершения деяния имеет немецкое гражданство и центр своих экономических и социальных отношений на территории Германии;
- 9a. преступные деяния, направленные против телесной неприкосновенности⁹⁾

- а) в случаях, предусмотренных в § 226 (абзаце 1 № 1 в сочетании с абзацем 2 при утрате способности к деторождению), если исполнитель во время совершения деяния имеет немецкое гражданство, и
 - б) в случаях, предусмотренных в § 226а, если исполнитель во время совершения деяния имеет немецкое гражданство или если деяние направлено против лица, место жительства или привычное место пребывания которого во время совершения деяния находится на территории Германии;
- 10. дача ложных показаний без принесения присяги, лжеприсяга, ложное заверение, данное вместо присяги (§§ 153–156) в процессе, проводимом в пространстве действия настоящего закона в суде или иной немецкой инстанции, к компетенции которой относится приведение к присяге или принятие заверений, данных вместо присяги;
 - 10а. мошенничество в ставках на спорт и манипуляция профессиональных спортивных соревнований (§§ 265с и 265d), если деяние связано с соревнованием, которое проводится на территории Германии¹⁰⁾;
 - 11. экологические преступные деяния, в случаях, предусмотренных в §§ 324, 326, 330 и 330а, совершенные в исключительной экономической зоне Германии, если их уголовное преследование допускается на основании международных соглашений о защите моря¹¹⁾;
 - 11а. преступные деяния, предусмотренные в § 328 (абз. 2 № 3 и 4, абз. 4 и 5), также в сочетании с § 330, если исполнитель во время совершения деяния имеет немецкое гражданство¹²⁾;
 - 12. деяния, совершаемые во время служебной командировки или в связи со службой немецким должностным лицом или лицом, принявшим на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой;
 - 13. деяния, совершаемые иностранцем, являющимся должностным лицом или лицом, принявшим на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой;
 - 14. деяния, направленные против должностного лица, лица, принявшего на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, или солдата немецких вооружённых сил (Бундесвера), совершаемые во время исполнения ими своих служебных обязанностей или в связи с их службой;
 - 15. должностные преступные деяния, предусмотренные в §§ 331–337, если:
 - а) исполнитель во время совершения деяния имеет немецкое гражданство,
 - б) исполнитель во время совершения деяния является европейским должностным лицом и местонахождение его учреждения находится на территории Германии,

- c) деяния совершаются в отношении должностного лица, лица, принявшего на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, или солдата немецких вооружённых сил (Бундесвера), или
 - d) деяния совершаются в отношении европейского должностного лица или третьей стороны, имеющего во время совершения деяния немецкое гражданство, или приравненного лица в соответствии с § 335а, имеющего во время совершения деяния немецкое гражданство;¹³⁾
16. подкуп обладателя депутатских полномочий¹⁴⁾ (§ 108е), если:
- a) исполнитель во время совершения деяния является членом немецкого народного представительства или имеет немецкое гражданство, или
 - b) деяние совершается в отношении члена немецкого народного представительства или лица, имеющего во время совершения деяния немецкое гражданство¹⁵⁾;
17. торговля органами и тканями человека (§ 18 Закона о трансплантации¹⁶⁾), если исполнитель во время совершения деяния имеет немецкое гражданство.

Комментарии

1) Ранее: подготовка агрессивной войны (§ 80); Исключён на основании ст. 2 (абз. 4) Закона о внесении изменений в Кодекс международного уголовного права от 22.12.2016 (BGBl 2016 I S. 3150).

2) Из-за несоответствия в предмете регулирования по немецкому и российскому уголовному праву следует обратить особое внимание на то, что в отличие от российского права под «государственной изменой» немецкий законодатель понимает в основном насильственный захват и удержание государственной власти и мятеж. Наличие у лица, совершающего деяние по §§ 81–83, немецкого гражданства не является признаком состава.

3) Дословно: немец [*Deutscher*]. Избранный здесь и далее в данном контексте перевод соответствует определению термина «немец» в положениях ст. 116 (абз. 1) Конституции ФРГ [*Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland*] от 23 мая 1049 года (BGBl. 1949 III Gl.Nr. 100-1) в редакции закона от 15 ноября 2019 года (BGBl. 2019 I S. 1546) и § 1 Закона о гражданстве [*Staatsangehörigkeitgesetz – StAG*] от 22 июня 1913 года в редакции закона от 20 ноября 2019 года (BGBl. 2019 I S. 1626): «Немец в контексте данного закона является лицо, имеющее немецкое гражданство».

4) Дословно: центр жизнедеятельности [*Lebensgrundlage*]. Подразумевается такая тесная связь лица с Германией, которая позволяет требовать от данного лица подчинения названным нормам закона даже за пределами ФРГ (например, исключительное место жительства или постоянное пребывание в Германии. При наличии нескольких мест жительства или непостоянного (часто меняющегося)

пробытия, решающим является центр личных и экономических интересов), см. Ver. BT-Drs. V/2860, S. 23 f.; Fischer, StGB, 64. Aufl., § 5 Rn. 3 с дальнейшими ссылками.

5) Положения, предусмотренные в № 3 (Lit. a. и b.) и № 5a, внесены на основании ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86a, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600). Изменения вступили в законную силу 1 января 2021 года.

6) Дословно: измена родине [*Landesverrat*]. Однако, подобный перевод неприемлем уже потому, что он подразумевает наличие у исполнителя соответствующего гражданства, что не является признаком состава по §§ 94 ff. По своему предмету регулирования §§ 94 ff. содержат составы преступных деяний, по которым подлежат уголовному преследованию различные формы шпионской деятельности. Со сравнительной точки зрения см. также ст. 276 УК РФ.

7) Редакционные изменения в № 6, 8–9a внесены ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений в уголовное законодательство от 21.01.2015, касающегося реформы немецкого уголовного законодательства в отношении преступных деяний против сексуального самоопределения, BGBl. 2015 I S. 10.

8) Дословно: Место нахождения [*Sitz*]. Подразумевается место государственной регистрации органов управления предприятия. В отношении законодательных требований к отдельным организационно-правовым формам см. § 106 Торгового уложения Германии (*HGB*) от 10 мая 1897 года (RGBl. 1897 S. 219) в редакции ст. 3 Федерального закона о модернизации права обществ с ограниченной ответственностью и борьбе со злоупотреблениями (*MoMiG*) от 23 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2026); § 5 Федерального закона об акционерных обществах (*AktG*) от 6 сентября 1965 года (BGBl. 1965 I S. 1089), в редакции ст. 2 MoMiG; §§ 3, 7, 10, 11 Федерального закона об обществах с ограниченной ответственностью (*GmbHG*) от 20 апреля 1892 года (RGBl. 1892 S. 477) в редакции ст. 1 MoMiG.

9) № 9a внесён ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений в уголовное законодательство от 21.01.2015, касающегося реформы немецкого уголовного законодательства в отношении преступных деяний против сексуального самоопределения, BGBl. 2015 I S. 10.

10) Положение введено ст. 1 Пятьдесят первого закона о внесении изменений в уголовное законодательство – Уголовная ответственность за мошенничество в ставках на спорт и манипуляцию профессиональных спортивных соревнований от 11.04.2017, BGBl. 2017 I, S. 815.

11) Положения, предусмотренные в § 5 (№ 11) УУ ФРГ, введены Восемнадцатым Законом о внесении изменений в уголовное законодательство (*18. StrafÄG*) от 18 марта 1980 года (BGBl. 1980 I S. 373) с изменениями, внесёнными Федеральным законом о приведении в действие Конвенции ООН о морском праве (*SRÜ*) от 6 января 1995 года (BGBl. 1995 I S. 778). См. ст. 12 вышеназванного Федерального зако-

на, дополняющую настоящее положение и расширяющую, таким образом, сферу действия Уголовного уложения, *Eser*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 5.

12) Положения, предусмотренные в § 5 (№ 11а), введены Федеральным законом о приведении в действие Договора от 24 сентября 1996 о полном запрете атомных испытаний от 23 июля 1998 (BGBl. 1998 I S. 1882).

13) № 15 введён на основании ст. 1 Закона о противодействии коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption – KorrBekG*] от 20 ноября 2015 года (BGBl. 2015 I, S. 2025).

14) Дословно: Получение и дача взятки в отношении обладателя депутатских полномочий [*Bestechlichkeit und Bestechung von Mandatsträgern*]. Данное наименование деликта, по сути, лишь несколько казуистически описывает именно подкуп (депутата и приравнённых к нему субъектов в соответствии с § 108e абз. 3 УУ ФРГ) в широком понимании коррупционных действий в данной области (см. *Головненков П. В.* // DRJV 2017/2, С. 314, 323). Расширение состава преступного деяния в § 108e УУ ФРГ и изменение наименования деликта (ранее: «Подкуп депутата») внесены на основании ст. 1 Сорок восьмого закона о внесении изменений в уголовное законодательство от 23.04.2014, BGBl 2014 I S. 410. Этим же законом внесено соответствующее редакционное изменение в § 5 (№ 14а, ныне – № 16). Подробно о реформе § 108e УУ ФРГ см: п. 1) след. комментария к § 108e.

15) Изначально данные положения были введены в № 14а Федеральным законом о ратификации Дополнительного протокола от 27 сентября 1996 года к Соглашению о защите финансовых интересов Европейских Сообществ (*Gesetz zu dem Protokoll vom 27. September 1996 zum Übereinkommen über den Schutz der finanziellen Interessen der Europäischen Gemeinschaften – EU-Bestechungsgesetz – EUBestG*) от 10 сентября 1998 года (BGBl. 1998 II S. 2340) в редакции Закона о противодействии коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption – KorrBekG*] от 20 ноября 2015 года (BGBl. 2015 I S. 2025). Изменение нумерации произведено в соответствии со ст. 1 Закона о противодействии коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption – KorrBekG*] от 20 ноября 2015 (BGBl 2015 I, S. 2025).

16) Федеральный закон о передаче, изъятии и пересадке органов и тканей (*Gesetz über die Spende, Entnahme und Übertragung von Organen und Geweben – Transplantationsgesetz – TPG*) от 5 ноября 1997 года (BGBl. 1997 I S. 2631) с последующими изменениями и дополнениями.

§ 6. Деяния, совершаемые вне пределов Германии, направленные против интересов, защищённых международным правом

Действие немецкого уголовного права распространяется также на следующие деяния, совершаемые вне пределов Германии, независимо от права, действующего по месту совершения деяния:

1. (утратил силу)¹⁾;
2. уголовные преступления, связанные с ядерной энергией, взрывчатыми веществами и ионизирующим облучением, в случаях, предусмотренных в §§ 307 и 308 (абз. 1–4), § 309 (абз. 2) и § 310;

3. нападение на судно воздушного или водного транспорта (§ 316с);
4. торговля людьми (§ 232)²⁾;
5. неправомерный сбыт наркотических средств;
6. распространение порнографических материалов в случаях, предусмотренных в §§ 184а, 184b (абзацах 1 и 2) и в § 184с (абзацах 1 и 2)³⁾;
7. фальшивомонетничество и подделка ценных бумаг (§§ 146, 151 и 152), подделка расчётных карт, оплата по которым гарантируется эмитентом, и бланков еврочеков (§ 152b абз. 1–4), а также приготовление к этим деяниям (§§ 149, 151, 152 и 152b абз. 5)⁴⁾;
8. мошенничество, направленное на получение субсидий (§ 264);
9. деяния, которые в силу обязательных для исполнения в Федеративной Республике Германия межгосударственных соглашений преследуются даже в том случае, если они совершаются вне пределов ФРГ⁵⁾.

Комментарии

1) Ранее – геноцид (§ 220а), исключён из Уголовного уложения в силу ст. 2 (№ 2) и 10 Федерального закона о введении в действие Кодекса международного уголовного права (*EGVStGB*) от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254). Состав этого преступного деяния введён в § 6 Кодекса международного уголовного права (*Völkerstrafgesetzbuch – VStGB*) от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254). На основании § 6 в сочетании с § 1 VStGB геноцид преследуется вне зависимости от права места совершения деяния и вне какой-либо зависимости от нанесения ущерба национальным интересам также на территории ФРГ, если в стране преступления уголовное преследование не ожидается или имеет место конкурирующая международная юрисдикция, см. BGHSt. 45, 64.

2) На основании ст. 1 Закона о совершенствовании правового регулирования, касающегося противодействия торговле людьми, и о внесении изменений в закон о Федеральном центральном регистре, а также в Восьмую книгу Социального кодекса ФРГ от 11.10.2016 (BGBl. 2016 I S. 2226). § 6 (№ 4) был приведён в соответствие с изменённой редакцией норм уголовного законодательства, касающихся противодействия торговле людьми. В соответствии с данной реформой все действия, отнесённые Европейским правом (см. ст. 2 Директивы 2011/36/EU от 05.04.2011 о предупреждении и борьбе с торговлей людьми и о защите жертв, пострадавших от торговли людьми (ABl. L 101, 15.04.2011, S. 1), ст. 4, 18 Конвенции Совета Европы от 16.05.2005 о борьбе с торговлей людьми) к «торговле людьми», подлежат уголовному наказанию по положениям новой редакции § 232. Поэтому из § 6 (№ 4) удалена отсылка к прежней редакции §§ 232–233а (торговля людьми с целью сексуальной эксплуатации или с целью эксплуатации рабочей силы, а также оказание содействия торговле людьми). В отношении обязанности стран-участниц ЕС распространить действие своего уголовного законодательства на указанные в ст. 2 и 3 Директивы 2011/36/EU действия по торговле людьми вне зависимости от места совершения преступления см. ст. 10 (абз. 1 Lit. b, абз. 3 Lit c) Директивы 2011/36/EU. Подробно VT-Drs. 18/9095, 23.

3) Редакционные изменения внесены в § 6 (№ 6), в соответствии со ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21.01.2015 (BGBl. 2015 I S. 10). Понятие «порнографические письменные материалы» („*pornographische Schriften*“) заменено термином «порнографические материалы» („*pornographische Inhalte*“), а отсылка «каждое из этих положений также в сочетании с § 184d (абзацем 1, предложением 1)» исключена в ходе реформы, касающейся терминологической модернизации уголовного законодательства, на основании ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86a, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600). Изменения вступили в законную силу 1 января 2021 года.

4) Изменения в § 6 (№ 7) УУ ФРГ внесены в соответствии со ст. 1 Тридцать пятого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*35. Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 12 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 2838).

5) См. обширный список межгосударственных соглашений ФРГ, принимаемых во внимание по данной норме *Eser*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 6 Rn. 11.

§ 7. Действие уголовного законодательства в отношении прочих деяний, совершаемых вне пределов Германии

(1) Действие немецкого уголовного права распространяется на деяния, совершаемые вне пределов Германии против лица, имеющего немецкое гражданство¹⁾, если уголовное наказание за совершение данного деяния предусмотрено законодательством государства совершения деяния или если место совершения деяния не подлежит никакой карательной власти.

(2) На другие деяния, совершенные вне пределов Германии, действие немецкого уголовного права распространяется, если уголовное наказание за совершение данного деяния предусмотрено законодательством государства совершения деяния или если место совершения деяния не подлежит никакой карательной власти и если исполнитель:

1. во время совершения деяния имел немецкое гражданство или приобрёл его после совершения деяния, или
2. во время совершения деяния являлся иностранцем, задержан на территории Германии и, хотя в соответствии с требованиями положений Закона об экстрадиции к характеру содеянного²⁾ его выдача допустима, он не выдаётся, поскольку запрос о выдаче не произведён в соразмерный срок или отклонён или выдача неисполнима³⁾.

Комментарии

1) См. комментарии к § 5 № 3а.

2) См. § 3 (абз. 2), § 6 (абз. 1), § 7 Федерального закона о международной правовой помощи по уголовным делам (*IRG*) от 23 декабря 1982 года (BGBl. 1982 I S. 2071) в редакции официальной публикации закона от 27 июня 1994 (BGBl. 1994 I S. 1537) с последующими изменениями и дополнениями.

3) В действующей редакции с 1 сентября 2004 года. Изменения внесены в соответствии со ст. 12с (№ 1) Первого Закона о модернизации юстиции (*1. Justizmodernisierungsgesetz – JuMoG*) от 24 августа 2004 года (BGBl. 2004 I S. 2198).

§ 8. Время совершения деяния

¹Временем совершения деяния является то время, в которое исполнитель или участник¹ действовал или, при совершении деяния путём бездействия, должен был действовать. ²Время наступления последствий деяния решающим не является.

Комментарии

1) В немецком уголовном праве участником [*Teilnehmer*] обозначается лицо, принимающее участие в деянии исполнителя (подстрекатель или пособник). В отличие от этого соучастниками [*Beteiligte*] считаются, аналогично российскому уголовному праву, все лица, привлечённые к совершению деяния (исполнители во всех формах и участники), см. Второй раздел, третью главу, § 25 и последующие нормы, подробно об этом отграничении см., например, *Wessels/Beulke*, StGB AT, Rn. 504ff., 510ff.

§ 9. Место совершения деяния

(1) Местом совершения деяния является любое место, в котором исполнитель действовал или, при совершении деяния путём бездействия, должен был действовать или, место в котором наступили или по представлению исполнителя должны были наступить относящиеся к составу преступного деяния последствия.

(2) ¹Местом участия в деянии является как место, в котором деяние было совершено, так и любое место, в котором участник¹ действовал или при участии путём бездействия должен был действовать, или то место, в котором по представлению участника деяние должно было быть совершено. ²Если участник задействован в деянии, совершаемом вне пределов Германии, действуя при этом на немецкой территории, то на подобное участие распространяется действие немецкого уголовного права даже в том случае, если уголовное наказание за совершение данного деяния не предусмотрено законодательством государства совершения деяния.

Комментарии

1) См. комментарии к § 8.

§ 10. Особые положения в отношении несовершеннолетних и лиц молодого возраста¹⁾

Действие настоящего закона распространяется на деяния, совершаемые несовершеннолетними и лицами молодого возраста в том объёме, в котором Законом о судопроизводстве по делам несовершеннолетних²⁾ не предусмотрено иное.

Комментарии

1) Дословно: подрастающие [*Heranwachsende*]. В отношении возрастного отграничения несовершеннолетних (от 14 до 18 лет) от лиц молодого возраста (от 18 лет до 21 года) во время совершения деяния см. § 1 (абз. 2) JGG (см. также следующий комментарий).

2) [*Jugendgerichtsgesetz – JGG*], в редакции официальной публикации закона от 11 декабря 1974 (BGBl. 1974 I S. 3427) с последующими изменениями и дополнениями.

ГЛАВА 2. ПОНЯТИЯ, ИСПОЛЬЗУЕМЫЕ В ЗАКОНЕ

§ 11. Терминология, используемая в отношении лиц и предметов

(1) В контексте настоящего закона:

1. родственником является:
тот, кто относится к кругу следующих лиц:
 - a) лица, состоящие в родственных или свойственных отношениях по прямой линии, супруг(а), лицо, с которым заключён однополый брак¹⁾, помолвленный(ая)²⁾, братья и сестры, их супруги или лица, состоящие в однополем браке с братьями и сёстрами, братья и сестры супругов или лиц, с которыми заключён однополый брак, даже в том случае, если брак или однополый брак, основавшие эти отношения, расторгнуты или если родственные или свойственные отношения прекращены³⁾,
 - b) приёмные родители и приёмные дети;
2. должностным лицом является:
тот, кто на основании немецкого права
 - a) является чиновником или судьёй,
 - b) состоит в прочих служебных отношениях публично-правового характера, или
 - c) каким-либо образом привлечён к исполнению обязанностей административного управления в государственном органе или иной организации или по их поручению, независимо от избранной для исполнения этих обязанностей организационно-правовой формы;

2а. европейским должностным лицом является:

тот,

- а) кто является членом Европейской комиссии, Европейского Центрального банка, Счётной палаты или суда Европейского союза,
- б) кто является чиновником или иным служащим Европейского союза или организации, созданной на основании законодательства Европейского союза, или
- в) кому поручено исполнять обязанности Европейского союза или организации, созданной на основании законодательства Европейского союза;⁴⁾

3. судьёй является:

тот, кто на основании немецкого права занимает должность профессионального судьи или судьи на общественных началах⁵⁾;

4. лицом, принявшим на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, является:

тот, кто, не являясь должностным лицом,

- а) в государственном органе или иной организации, исполняющей функции административного управления, или
- б) в ассоциации⁶⁾ или ином объединении⁷⁾, на предприятии или в корпорации⁸⁾, которые привлечены государственным органом или иной организацией к исполнению функций административного управления,

работает или действует по их поручению и принял на себя в соответствии с законом и в законодательно предусмотренной форме специальные обязательства по добросовестному исполнению своих обязанностей;

5. противоправными деяниями являются:

только те, которые образуют состав преступного деяния, предусмотренный уголовным законодательством;

6. предпринимает деяние тот, кто:

покушается на его совершение и завершает⁹⁾ его совершение¹⁰⁾;

7. государственным органом¹¹⁾ является:

также суд;

8. принудительной мерой является:

любая принудительная мера исправления и безопасности, конфискация имущества¹²⁾ и приведение предметов в негодность;

9. вознаграждением является:

любая оплата, состоящая в предоставлении материальной прибыли¹³⁾.

(2) В контексте настоящего закона деяние является совершенным умышленно также в том случае, если оно образует законодательно нормированный состав преступного деяния, который в отношении действия предполагает

умысел, а в отношении причинённого вследствие этого действия специально названного последствия считает достаточным неосторожность¹⁴⁾.

(3) Материалами в контексте норм, отсылающих к данному абзацу, являются таковые, которые содержатся в письменных материалах, на носителях аудио- и видеозаписи, накопителях данных, в репродукциях или воплощаются иным образом, или также таковые, которые передаются независимо от их сохранения посредством информационной или коммуникационной техники¹⁵⁾.

Комментарии

1) Зачастую используемый термин «гражданское партнёрство» для перевода понятия „*Lebenspartnerschaft*“ не отражает самой сути отношений, подразумеваемых законом. Поэтому здесь и далее для перевода понятия „*Lebenspartnerschaft*“ избран термин «(зарегистрированный) однополый брак», который хотя и спорен в политическом смысле как (справедливо) отождествляющий однополый брак с соответствующими понятиями брака и семьи (см. ст. 6 GG), но может быть применён в уголовно-правовом смысле без каких-либо ограничений, поскольку законодатель в каждом отдельном случае чётко разграничивает правовые субъекты, называя лиц, состоящих в браке, – супругами. Со вступлением в силу Федерального закона о введении права заключения брака лицами одного пола [*Gesetz zur Einführung des Rechts auf Eheschließung für Personen gleichen Geschlechts*] от 20 июля 2017 (BGBl. 2017 I S. 2787) данная терминологическая дифференциация носит академический характер и касается лишь ранее заключённых однополых браков, не перерегистрированных в брак в соответствии с § 20a Федерального закона о зарегистрированном однополем браке [*Gesetz über die Eingetragene Lebenspartnerschaft (Lebenspartnerschaftsgesetz) – LPartG*] от 16 февраля 2001 года (BGBl. 2001 I S. 266) с последующими изменениями и дополнениями.

2) Ссылка на Федеральный закон о зарегистрированном однополем браке [*Gesetz über die Eingetragene Lebenspartnerschaft (Lebenspartnerschaftsgesetz) – LPartG*] (см. ст. 1 Федерального закона о прекращении дискриминации однополых союзов: однополых браков [*LPartEDiskrG*] от 16 февраля 2001 года, BGBl. 2001 I S. 266, в силу вступил с 1 августа 2001 года, см. ст. 5 *LPartEDiskrG*) удалена ст. 14 Федерального закона о реализации требований Федерального закона о введении права заключения брака между лицами одного пола от 18 декабря 2018 года (BGBl. 2018 I S. 2639).

3) Положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 1 букве а) УУ ФРГ, изменены на основании ст. 3 § 32 *LPartG*. К 1 января 2005 года в силу вступили дальнейшие изменения, внесённые ст. 5 (абз. 29) Федерального закона от 15 декабря 2004 года (BGBl. 2004 I S. 3396).

4) № 2a введён на основании ст. 1 Закона о противодействии коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption – KorrBekG*] от 20 ноября 2015 года (BGBl. 2015 I, S. 2025).

5) В уголовных судах – присяжные заседатели, см. § 45а Федерального закона о статусе судей (*Deutsches Richtergesetz – DRiG*) в редакции официальной публикации от 19 апреля 1972 года (BGBl. 1972 I S. 713) с последующими изменениями и дополнениями, в сочетании с §§ 30, 31 Федерального закона о судебной системе [*Gerichtsverfassungsgesetz – VG*] в редакции официальной публикации от 9 мая 1975 года (BGBl. 1975 I S. 1077) с последующими изменениями и дополнениями. В остальном см. §§ 44, 45, 45а DRiG и § 92 Федерального положения об адвокатуре Германии [*Bundesrechtsanwaltsordnung – BRAO*] от 1 августа 1959 года (BGBl. 1959 I S. 565) с последующими изменениями и дополнениями.

6) Дословно: союз [*Verband*]. Подразумевается объединение физических или юридических лиц или объединений для преследования общих интересов, *Fischer*, StGB, 64 Aufl., § 11 Rn. 25.

7) Например: советы, комитеты и т.д.

8) В отношении отграничения этих понятий см. далее комментарии к § 14 (абз. 2).

9) См. комментарии к § 2 (абз. 2).

10) Такие составы предусмотрены в диспозициях §§ 81, 82, 108е, 131 (абз. 1 № 4), 184 (абз. 1 № 4, 8, 9, абз. 3 № 3), 307, 309, 316с (абз. 1 № 2), 357 УУ ФРГ.

11) Постоянный, включённый в систему административного управления орган государственной власти, уполномоченный самостоятельно действовать для решения государственных задач, используя при этом авторитет государственной власти (BGHZ 25, 186; BVerfGE 10, 48).

12) Дословно: изъятие [*Einziehung*]. Ранее: «конфискация того, что было приобретено преступным путём [*Verfall*], изъятие предметов и средств совершения деяния [*Einziehung*]». Подробно см. комментарии к §§ 73 след. УУ ФРГ

13) См. §§ 180 (абз. 2), 182 (абз. 1 № 1), 184 (абз. 1 № 7), 203 (абз. 5), 235 (абз. 4 № 2), 265а (абз. 1), 265b (абз. 3 № 2) УУ ФРГ.

14) См., например, §§ 97 (абз. 1), 109е (абз. 5), 283 (абз. 4 № 2), 307 (абз. 2), 308 (абз. 5), 315 (абз. 5), 315а (абз. 3 № 1), 315b (абз. 4), 315с (абз. 3 № 1), 353b (предл. 2) УУ ФРГ и, кроме того, большинство составов, квалифицированных по тяжести последствий. См. также комментарии к § 15.

15) Новая редакция внесена в ходе реформы, касающейся терминологической модернизации уголовного законодательства, на основании ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600). Изменения вступили в законную силу 1 января 2021 года. До вступления в силу вышеназванной реформы абз. 3 гласил: «К письменным материалам приравниваются носители аудио- и видеозаписи, накопители данных, репродукции и другие творения в тех положениях уголовного законодательства, которые отсылают к данному абзацу». Новая редакция заменяет устаревшее понятие «письменные материалы» („*Schriften*“) термином «материалы» („*Inhalte*“),

который в большей степени соответствует современному состоянию технического развития в области сохранения, накопления и передачи (криминальной) информации (подробно: ВТ-Drs. 19/19859).

§ 12. Уголовные преступления и уголовные проступки

(1) Уголовными преступлениями являются противоправные деяния, за совершение которых законом предусмотрено минимальное наказание в виде лишения свободы на срок один год или выше.

(2) Уголовными проступками являются противоправные деяния, за совершение которых законом предусмотрено минимальное наказание в виде более краткого срока лишения свободы или денежного штрафа.

(3) Ужесточение или смягчение наказания, предусмотренное Общей частью или действующее в особо тяжких или менее тяжких случаях¹⁾, не принимается во внимание для данной классификации.

Комментарии

1) Под особо тяжкими или менее тяжкими случаями преступного деяния понимаются конкретные обстоятельства дела, не являющиеся признаками состава, но имеющие значение для признания их соответственно особо отягчающими или смягчающими. Как правило, законодатель пользуется здесь техникой открытого перечисления подобных обстоятельств, имеющих значение для определения тяжести налагаемого наказания, см., например, §§ 94 (абз. 2), 99 (абз. 2), 100 (абз. 2), 100а (абз. 4), 113 (абз. 2), 177 (абз. 2), 179 (абз. 3), 218 (абз. 2), 243, 283а и пр. УУ ФРГ. Особое внимание следует уделить отграничению особо тяжких случаев преступного деяния от особо тяжких и тяжких деликтов. Первые имеют значение для определения размеров наказания и не влияют на классификацию деликтов в контексте § 12 (см. § 12 абз. 3) УУ ФРГ. Вторые, напротив, являются квалифицированными составами преступных деяний и классифицируются в соответствии с положениями, предусмотренными в § 12 (абз. 1 и 2) УУ ФРГ.

ВТОРОЙ РАЗДЕЛ. ДЕЯНИЕ

ГЛАВА 1. ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

§ 13. Совершение деяния путём бездействия

(1) Тот, кто не предпринимает действий, необходимых для предупреждения последствия, предусмотренного составом преступного деяния, нормированным уголовным законодательством, подлежит наказанию по положению настоящего закона только в том случае, если существует его правовая обязанность не допустить наступления этого последствия, и, если бездействие соответствует исполнению состава преступного деяния путём действия.

(2) Наказание может быть смягчено в соответствии с § 49 (абз. 1).

§ 14. Исполнение действия за другое лицо

(1) Действует кто-либо:

1. в качестве обладающего правами представительства исполнительного органа юридического лица или члена такого органа,
2. в качестве обладающего правами представительства участника правоспособного хозяйственного товарищества или
3. в качестве законного представителя другого лица,

то закон, в силу которого наличие особых индивидуальных качеств, отношений или обстоятельств (особые индивидуальные признаки) обуславливает уголовную ответственность, применяется также в отношении представителя, если эти признаки хотя и отсутствуют у него, но наличествуют у представляемого лица¹.

(2) ¹Если собственником предприятия или иным уполномоченным на то лицом кому-либо:

1. поручено полное или частичное управление предприятием,
2. в ясно выраженной форме поручено под собственную ответственность исполнять обязанности, возложенные на собственника предприятия,

и это лицо действует на основании данного поручения, то закон, в силу которого наличие особых индивидуальных признаков обуславливает уголовную ответственность, применяется также в отношении лица, действующего по поручению, если эти признаки хотя и отсутствуют у него, но наличествуют у собственника предприятия. ²К предприятию в контексте предложения 1 приравнивается корпорация². ³Если кто-либо действует по соответствующему поручению организации, исполняющей обязанности административного управления, то в отношении него применяется предложение 1 соответственно.

(3) Положения абзацев 1 и 2 применяются даже в том случае, если правовое действие, обосновавшее право представительства или поручительские отношения, недействительно.

Комментарии

1) Подробно в отношении предусмотренного в данной норме правового института и сферы его применения см. Хелльманн, У., Экономическая преступность и уголовная ответственность // Lex Russica 2008/5, С. 985–996 (986, 987), Hellmann/Beckemper, Wirtschaftsstrafrecht, 3. Auflage 2010, Rn. 914 ff.

2) Терминологическое ограничение понятий предприятие [*Betrieb*] и корпорация [*Unternehmen*] хотя и спорно в немецкой юридической литературе (см. Lenckner/Perron, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 14 Rn. 28/29 mwN.), но его практическая релевантность ограничена из-за прокламированной в § 14 (абз. 2 предл. 2) тождественности этих понятий. При правильном (широком) толковании понятия «предприятие», как не краткосрочного объединения нескольких лиц, вне зависимости от избранной организационно-правовой формы, под единым руководством, с привлечением имущества для достижения определённых целей (не обязательно прибыли), сфера действия абзаца 2 (предложения 1) распространяется не только на коммерческие, но и на некоммерческие организации, на индивидуальных предпринимателей, на научные и научно-исследовательские институты, на больницы, на театры и т.д. Таким образом, самостоятельное значение § 14 (абз. 2 предл. 2) может приобрести только в случае, если корпорация является головной организацией нескольких предприятий (см. Schünemann, in: LK, § 14 Rn. 57; Lenckner/Perron, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 14 Rn. 28/29; Fischer, StGB, 64. Aufl., § 14 Rn. 8; Radtke, in: MK, § 14 Rn. 87).

§ 15. Совершение деяния умышленно и по неосторожности

Уголовная ответственность наступает только за умышленное действие¹⁾, если законом прямо не предусмотрена наказуемость за совершение действий по неосторожности²⁾.

Комментарии

1) Учение об умысле и видах его проявления в немецком уголовном праве различает в основном следующие виды умысла: прямой умысел, выражающийся в форме преднамеренности (*dolus directus 1-вой степени*) [*Absicht*] или осознанности (*dolus directus 2-ой степени*) [*sicheres Wissen*], и косвенный умысел (*dolus eventualis*) [*Eventualvorsatz*]. (Подробно см. вступительную статью здесь или, например, Cramer/Sternberg-Lieben, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 15 Rn. 64 ff.). Указанные виды прямого умысла – в принципе равнозначны. Несмотря на это, практическое значение отграничения преднамеренности от осознанности имеет в тех случаях, когда в отдельных составах преступного деяния требуется наличие определённой «преднамеренности» (см., например, § 242 – преднамеренность присвоения, § 253 – преднамеренность обогащения или § 263 – преднамеренность получения выгоды)

или заведомого действия, т.е. знания инкриминированной предпосылки [*wider besseres Wissen*] (см., например: §§ 100a, 109d, 126 (абз. 2), 145d, 187 и пр.). В других составах законодатель прямо приравнивает в значении преднамеренность и осознанность. Эта равнозначность законодательно закреплена, например, в §§ 87, 145, 167a, 258 УУ ФРГ и пр. Подобной формулировкой законодательно установлена недостаточность косвенного умысла для уголовной ответственности по данным нормам. Так, в соответствии с § 187 УУ ФРГ требуется распространение заведомо ложных фактов, т.е. исполнитель должен однозначно знать ложность распространяемого. Если он сомневается в данной связи, его уголовная ответственность может наступать только по § 186 УУ ФРГ.

2) Под неосторожностью немецкая правовая доктрина понимает несоблюдение осмотрительности, требуемой при участии в правоотношениях и исполнение, таким образом, состава преступного деяния при объективной и субъективной возможности предвидеть его последствия и избежать их, см. BGHSt. 49, 1; 49, 166, подробно *Wessels/Beulke*, StGB AT, Rn. 656ff. Уголовное преследование за совершение преступных деяний по неосторожности предусмотрено в диспозициях §§ 163, 222, 229, 264 (абз. 4), 283 (абз. 5), 283b (абз. 2), 306d, 306f (абз. 3), 307 (абз. 4), 308 (абз. 6), 311 (абз. 3), 312 (абз. 6 № 2), 313 (абз. 2) в сочетании с § 308 (абз. 6), §§ 315 (абз. 6), 315a (абз. 3 № 2), 315b (абз. 5), 315c (абз. 3 № 2), 316 (абз. 2), 316 (абз. 3), 318 (абз. 6 № 2), 319 (абз. 4), 323a, 324 (абз. 3), 325 (абз. 3), 326 (абз. 5), 327 (абз. 3), 328 (абз. 5), 329 (абз. 4) УУ ФРГ. В определённых составах немецкий законодатель требует наличия грубой неосторожности, см., например диспозиции §§ 97 (абз. 2), 109g (абз. 4), 138 (абз. 3), 264 (абз. 4), 283 (абз. 4 № 2), 330a (абз. 5), 345 (абз. 2) УУ ФРГ, а также §§ 21, 41 (абз. 3) Уголовного закона по делам военнослужащих (*Wehrstrafgesetz – WStG*) в редакции официальной публикации от 24 мая 1974 года (BGBl. 1974 I S. 1213); последние изменения внесены ст. 10 (абз. 8) Федерального закона от 30 октября 2017 года (BGBl. 2017 I S. 3618), § 30 (абз. 1 № 3) Федерального закона об обращении наркотических средств [*Gesetz über den Verkehr mit Betäubungsmitteln (Betäubungsmittelgesetz – BtMG)*] в редакции официальной публикации от 1 марта 1994 года (BGBl. 1994 I S. 358); последнее изменение см. ст. 1 Постановления Федерального правительства от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328). Особое значение имеет эта форма неосторожности в составах преступных деяний, следствие которых квалифицированно смертью потерпевшего, см. §§ 176b, 178, 179 (абз. 7), 239a (абз. 3), 239b (абз. 2), 251, 252, 255, 306c, 307 (абз. 3), 308 (абз. 3), 309 (абз. 4), 313 (абз. 2), 314 (абз. 2), 316 (абз. 3), 316a (абз. 3), 316c (абз. 3) УУ ФРГ. Подробно в отношении грубой неосторожности см. комментарии к § 73e.

§ 16. Ошибка в обстоятельствах деяния

(1) ¹Тот, кто при совершении деяния не знает обстоятельства, относящегося к предусмотренному законом составу преступного деяния, действует неумышленно. ²Уголовная ответственность за совершение деяния по неосторожности остаётся без изменений.

(2) Тот, кто при совершении деяния ошибочно оценивает обстоятельства, как образующие состав преступного деяния, предусмотренного в более мягком законе, может привлекаться к уголовной ответственности за умышленное совершение деяния только в соответствии с более мягким законом.

§ 17. Ошибка в запрете¹⁾

¹⁾Исполнитель, который во время совершения деяния не осознает неправомерности содеянного, действует невиновно, если он не мог избежать этой ошибки. ²⁾Уголовное наказание исполнителя, имевшего возможность избежать этой ошибки, может быть смягчено в соответствии с § 49 (абз. 1).

Комментарии

1) В отношении соответствия данной нормы с Конституцией ФРГ см. решение Федерального Конституционного суда от 17 декабря 1975 года – 1 BvL 24/75 – (BGBl. 1975 I S. 48).

§ 18. Более суровое наказание при наступлении определённых последствий деяния

Если закон ставит более суровое наказание в зависимость от наступления определённых последствий деяния, то это наказание назначается исполнителю или участнику¹⁾ только в том случае, если он причинил указанные последствия по меньшей мере по неосторожности²⁾.

Комментарии

1) См. комментарии к § 8.

2) Это положение подразумевает составы, квалифицированные наступлением определённых последствий. Этим ужесточающим наказанием тяжёлым последствием является в большинстве случаев смерть потерпевшего, как например в положениях §§ 176b, 178, 179 (абз. 7), 221 (абз. 3), 227, 235 (абз. 5), 239 (абз. 4), 239a (абз. 3), 239b (абз. 2), 251, 252, 255, 306c, 307 (абз. 3), 308 (абз. 3), 309 (абз. 4), 312 (абз. 4), 313 (абз. 2), 314 (абз. 2), 316a (абз. 3), 316c (абз. 3), 318 (абз. 4), 330 (абз. 2 № 2), 330a (абз. 2) УУ ФРГ, или нанесение тяжкого телесного повреждения в § 226 (абз. 1) УУ ФРГ или причинение тяжкого вреда здоровью, например в §§ 221 (абз. 2 № 2), 239 (абз. 3 № 2), 306b (абз. 1), 308 (абз. 2), 309 (абз. 3), 312 (абз. 3), 315 (абз. 3 № 2), 315b (абз. 3) УУ ФРГ. При этом необходимо отметить, что некоторые из вышеназванных норм, а именно положения §§ 176b, 178, 179 (абз. 7), 239a (абз. 3), 239b (абз. 2), 251, 252, 255, 306c, 307 (абз. 3), 308 (абз. 3), 309 (абз. 4), 313 (абз. 2), 314 (абз. 2), 316 (абз. 3), 316a (абз. 3), 316c (абз. 3) УУ ФРГ, предъявляют в отношении причинения тяжких последствий более высокие требования, чем это указано в § 18 УУ ФРГ, т.е. по меньшей мере грубую неосторожность. См. также примечания к § 74a.

§ 19. Невменяемость ребёнка

Невменяемым является тот, кто во время совершения деяния не достиг четырнадцатилетнего возраста.

§ 20. Невменяемость вследствие психических расстройств

Невиновно действует тот, кто во время совершения деяния вследствие болезненного душевного расстройства, глубокого расстройства сознания¹⁾ или умственной отсталости²⁾ или другого тяжёлого психического расстройства³⁾ не способен осознавать неправомерность деяния или действовать в соответствии с осознанием неправомерности.

Комментарии

1) Одним из основных примеров расстройства сознания является алкогольное опьянение, которое может быть глубоким в зависимости от степени концентрации алкоголя в крови. В этой связи необходимо учитывать также положения § 21 УУ ФРГ и уголовно-правовые последствия, указанные в § 323а УУ ФРГ, а также учение, связанное с правовым институтом «*actio libera in causa*». В отношении одурманивания путём наркотических, психофармакологических и пр. веществ в немецкой юридической литературе и правоприменительной (судебной) практике спорен вопрос о критериях, по которым должна определяться необходимая для §§ 20, 21 УУ ФРГ степень расстройства сознания. В отношении правовых последствий действует вышесказанное.

2) В ходе реформы, касающейся терминологической модернизации уголовного законодательства, на основании ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600) понятие «слабоумие» („*Schwachsinn*“) заменено термином «умственная отсталость» („*Intelligenzminderung*“ – дословно: «пониженный интеллектуальный уровень»).

3) Вышеназванной реформой было также заменено понятие «отклонение» („*Abartigkeit*“) термином «расстройство» („*Störung*“).

§ 21. Уменьшенная вменяемость

Если способность исполнителя осознавать неправомерность деяния или действовать в соответствии с осознанием неправомерности во время совершения деяния значительно снижена в силу одного из оснований, указанных в § 20, то наказание может быть смягчено в соответствии с § 49 (абз. 1).

ГЛАВА 2. ПОКУШЕНИЕ

§ 22. Определение понятия

На уголовно наказуемое деяние покушается тот, кто в соответствии со своим представлением о деянии непосредственно приступает к исполнению состава деяния.

§ 23. Уголовная ответственность за покушение

(1) Покушение на уголовное преступление является наказуемым всегда, покушение на уголовный проступок – только тогда, когда его наказуемость прямо установлена законом.

(2) Наказание за покушение может быть мягче, чем наказание за завершённое¹⁾ деяние (§ 49 абз. 1).

(3) Если исполнитель в силу явного невежества²⁾ не осознавал, что покушение либо из-за вида объекта, на причинение вреда которому деяние должно было быть направлено, либо из-за вида средства, с помощью которого деяние должно было быть совершено, вообще не могло привести к завершению деяния, то суд может воздержаться от наказания³⁾ или по своему усмотрению его смягчить (§ 49 абз. 2).

Комментарии

1) См. комментарии к § 2 (абз. 2).

2) Подразумевается совершенно нереальное, противоречащее общеизвестным понятиям о причинной связи, представление исполнителя о возможности воплощения состава деяния (BGHSt. 41, 95). Примером явного невежества может служить представление исполнителя о возможности добиться прерывания беременности путём принятия горчичных ванн или использования мыльной воды (SchweizBGE 70, IV 50), или о возможности сбить высоко летящий самолёт выстрелом из пневматической винтовки. Необходимо отметить, что это правило имеет значение для определения размеров наказания только в случаях, когда исполнитель абсолютно не осознает взаимодействия между действием, средством действия и его последствиям, как например при использовании настоя ромашки для совершения убийства. Совершенно иная ситуация имеет место в случае наказуемого «негодного» покушения. Здесь исполнитель правильно осознает опасность его действия и средства, не осознает только, что оно по фактическим или правовым причинам не может привести к желаемому результату, как, например, в случае фактической ошибки в дальности оружия, в дозировке яда и пр.

3) Воздержание от наказания означает, что в отношении исполнителя, хотя и выносится обвинительный приговор и на него возлагается обязательство нести издержки по данному процессу (§ 465 абз. 1 предложение 2 Уголовно-процессуального кодекса [Strafprozessordnung – StPO] в редакции официальной публикации от 7 апреля 1987 года (BGBl. 1987 I S. 1074, 1319) с последующими изменениями и дополнениями; см. также BGHSt. 4, 176), но в самом приговоре суд постановляет от-

каз от назначения наказания. В процессуальной стадии уголовного расследования, прокуратура может при наличии предпосылок, при которых суд мог бы воздержаться от наказания, с согласия суда воздержаться от подачи в суд обвинительного заключения. В процессуальной стадии предварительного судебного производства суд может при наличии вышеназванных предпосылок, с согласия прокуратуры и обвиняемого принять решение о прекращении данного делопроизводства, см. § 153b Уголовно-процессуального кодекса [StPO]. Подробно в отношении отдельных стадий уголовного делопроизводства см. комментарии к § 78с.

§ 24. Добровольный отказ

(1) ¹За покушение не наказываются тот, кто добровольно прекращает дальнейшее исполнение деяния или препятствует его завершению¹. ²Если деяние не завершается без содействия отказывающегося лица, то освобождение от наказания наступает, если это лицо добровольно и усердно старается предотвратить завершение деяния.

(2) ¹Если в совершении деяния задействовано несколько лиц, то за покушение не наказываются тот, кто добровольно предотвращает завершение деяния. ²Однако для освобождения от наказания достаточным является добровольное и усердное старание этого лица, направленное на предотвращение завершения деяния, если это деяние не завершается без содействия отказывающегося лица или завершается независимо от его прежнего вклада.

Комментарии

1) См. комментарии к § 2 (абз. 2).

ГЛАВА 3. ИСПОЛНИТЕЛЬСТВО И УЧАСТИЕ¹⁾

Комментарии

1) В немецком уголовном праве участником [*Teilnehmer*] обозначается лицо, принимающее участие в деянии исполнителя (подстрекатель или пособник). В отличие от этого соучастниками [*Beteiligte*] считаются, аналогично российскому уголовному праву, все лица, привлечённые к совершению деяния (исполнители во всех формах и участники).

§ 25. Исполнительство

(1) В качестве исполнителя наказываются тот, кто совершает преступное деяние сам или посредством использования другого лица.

(2) При совместном совершении преступного деяния несколькими лицами, каждый из них подлежит уголовному наказанию в качестве исполнителя (соисполнители).

§ 26. Подстрекательство

В качестве подстрекателя подлежит уголовному наказанию наравне с исполнителем тот, кто умышленно склонил другое лицо к совершению его умышленного противоправного деяния.

§ 27. Пособничество

(1) В качестве пособника подлежит уголовному наказанию тот, кто умышленно оказал помощь другому лицу в совершении его умышленного противоправного деяния.

(2) ¹Уголовное наказание назначается пособнику в пределах наказания, предусмотренного для исполнителя. ²Это наказание должно быть смягчено в соответствии с § 49 (абз. 1).

§ 28. Особые индивидуальные признаки

(1) Если особые индивидуальные признаки (§ 14 абз. 1), которые обуславливают уголовную ответственность исполнителя, отсутствуют у участника (подстрекателя или пособника), то его наказание должно быть смягчено в соответствии с § 49 (абз. 1).

(2) Если законом установлено, что особые индивидуальные признаки ужесточают, смягчают или исключают наказание, то это положение применяется только к тому из соучастников, у которого они наличествуют.

§ 29. Самостоятельная уголовная ответственность соучастников

Каждый из соучастников подлежит уголовному наказанию в соответствии со своей виной, независимо от вины других лиц.

§ 30. Покушение на участие

(1) ¹Тот, кто пытается склонить другое лицо к совершению уголовного преступления или подстрекать к совершению уголовного преступления, подлежит уголовному наказанию в соответствии с положениями об ответственности за покушение на уголовное преступление. ²Однако наказание должно быть смягчено в соответствии с § 49 (абз. 1). ³Положения, предусмотренные в § 23 (абз. 3), действуют соответственно.

(2) Таким же образом подлежит уголовному наказанию тот, кто объявляет о своей готовности, принимает предложение другого лица, а также сговаривается с другим лицом в отношении совершения уголовного преступления или подстрекательства к нему.

§ 31. Добровольный отказ от покушения на соучастие

(1) Уголовному наказанию в соответствии с § 30 не подлежит тот, кто добровольно:

1. прекращает попытку склонить другое лицо к совершению уголовного преступления и устраняет опасность совершения деяния этим лицом, если таковая существует,
2. после дачи согласия на совершение уголовного преступления отказывается от своего намерения, или
3. после сговора с другим лицом или после принятия предложения другого лица о совершении уголовного преступления предотвращает преступное деяние.

(2) Если деяние остаётся несовершенным без содействия отказывающегося лица или если оно совершается независимо от его прежних действий, то для освобождения от наказания достаточно того, что это лицо добровольно и усердно старается предотвратить совершение этого деяния.

ГЛАВА 4. НЕОБХОДИМАЯ ОБОРОНА И КРАЙНЯЯ НЕОБХОДИМОСТЬ**§ 32. Необходимая оборона¹⁾**

(1) Тот, кто совершает деяние, требуемое для необходимой обороны, действует не противоправно.

(2) Необходимой обороной являются оборонительные действия, нужные для отражения наличного противоправного нападения на себя или другое лицо.²⁾

Комментарии

1) См. также ст. 2 и 13 Международной конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года (BGBl. 1952 II S. 686) в редакции официальной публикации от 17 мая 2005 года (BGBl. 2005 II S. 1054), которые вступили в законодательную силу на территории Германии на основании Федерального закона от 7 августа 1952 года (BGBl. 1952 II S. 685, 953).

2) В немецких уголовно-правовых категориях необходимая оборона есть основание для исключения противоправности содеянного. Как видно из диспозиции этой нормы, необходимая оборона проявляется как состояние необходимой самозащиты [*Notwehr*] или необходимой помощи другому лицу [*Nothilfe*]. В обоих случаях состояние необходимой обороны обусловлено наличием двух обязательных комплексов предпосылок (ситуации необходимой обороны и оборонительного действия) и субъективного оборонительного элемента. Ситуация необходимой обороны подразумевает нападение, совершенное другим лицом и являющееся наличным, т.е. в момент обороны непосредственно предстоящим, уже начавшимся или ещё не оконченным (см. BGH NJW 1972, 255), и противоправным, т.е.

со своей стороны не подлежащим какому-либо основанию, исключающему противоправность. Оборонительное действие, направленное против нападающего, обуславливается предпосылками необходимости [*Erforderlichkeit*], под которой понимается пригодность действия к обороне и избрание из всех возможных средств обороны того, которое является наименее вредоносным, а также требуемости [*Gebotenheit*] оборонительных действий, т.е. отсутствия оснований для исключения права на необходимую оборону (например, её преднамеренной провокации), или соответствия оборонительного действия возможному ограничению права на необходимую оборону, например, из-за её неосторожной провокации, нападения невменяемого и т.д.

§ 33. Превышение необходимой обороны¹⁾

Если исполнитель превышает пределы необходимой обороны из-за замешательства, страха или испуга, то он не подлежит уголовному наказанию.

Комментарии

1) По преобладающему в немецкой юридической литературе и правоприменительной практике мнению превышение необходимой обороны в соответствии с § 33 УУ ФРГ не касается противоправности деяния, а является основанием для исключения виновности, см. BGHSt. 3, 194, 198; BGH NJW 1995, 973; *Wessels/Beulke*, StGB AT, Rn. 446 ff. mwN.

§ 34. Оправдывающая крайняя необходимость¹⁾

¹⁾Тот, кто в состоянии наличной²⁾, другим способом не устранимой опасности для жизни, физической целостности, свободы, чести, собственности или другого правового блага³⁾ совершает деяние с целью отвести эту опасность от себя или другого лица, действует не противоправно, если при взвешивании противостоящих друг другу интересов, в частности, затронутых правовых благ и степени грозящей им опасности, защищённый интерес является в значительной мере более весомым, чем интерес, которому наносится ущерб. ²⁾Однако это положение имеет действие только в том случае, если деяние представляет собой соразмерное средство для устранения опасности.

Комментарии

1) Дословно: Крайняя необходимость, исключающая противоправность деяния [*Rechtfertigender Notstand*].

2) Понятие наличности опасности в § 34 УУ ФРГ толкуется более широко, чем понятие наличности нападения в § 32 УУ ФРГ и включает в себя также длительную опасность, например, бедственное состояние жилого дома и т.д. Кроме того, длительная опасность может при определённых условиях исходить от другого лица.

3) Подразумеваются любые правовые интересы, защищённые законодательством, не обязательно уголовным (*Lenckner/Perron*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl.,

§ 34 Rn. 9 mwN.), и, кроме того, в конкретной ситуации нуждающиеся в защите и достойные её (см. *Wessels/Beulke*, StGB AT, Rn. 300 ff.).

§ 35. Извиняющая крайняя необходимость¹⁾

(1) ¹Тот, кто в состоянии наличной, другим способом не устранимой опасности для жизни, физической целостности или свободы совершает противоправное деяние с целью отвести эту опасность от себя, своего родственника или другого близкого лица, действует невиновно. ²Это положение не действует, если от исполнителя, в зависимости от обстоятельств, в частности потому, что он сам создал опасность или состоял в особых правовых отношениях²⁾, может быть потребовано подвергаться этой опасности; однако наказание может быть смягчено в соответствии с § 49 (абз. 1), если исполнитель был обязан подвергаться этой опасности не в силу своих особых правовых отношений³⁾.

(2) ¹Если при совершении деяния исполнитель ошибочно оценивает обстоятельства, как исключаящие его вину в соответствии с абзацем 1, то его уголовная ответственность наступает только в том случае, если он не мог избежать этой ошибки. ²Наказание должно быть смягчено в соответствии с § 49 (абз. 1).

Комментарии

1) Дословно: Крайняя необходимость, исключаящая виновность деяния [*Entschuldigender Notstand*].

2) Под особыми правовыми отношениями понимаются в данном контексте такие, которые связаны с определёнными профессиональными опасностями, как например в профессии солдата, пожарного, полицейского, моряка и т.д., или определёнными правовыми обязанностями, как например правомерное государственное вмешательство в личные интересы (правомерные задержание, арест, личный досмотр и т.д.). Однако данное исключение имеет свои границы там, где, несмотря на общую обязанность подвергать себя опасности, связанной с профессией, определённые опасности для правовых интересов исполнителя значительно превышают нарушение правового блага, которое он обязан защищать, например, в случае если пожарный разрушает охваченное огнём чужое имущество для того, чтобы избежать собственной смерти.

3) Вторая половина второго предложения в первом абзаце этой нормы нормирует так называемое частичное исключение из исключения, изымая у лиц, состоящих в особых правоотношениях привилегию возможности смягчения наказания. Это объясняется тем, что юридически нелогично было бы допустить смягчение наказания именно там, где исполнитель (из принципиальных соображений) нарушает свои правовые или профессиональные обязанности, связанные с профессиональными опасностями, не превышающими вышеназванных границ.

ГЛАВА 5. НЕНАКАЗУЕМОСТЬ ПАРЛАМЕНТСКИХ ВЫСКАЗЫВАНИЙ И СООБЩЕНИЙ

§ 36. Парламентские высказывания

¹Члены Федерального парламента (Бундестага), Федерального совета (Бундесрата) или Земельного законодательного органа никогда не могут привлекаться к ответственности вне указанных органов за своё голосование или высказывание, которое они сделали в этом органе или в одном из его комитетов. ²Действие этого положения не распространяется на клеветнические оскорбления.

§ 37. Парламентские сообщения

Соответствующие действительности сообщения об открытых заседаниях в указанных в § 36 органах и их комитетах не подлежат никакой ответственности.

ТРЕТИЙ РАЗДЕЛ. ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ ДЕЯНИЯ

ГЛАВА 1. НАКАЗАНИЯ

ЛИШЕНИЕ СВОБОДЫ

§ 38. Срок лишения свободы

(1) Уголовное наказание в виде лишения свободы назначается на определённый срок, если законом не предусмотрено пожизненное лишение свободы.

(2) Лишение свободы на определённый срок назначается максимальной длительностью в пятнадцать лет, минимальной длительностью в один месяц.

§ 39. Исчисление срока лишения свободы

Лишение свободы на срок менее одного года исчисляется целыми неделями и месяцами, более длительное лишение свободы исчисляется целыми месяцами и годами.

ДЕНЕЖНЫЙ ШТРАФ

§ 40. Назначение в дневных ставках

(1) ¹Денежный штраф назначается в дневных ставках. ²Он составляет минимум пять, и, если законом не установлено иное, максимум триста шестьдесят полных дневных ставок.

(2) ¹Размер дневной ставки определяется судом с учётом личной ситуации и материального положения исполнителя. ²При этом суд исходит, как правило, из чистого дохода, который исполнитель имеет или мог бы иметь в среднем в день. ³Дневная ставка устанавливается минимальным размером в один евро и максимальным размером в тридцать тысяч евро¹.

(3) Доходы исполнителя, его имущество и другие основы определения размеров дневной ставки могут быть оценены.

(4) Количество и размер дневных ставок подлежат указанию в решении.

Комментарии

1) Изменения § 40 (абз. 2 предл. 3) УУ ФРГ, касающиеся увеличения максимальных размеров дневной ставки с 5000 до 30000 евро, внесены ст. 1 Сорок второго Федерального закона о внесении изменений в уголовное законодательство от 29 июня 2009 года (BGBl. 2009 I S. 1658). Данное изменение вступило в силу 4 июля 2009 года.

§ 41. Денежный штраф наряду с лишением свободы

Если исполнитель в результате совершения деяния обогатился или пытался обогатиться, то наряду с наказанием в виде лишения свободы может быть назначен за деяние такого рода обычно не предусмотренный или альтернативно предусмотренный денежный штраф, если это является уместным также с учётом личной ситуации и материального положения исполнителя.¹

Комментарии

1) Положение, ранее установленное в § 41 (предл. 2) УУ ФРГ: «*Это положение не имеет действия, если суд назначает имущественный штраф в соответствии с § 43a*», не имело практического действия, поскольку Федеральным Конституционным судом Германии § 43a УУ ФРГ был признан противоречащим Основному закону (Конституции) и ничтожным. Федеральным законом о реформе уголовно-правового регулирования правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*] от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872) § 43a был удалён из текста Уголовного уложения, а прочие нормы, ранее отсылавшие к § 43a УУ ФРГ, были приведены в соответствие с новой редакцией закона. Подробно: см. комментарии к § 43a.

§ 42. Льготные условия оплаты

¹Если предъявляемое осуждённому требование немедленной оплаты денежного штрафа является для него с учётом его личной ситуации и материального положения непосильным, то суд назначает ему срок оплаты или позволяет оплату денежного штрафа определёнными частями в рассрочку. ²При этом суд может указать, что льготные условия оплаты денежного штрафа определёнными частями отменяются, если осуждённый временно не выплачивает хотя бы одну часть назначенной суммы. ³Суду следует назначать льготные условия оплаты также в том случае, если без этого решения возмещение ущерба, нанесённого в результате преступного деяния осуждённым, подверглось бы весомой опасности; при этом осуждённому может быть вменено в обязанность ведение доказательств о возмещении ущерба¹.

Комментарии

1) Положения, предусмотренные в § 42 (предл. 3) УУ ФРГ, введены ст. 22 Второго закона о модернизации юстиции (*Justizmodernisierungsgesetz – JuMoG*) от 22 декабря 2006 года (BGBl. 2006 I S. 3416).

§ 43. Замена денежного штрафа лишением свободы

¹Не выплачиваемый денежный штраф заменяется лишением свободы. ²Одной дневной ставке соответствует один день лишения свободы. ³Минимальный срок лишения свободы при замене им денежного штрафа составляет один день.

§ 43а. (Исключён)

Комментарии

Ранее: *Имущественный штраф*

«§ 43а. Назначение имущественного штрафа

(1) ¹Если закон отсылает к данному положению, то наряду с пожизненным лишением свободы или лишением свободы сроком более двух лет судом может быть назначена уплата определённой суммы, размер которой ограничен стоимостью имущества исполнителя (имущественный штраф). ²Имущественные ценности, конфискация которых назначена в соответствии с положениями о конфискации того, что было приобретено преступным путём, не принимаются во внимание при определении стоимости имущества. ³Стоимость имущества может быть оценена.

(2) Положения, предусмотренные в § 42, действуют соответственно.

(3) ¹Лишение свободы назначается судом взамен имущественного штрафа в случае, если назначенная сумма не выплачивается (замена имущественного штрафа лишением свободы). ²Максимальный срок лишения свободы при замене им имущественного штрафа составляет два года, минимальный срок – один месяц.»

В соответствии с решением Федерального Конституционного суда Германии – 2 BvR 794/05 – от 20 марта 2002 года (BGBl. 2002 I S. 1340) положение § 43а УУ ФРГ об имущественном штрафе было признано не соответствующим ст. 103 II Основного закона (Конституции) ФРГ и ничтожным. Подробно об основаниях этого решения см. BVerfGE 105, 135; BVerfG NJW 2002, 1779. Федеральным законом о реформе уголовно-правового регулирования правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*] от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872) § 43а был удалён из текста Уголовного уложения, а прочие нормы, ранее отсылавшие к § 43а УУ ФРГ, были приведены в соответствие с новой редакцией закона.

ДОПОЛНИТЕЛЬНОЕ НАКАЗАНИЕ

§ 44. Запрет управления транспортным средством¹⁾

(1) ¹Если кто-либо приговорён к лишению свободы или денежному штрафу за совершение преступного деяния, то суд может запретить ему управлять в условиях уличного движения транспортным средством любого или определённого вида сроком от одного до шести месяцев. ²Даже если преступное деяния не было совершено во время управления транспортным средством²⁾ или в связи с управлением транспортным средством или с нарушением обязанностей водителя транспортного средства, запрет управления транспортным средством может быть назначен, если это представляется необходимым для оказания воздействия на исполнителя или для защиты правопорядка или тем самым можно избежать назначения наказания в виде лишения свободы или его исполнение. ³Запрет управления транспортным средством назначается, как правило, если в отношении осуждённого по § 315с (абз. 1 № 1 букве а, абз. 3) или § 316 не было назначено лишение водительских прав согласно положениям, предусмотренным в § 69.

(2) ¹Запрет управления транспортным средством вступает в действие, если водительское удостоверение после вступления в законную силу приговора поступает на административное хранение, однако не позднее, чем по истечении одного месяца после вступления в законную силу. ²Выданные немецким государственным органом национальные или международные водительские удостоверения подлежат административному хранению в течение всего срока этого запрета. ³Это положение действует также, если водительское удостоверение выдано государственным органом одного из государств-участников Европейского сообщества или одного из других государств, являющихся стороной Соглашения о Европейском экономическом пространстве³⁾ при условии, что владелец имеет в Германии место своего регулярного⁴⁾ проживания. ⁴В другие иностранные водительские удостоверения вносится отметка о запрете управления транспортным средством.

(3) ¹Если водительское удостоверение подлежит административному хранению или если запрет управления транспортным средством подлежит отметке в иностранном водительском удостоверении, то срок запрета исчисляется начиная со дня, в который эти меры предпринимаются. ²В срок запрета не засчитывается время содержания исполнителя в учреждениях, в которые он был помещён на основании распоряжения соответствующих государственных органов.

(4) ¹Если в отношении исполнителя назначается несколько запретов управления транспортным средством, вступивших в законную силу, то сроки запрета исчисляются по порядку. ²Срок запрета, назначенного на основании решения, ранее вступившего в законную силу, исполняется в первую очередь. ³Если несколько запретов управления транспортным средством вступают в законную силу одновременно, в первую очередь исполняется срок запрета, назначенного раньше, при одновременном назначении решающим является деяние, совершенное раньше.

Комментарии

1) В редакции Закона об эффективности и практическом совершенствовании уголовного процесса от 17.08.2017 (BGBl. 2017 I S. 3202).

2) Транспортными средствами являются наземные средства передвижения, приводящиеся в движение моторной силой и не связанные с железнодорожными путями (см. § 1 абз. 2 Федерального закона о дорожном движении от 19 декабря 1952 года (BGBl. 1952 I S. 837), в редакции Федерального закона от 24 апреля 1998 года (BGBl. 1998 I S. 747), см. также BGHSt. 39, 249; Fischer, StGB, 64. Aufl., § 44 Rn. 7).

3) См. Директиву ЕС № 91/439/EWG от 29 июля 1991 о водительском удостоверении – Вторая директива ЕС о водительском удостоверении – (ABl. EG № L 237, S. 1), трансформирована в национальное право Федеральным законом от 24 апреля 1998 года (BGBl. 1998 I S. 747) о внесении изменений в Федеральный закон о дорожном движении (*StVG*) в редакции от 5 марта 2003 года (BGBl. 2003 I S. 310). Связанные с этим законом изменения § 44 II, III вступили в силу с 1 января 1999 года.

4) Место, в котором владелец водительского удостоверения в силу личных или профессиональных связей, или за отсутствием профессиональных связей – в силу личных связей, позволяющих распознать его тесную связь с местом жительства, проживает обычно, т.е. в течение минимум 185 дней в году, ст. 9 Второй директивы ЕС о водительском удостоверении (см. ком. № 3).

ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ

§ 45. Утрата пригодности занимать определённые должности, права быть избранным и права голоса¹⁾

(1) Тот, кто за совершение уголовного преступления был приговорён к лишению свободы сроком не менее одного года, утрачивает на пятилетний срок пригодность занимать общественные должности и осуществлять права, получаемые в результате участия в общественных выборах.

(2) Суд может лишить осуждённого указанной в абзаце 1 пригодности на срок от двух до пяти лет, если эта возможность специально установлена законом.²⁾

(3) Одновременно с утратой пригодности занимать общественные должности осуждённый утрачивает имеющиеся у него соответствующие правовое положение и права³⁾.

(4) Одновременно с утратой пригодности осуществлять права, получаемые в результате участия в общественных выборах, осуждённый утрачивает имеющиеся у него соответствующие правовое положение и права, если законом не предусмотрено иное.

(5) Суд может лишить осуждённого права выбора или голоса на общественных выборах на срок от двух до пяти лет, если эта возможность специально установлена законом.

Комментарии

1) Несмотря на систематическое положение в законе, положения, установленные в § 45 (абз. 2 и 5) УУ ФРГ, являются скорее дополнительным наказанием, чем дополнительным автоматическим последствием, как это предусмотрено в остальных абзацах этой нормы, см. также *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 45 Rn. 7; *Nelles*, JR 1991, 18.

2) См. §§ 92а, 101, 102 (абз. 2), 109i, 129а (абз. 8), 264 (абз. 6), 358 УУ ФРГ.

3) См. §§ 92а, 101, 102 (абз. 2), 108с, 108е (абз. 2), 109i, 129а (абз. 8), 264 (абз. 6) УУ ФРГ.

§ 45а. Вступление в силу и исчисление срока утраты

(1) Утрата пригодности, правового положения и прав становятся действительными со вступлением в законную силу приговора.

(2) ¹⁾Длительность срока утраты пригодности или права исчисляется начиная с того дня, в который истёк срок отбывания лишения свободы, срок давности лишения свободы или в который состоялось освобождение от этого наказания. ²⁾Если наряду с наказанием в виде лишения свободы назначена сопряжённая с изоляцией от общества мера исправления и безопасности, то исчисление срока начинается с того дня, когда было окончено и исполнение назначенной принудительной меры.

(3) Если в отношении исполнения наказания, остатка наказания или принудительной меры было принято решение об условном исполнении на испытательный срок или о помиловании, то в срок засчитывается длительность испытательного времени, если по его истечении осуждённый освобождается от наказания или от остатка наказания или принудительная мера исчерпана.

§ 45b. Восстановление пригодности и прав

(1) Суд может восстановить утраченную в соответствии с § 45 (абз. 1 и 2) пригодность и утраченные в соответствии с § 45 (абз. 5) права, если:

1. фактически истекла половина срока, на который утрата была назначена, и
2. ожидается, что осуждённый в будущем не будет больше совершать умышленных преступных деяний.

(2) В сроки не засчитывается время содержания осуждённого в учреждениях, в которые он был помещён на основании распоряжения соответствующих государственных органов.

ГЛАВА 2. ОПРЕДЕЛЕНИЕ РАЗМЕРА НАКАЗАНИЯ

§ 46. Основные принципы определения размера наказания

(1) ¹Вина исполнителя является основанием для определения размера наказания. ²Учёту подлежит то влияние, которое предположительно окажет наказание на дальнейшую жизнь исполнителя в обществе.

(2) ¹В отношении определения размера наказания суд взвешивает обстоятельства, свидетельствующие в пользу и против исполнителя. ²При этом во внимание принимаются, в частности:

мотивы и цели исполнителя, в особенности также расистские, ксенофобские и прочие человеконенавистнические мотивы и цели¹, взгляды, воплощённые в содеянном, и воля, проявленная при совершении деяния, значимость нарушения обязанностей, способ исполнения и виновно причинённые последствия деяния, прошлое исполнителя, его личная ситуация и материальное положение, а также его поведение после совершения деяния, в особенности усилия, приложенные им к возмещению ущерба, а также усилия исполнителя, направленные на компенсацию причинённого потерпевшему вреда².

(3) Недопустимо учитывать обстоятельства, уже являющиеся признаками состава преступного деяния, предусмотренного законом.

Комментарии

1) Данное уточнение внесено на основании ст. 2 Закона о воплощении рекомендаций Парламентского следственного комитета Германского Бундестага «Национал-социалистическое подполье» от 12.06.2015г. (BGBl. 2015 I S. 925). Подробно см. BR-Drs. 396/14.

2) Положение § 46 (абз. 2 предл. 2) УУ ФРГ дополнено Федеральным законом о защите прав потерпевшего от 18 декабря 1986 года (BGBl. 1986 I S. 2496).

§ 46a. Компенсация исполнитель-потерпевший, возмещение ущерба¹⁾

Если исполнитель:

1. прилагая усилия, направленные на компенсацию причинённого потерпевшему вреда (компенсация исполнитель-потерпевший), загладил полностью или большей частью совершенное им деяние или серьёзно пытался достичь этой цели, или
 2. в ситуации, в которой возмещение ущерба требовало от него значительных индивидуальных затрат или лишений, возместил потерпевшему полностью или большей частью нанесённый ущерб²⁾,
- то суд может смягчить наказание в соответствии с § 49 (абз. 1), или воздержаться от наказания³⁾, если исполнитель подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок не свыше одного года или денежному штрафу размером до трёхсот шестидесяти дневных ставок.

Комментарии

1) Положение, предусмотренное в § 46a, введено Федеральным законом о борьбе с преступностью от 28 октября 1994 года (BGBl. 1994 I S. 3186).

2) Положения, установленные в § 46a (№ 1) УУ ФРГ, направлены в первую очередь на компенсацию морального вреда, причинённого преступным деянием (BGH NStZ 1995, 492; 1999, 610; 2000, 205 f.; 2006, 275, 276), в то время как положения, установленные в § 46a (№ 2) УУ ФРГ, затрагивают возмещение материального ущерба (BGH NStZ 1995, 492 № 4). Сомнения в отношении однозначного отграничения № 1 от № 2 было высказано BGH NJW 2001, 2557 и рядом авторов в литературе (см. *Lackner/Kühl*, StGB, § 46a, Rn. 2; *Fischer*, StGB, 64. Aufl. § 46a Rn. 10 mwN.).

3) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 46b. Помощь в раскрытии или предотвращении тяжких преступных деяний¹⁾

(1) ¹⁾Если исполнитель преступного деяния, за которое предусмотрено лишение свободы с повышенным минимальным сроком или пожизненное лишение свободы,

1. посредством добровольного сообщения известной ему информации существенно способствовал тому, что могло быть раскрыто указан-

ное в § 100a (абз. 2) Уголовно-процессуального кодекса²⁾ деяние, связанное с совершенным им деянием, или

2. добровольно доводит до сведения соответствующего государственного органа известную ему информацию настолько своевременно, что указанное в § 100a (абз. 2) Уголовно-процессуального кодекса деяние, связанное с совершенным им деянием и о подготовке которого ему известно, ещё может быть предотвращено,

то суд может смягчить наказание в соответствии с положениями, предусмотренными в § 49 (абз. 1), причём вместо исключительно установленного пожизненного лишения свободы назначается лишение свободы на срок не менее десяти лет.²⁾Для классификации преступного деяния, за совершение которого предусмотрено лишение свободы с повышенным минимальным сроком, учитываются только ужесточения наказания в особо тяжких случаях, но не смягчения наказания.³⁾Если исполнитель был задействован в совершении деяния, то его вклад в раскрытие в контексте предложения 1 (№ 1) должен превышать его собственный вклад в преступное деяние.⁴⁾Вместо смягчения наказания суд может воздержаться от назначения наказания³⁾, если за совершение преступного деяния предусмотрено исключительно наказание в виде ограниченного временем лишения свободы и исполнитель не подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок более трёх лет.

(2) При принятии решения в соответствии с абзацем 1, суд учитывает в особенности:

1. вид и количество сообщённых фактов, их значение для раскрытия или предотвращения деяния, момент сообщения, весомость поддержки, оказанной исполнителем правоохранительным органам и тяжесть деяния, на которое распространяются его показания, а также
2. соотношение между указанными в № 1 обстоятельствами, тяжестью деяния и виной исполнителя.⁴⁾

(3) Смягчение наказания и воздержание от назначения наказания в контексте абзаца 1 исключены, если исполнитель сообщает известную ему информацию только после того, как было постановлено открытие против него судебного разбирательства (§ 207 Уголовно-процессуального кодекса).⁵⁾

Комментарии

1) Норма регламентации обращения с главным свидетелем обвинения внесена ст. 1 Сорок третьего закона о внесении изменений в уголовное законодательство (43. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 29 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2288) и вступила в силу с 1 сентября 2009 года. В соответствии с этой нормой возможно смягчение, а в определённых случаях и воздержание от назначения наказания, если исполнитель или участник до принятия решения об открытии судебного разбирательства оказывает помощь в раскрытии или предотвращении тяжких преступных

деяний. Ограничение возможности смягчения наказания требованием взаимосвязи между преступным деянием главного свидетеля обвинения и деянием, раскрытию или предотвращению которого он способствует, включено в положения абзаца 1 (№ 1 и 2) на основании ст. 1 Сорок шестого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (46. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 10 июня 2013 года (BGBl. 2013 I S. 1497).

Прочие составы были приведены в соответствие с нововведённой нормой. Так, до вступления в силу Сорок третьего закона о внесении изменений в уголовное законодательство (43. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 29 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2288) действовавшее в § 261 (абз. 10) УУ ФРГ соответствующее положение, касавшееся преступных деяний, направленных исключительно на легализацию преступных доходов, было исключено из УУ ФРГ. Ранее § 261 (абз. 10) УУ ФРГ гласил: *«В случаях, предусмотренных в абзацах 1–5, суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания, предусмотренного этими нормами, если исполнитель путём добровольного сообщения известной ему информации существенно способствовал раскрытию противоправного деяния в объёме, превышающим его собственный вклад, или противоправного деяния другого лица.»*

В отличие от этого положения об обращении с главным свидетелем обвинения, заложенные в §§ 129 (абз. 7 № 2), 129a (абз. 7) УУ ФРГ (организация преступных и террористических сообществ) и в § 31 Федерального закона об обращении наркотических средств были оставлены без изменений. Это объясняется тем, что новая общая уголовно-правовая норма об обращении с главным свидетелем содержит в § 46b (абз. 3) УУ ФРГ оговорку об исключении возможности смягчения наказания, если исполнитель несвоевременно сообщил известную ему информацию. По решению законодателя это ограничение не распространяется на особо тяжкие преступные деяния, связанные с терроризмом и незаконным обращением наркотиков.

Для обеспечения уголовной ответственности за злоупотребления возможностями, предусмотренными в § 46b УУ ФРГ, немецкий законодатель дополнил положения § 145d УУ ФРГ (симуляция преступного деяния) и § 164 УУ ФРГ (ложное подозрение) соответствующими новыми составами преступного деяния, а именно § 145d (абз. 3 и 4) и § 164 (абз. 3) УУ ФРГ.

2) Подробно о сфере применения данной нормы см. *Головненков П.В., Спица Н.А.* // Уголовно-процессуальный кодекс Федеративной Республики Германия, § 100a, стр. 148, 151.

3) См. соответствующие комментарии к § 23.

4) § 46b УУ ФРГ предусматривает возможность смягчения наказания или воздержания от назначения наказания за совершение определённого преступного деяния, если исполнитель добровольно оказывает помощь правоохранительным органам в раскрытии или предотвращении тяжких преступных деяний, закрытый перечень которых предусмотрен § 100a Уголовно-процессуального кодекса ФРГ (прослушивание средств телекоммуникации). Речь здесь идёт о таких тяжких пре-

ступных деяниях как, например, преступные деяния против государства, личности, имущественные преступные деяния, международные уголовные преступления и т.д. Положения § 46b УУ ФРГ содержат открытый перечень обстоятельств, которые должны учитываться при принятии соответствующего судебного решения. К этим обстоятельствам относятся: вид и количество сообщённых фактов, их значение для раскрытия или предотвращения деяния, своевременность сообщения, весомость поддержки, оказанной исполнителем правоохранительным органам и тяжесть деяния, на которое распространяются его показания. Наконец, судом должен учитываться принцип соразмерности, т.е. соотношение между указанными обстоятельствами, тяжестью деяния и виной исполнителя.

5) См. комментарии № 1.

§ 47. Назначение краткого срока лишения свободы только в виде исключения

(1) Наказание в виде лишения свободы на срок менее шести месяцев назначается судом только в случаях, когда особые обстоятельства, характеризующие содеянное или личность исполнителя, делают неизбежным назначение лишения свободы для оказания воздействия на исполнителя или для защиты правопорядка.

(2) ¹Если законом не предусмотрено наказание в виде денежного штрафа, а назначение наказания в виде лишения свободы на шестимесячный срок или выше неприемлемо, то суд назначает наказание в виде денежного штрафа, если лишение свободы не является неизбежным в соответствии с абзацем 1. ²Если законом установлен повышенный минимальный срок лишения свободы, то минимальный размер денежного штрафа, в случаях, предусмотренных предложением 1, ориентируется на минимальный законодательно предусмотренный срок лишения свободы; при этом тридцать дневных ставок соответствуют одному месяцу лишения свободы.

§ 48. (Исключён)¹

Комментарии

1) Ранее – рецидив, отменен Двадцать третьим законом о внесении изменений в уголовное законодательство (23. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 13 апреля 1986 года (BGBl. 1986 I S. 393).

§ 49. Особые законодательно установленные основания для смягчения наказания

(1) Если смягчение наказания в соответствии с этим положением предписано¹ или допущено², то для осуществления смягчения действует следующее:

1. Пожизненное лишение свободы заменяется лишением свободы на срок не менее трёх лет.

2. ¹При лишении свободы на определённый срок разрешается назначение этого наказания на срок, верхний предел которого составляет максимально три четверти законодательно предусмотренного верхнего предела. ²Этот же принцип действует при денежном штрафе для определения максимального количества дневных ставок.
 3. Повышенный минимальный срок лишения свободы снижается: при минимальном сроке в десять или пять лет – на два года, при минимальном сроке в три или два года – на шесть месяцев, при минимальном сроке в один год – на три месяца, в остальных случаях – на установленный законом минимальный срок.
- (2) Если суду в соответствии с законом, отсылающим к этому положению³, разрешено смягчать наказание по собственному усмотрению, то он может снизить его до минимального размера, законодательно установленного для предусмотренного вида наказания⁴ или заменить лишение свободы денежным штрафом.

Комментарии

1) Обязательное смягчение наказания. Таковое предусмотрено, например, в §§ 27 (абз. 2), 28 (абз. 1), 30 (абз. 1), 35 (абз. 2), 111 (абз. 2) УУ ФРГ.

2) Факультативное смягчение наказания. Таковое предусмотрено, например, в §§ 13 (абз. 2), 17, 21, 23 (абз. 2), 35 (абз. 1), 46а, 239а (абз. 4) УУ ФРГ.

3) См. §§ 23 (абз. 3), 83а (абз. 1), 84 (абз. 4 и 5); §§ 90 (абз. 2), 98 (абз. 2), 113 (абз. 4), 129 (абз. 6), 129а (абз. 6 и 7); §§ 157, 158 (абз. 1), 314а (абз. 1 и 2); § 320 (абз. 1 и 2); § 330b (абз. 1) УУ ФРГ.

4) Таким образом, для суда открывается возможность воспользоваться рамками наказания, верхний предел которых остаётся без изменений (другого мнения придерживаются *Lackner/Kühl*, StGB, § 49 Rn. 5, *Bergmann*, Die Milderung der Strafe nach § 49 II, 1988, S. 54 ff.), в то время как повышенный нижний предел снижается до законодательно предусмотренного (§ 38 абз. 2, § 40 абз. 1 УУ ФРГ) размера.

§ 50. Совокупность оснований для смягчения наказания

Обстоятельство, которое само по себе или в совокупности с другими обстоятельствами обосновывает признание менее тяжкого случая¹ и одновременно причисляется к особым законодательно предусмотренным основаниям для смягчения наказания в соответствии с § 49, может учитываться только один раз.

Комментарии

1) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

§ 51. Зачёт

(1) ¹Если осуждённый содержался в предварительном заключении или подвергался другому виду изоляции¹⁾ из-за деяния, являющегося или являвшегося предметом судебного разбирательства, то длительность этой меры засчитывается в срок назначаемого наказания в виде лишения свободы на определённый срок или в размер назначаемого денежного штрафа. ²Однако суд может вынести определение о полном или частичном отказе от зачёта, если таковой с учётом поведения осуждённого после совершения деяния не представляется оправданным.

(2) Если назначенное и вступившее в законную силу наказание в более позднем процессе заменяется другим наказанием, то в последнее засчитывается прежнее наказание в том объёме, в котором оно было исполнено или засчитано.

(3) ¹Если осуждённый за это же деяние был привлечён к наказанию вне пределов Германии, то в новое наказание засчитывается иностранное в том объёме, в котором оно было исполнено. ²В отношении других видов изоляции, которым осуждённый подвергался вне пределов Германии, действует абзац 1 соответственно.

(4) ¹При зачёте денежного штрафа или в размер денежного штрафа один день заключения соответствует одной дневной ставке. ²Если засчитывается назначенные вне пределов Германии наказание или изоляция, то суд определяет соответствие размеров или длительности по своему усмотрению.

(5) ¹В отношении зачёта длительности срока временного лишения водительских прав (§ 111a Уголовно-процессуального кодекса²⁾) в срок запрета управления транспортным средством по § 44 действуют положения, предусмотренные в абзаце 1, соответственно. ²В этой связи к временному лишению водительских прав приравниваются административное хранение, процессуальное обеспечение³⁾ или выемка⁴⁾ водительского удостоверения (§ 94 Уголовно-процессуального кодекса).

Комментарии

1) См., например, меры, сопряжённые с лишением свободы в соответствии с §§ 81, 126a, 127, 230 (абз. 2) Уголовно-процессуального кодекса ФРГ (*Strafprozessordnung – StPO*), § 178 (абз. 3) Федерального закона о судебной системе ФРГ (*Gerichtsverfassungsgesetz – GVG*); §§ 71 (абз. 2), 72 (абз. 3), 73 Федерального закона о судопроизводстве по делам несовершеннолетних (*Jugendgerichtsgesetz – JGG*); §§ 918, 933 Гражданско-процессуального кодекса ФРГ (*Zivilprozessordnung – ZPO*). Кроме того, подразумевается заключение, связанное с выдачей, высылкой или пересылкой лица за пределы Германии.

2) В редакции официальной публикации от 7 апреля 1987 года (BGBl. 1987 I S. 1074) с последующими изменениями и дополнениями. См. также ком. № 1.

3) В соответствии с § 94 (абз. 1) Уголовно-процессуального кодекса (*StPO*) эта мера производится для обеспечения процедуры доказывания в уголовном про-

изводстве и осуществляется путём изъятия предмета или другим способом. В отношении процессуального обеспечения водительского удостоверения действует § 94 (абз. 1) Уголовно-процессуального кодекса (*StPO*) на основании абзаца 3 этой нормы. Подробно об этой мере процессуального принуждения см. *Головненков П. В., Спица Н. А.* // Уголовно-процессуальный кодекс Федеративной Республики Германия, §§ 94 след., стр. 139 след.; *Hellmann, StPO, Rn. 382 f.*

4) Выемка назначается и производится в соответствии с §§ 94 ff. Уголовно-процессуального кодекса (*StPO*) в отношении предметов, имеющих значение для уголовного дела и обеспечения процедуры доказывания и подлежащих изъятию на основании того, что они находятся во владении лица, отказывающегося от их добровольной выдачи. Эти положения действуют в отношении водительского удостоверения, подлежащего изъятию, на основании § 94 (абз. 3) Уголовно-процессуального кодекса (*StPO*). Подробно об этой мере процессуального принуждения см. *Головненков П. В., Спица Н. А.* // Уголовно-процессуальный кодекс Федеративной Республики Германия, §§ 94 след., стр. 139 след.; *Hellmann, StPO, Rn. 382 f.* Сравнительной точки зрения см. также ст. 183 УПК РФ.

ГЛАВА 3. ОПРЕДЕЛЕНИЕ РАЗМЕРА НАКАЗАНИЯ ПРИ НЕСКОЛЬКИХ НАРУШЕНИЯХ ЗАКОНА

§ 52. Единство деяний

(1) Если одно и то же действие нарушает несколько уголовных законов или один и тот же уголовный закон неоднократно, то назначается только одно наказание.

(2) ¹Если нарушено несколько уголовных законов, то наказание определяется в соответствии с тем законом, который предусматривает наиболее тяжкое наказание. ²Оно не может быть мягче, чем это допускают другие применяемые законы.

(3) При наличии предпосылок, предусмотренных в § 41, суд может вынести отдельное решение о назначении наказания в виде денежного штрафа наряду с лишением свободы.

(4) Дополнительные наказания, дополнительные последствия или принудительные меры (§ 11 абз. 1 № 8) должны или могут быть назначены, если один из применяемых законов предписывает или допускает такое назначение.

Комментарии

1) Положение, ранее установленное в § 52 (абз. 4 предл. 1) УУ ФРГ: «Если один из применяемых законов допускает назначение имущественного штрафа, то суд может вынести отдельное решение о его назначении наряду с пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок более двух лет», не имело практического дей-

ствия, поскольку Федеральным Конституционным судом Германии § 43а УУ ФРГ был признан противоречащим Основному закону (Конституции) и ничтожным. Федеральным законом о реформе уголовно-правового регулирования правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*] от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872) § 43а был удалён из текста Уголовного уложения, а прочие нормы, ранее отсылавшие к § 43а УУ ФРГ, были приведены в соответствие с новой редакцией закона. Подробно см. комментарии к § 43а.

§ 53. Множество деяний

(1) Если кто-либо совершил несколько преступных деяний, по которым одновременно выносится судебное решение, ведущее к назначению нескольких наказаний в виде лишения свободы или нескольких наказаний в виде денежного штрафа, то назначается одно общее наказание.

(2) ¹При назначении одновременно и лишения свободы, и денежного штрафа назначается одно общее наказание. ²Однако суд может вынести и отдельное решение о назначении денежного штрафа; если в этих случаях наказания в виде денежного штрафа назначаются за совершение нескольких преступных деяний, то суд в этой связи определяет один общий денежный штраф.

(3) Положения, предусмотренные в § 52 (абз. 3 и 4), действуют соответственно.¹⁾

Комментарии

1) Положения, ранее установленные в § 52 (абз. 3) УУ ФРГ: «¹Если исполнитель в соответствии с законом, по которому применяются положения, предусмотренные в § 43а, или в случае, предусмотренном в § 52 (абз. 4), подлежит хотя бы одному наказанию в виде пожизненного лишения свободы или лишения свободы сроком более двух лет, то суд может наряду с определяемым в соответствии с абзацами 1 и 2 общим наказанием вынести отдельное решение о назначении имущественного штрафа; если в этих случаях имущественный штраф назначается за совершение нескольких преступных деяний, то суд в этой связи определяет один общий имущественный штраф. ²Положения, предусмотренные в § 43а (абз. 2), действуют соответственно», не имели практического действия, поскольку Федеральным Конституционным судом Германии § 43а УУ ФРГ был признан противоречащим Основному закону (Конституции) и ничтожным. Федеральным законом о реформе уголовно-правового регулирования правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*] от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872) § 43а был удалён из текста Уголовного уложения, а прочие нормы, ранее отсылавшие к § 43а УУ ФРГ, были приведены в соответствие с новой редакцией закона. Подробно см. комментарии к § 43а.

§ 54. Определение общего наказания

(1) ¹Если одним из вынесенных единичных наказаний является пожизненное лишение свободы, то в качестве общего наказания определяется пожизненное лишение свободы. ²Во всех остальных случаях общее наказание формируется путём повышения размеров назначаемого высшего наказания; при наказаниях различных видов – путём повышения наиболее тяжкого вида наказания. ³При этом совокупно учитываются личность исполнителя и отдельные преступные деяния.

(2) ¹Общее наказание не может достигать размера, получаемого путём суммирования единичных наказаний. ²Оно не может превышать в случае лишения свободы на определённый срок – пятнадцати лет и в случае денежного штрафа – семисот двадцати дневных ставок.¹⁾

(3) Если общее наказание формируется из наказаний в виде лишения свободы и денежного штрафа, то для определения совокупности единичных наказаний действует соответствие одной дневной ставки одному дню лишения свободы.

Комментарии

1) Ранее установленное ограничение границ имущественного штрафа стоимостью имущества исполнителя и отсылка данной нормы к § 43а (абзацу 1 предложения 3) УУ ФРГ не имели практического действия, поскольку Федеральным Конституционным судом Германии § 43а УУ ФРГ был признан противоречащим Основному закону (Конституции) и ничтожным. Федеральным законом о реформе уголовно-правового регулирования правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*] от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872) § 43а был удалён из текста Уголовного уложения, а прочие нормы, ранее отсылавшие к § 43а УУ ФРГ, были приведены в соответствие с новой редакцией закона. Подробно см. комментарии к § 43а.

§ 55. Последующее определение общего наказания

(1) ¹Положения, предусмотренные в §§ 53 и 54, применяются также в том случае, если осуждённый, в отношении которого обвинительный приговор вступил в законную силу, перед тем как назначенное ему наказание было исполнено, по нему истёк срок давности или было отменено, приговорён к наказанию за другое преступное деяние, совершенное им до прежнего осуждения. ²Прежним осуждением является приговор в прежнем процессе, в котором в последний раз могли быть проверены лежащие в его основе установленные фактические данные.

(2) Дополнительные наказания, дополнительные последствия и принудительные меры (§ 11 абз. 1 № 8), которые были назначены в прежнем решении, подлежат сохранению в силе в том объёме, в котором они не становятся беспредметными в силу нового решения.¹⁾

Комментарии

1) Ранее действовавшее распространение § 55 (абз. 2 предл. 1) УУ ФРГ на имущественный штраф, а также положения, установленные в § 55 (абз. 2 предл. 2): *«²Это положение действует также, если размер имущественного штрафа, определённый в прежнем решении, превышает стоимость имущества исполнителя, существующего во время вынесения нового решения»*, не имели практического действия, поскольку Федеральным Конституционным судом Германии § 43а УУ ФРГ был признан противоречащим Основному закону (Конституции) и ничтожным. Федеральным законом о реформе уголовно-правового регулирования правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*] от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872) § 43а был удалён из текста Уголовного уложения, а прочие нормы, ранее отсылавшие к § 43а УУ ФРГ, были приведены в соответствие с новой редакцией закона. Подробно см. комментарии к § 43а.

ГЛАВА 4. УСЛОВНОЕ НАКАЗАНИЕ С ОТСРОЧКОЙ ИСПОЛНЕНИЯ НА ИСПЫТАТЕЛЬНЫЙ СРОК

§ 56. Условное наказание

(1) ¹При вынесении обвинительного приговора, предусматривающего наказание в виде лишения свободы на срок не более одного года, суд постановляет считать назначенное наказание условным с отсрочкой его исполнения на испытательный срок, если есть основания полагать, что осуждённый воспримет сам факт осуждения в качестве предупреждения и в будущем не будет больше совершать преступных деяний даже без оказания влияния на него посредством реального отбывания наказания. ²При этом учитываются, в частности, личность осуждённого, его прошлое, обстоятельства совершенного им деяния, его поведение после совершения деяния, его жизненная ситуация и влияние, которое предположительно окажет на него условное наказание.

(2) ¹При наличии предпосылок, установленных в абзаце 1, суд может отсрочить на испытательный срок и исполнение более длительного наказания в виде лишения свободы, срок которого не превышает два года, если в результате совокупной оценки деяния и личности осуждённого выявлены особые обстоятельства. ²При принятии решения учитываются, в частности, также усилия, приложенные осуждённым для возмещения ущерба, нанесённого в результате совершения деяния.¹⁾

(3) При вынесении обвинительного приговора, предусматривающего наказание в виде лишения свободы на срок не менее шести месяцев, условное наказание с отсрочкой исполнения не назначается в том случае, если реальное отбытие наказания необходимо в целях защиты правопорядка.

(4) ¹Условное наказание не может ограничиваться частью назначенного наказания. ²Оно не исключается на основании зачёта длительности содержания в предварительном заключении или другого вида изоляции.

Комментарии

1) Положение, предусмотренное в § 56 (абз. 2 предл. 2), введено Федеральным законом о борьбе с преступностью от 28 октября 1994 (BGBl. 1994 I S. 3186).

§ 56a. Испытательный срок¹⁾

(1) ¹Судом устанавливается длительность испытательного срока. ²Она не может превышать пяти лет и быть меньше двух лет.

(2) ¹Испытательный срок исчисляется с момента вступления решения о назначении условного наказания в законную силу. ²Впоследствии, срок может быть сокращён до минимальной длительности или, до его истечения, – продлён до максимально возможной длительности.

Комментарии

1) В отношении преступных деяний солдата немецких вооружённых сил (Бундесвера), совершенных им до поступления на военную службу, действуют в течение всего времени службы особые положения ст. 4 Федерального закона о введении в действие Уголовного закона по делам военнослужащих (*EGWStrG*) от 30 марта 1957 года (BGBl. 1957 I S. 306), с изменениями, внесёнными ст. 13 Федерального закона от 25 июня 1969 года (BGBl. 1969 I S. 645) и ст. 28 Федерального закона от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469).

§ 56b. Возложение обязанностей¹⁾

(1) ¹Суд может возложить на осуждённого обязанности, которые служат заглаживанию совершенного правонарушения. ²При этом к осуждённому не могут предъявляться невыполнимые требования.

(2) ¹Суд может возложить на осуждённого:

1. посильное возмещение ущерба, нанесённого содеянным,
2. выплату денежной суммы в пользу общественной организации, если это уместно принимая во внимание деяние и личность осуждённого,
3. осуществление иной общественно полезной деятельности или
4. выплату денежной суммы в государственный бюджет.²⁾

²Суду следует возлагать обязанности в соответствии с предложением 1 (№ 2–4) только в том объёме, в котором исполнение этих обязанностей не воспрепятствует возмещению ущерба.

(3) Если осуждённый предлагает принять на себя соразмерную деятельность, служащую заглаживанию совершенного правонарушения, то суд, как правило, временно воздерживается от возложения обязанностей, если есть основания полагать, что предложенное будет выполнено.

Комментарии

1) См. ком. к § 56a.

2) Следует принять во внимание, что каталог возможных обязанностей, возлагаемых на осуждённого в соответствии с § 56b (абз. 2) является закрытым. Таким образом, обязанности, возлагаемые на осуждённого и не содержащиеся в этой норме – недопустимы и их невыполнение не может являться основанием для отмены условного наказания в соответствии с § 56f (абз. 1 № 2), см. BVerfG NJW 1995, 2279.

§ 56c. Дача указаний

(1) ¹На длительность всего испытательного срока суд даёт осуждённому указания, если осуждённый нуждается в этой помощи для того, чтобы больше не совершать преступных деяний. ²При этом не могут предъявляться невыполнимые требования в отношении образа жизни осуждённого.

(2) Суд может дать осуждённому, в частности, указание:

1. следовать распоряжениям, данным ему в отношении места пребывания, образования, работы или свободного времени или ведения его хозяйственных дел,
2. являться в определённое время в суд или в другое учреждение,
3. не вступать в контакт с пострадавшим, определённым лицом или принадлежащими определённой группе лицами, которые могли бы предоставить ему возможность или дать повод к совершению новых преступных деяний, не поддерживать с этими лицами отношений, не трудоустраивать их, не давать им образования или убежища¹,
4. не иметь во владении, не иметь при себе или не отдавать на хранение определённые предметы, которые могли бы предоставить ему возможность или дать повод к совершению новых преступных деяний, или
5. исполнять обязанности содержания или алиментации.

(3) Указание:

1. подвергнуться лечению, связанному с вмешательством в физическую целостность или пройти курс воздержания от алкогольной или наркотической зависимости, или
2. о помещении в соответствующий приют или соответствующее заведение

может быть дано только с согласия осуждённого²).

(4) Если осуждённый даёт соответствующие обещания относительно своего будущего образа жизни, то суд, как правило, временно воздерживается от дачи указаний, если есть основания полагать, что обещания будут выполнены.

Комментарии

1) Новая формулировка § 56с (абз 2 № 3) УУ ФРГ введена ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

2) Каталог указаний, даваемых осуждённому в соответствии с § 56с (абз. 2 и 3) УУ ФРГ не является закрытым. Суд может, таким образом, в определённых границах давать и другие указания, представляющиеся ему целесообразными.

§ 56d. Помощь, оказываемая осуждённому в течение испытательного срока^{1),2)}

(1) Суд устанавливает над осуждённым лицом на весь испытательный срок или на его часть надзор и руководство со стороны уголовно-исполнительного инспектора³⁾, если это требуется для того, чтобы удержать осуждённое лицо от совершения преступных деяний.

(2) Указание в соответствии с абзацем 1 даётся судом, как правило, если назначено условное наказание в виде лишения свободы на срок более девяти месяцев и осуждённое лицо ещё не достигло двадцатисемилетнего возраста.

(3) ¹Уголовно-исполнительный инспектор помогает осуждённому лицу и поддерживает его. ²По согласованию с судом уголовно-исполнительный инспектор наблюдает за выполнением осуждённым лицом обязанностей и указаний, а также предложений и обещаний и сообщает через установленные судом промежутки времени об образе жизни осуждённого лица. ³Уголовно-исполнительный инспектор сообщает суду о грубых или систематических нарушениях обязанностей, указаний, предложений и обещаний.

(4) ¹Уголовно-исполнительный инспектор назначается судом. ²Он может дать уголовно-исполнительному инспектору указания относительно его деятельности в соответствии с абзацем 3.

(5) Деятельность уголовно-исполнительного инспектора исполняется на профессиональных или общественных началах.

Комментарии

1) См. ком. к § 56а.

2) Новая формулировка § 56d УУ ФРГ введена ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

3) Дословно: «лицо, осуществляющее помощь в период испытательного срока» [*Bewährungshelfer*]. Дословный перевод не представляется здесь и далее возможным уже из стилистических соображений. Более того, в правовом смысле, в особенности с учётом полномочий, которыми обладает данное лицо, наиболее подходящим является избранный здесь термин. В соответствии с новой формулировкой данной нормы обозначение уголовно-исполнительного инспектора дано как в женском, так и мужском роде. Со сравнительной точки зрения см. положения п. 1 ст. 187 УК РФ, ст. 188 УИК РФ.

§ 56e. Последующие решения

Решения в соответствии с §§ 56b–56d могут быть вынесены, изменены или отменены судом и в последствии.

§ 56f. Отмена условного наказания¹⁾

(1) ¹Суд отменяет условное наказание, если осуждённое лицо:

1. в течение испытательного срока совершает преступное деяние и тем самым показывает, что ожидания, заложенные в основу решения о назначении условного наказания, не оправдались,
2. грубо и систематически нарушает данные ему указания или систематически уклоняется от надзора и руководства со стороны уголовно-исполнительного инспектора и тем самым даёт повод для опасения, что оно вновь будет совершать преступные деяния, или
3. грубо и систематически нарушает возложенные на него обязанности.

²Предложение 1 (№ 1) действует соответственно, если деяние было совершено в период после принятия решения о назначении условного наказания и до его вступления в законную силу, или, в случае последующего определения общего наказания, в период после принятия решения о назначении условного наказания в процессе, приговор по которому был включён в общее наказание и до вступления в законную силу решения об общем наказании²⁾.

(2) ¹Однако суд отказывается от отмены условного наказания, если представляется достаточным:

1. назначить дальнейшие обязанности или указания, в особенности установить над осуждённым лицом надзор со стороны уголовно-исполнительного инспектора, или
2. продлить испытательный срок или срок надзора со стороны уголовно-исполнительного инспектора.

²В случаях, предусмотренных в № 2, испытательный срок не может быть продлён более чем на половину изначально назначенного испытательного срока.

(3) ¹Изддержки, понесённые осуждённым лицом для выполнения обязанностей, предложений, указаний или обещаний не возмещаются. ²Однако, если суд отменяет условное наказание, он может зачесть в счёт подлежащего реальному исполнению наказания издержки, понесённые осуждённым лицом для выполнения обязанностей в соответствии с § 56b (абз. 2 предложением 1 № 2–4) или для выполнения соответствующих предложений по положениям § 56b (абз. 3).

Комментарии

1) В отношении редакционных изменений данной нормы (например, обозначение «осуждённое лицо» вместо «осуждённый», «уголовно-исполнительный ин-

спектор» в мужском и женском роде и т.д.), см. Федеральный закон от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

2) Положение, предусмотренное в § 56f (абз. 1 предл. 2) УУ ФРГ, изменено ст. 22 Второго закона о модернизации юстиции (*Justizmodernisierungsgesetz – JuMoG*) от 22 декабря 2006 года (BGBl. 2006 I S. 3416).

§ 56g. Освобождение от наказания¹⁾

(1) ¹Если суд не отменяет условное наказание, то по истечении испытательного срока он освобождает осуждённого от наказания. ²Положение, установленное в § 56f (абз. 3 предложении 1), подлежит применению.

(2) ¹Суд может отменить освобождение от наказания, если осуждённый приговорён к наказанию в виде лишения свободы на срок не менее шести месяцев за умышленное преступное деяние, которое он совершил во время действия испытательного срока. ²Отмена возможна только в течение одного года после окончания испытательного срока и шести месяцев после вступления обвинительного приговора в законную силу. ³Положения, предусмотренные в § 56f (абз. 1 предложении 2 и абз. 3), действуют соответственно.

Комментарии

1) Изменения в § 56g (абз. 2 предл. 1) УУ ФРГ внесены ст. 3 Закона о трансформации рамочных постановлений, касающихся изъятия и прежних осуждений [*Umsetzungsgesetz Rahmenbeschlüsse Einziehung und Vorverurteilungen – EinzVorvRUG*] от 2 октября 2009 года (BGBl. 2009 I S. 3214).

§ 57. Условно-досрочное освобождение от наказания в виде лишения свободы на определённый срок¹⁾

(1) ¹Суд выносит решение об условно-досрочном освобождении от назначенного на определённый срок наказания в виде лишения свободы и назначает испытательный срок, если:

1. отбыто две трети назначенного наказания, но не менее двух месяцев,
2. это решение представляется допустимым, в особенности с учётом интересов общественной безопасности, и
3. осуждённое лицо на это согласно.

²При принятии этого решения учитываются, в частности, личность осуждённого лица, его прошлое, обстоятельства совершенного им деяния, весомость правового блага, подвергающегося опасности в случае рецидива, поведение осуждённого лица при отбывании наказания, условия его жизни и влияние, которое предположительно окажет на него условно-досрочное освобождение от наказания.

(2) Уже после отбытия половины назначенного на определённый срок наказания в виде лишения свободы, однако после отбытия не менее шести

месяцев, суд может вынести решение об условно-досрочном освобождении от наказания и назначить испытательный срок, если:

1. осуждённое лицо впервые отбывает наказание в виде лишения свободы и это наказание не превышает двухлетнего срока, или
2. в результате совокупной оценки деяния, личности осуждённого лица и его развития во время исполнения уголовного наказания выявлены особые обстоятельства,

и наличествуют остальные предпосылки, предусмотренные в абзаце 1.

(3) ¹Положения, предусмотренные в §§ 56a–56e, действуют соответственно; испытательный срок даже в случае его последующего сокращения не может быть короче не отбытого остатка срока наказания. ²Если осуждённое лицо отбыло не менее одного года назначенного ему наказания, прежде чем он был условно-досрочно освобождён от отбытия остатка наказания с назначением испытательного срока, то суд устанавливает над ним, как правило, на длительность всего или части испытательного срока надзор и руководство уголовно-исполнительного инспектора.

(4) В той части, в которой наказание в виде лишения свободы было засчитано, оно считается отбытым, как это предусмотрено в абзацах 1–3.

(5) ¹Положения, предусмотренные в §§ 56f и 56g, действуют соответственно. ²Суд отменяет условно-досрочное освобождение от наказания также в том случае, если осуждённое лицо в период после вынесения обвинительного приговора и перед принятием решения об условно-досрочном освобождении от наказания совершило преступное деяние, которое фактически не могло быть принятым во внимание судом при принятии решения об условно-досрочном освобождении от наказания и которое, в случае его принятия во внимание, привело бы к отказу в условно-досрочном освобождении от наказания; под вынесением обвинительного приговора понимается приговор в прежнем процессе, в котором в последний раз могли быть проверены лежащие в его основе установленные фактические данные.

(6) Суд может отказать в условно-досрочном освобождении от исполнения остатка назначенного срока наказания в виде лишения свободы на испытательный срок, если осуждённое лицо даёт недостаточные или ложные показания в отношении местонахождения предметов, подлежащих конфискации приобретённым преступным путём.²⁾

(7) Суд может назначить сроки не выше шести месяцев, до истечения которых недопустимо ходатайство осуждённого лица об условно-досрочном освобождении от наказания на испытательный срок.

Комментарии

1) Изменения в § 57 (абз. 3 предл. 1) УУ ФРГ, нововведение § 57 (абз. 5) УУ ФРГ, новая нумерация прежнего § 57 (абз. 5 и 6) УУ ФРГ как § 57 (абз. 6 и 7) УУ ФРГ произведены на основании ст. 22 Второго закона о модернизации юстиции [*Justizmodernisierungsgesetz – JuMoG*] от 22 декабря 2006 года (BGBl. 2006 I S. 3614).

В отношении редакционных изменений данной нормы (например, обозначение «осуждённое лицо» вместо «осуждённый», «потерпевшее лицо» вместо «потерпевший», «уголовно-исполнительный инспектор» в мужском и женском роде и т. д.), см. ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

2) Ранее данная норма содержала оговорку: «(...) или не подлежащих ей только потому, что потерпевшее лицо получило вследствие деяния право претензии установленного в § 73 (абз. 1 предложения 2) вида». Федеральным законом о реформе уголовно-правового регулирования правового института изъятия имущества [Vermögensabschöpfung] от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872) была упразднена проистекавшая из § 73 (абз. 1 предложения 2), модель поддержки потерпевшего по возвращению утраченного имущества посредством лишь процессуального обеспечения для последующего самостоятельного ведения гражданского процесса [нем. Rückgewinnungshilfe, см. ст. ред. §§ 111b след. УПК ФРГ]. В ходе реформы положения § 73 (абз. 1 предложение 2) были исключены, а положения, ранее отсылавшие к данной норме, были приведены в соответствии с новой редакцией закона. Подробно см. BR-Drs. 418/16, S. 47 и комментарии к § 73.

§ 57а. Условно-досрочное освобождение от наказания в виде пожизненного лишения свободы¹⁾

(1) ¹Суд выносит решение об условно-досрочном освобождении от наказания в виде пожизненного лишения свободы и назначает испытательный срок, если:

1. отбыто пятнадцать лет наказания,
2. дальнейшее исполнение наказания не обосновано особой тяжестью вины осуждённого, и
3. налицо предпосылки, предусмотренные в § 57 (абз. 1 предложения 1 № 2 и 3).

²Положения, предусмотренные в § 57 (абз. 1 предложения 2 и абз. 6), действуют соответственно.

(2) Отбытым наказанием в контексте абзаца 1 (предложения 1 № 1) считается любой вид изоляции от общества, которому осуждённый повергался вследствие совершенного им деяния.

(3) ¹Длительность испытательного срока составляет пять лет. ²Положения, предусмотренные в § 56а (абз. 2 предложения 1) и в §§ 56b–56g, 57 (абз. 3 предложения 2 и абз. 5 предложения 2), действуют соответственно.

(4) Суд может назначить сроки не более двух лет, до истечения которых недопустимо ходатайство осуждённого об условно-досрочном освобождении от наказания на испытательный срок.

Комментарии

1) Изменения в § 57а (абз. 1 предл. 2, абз. 3 предложение 2) УУ ФРГ внесены на основании ст. 22 Второго закона о модернизации юстиции (Justizmodernisierungsgesetz – JuMoG) от 22 декабря 2006 года (BGBl. 2006 I S. 3614).

§ 57b. Условно-досрочное освобождение от общего наказания в виде пожизненного лишения свободы

Если назначено наказание в виде пожизненного лишения свободы в качестве общего наказания, то при установлении особой тяжести вины (§ 57a абз. 1 предложение 1 № 2) отдельные преступные деяния оцениваются в их совокупности.

§ 58. Общее и условное наказание

(1) Если кто-либо совершил несколько преступных деяний, то в отношении назначения условного наказания в соответствии с § 56 решающим является срок общего наказания.

(2) ¹Если в случаях, предусмотренных в § 55 (абз. 1), исполнение наказания в виде лишения свободы, назначенного прежним решением, полностью или в отношении остатка наказания отсрочено на испытательный срок и общее наказание также постановлено считать условным с отсрочкой исполнения на испытательный срок, то минимальная длительность нового испытательного срока сокращается на уже истекший испытательный срок, но назначается не менее чем на один год. ²Если в отношении общего наказания не принято решение считать его условным с отсрочкой исполнения на испытательный срок, то соответственно действуют положения, предусмотренные в § 56f (абз. 3).

**ГЛАВА 5. ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ С ОГОВОРКОЙ О НАКАЗАНИИ;
ВОЗДЕРЖАНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ****§ 59. Предпосылки предупреждения с оговоркой о наказании¹⁾**

(1) ¹Если кто-либо подлежит наказанию в виде денежного штрафа в размере до ста восьмидесяти дневных ставок, то суд может наряду с признанием виновности предупредить его, определить наказание и сделать оговорку о назначении²⁾ этого наказания, если:

1. есть основания полагать, что исполнитель в будущем и без назначения наказания не будет больше совершать преступных деяний,
2. в результате совокупной оценки деяния и личности исполнителя выявлены особые обстоятельства, делающие излишним назначение наказания, и
3. интересы защиты правопорядка не требуют назначения наказания.

²Положения, предусмотренные в § 56 (абз. 1 предложении 2), действуют соответственно.

(2) ¹Наряду с предупреждением могут быть назначены: конфискация имущества³⁾ или приведение предметов в негодность. ²Наряду с назначением

мер исправления и безопасности недопустимо предупреждение с оговоркой о наказании.

Комментарии

1) Изменения в § 59 (абз. 1 предл. 1 № 2) УУ ФРГ внесены на основании ст. 22 Второго закона о модернизации юстиции [*Justizmodernisierungsgesetz – JuMoG*] от 22 декабря 2006 года (BGBl. 2006 I S. 3614). § 59 (абз. 2) исключён ст. 22 вышеназванного закона. Новая нумерация прежнего § 59 (абз. 3) как § 57 (абз. 2) осуществлена на основании ст. 22 вышеназванного закона.

2) Дословно: «осуждение» [*Verurteilung*]. Этот перевод неприемлем в данном случае, поскольку осуждение исполнителя производится уже с признанием его виновности в приговоре суда. Здесь речь идёт о вынесении обвинительного приговора, в котором наряду с осуждением, предупреждением и определением размеров наказания оговорена возможность его реального назначения (т.е., по сути, речь идёт об условном наказании в виде денежного штрафа).

3) Дословно: изъятие [*Einziehung*]. Ранее: «конфискация того, что было приобретено преступным путём [*Verfall*], изъятие предметов и средств совершения деяния [*Einziehung*]». Подробно см. комментарии к §§ 73 след.

§ 59а. Испытательный срок, обязанности и указания

(1) ¹Суд определяет длительность испытательного срока. ²Она не может превышать двух лет и быть меньше одного года.¹⁾

(2) ¹Суд может обязать предупреждённого:

1. приложить усилия, направленные на компенсацию причинённого потерпевшему вреда или иным образом возместить ущерб, нанесённый совершением деяния,
2. исполнять свои обязанности содержания или алиментации,
3. выплатить определённую денежную сумму в пользу общественной организации или в государственный бюджет,
4. подвергнуть себя амбулаторному лечению или амбулаторному курсу воздержания от алкогольной или наркотической зависимости,
5. принять участие в курсе по воспитанию основ социального поведения в обществе²⁾ или
6. принять участие в учебном курсе по правилам дорожного движения.

²При этом не могут предъявляться невыполнимые требования относительно образа жизни предупреждённого; также обязанности и указания, возложенные и данные в соответствии с предложением 1 (№ 3–6) не могут являться несоразмерными по отношению к совершенному исполнителем деянию. ³Положения, предусмотренные в § 56с (абз. 3 и 4) и § 56е, действуют соответственно.

Комментарии

1) Изменения в § 59a (абз. 1 предл. 2) УУ ФРГ внесены на основании ст. 22 Второго закона о модернизации юстиции [*Justizmodernisierungsgesetz – JuMoG*] от 22 декабря 2006 года (BGBl. 2006 I S. 3614) и коснулись снижения верхней границы длительности испытательного срока с трёх до двух лет.

2) Положение введено Федеральным законом об укреплении социальной ответственности лиц, совершивших преступное деяние [*Gesetz zur Stärkung der Täterverantwortung (TätVG)*] от 15 ноября 2012 года (BGBl. 2012 S. 2298). Подробно: BT-Drs. 17/1466, S. 8.

§ 59b. Назначение наказания, отсроченного оговоркой

(1) В отношении назначения наказания, отсроченного оговоркой, действует § 56f соответственно.

(2) Если в отношении предупреждённого отсроченное оговоркой назначение наказания не применяется, то по истечении испытательного срока суд принимает решение ограничиться имевшим место предупреждением.

§ 59c. Общее наказание и предупреждение с оговоркой о наказании

(1) Если кто-либо совершил несколько преступных деяний, то при предупреждении с оговоркой о наказании в отношении определения наказания применяются §§ 53–55 соответственно.

(2) Если впоследствии предупреждённый приговорён к наказанию за преступное деяние, которое он совершил до предупреждения, то применяются положения об определении общего наказания (§§ 53–55 и 58) с поправкой, что наказание, назначение которого было отсрочено оговоркой, в случаях, предусмотренных в § 55, приравнивается к назначенному наказанию.

§ 60. Воздержание от наказания

¹Суд воздерживается от наказания, если последствия деяния настолько тяжело отразились на исполнителе, что назначение наказания явно не привело бы к желаемому результату. ²Это положение не имеет действия, если исполнитель за совершенное им деяние подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок более одного года.

ГЛАВА 6. МЕРЫ ИСПРАВЛЕНИЯ И БЕЗОПАСНОСТИ

Комментарии

Дуальная система уголовно-правовых санкций была введена в уголовное право Германии на основании Закона об особо опасных преступниках-рецидивистах и о мерах исправления и безопасности [*Gesetz gegen gefährliche Gewohnheitsverbrecher und über Maßregeln der Sicherung und Besserung – GewohnheitsverbrecherG*] от 24.11.

1933 (RGBl. 1933 I S. 995). В процессе реформы уголовного законодательства ФРГ меры исправления и безопасности были реформированы, внесены в действующее Уголовное Уложение ФРГ (см.: 1-ый и 2-ой Законы о реформе уголовного законодательства ФРГ, BGBl. 1969 I S. 645; BGBl. 1969 I S. 717; BGBl. 1973 I S. 909) и подразделяются на стационарные, т.е. сопряжённые с изоляцией от общества (см. § 61 № 1–3 УУ ФРГ), и амбулаторные (см. § 61 № 4–6 УУ ФРГ).

Речь идёт при этом о так называемой «второй колее» уголовно-правовых санкций, т.е. о мерах исправления (преступника) и безопасности (общества), ориентированных на закреплённый в Конституции ФРГ и уголовном законе принцип соразмерности (см.: § 62 ком. № 1, подробно: *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 62 Rn. 1 ff. mwN.). Эти меры имеют чисто превентивный характер и являются нейтральными в социально-этическом смысле. Иными словами, данные меры не содержат оценки деяния и преступника; они полностью отделены как от вины как таковой (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., Vor § 61 Rn. 1 mwN.), так и от её тяжести. Поэтому предпосылкой назначения мер исправления и безопасности не является виновное поведение исполнителя преступного деяния, ведь в отличие от уголовного наказания (ст. 6 абз. 2 Европейской Конвенции по правам человека) при назначении данных мер не действует принцип презумпции невиновности.

§ 61. Обзор

Меры исправления и безопасности являются:

1. помещение в психиатрический стационар,
2. помещение в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости,
3. превентивное заключение,
4. установление надзора за поведением,
5. лишение водительских прав,
6. запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью.

§ 62. Принцип соразмерности

Мера исправления и безопасности не может быть назначена, если она несоразмерна деяниям исполнителя, которые он совершил или предположительно совершит, а также степени исходящей от него опасности.¹⁾

Комментарии

1) Принцип соразмерности является одним из наиважнейших правовых принципов конституционного значения и следует из принципа правового государства и из самой сути основных конституционных прав человека (см. BVerfGE 16, 302; 19, 347; 20, 49; 23, 127; 29, 360; 65, 44; 70, 311; BVerfG NJW 1993, 778, BGHSt. 20, 232; 26, 102; OLG Celle, MDR 1989, 928). В § 62 законодатель исходит из того, что такое глубокое вмешательство государства в основные конституционные права человека, которое составляют в особенности принудительные меры, сопряжённые с изоляцией от общества, только тогда правомерно, если исходящая от лица, которому эта мера

назначается, опасность настолько велика, что от исполнителя из-за преобладающих общественных правовых интересов может быть потребовано, подвергнуть себя этому вмешательству, даже если он совершил преступное деяние невиновно (см. BVerfGE 70, 297, 316; 109, 190; 109, 133; BVerfG NJW 1992, 2344; 1994, 510). При этом суд совокупно оценивает все предпосылки, указанные в § 62 УУ ФРГ, и проверяет соразмерность результата этой оценки с тяжестью вмешательства, связанного с назначением конкретной принудительной меры (см. BGHSt. 24, 134f.; BGH StV 1999, 489).

ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ, СОПРЯЖЁННЫЕ С ИЗОЛЯЦИЕЙ ОТ ОБЩЕСТВА

§ 63. Помещение в психиатрический стационар

¹Если кто-либо совершил противоправное деяние в невменяемом состоянии (§ 20) или в состоянии уменьшенной вменяемости (§ 21), то суд назначает его помещение в психиатрический стационар, если из совокупной оценки личности исполнителя и его деяния следует, что вследствие его состояния от него можно ожидать совершения значительных противоправных деяний, посредством которых потерпевшим будет причинён значительный моральный или физический вред или они подвергнутся значительной угрозе причинения такого вреда или будет нанесён тяжкий экономический ущерб, из чего следует исходящая от исполнителя опасность для общества.

²Если совершенное противоправное деяние не является значительным деянием в контексте предложения 1, суд назначает соответствующее помещение только в случае, если особые обстоятельства позволяют допустить, что исполнитель вследствие своего состояния в будущем совершит подобные значительные противоправные деяния.

§ 64. Помещение в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости¹⁾

¹Если кто-либо склонен к чрезмерному употреблению алкогольных напитков или других одурманивающих средств и осуждён за противоправное деяние, совершенное в состоянии опьянения или связанное с этой склонностью, или не осуждён за это деяние только потому, что его невменяемость доказана или не исключена, то суд должен назначить его помещение в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости, если угрожает опасность, что вследствие этой склонности он будет в дальнейшем совершать значительные противоправные деяния. ²Назначение этой меры осуществляется только в том случае, если существует достаточно конкретная вероятность того, что лечение данного лица в учреждении, специализирующемся на лечении от алко-

гольной и наркотической зависимости, в течение срока, установленного в § 67d (абзаце 1 предложении 1 или 3), приведёт к его исцелению или к предотвращению на длительный период рецидива зависимости данного лица, а также к удержанию его от совершения существенных противоправных деяний, связанных с этой его склонностью.

Комментарии

1) С учётом решения Федерального Конституционного суда ФРГ от 13 марта 1994 года (BVerfGE 91, 1) новая редакция § 64 была введена Федеральным законом от 16 июля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 1327).

§ 65. (Исключён)

Комментарии

Ранее – помещение в социально-терапевтическое учреждение. Исключён из Уголовного уложения на основании ст. 2 Федерального закона о внесении изменений в Федеральный закон об уголовно-исполнительном производстве (*StVollzÄG*) от 20 декабря 1984 года (BGBl. 1984 I S. 1654). В настоящее время – положения уголовно-исполнительного производства, см. §§ 9, 123 ff. Закона об исполнительном производстве (*StVollzG*).

§ 66. Превентивное заключение¹⁾

(1) ¹Наряду с наказанием суд назначает превентивное заключение, если:

1. кто-либо приговорён к наказанию в виде лишения свободы на срок не менее двух лет за совершение умышленного преступного деяния, которое
 - a) направлено против жизни, физической неприкосновенности, свободы личности или сексуального самоопределения,
 - b) подпадает под действие первого, седьмого, двадцатого или двадцать восьмого раздела Особенной части или под действие Кодекса международного уголовного права²⁾ или Закона об обращении наркотических средств³⁾ и за совершение которого предусмотрен верхний размер наказания не менее десяти лет лишения свободы, или
 - c) воплощает состав деяния согласно § 145a, если надзор за поведением установлен на основании совершения уголовно наказуемого деяния указанного в буквах a или b вида или воплощает состав деяния согласно § 323a, поскольку противоправное деяние, совершенное в состоянии опьянения, представляло собой деяние указанного в буквах a или b вида,
2. исполнитель уже дважды был осуждён за совершение уголовно наказуемых деяний, указанного в предложении 1 вида, которые он

совершил до нового деяния, к лишению свободы на срок не менее одного года за каждое из этих деяний,

3. он за одно или несколько этих деяний отбыл до совершения нового деяния наказание в виде лишения свободы сроком не менее двух лет или в отношении него исполнялась сопряжённая с изоляцией от общества мера исправления и безопасности и
4. из совокупной оценки личности исполнителя и совершенного им деяния следует, что он вследствие своей склонности к совершению значительных преступных деяний, в частности деяний, посредством которых потерпевшим причиняется тяжкий моральный или физический вред, к моменту осуждения представляет собой угрозу для общества.

²В отношении квалификации в качестве преступного деяния в контексте предложения 1 (№ 1 буквы b) положения § 12 (абзаца 3) действуют соответственно, а в отношении завершения надзора за поведением, указанного в предложении 1 (№ 1 букве с), – положения § 68b (абзаца 1 предложения 4).

(2) Если кто-либо совершил три преступных деяния указанного в абзаце 1 (предложении 1 № 1) вида, за совершение которых он подлежал наказанию в виде лишения свободы на срок не менее одного года за каждое, и приговорён за одно или несколько этих деяний к наказанию в виде лишения свободы на срок не менее трёх лет, то при наличии предпосылок, указанных в абзаце 1 (предложении 1 № 4), суд может наряду с наказанием назначить превентивное заключение даже при отсутствии прошлой судимости или изоляции от общества (абзац 1 предложение 1 № 1 и 2).

(3) ¹Если кто-либо приговорён за совершение воплощающего предпосылки абзаца 1 (предложения 1 № 1 буквы а или b) уголовного преступления или за совершение уголовно наказуемого деяния, предусмотренного в § 89a (абзацах 1–3), § 89c (абзацах 1–3), § 129a (абзаце 5 предложении 1, альтернативе 1), также в сочетании с § 129b (абзацем 1), в §§ 174–174c, 176, 177 (абзацем 2 № 1, абзацами 3 и 6), §§ 180, 182, 224, 225 (абз. 1 или 2) или за совершение умышленного преступного деяния в соответствии с § 323a, поскольку деяние, совершенное в состоянии опьянения, являлось уголовным преступлением или одним из вышеназванных противоправных деяний, к наказанию в виде лишения свободы на срок не менее двух лет, то суд может наряду с наказанием назначить превентивное заключение, если исполнитель за одно или несколько такого рода деяний, которые он совершил до нового деяния, уже был приговорён к наказанию в виде лишения свободы на срок не менее трёх лет и наличествуют предпосылки, указанные в абзаце 1 (предложении 1 № 3 и 4).⁴⁾ ²Если кто-либо совершил два уголовно наказуемых деяния указанного в предложении 1 вида, за совершение которых он подлежал наказанию в виде лишения свободы сроком не менее двух лет за каждое, и приговорён за одно или несколько этих деяний к наказанию в виде лишения свободы на срок не менее трёх лет, то при наличии

предпосылок, указанных в абзаце 1 (предложении 1 № 4), суд может наряду с наказанием назначить превентивное заключение даже при отсутствии прошлой судимости или изоляции от общества (абзац 1 предложение 1 № 2 и 3).⁵⁾ ³Положения, предусмотренные в абзацах 1 и 2, не затрагиваются. (4) ¹В контексте абзаца 1 (предложения. 1 № 2) назначение общего наказания считается одним осуждением. ²Если время содержания в предварительном заключении или другого вида изоляции засчитывается в срок наказания в виде лишения свободы, то оно считается отбытой частью наказания в контексте абзаца 1 (предложения 1 № 3). ³Ранее совершенное деяние не принимается во внимание, если промежуток времени между ним и последующим деянием составляет более пяти лет; в отношении уголовно наказуемых деяний против сексуального самоопределения этот срок составляет пятнадцать лет. ⁴В этот срок не засчитывается время содержания исполнителя в учреждениях, в которые он был помещён на основании распоряжения соответствующих государственных органов. ⁵Деяние, по которому был вынесен обвинительный приговор вне пространства действия настоящего закона, приравнивается к деянию, по которому был бы вынесен обвинительный приговор в пространстве действия настоящего закона, если оно являлось бы в соответствии с немецким уголовным правом преступным деянием указанного в абзаце 1 (предложении 1 № 1) вида, а в случаях, предусмотренных в абзаце 3, – одним из преступных деяний указанного в абзаце 3 (предложении 1) вида.

Комментарии

1) Норма содержит регулирование т.н. «первичного» превентивного заключения, т.е. назначение превентивного заключения в приговоре, вынесенным в отношении определённого уголовного дела и содержащем назначение наказания в виде лишения свободы. Изменения внесены в соответствии со ст. 1 Закона о реформировании законодательства, касающегося превентивного заключения, и о сопровождающем регулировании от 22 декабря 2010 года (BGBl. 2010 I S. 2300) и вступили в законную силу 1 января 2011 года.

Начиная с 2009 года различные аспекты превентивного заключения в Германии были подвержены критике со стороны Европейского суда по правам человека (см. напр. EGMR, NJW 2010, 2495). Решением Федерального Конституционного суда ФРГ (ФКС ФРГ) от 4 мая 2011 г. данная норма (как, впрочем, и все правовое регулирование превентивного заключения во всех редакциях закона) было объявлено несоответствующим ст. 2 (абз. 2 предл. 2) в сочетании со ст. 104 (абз. 1) Конституции ФРГ (в старой редакции § 67d (абз. 3 предл. 1) и § 66b (абз. 2) также в сочетании со ст. 20 (абз. 3) Конституции ФРГ), см. BVerfG, NJW 2011, 1931 (BGBl. 2011 I S. 1003); подробно о правовом институте превентивного заключения и последствиях решения ФКС ФРГ см. *Mitsch*, JuS 2011, S. 785 ff., *Sachs*, JuS 2011, 854, 855 ff.

В соответствии с § 35 Закона о Федеральном Конституционном суде [*Bundesverfassungsgerichtsgesetz – BVerfGG*] ФКС ФРГ определил, что несоответствующие Кон-

ституции ФРГ нормы, касающиеся назначения превентивного заключения (§ 66 и след. УУ ФРГ), остаются в действии до нового регулирования, но не позже, чем до 31.05.2013, см. BVerfG, NJW 2011, 1931, 1945. Основанием для оставления в действии норм, несоответствующих Конституции ФРГ (хотя, в принципе, они должны быть признаны ничтожными), являлось стремление избежать «правового вакуума», который по мнению ФКС ФРГ возник бы при немедленной отмене данного регулирования. В случае немедленной отмены этих норм правовой институт превентивного заключения остался бы без правовой базы, что, во-первых, нанесло бы непоправимый урон дуалистической системе уголовно-правовых санкций ФРГ (уголовное наказание с одной стороны и принудительные меры исправления и безопасности с другой стороны) и, во-вторых, привело бы к необходимости немедленного освобождения всех лиц, содержащихся в превентивном заключении, что в свою очередь поставило бы суды, административные органы и полицию перед нерешаемыми проблемами, BVerfG, NJW 2011, 1931, 1945.

Федеральным законом об обеспечении федеральным законодательством Германии соблюдения требования отделения правового института превентивного заключения от уголовного наказания [*Gesetz zur bundesrechtlichen Umsetzung des Abstandsgebotes im Recht der Sicherungsverwahrung*] от 5 декабря 2012 года (BGBl. 2012 I S. 2425) уголовно-правовое регулирование правового института превентивного заключения было реформировано в соответствии с требованиями Федерального Конституционного суда Германии.

2) Кодекс международного уголовного права [*Völkerstrafgesetzbuch*] (VStGB) от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254).

3) Федеральный закон об обращении наркотических средств (*Gesetz über den Verkehr mit Betäubungsmitteln* (Betäubungsmittelgesetz – BtMG) в редакции официальной публикации от 1 марта 1994 года (BGBl. 1994 I S. 358). Последнее изменение см. ст. 1 Постановления Федерального правительства от 1 мая 2011 года (BGBl. 2011 I S. 821).

4) Изменения в положения § 66 (абз. 3 предл. 1) внесены ст. 1 Федерального закона от 27 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007). Изменения вступили в силу 1 апреля 2004 года. Редакционные изменения внесены в соответствии со ст. 1 Закона о реформировании законодательства, касающегося превентивного заключения, и о сопровождающем регулировании от 22 декабря 2010 года (BGBl. 2010 I S. 2300).

5) Изменения в положения § 66 (абз. 1, 2 и 3 предл. 1 и 2) внесены ст. 1 Федерального закона от 21 августа 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3344). Редакционные изменения внесены в соответствии со ст. 1 Закона о реформировании законодательства, касающегося превентивного заключения, и о сопровождающем регулировании от 22 декабря 2010 года (BGBl. 2010 I S. 2300).

§ 66а. Оговорка о назначении превентивного заключения¹⁾

(1) В приговоре суд может оговорить назначение превентивного заключения, если:

1. кто-либо осуждён за совершение одного из уголовно наказуемых деяний, указанных в § 66 (абзаце 3 предложения 1),
2. наличествуют остальные предпосылки, указанные в § 66 (абзаце 3), постольку, поскольку эта норма не отсылает к § 66 (абзацу 1 предложению 1 № 4) и
3. не представляется возможным с достаточной уверенностью установить, но вероятно, что выполнены предпосылки, установленные в § 66 (абзаце 1 предложении 1 № 4).

(2) Суд может сделать оговорку в контексте абзаца 1 также в том случае, если:

1. кто-либо приговорён к наказанию в виде лишения свободы на срок не менее пяти лет за совершение одного или нескольких уголовных преступлений, направленных против жизни, физической неприкосновенности, свободы личности или сексуального самоопределения, одного или нескольких уголовных преступлений, предусмотренных в двадцать восьмом разделе Особенной части или в §§ 250, 251, также в сочетании с § 252 или § 255,
2. не выполнены предпосылки, установленные в § 66, и
3. возможно с достаточной уверенностью установить или как минимум вероятно, что выполнены предпосылки, установленные в § 66 (абзаце 1 предложении 1 № 4).

(3) ¹В первой инстанции суд может принять решение о назначении оговорённого в соответствии с положениями абзаца 1 или 2 превентивного заключения только до полного исполнения наказания в виде лишения свободы; это положение действует также, если было принято решение об условно-досрочном освобождении от наказания на испытательный срок и отбытие остатка наказания подлежит исполнению. ²Суд назначает превентивное заключение, если из совокупной оценки личности осуждённого, его деяния или его деяний и дополнительной оценки его развития до момента принятия решения следует, что от него следует ожидать совершения значительных преступных деяний, вследствие которых потерпевшим будет причинён тяжкий моральный или физический вред.

Комментарии

1) Введён ст. 1 Федерального закона от 21 августа 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3344). В редакции от 1 января 2011 года. Норма содержит регулирование «оговорённого» превентивного заключения. В этих случаях суд при вынесении приговора по определённому уголовному делу не в состоянии дать однозначный прогноз опасности преступника. Поэтому в приговоре фиксируется оговорка о том, что суд будет позже принимать решение в отношении назначения подсудимому превен-

тивного заключения после отбытия назначенного наказания. Изменения в § 66a УУ ФРГ внесены в соответствии со ст. 1 Закона о реформировании законодательства, касающегося превентивного заключения, и о сопровождающем регулировании от 22 декабря 2010 года (BGBl. 2010 I S. 2300) и вступили в законную силу 1 января 2011 года. В отношении неконституционности нормы см. BVerfG, NJW 2011, 1931; в отношении временного действия норм и приведения уголовно-правового регулирования правового института превентивного заключения в соответствие с требованиями Федерального Конституционного суда см. комментарии к § 66.

§ 66b. Последующее назначение превентивного заключения¹⁾

¹⁾Если мера помещения в психиатрический стационар признана в соответствии с § 67d (абз. 6) исчерпанной, потому что исключающее или уменьшающее вменяемость состояние, на котором основывалась эта мера, ко времени принятия решения о её исчерпании больше не имеет места, то суд может дополнительно назначить превентивное заключение, если:

1. помещение данного лица в соответствии с § 63 было назначено вследствие нескольких указанных в положениях § 66 (абзаца 3 предложения 1) деяний и если данное лицо за одно или несколько такого вида деяний, которые он совершил до совершения деяния, вследствие которого было назначено помещение в соответствии с § 63, уже было приговорено к наказанию в виде лишения свободы на срок не менее трёх лет или в отношении него было назначено помещение в психиатрический стационар, и
2. из совокупной оценки личности данного лица, его деяний и в дополнение к этому его развития до момента принятия решения с большой вероятностью следует, что это лицо будет совершать значительные преступные деяния, вследствие которых потерпевшим будет причинён тяжкий моральный или физический вред.

²⁾Данное положение действует также, если по окончании помещения в соответствующее учреждение согласно § 63 должно быть ещё полностью или частично исполнено наказание в виде лишения свободы, назначенное наряду с помещением.

Комментарии

1) Введён ст. 1 Федерального закона от 23 июля 2004 года (BGBl. 2004 I S. 1838). В редакции от 1 января 2011 года. Норма содержит наиболее проблемное и спорное регулирование «последующего назначения» превентивного заключения, т.е. случаи, когда превентивное заключение не назначено и не оговорено в изначальном приговоре, а принимается во внимание лишь в последствии, во время отбытия наказания. Изменения в § 66b внесены в соответствии со ст. 1 Закона о реформировании законодательства, касающегося превентивного заключения, и о сопровождающем регулировании от 22 декабря 2010 года (BGBl. 2010 I S. 2300) и вступили в законную силу 1 января 2011 года. При этом следует отметить, что в решении от

13 января 2011 года (EGMR № 6587/04 – *Haidn v. Deutschland*) Европейский суд по правам человека признал немецкую практику последующего назначения превентивного заключения нарушающей ст. 5 Европейской конвенции по правам человека. В отношении неконституционности как старой, так и новой редакции норм, регулирующих превентивное заключение см. BVerfG, NJW 2011, 1931; в отношении временного продолжения действия этих норм и приведения уголовно-правового регулирования правового института превентивного заключения в соответствие с требованиями Федерального Конституционного суда см. комментарии к § 66.

До внесения вышеназванных изменений § 66b УУ ФРГ содержал три абзаца, два из которых были изложены в следующей редакции:

«(1) Если после вынесения обвинительного приговора за совершение уголовного преступления, направленного против жизни, физической неприкосновенности, свободы личности или сексуального самоопределения или уголовного преступления в соответствии с §§ 250, 251, также в сочетании с §§ 252, 255, или за совершение уголовного проступка, указанного в § 66 (абз. 1 предл. 3) вида, до истечения срока исполнения назначенного наказания выявляются факты, свидетельствующие о повышенной опасности осуждённого для общества, то суд может дополнительно назначить превентивное заключение, если из совокупной оценки личности осуждённого, его деяний, а также его поведения во время исполнения наказания с большой вероятностью следует, что он будет совершать значительные преступные деяния, вследствие которых потерпевшим будет причинён тяжкий моральный или физический вред, и, если ко времени принятия решения о последующем назначении превентивного заключения наличествуют остальные предпосылки, предусмотренные в § 66. Если назначение превентивного заключения во время вынесения обвинительного приговора было невозможно по правовым причинам, то суд учитывает в качестве фактов в контексте предложения 1 также те факты, которые были известны уже во время вынесения обвинительного приговора.

(2) Если факты, указанного в абзаце 1 предложения 1 вида, стали известны после вынесения обвинительного приговора с назначением лишения свободы на срок не менее пяти лет за совершение одного или нескольких уголовных преступлений, направленных против жизни, физической неприкосновенности, свободы личности или сексуального самоопределения или предусмотренных в §§ 250, 251, также в сочетании с § 252 или с § 255, то суд может и позже назначить превентивное заключение, если из совокупной оценки личности осуждённого, его деяния или деяний, а также его поведения во время исполнения наказания с большой вероятностью следует, что он будет совершать значительные преступные деяния, вследствие которых потерпевшим будет причинён тяжкий моральный или физический вред.»

Эта весьма широкая сфера применения данной нормы была значительно ограничена Законом о реформировании законодательства, касающегося превентивного заключения, и о сопровождающем регулировании от 22 декабря 2010 года, изъясвшим абзацы 1 и 2 из текста закона. Однако возможность последующего назначения превентивного заключения не исключена полностью. Во-первых, в силе осталась возможность замены изначально назначенной и исполненной принуди-

тельной меры помещения в психиатрический стационар (§ 63) принудительной мерой превентивного заключения (ныне § 66b, ранее абзац 3 этой нормы). Во-вторых, при определённых условиях, установленных в § 7 (абз. 2 и 3) Федерального закона о судопроизводстве по делам несовершеннолетних [*Jugendgerichtsgesetz – JGG*] в редакции официальной публикации от 11 декабря 1974 года (BGBl. 1974 I S. 3427) последующее назначение превентивного заключения возможно в отношении несовершеннолетних и лиц молодого возраста, подробно *Mitsch*, JuS 2011, 785, 788; в отношении неконституционности § 7 (абз. 2 и 3) JGG см. BVerfG, NJW 2011, 1931. Кроме того, в соответствии со ст. 316е (абз. 1) Закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [*Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB*] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507) в отношении так называемых «старых дел» (т.е. преступных деяний, совершенных до 1 января 2011 года) действует прежнее законодательство, за исключением случаев, предусмотренных в ст. 316е (абз. 2 и 3) Закона о введении в действие УУ ФРГ [*EGStGB*].

§ 66с. Организация помещения в превентивное заключение и предшествующего ему исполнения уголовного наказания¹⁾

(1) Помещение в превентивное заключение осуществляется в учреждениях, в которых:

1. помещённому лицу на основании комплексного освидетельствования и регулярно обновляемой программы исполнения превентивного заключения оказывается поддержка,
 - а) которая является индивидуальной и действенной, а также приспособленной для того, чтобы возбудить и поддержать в нем готовность к содействию, в особенности психиатрическое, психотерапевтическое или социально-терапевтическое наблюдение, специально разработанное для помещённого лица постольку, поскольку стандартизированные методы не представляются достаточными для достижения желаемого результата, и
 - б) которая преследует цель сократить его опасность для общества настолько, что в отношении дальнейшего исполнения принудительной меры как можно скорее может быть принято решение об условно-досрочном освобождении на испытательный срок или признании меры исчерпанной,
2. обеспечивается помещение,
 - а) которое в наименьшей степени обременяет помещённое лицо, соответствует требованиям к поддержке в контексте № 1 и, при условии не противоречия требованиям безопасности, – приближено к общепринятым условиям жизни, и
 - б) которое производится отдельно от исполнения наказания в виде лишения свободы в специальных зданиях или отделениях, если обращение с помещённым лицом в контексте № 1, в виде исключения не требует иного, и

3. для достижения названной в № 1 (букве b) цели
 - а) применяются меры послабления режима исполнения²⁾ и проводятся мероприятия по подготовке к освобождению, если этому не противостоят веские основания, в особенности, конкретные данные свидетельствуют об опасности того, что помещённое лицо уклонится от исполнения превентивного заключения или злоупотребит данными мерами для совершения значительных преступных деяний³⁾, а также
 - б) в тесном сотрудничестве с государственными учреждениями или общественными организациями обеспечивается поддержка после освобождения.
- (2) Если судом назначено помещение в превентивное заключение в приговоре (§ 66) после оговорки (§ 66а абзац 3) или впоследствии (§ 66b), или такое назначение оговорено в приговоре (§ 66а абзацы 1 и 2), то исполнителю ещё во время исполнения наказания в виде лишения свободы должна быть оказана поддержка в контексте абзаца 1 (№ 1), в особенности, социально-терапевтическое наблюдение, с целью по возможности избежать реального помещения в превентивное заключение (§ 67с абзац 1 предложение 1 № 1) или его назначения (§ 66а абзац 3).

Комментарии

1) § 66с УУ ФРГ введён Федеральным законом об обеспечении федеральным законодательством Германии соблюдения требования отделения правового института превентивного заключения от уголовного наказания [*Gesetz zur bundesrechtlichen Umsetzung des Abstandsgebotes im Recht der Sicherungsverwahrung*] от 5 декабря 2012 года (BGBl. 2012 I S. 2425).

2) Понятие «Меры послабления режима исполнения превентивного заключения» [*vollzugsöffnende Maßnahmen*] не является техническим термином в смысле уголовно-исполнительного права. Данное понятие включает в себя как смягчение режима исполнения [*Lockerungen des Vollzugs*] (напр., работа вне уголовно-исполнительного учреждения или возможность покинуть учреждение на определённое время) в контексте § 11 в сочетании с §§ 130, 134 Закона об уголовно-исполнительном производстве (*StVollzG*), так и исполнение в учреждении открытого типа [*offener Vollzug*] или отпуск от отбытия наказания [*Urlaub aus der Haft*] в контексте §§ 10 (абз. 1), 13 в сочетании с §§ 130, 134 Федерального закона об исполнении уголовных наказаний в виде лишения свободы и мер исправления и безопасности, сопряжённых с изоляцией от общества [*Gesetz über den Vollzug der Freiheitsstrafe und der freiheitsentziehenden Maßregeln der Besserung und Sicherung (Strafvollzugsgesetz – StVollzG)*]. Подробно см.: BT-Drs. 17/9874, S. 17.

3) Под значительными преступными деяниями понимаются деяния в контексте § 66 (абз. 1 предл. 1 № 4) УУ ФРГ (BT-Drs. 17/9874, S. 17 с дальнейшими ссылками, BGHSt. 24, 160, 162).

§ 67. Последовательность исполнения¹⁾

(1) Если помещение в учреждение в соответствии с §§ 63 и 64 назначено наряду с наказанием в виде лишения свободы, то исполнение принудительной меры осуществляется перед исполнением наказания.

(2) ¹Однако суд постановляет, что исполнение наказания или его части осуществляется перед исполнением принудительной меры, если тем самым облегчается достижение цели принудительной меры. ²При назначении помещения в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости, наряду с наказанием в виде лишения свободы, назначаемым на определённый срок и назначенным на срок более трёх лет, суду следует постановлять, что часть наказания подлежит исполнению перед исполнением принудительной меры. ³Длительность этой части наказания следует определять таким образом, чтобы после исполнения этой части наказания и последующего помещения было бы возможно принятие решения в соответствии с абзацем 5 (предложением 1). ⁴Суду следует далее постановлять, что наказание исполняется до исполнения принудительной меры, если осуждённое лицо обязывается к приводимому к исполнению выезду за пределы Германии и ожидается, что его пребывание в пространстве действия настоящего закона будет прекращено в процессе или непосредственно после отбытия наказания.

(3) ¹Свое решение в соответствии с абзацем 2 (предложением 1 или предложением 2) суд может и позже принять, изменить или отменить, если это требуют обстоятельства, связанные с личностью осуждённого. ²Постановление в соответствии с абзацем 2 (предложением 4) может быть и позже издано судом. ³Если судом было издано постановление в соответствии с абзацем 2 (предложением 4), то оно отменяется, если прекращение пребывания осуждённого лица в пространстве действия настоящего закона в процессе или непосредственно после отбытия наказания больше не ожидается.

(4) Если принудительная мера полностью или частично исполняется перед исполнением наказания, то время исполнения принудительной меры засчитывается в срок наказания до тех пор, пока таким образом не исполнено две трети наказания.

(5) ¹Если принудительная мера исполняется перед исполнением наказания или остатка наказания, то суд может назначить условно-досрочное освобождение от исполнения остатка наказания с испытательным сроком в соответствии с предпосылками, указанными в § 57 (абз. 1 предложения 1 № 2 и 3), если исполнена половина наказания. ²Если условно-досрочное освобождение не назначается, то продолжается исполнение принудительной меры; однако суд может назначить исполнение наказания, если этого требуют обстоятельства, связанные с личностью осуждённого.

(6) ¹Суд постановляет, что зачёт в соответствии с абзацем 4 применяется также в отношении наказания, назначенного в другом процессе, если ис-

полнение этого наказания чрезмерно жёстко затрагивало бы осуждённое лицо. ²При принятии этого решения учитываются в особенности: соотношение длительности отбытого срока лишения свободы и длительности назначенных сроков наказания, достигнутый терапевтический успех и наличие конкретной угрозы для него, а также поведение осуждённого лица в процессе исполнения наказания. ³Как правило, зачёт исключён, если деяние, за совершение которого осуждённому лицу было назначено наказание в другом процессе, было совершено после назначения принудительной меры. ⁴Положения, установленные в абзаце 5 (предложении 2), применяются соответственно.

Комментарии

1) Новая редакция § 67 (абз. 2 предл. 2–4, абз. 3, 4, 5) УУ ФРГ введена Федеральным законом от 16 июля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 1327) и вступила в законную силу 20 июля 2007 года. В отношении частичного несоответствия старой редакции этой нормы Конституции ФРГ см. BVerfGE 91, 1. Абзац 6 введён ст. 1 Закона о реформе законодательства, касающегося помещения в психиатрический стационар в соответствии с § 63 УУ ФРГ, и о внесении изменений в другие нормы от 08.07.2016, BGBl. 2016 I S. 1610. В отношении приведения уголовно-правового регулирования правового института превентивного заключения в соответствии с требованиями Федерального Конституционного суда см. комментарии к § 66.

§ 67а. Замена исполнения одной принудительной меры другой¹⁾

(1) Если назначено помещение в психиатрический стационар или в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости, то суд может впоследствии заменить помещённому в соответствующее учреждение лицу исполнение одной принудительной меры другой, если таким образом будут созданы лучшие условия для ресоциализации данного лица.

(2) ¹При наличии предпосылок, указанных в абзаце 1, суд может также и лицу, которому назначено превентивное заключение, впоследствии заменить эту принудительную меру исполнением одной из мер, предусмотренных в абзаце 1²⁾. ²Если выполнены предпосылки абзаца 1 и замена принудительной меры на психиатрическое лечение или лечение от алкогольной или наркотической зависимости необходима, последующая замена возможна также в отношении лица, которое ещё отбывает наказание в виде лишения свободы и в отношении которого назначено или оговорено помещение в превентивное заключение.

(3) ¹Свое решение, принятое в соответствии с положениями, предусмотренными в абзацах 1 и 2, суд может изменить или отменить, если впоследствии выявляется, что таким образом будут созданы лучшие условия для ресоциализации лица, помещённого в соответствующее учреждение. ²Решение, принятое в соответствии с положением, предусмотренным в абза-

це 2, суд может впоследствии отменить, если выяснится, что исполнением принудительных мер, предусмотренных в абзаце 1, невозможно достижение желаемого результата.

(4) ¹Сроки содержания в соответствующем учреждении³⁾ и проверки⁴⁾ определяются в соответствии с положениями, действующими в отношении меры помещения, назначенной в приговоре. ²В ситуации, предусмотренной в абзаце 2 (предложении 2), суд должен до начала исполнения помещения в соответствующее учреждение в отношении каждой принудительной меры не позднее истечения одного года проверить, имеются ли предпосылки для принятия решения в соответствии с положениями, изложенными в абзаце 3 (предложении 2).

Комментарии

1) Новая редакция данной нормы введена на основании ст. 1 Федерального закона об обеспечении федеральным законодательством Германии соблюдения требования отделения правового института превентивного заключения от уголовного наказания [*Gesetz zur bundesrechtlichen Umsetzung des Abstandsgebotes im Recht der Sicherungsverwahrung*] от 5 декабря 2012 года (BGBl. 2012 I S. 2425).

2) Замена принудительной меры, назначенной в соответствии с §§ 63, 64 УУ ФРГ на превентивное заключение – недопустима (см. BGH NStZ 2000, 587, OLG Frankfurt NStZ-RR 1998, 90, см. также BVerfG NJW 1995, 775).

3) См.: § 67d УУ ФРГ.

4) См.: § 67e УУ ФРГ.

§ 67b. Решение об условном исполнении принудительной меры, принимаемое одновременно с её назначением

(1) ¹Если суд назначает помещение в психиатрический стационар или в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости, то одновременно с назначением этой принудительной меры суд постановляет считать её исполнение условным и назначает испытательный срок, если особые обстоятельства позволяют допустить, что цель этой меры может быть достигнута и таким способом. ²Условное исполнение принудительной меры исключается, если исполнитель должен отбывать наказание в виде лишения свободы, которое назначается одновременно с принудительной мерой и в отношении которого не принимается решение считать его условным с отсрочкой исполнения на испытательный срок.

(2) Одновременно с принятием решения об условном исполнении принудительной меры над поведением осуждённого устанавливается надзор.

§ 67с. Последующее начало помещения в соответствующее учреждение¹⁾

(1) ¹Если наказание в виде лишения свободы исполняется перед назначенным за совершение того же деяния или тех же деяний помещением в соответствующее учреждение и в результате проведения необходимой перед истечением срока отбытия наказания проверки устанавливается, что:

1. для достижения цели принудительной меры больше не требуется помещение данного лица в соответствующее учреждение или
2. помещение лица в превентивное заключение являлось бы несоразмерной мерой, поскольку в результате совокупной оценки процесса исполнения наказания установлено, что исполнителю не была предоставлена достаточная поддержка в соответствии с § 66с (абз. 2) в сочетании с § 66с (абз. 1 № 1),

суд постановляет считать исполнение принудительной меры условным и назначает испытательный срок; одновременно с условным исполнением принудительной меры за поведением данного лица устанавливается надзор. ²Проведения проверки в соответствии с предложением 1 не требуется, если помещение в превентивное заключение назначено судом первой инстанции менее чем за год до истечения срока отбытия наказания.

(2) ¹Если исполнение помещения в соответствующее учреждение не было начато в течение трёх лет со дня его назначения и не имеет место ситуация, предусмотренная в абзаце 1 или в § 67b, то помещение подлежит исполнению только в том случае, если суд издаёт соответствующее распоряжение. ²В этот срок не засчитывается время, в течение которого исполнитель содержался в учреждении, в которое он был помещён на основании распоряжения соответствующих государственных органов. ³Суд назначает исполнение принудительной меры, если для достижения её цели ещё требуется помещение данного лица в соответствующее учреждение. ⁴Если цель принудительной меры не достигнута, но особые обстоятельства позволяют исходить из того, что она может быть достигнута и путём условного исполнения, то суд постановляет считать исполнение принудительной меры условным и назначает испытательный срок; одновременно с принятием решения об условном исполнении принудительной меры за поведением данного лица устанавливается надзор. ⁵Если цель принудительной меры достигнута, то суд признает её исчерпанной.

Комментарии

1) Новая редакция данной нормы введена на основании ст. 1 Федерального закона об обеспечении федеральным законодательством Германии соблюдения требования отделения правового института превентивного заключения от уголовного наказания [*Gesetz zur bundesrechtlichen Umsetzung des Abstandsgebotes im Recht der Sicherungsverwahrung*] от 5 декабря 2012 года (BGBl. 2012 I S. 2425).

§ 67d. Длительность срока помещения в соответствующее учреждение¹⁾

(1) ¹Длительность срока помещения в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости, не может превышать двух лет. ²Исчисление срока начинается со дня помещения в учреждение. ³Если до исполнения наказания в виде лишения свободы исполняется назначенная наряду с ним принудительная мера, сопряжённая с изоляцией от общества, то её максимальная длительность увеличивается на срок наказания в виде лишения свободы в той степени, в которой время исполнения принудительной меры засчитывается в срок наказания²⁾.

(2) ¹Если максимальный срок не предусмотрен или срок ещё не истёк, то суд принимает решение об условно-досрочном освобождении от дальнейшего содержания в соответствующем учреждении на испытательный срок, если ожидается, что помещённое лицо вне исполнительного учреждения не будет больше совершать значительных противоправных деяний. ²Это же правило действует, если суд после начала исполнения помещения в превентивное заключение устанавливает, что дальнейшее содержание лица в превентивном заключении являлось бы несоразмерной мерой, поскольку помещённому лицу самое позднее до истечения установленного судом срока, который не может превышать шести месяцев, не была предоставлена достаточная поддержка в соответствии с § 66с (абз. 1 № 1); если достаточная поддержка отсутствует, суд при проверке предпосылки условно-досрочного освобождения устанавливает такой срок с указанием конкретных мер поддержки. ³Одновременно с условно-досрочным освобождением в соответствии с предложением 1 или 2 за поведением данного лица устанавливается надзор.

(3) ¹По истечении десяти лет исполнения превентивного заключения суд признает эту принудительную меру исчерпанной, если не угрожает опасность того, что подвергнутое этой мере лицо в дальнейшем будет совершать значительные преступные деяния, посредством которых потерпевшим будет причинён тяжкий моральный или физический вред³⁾. ²Одновременно с освобождением из исполнительного учреждения, в которое данное лицо было помещено, за его поведением устанавливается надзор.

(4) ¹Если максимальный срок истёк, то помещённое в соответствующее учреждение лицо освобождается. ²Принудительная мера тем самым исчерпана. ³Одновременно с освобождением из исполнительного учреждения, в которое данное лицо было помещено, над его поведением устанавливается надзор.

(5) ¹Суд признает принудительное помещение в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости, исчерпанным, если не наличествуют больше предпосылки, установленные в § 64 (абз. 2). ²Одновременно с освобождением из исполнительного

учреждения, в которое данное лицо было помещено, за его поведением устанавливается надзор.

(б) ¹Если суд после начала исполнения помещения в психиатрический стационар приходит к выводу, что предпосылки, установленные для этой принудительной меры, больше не наличествуют или что дальнейшее исполнение этой принудительной меры было бы несоразмерно, то он признает её исчерпанной. ²Если помещение продлилось шесть лет, то продолжение исполнения, как правило, более не является соразмерным, если не угрожает опасность того, что помещённое лицо вследствие его состояния в дальнейшем будет совершать значительные противоправные деяния, посредством которых потерпевшим будет причинён тяжкий моральный или физический вред или они подвергнутся угрозе причинения тяжкого морального или физического вреда. ³По истечении десяти лет исполнения помещения в соответствующее учреждение, применяются положения, установленные в абзаце 3 (предложении 1), соответственно. ⁴Одновременно с освобождением из исполнительного учреждения, в которое данное лицо было помещено, за его поведением устанавливается надзор. ⁵Суд постановляет, что надзор не устанавливается, если ожидается, что данное лицо и без него не будет больше совершать уголовно наказуемых деяний.

Комментарии

1) Прежняя редакция введена ст. 1 Закона о реформировании законодательства, касающегося превентивного заключения, и о сопровождающем регулировании от 22 декабря 2010 года (BGBl. 2010 I S. 2300) и вступила в законную силу 1 января 2011 года. В отношении регулирования превентивного заключения (абз. 2 предл. 1 и абз. 3) данная норма была признана Федеральным Конституционным судом ФРГ несоответствующей Конституции ФРГ. В отношении неконституционности норм, регулирующих превентивное заключение см. BVerfG, NJW 2011, 1931; в отношении временного продолжения действия этих норм см. ком. к § 66.

Новая редакция данной нормы введена на основании ст. 1 Федерального закона об обеспечении федеральным законодательством Германии соблюдения требования отделения правового института превентивного заключения от уголовного наказания [*Gesetz zur bundesrechtlichen Umsetzung des Abstandsgebotes im Recht der Sicherungsverwahrung*] от 5 декабря 2012 года (BGBl. 2012 I S. 2425). Абз. 6 (предл. 2 и 3) в редакции ст. 1 Закона о реформе законодательства, касающегося помещения в психиатрический стационар в соответствии с § 63 УУ ФРГ, и о внесении изменений в другие нормы от 8 июля 2016 года (BGBl. 2016 I S. 1610).

2) См.: § 67 (абз. 4) УУ ФРГ.

3) Данное положение явилось «камнем преткновения» в разгоревшейся в Германии дискуссии о правомерности превентивного заключения. До 1998 года § 67d (абз. 1) содержал десятилетнюю верхнюю границу превентивного заключения, введённую в УУ ФРГ на основании 2-го Закона о реформировании уголовного законодательства от 4 июля 1969 года (BGBl. 1969 I S. 717). На основании ст. 1 (№ 4)

Федерального закона о борьбе с преступными деяниями против сексуального самоопределения и другими опасными преступными деяниями от 20 июля 1998 года (BGBl. 1998 I S. 160) верхний предел превентивного заключения был отменен, последствием чему явилась возможность бессрочного (также последующего) назначения превентивного заключения, причём освобождение заключённого после десяти лет превентивного заключения стало зависеть согласно § 67d (абз. 3) исключительно от позитивного социального прогноза (см. BGH NStZ 2011, 149). Сложившаяся ситуация не изменила также реформа регулирования превентивного заключения, проведённая на основании ст. 1 Закона о реформировании законодательства, касающегося превентивного заключения, и о сопровождающем регулировании от 22 декабря 2010 года (BGBl. 2010 I S. 2300).

Особо проблемными стали в данной связи так называемые «старые дела», т.е. случаи, в которых превентивное заключение было назначено ещё во время действия старой редакции закона, т.е. максимально на 10-ти летний срок, который истекал, однако, уже при действии новой редакции. Таким образом, освобождение этих заключённых после 10 лет превентивного заключения без позитивного социального прогноза стало в соответствии с новой редакцией УУ ФРГ невозможным, причём законодательством не было предусмотрено переходных правил, а, наоборот, ст. 1a (абз. 3) Федерального закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [*Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGGStGB*] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507) определяла неограниченное действие новой редакции § 67d УУ ФРГ. В этой связи дискуссионным стал также вопрос, насколько продолжение исполнения и, кроме того, последующее назначение превентивного заключения нарушают принцип доверия (ст. 20 абз. 3 Конституции ФРГ) и запрет обратного действия уголовного закона, закреплённый в ст. 103 (абз. 2) Конституции ФРГ и ст. 7 (абз. 1) Европейской конвенции по правам человека. В нескольких решениях Федеральный Конституционный суд ФРГ (ФКС ФРГ) опроверг нарушение принципа доверия и ст. 103 (абз. 2) Конституции ФРГ, поскольку, во-первых, превентивное заключение не является наказанием, а представляет собой меру исправления и безопасности, а, во-вторых, назначение этой меры всегда должно соответствовать принципу соразмерности, что требует от суда особой проверки соразмерности назначения этой меры в каждом конкретном случае (см. BVerfGE 109, 133, 159, 167 ff.; NJW 2006, 3483, 3484; 2009, 980, 981 f.; 2010, 1514, 1515; см. также прецедентное решение ФВС ФРГ от 9. 11. 2010, BGH, NStZ 2011, 149, 150). Начиная с 2009 года Европейский суд по правам человека неоднократно подвергал критике немецкую практику превентивного заключения и, признав его уголовным наказанием, определил, что соответствующие нормы (в особенности касающиеся продолжения и последующего назначения) нарушают ст. 5 (абз. 1), 7 (абз. 1) Европейской конвенции по правам человека (см. *EGMR 19395/04 M. v. Germany* (NJW 2010, 2495); подробно об этом решении Greger, NStZ 2010, 676 mwN.; см. также *EGMR 27360/04 u 42225/07 – Schummer v. Germany*; *EGMR 200008/07 – Mautes v. Germany*; *EGMR 17792/07 – Kallweit v. Germany*; *EGMR 30060/04 – Jendrowiak v. Germany*). В последствии между отдельными земельными Верховными судами воз-

никли разногласия в отношении немедленного освобождения лиц, находящихся в превентивном заключении по «старым» делам (за немедленное освобождение OLG Frankfurt, NStZ 2010, 573; OLG Karlsruhe, NStZ-RR 2010, 322, против – OLG Celle, NStZ-RR 2010, 322; OLG Stuttgart, Die Justiz 2010, 346). Единого мнения по данному вопросу не имели также отдельные коллегии по уголовным делам Федерального Верховного суда ФРГ (за – 4. Senat des BGH, NStZ 2010, 567, против – 5. Senat des BGH, NJW 2010, 3315; 2011, 240). Решением ФКС ФРГ от 4 мая 2011 г. все правовое регулирование превентивного заключения во всех редакциях УУ ФРГ было объявлено несоответствующим ст. 2 (абз. 2 предл. 2) в сочетании со ст. 104 (абз. 1) Конституции ФРГ (в старой редакции § 67d (абз. 3 предл. 1) и § 66b (абз. 2) также в сочетании со ст. 20 (абз. 3) Конституции ФРГ), см. BVerfG, NJW 2011, 1931 (BGBl. 2011 I S. 1003); подробно о правовом институте превентивного заключения и последствиях решения ФКС ФРГ см. Hörnle, NStZ 2011, 488; Mitsch, JuS 2011, S. 785 ff., Sachs, JuS 2011, 854, 855 ff. В отношении временного продолжения действия нормы см. ком. к § 66. В отношении приведения регулирования в соответствие с конституционными требованиями см. ком. № 1.

§ 67е. Проверка¹⁾

(1) ¹Суд может в любое время проверить, насколько в отношении дальнейшего исполнения помещения в соответствующее учреждение должно быть принято решение об условно-досрочном освобождении с назначением испытательного срока или о признании соответствующей меры исчерпанной.

²Суд должен провести эту проверку до истечения определённых сроков.

(2) Эти сроки составляют:

при помещении в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости, – шесть месяцев,

при помещении в психиатрический стационар – один год,

при содержании в превентивном заключении – один год, а по истечении десяти лет содержания этот срок составляет девять месяцев.

(3) ¹Суд может сократить эти сроки. ²В рамках законодательно установленных сроков проверки суд может установить сроки, до истечения которых ходатайство о проверке недопустимо.

(4) ¹Сроки исчисляются начиная со дня помещения в соответствующее учреждение. ²Если суд отказывает в условно-досрочном освобождении или не признает соответствующую меру исчерпанной, то с принятием этого решения исчисление сроков начинается снова.

Комментарии

1) Изменения в положения § 67е (абз. 1 предл. 1, абз. 4 предл. 2) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 16 июля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 1327). Эти изменения затрагивают внесение в соответствующие предложения этой нормы альтернативы признания принудительной меры исчерпанной и вступили в законную силу с 20 июля 2007 года.

Новая редакция данной нормы введена на основании ст. 1 Федерального закона об обеспечении федеральным законодательством Германии соблюдения требования отделения правового института превентивного заключения от уголовного наказания [*Gesetz zur bundesrechtlichen Umsetzung des Abstandsgebotes im Recht der Sicherungsverwahrung*] от 5 декабря 2012 года (BGBl. 2012 I S. 2425).

§ 67f. Многократное назначение принудительной меры

Если суд назначает помещение в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости, то более раннее назначение принудительной меры теряет силу.

§ 67g. Отмена условного исполнения принудительной меры¹⁾

(1) ¹⁾ Суд отменяет условное помещение в соответствующее учреждение, если осуждённое лицо:

1. во время надзора за его поведением совершает противоправное деяние,
2. грубо и систематически нарушает данные ему в соответствии с § 68b указания или
3. систематически уклоняется от надзора и руководства уголовно-исполнительного инспектора

и из этого следует, что для достижения цели принудительной меры требуется реальное помещение осуждённого в соответствующее учреждение.

²⁾ Предложение 1 (№ 1) действует соответственно, если основание для отмены условного исполнения возникло в период между принятием решения об условном помещении и началом надзора за поведением (§ 68c абз. 4).

(2) Суд отменяет условное помещение в соответствующее учреждение, назначенное на основании §§ 63 и 64, также в том случае, если во время надзора за поведением выявляется, что от осуждённого лица вследствие его состояния следует ожидать совершения противоправных деяний и поэтому для достижения цели принудительной меры требуется реальное исполнение его помещения в соответствующее учреждение.

(3) Суд также отменяет условное помещение, если обстоятельства, ставшие известными суду во время осуществления надзора за поведением и которые послужили бы причиной для отказа в условном исполнении, указывают на то, что для достижения цели принудительной меры требуется реальное исполнение помещения осуждённого лица в соответствующее учреждение.

(4) Длительность срока помещения в соответствующее учреждение до и после отмены условного исполнения не может в совокупности превышать максимальный срок, установленный законом в отношении соответствующей принудительной меры.

(5) Если суд не отменяет условное помещение в соответствующее учреждение, то по окончании надзора за поведением принудительная мера является исчерпанной.

(6) Издержки, понесённые осуждённым лицом для исполнения данных ему указаний, не возмещаются.

Комментарии

1) Новая редакция § 67g (абз. 1 и 2) УУ ФРГ введена ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513). Изменения в § 67g (абз. 3 и 6) УУ ФРГ внесены на основании вышеназванного закона. В отличие от нововведённого § 67g (абз. 1 предл. 2) УУ ФРГ, остальные изменения вводят нейтральную формулировку пола осуждённого (осуждённое лицо).

§ 67h. Назначение исполнения принудительной меры на определённый срок; посредничество для преодоления кризисных ситуаций¹⁾

(1) ¹Во время надзора за поведением суд может назначить реальное исполнение условного помещения в соответствующее учреждение согласно § 63 или § 64 на срок не более трёх месяцев, если наблюдается острое ухудшение состояния условно освобождённого от помещения в соответствующее учреждение лица или его рецидивное поведение в отношении алкогольной или наркотической зависимости, и принятие этой меры необходимо для того, чтобы избежать отмены условного исполнения в соответствии с § 67g. ²При наличии предпосылок, указанных в предложении 1, суд может назначить эту меру вновь или продлить её срок; длительность срока этой меры не может в совокупности превышать шести месяцев. ³Положения, предусмотренные в § 67g (абз. 4), действуют соответственно.

(2) До истечения срока, установленного в соответствии с абзацем 1, суд отменяет эту меру, если её цель достигнута.

Комментарии

1) § 67h УУ ФРГ введён ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

НАДЗОР ЗА ПОВЕДЕНИЕМ

§ 68. Предпосылки установления надзора за поведением¹⁾

(1) Если кто-либо подлежит назначаемому на определённый срок уголовному наказанию в виде лишения свободы сроком не менее шести месяцев за совершение преступного деяния, за которое законом особо предусмотрено установление надзора за его поведением, то суд может наряду с на-

казанием установить надзор за поведением осуждённого, если грозит опасность, что в дальнейшем он будет совершать преступные деяния.

(2) Положения об установлении надзора за поведением в силу закона (§§ 67b, 67c, 67d абз. 2–6 и § 68f) данной нормой не затрагиваются.

Комментарии

1) Редакционные изменения внесены в § 68 (абз. 2) УУ ФРГ на основании ст. 1 Федерального закона о введении в Уголовное уложение положений о превентивном заключении от 23 июля 2004 года (BGBl. 2004 I S. 1838). Ссылка на § 67d (абз. 4 и 6) УУ ФРГ внесена в § 68 (абз. 2) УУ ФРГ на основании ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

§ 68a. Орган надзора, уголовно-исполнительная инспекция, судебная амбулатория¹⁾

(1) Осуждённое лицо подчиняется органу надзора; на период длительности надзора за его поведением суд назначает ему уголовно-исполнительного инспектора.

(2) Уголовно-исполнительный инспектор и орган надзора по взаимному согласию между собой оказывают помощь осуждённому лицу и заботятся о нем.

(3) Орган надзора с согласия суда и при поддержке уголовно-исполнительного инспектора контролирует поведение осуждённого лица и исполнение данных ему указаний.

(4) Если между органом надзора и уголовно-исполнительным инспектором отсутствует взаимное согласие по вопросам, затрагивающим помощь осуждённому лицу и заботу о нем, то эти вопросы решает суд.

(5) Суд может давать органу надзора и уголовно-исполнительному инспектору указания относительно их деятельности.

(6) Перед подачей ходатайства в соответствии с § 145a (предложением 2) орган надзора заслушивает уголовно-исполнительного инспектора; положения абзаца 4 не применяются.

(7) ¹Если осуждённому лицу дано указание в соответствии с § 68b (абз. 2 предложениями 2 и 3), то также судебная амбулатория по согласию с названными в абзаце 2 инстанциями оказывает ему помощь и заботится о нем. ²В остальном действуют положения, предусмотренные в абзацах 3 и 6, в том объёме, в котором они затрагивают статус уголовно-исполнительного инспектора, также в отношении судебной амбулатории.

(8) ¹Названные в абзаце 1 инстанции и названные в § 203 (абзаце 1 № 1, 2 и 6) сотрудницы и сотрудники судебной амбулатории обязаны предоставлять друг другу чужую тайную информацию, доверенную им в рамках отношений, защищённых положениями § 203, или ставшую им известной другим путём в том объёме, в котором это необходимо для оказания помощи осуждённому лицу избежать рецидива преступности. ²Кроме того, на-

званные в § 203 (абзаце 1 № 1, 2 и 6) сотрудницы и сотрудники судебной амбулатории обязаны предоставлять эту тайную информацию органу надзора и суду в объёме, в котором, по их мнению:

1. это необходимо для осуществления контроля, соблюдает ли осуждённое лицо указание являться в соответствующие инстанции, данное ему на основании § 68b (абз. 1 предложения 1 № 11), или принимает ли курс лечения, назначенного ему в соответствии с указанием по § 68b (абз 2 предложениям 2 и 3),
2. поведение или состояние осуждённого лица требуют принятия мер в соответствии с § 67g, § 67h или § 67c (абз. 2 или абз. 3), или
3. это необходимо для отражения значительной наличной опасности для жизни, физической целостности, личной свободы или сексуального самоопределения других лиц.

³Факты в контексте § 203 (абз. 1), сообщённые сотрудницами или сотрудниками судебной амбулатории, могут быть использованы в случаях, предусмотренных предложениями 1 и 2 (№ 2 и 3), только для названных в этом положении целей.

Комментарии

1) Новая редакция § 68a УУ ФРГ введена ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

§ 68b. Указания¹⁾

(1) ¹Суд может дать осуждённому лицу указания на длительность срока надзора за его поведением или на более краткий срок, согласно которому он обязуется:

1. не покидать места жительства, места пребывания или определённой территории без разрешения органа надзора,
2. не пребывать в определённых местах, которые могли бы предоставить ему возможность или дать повод к совершению новых преступных деяний,
3. не вступать в контакт с пострадавшим, определённым лицом или принадлежащими к определённой группе лицами, которые могли бы предоставить ему возможность или дать повод к совершению новых преступных деяний, не поддерживать с этими лицами отношений, их не трудоустраивать, не давать им образования или убежища,
4. не выполнять определённой деятельности, которой оно может при определённых обстоятельствах злоупотребить для совершения преступных деяний,
5. не иметь во владении, не иметь при себе или не отдавать на хранение определённые предметы, которые могли бы предоставить ему возможность или дать повод к совершению новых преступных деяний,

6. не владеть или не управлять транспортными средствами или определёнными видами транспортных средств или других средств передвижения²⁾, которые могли бы предоставить ему возможность или дать повод к совершению новых преступных деяний,
7. в определённое время являться в орган надзора, в определённую государственную организацию или к уголовно-исполнительному инспектору,
8. незамедлительно сообщать органу надзора о каждом изменении места жительства или места работы,
9. в случае безработицы явиться на биржу труда, к компетенции которой оно относится, или в другую допущенную к осуществлению деятельности по трудоустройству организацию,
10. не употреблять алкогольных напитков или других одурманивающих средств, если на основании определённых фактов следует предположить, что употребление этих напитков или средств будет способствовать совершению новых преступных деяний, и подвергать себя контрольным проверкам на употребление алкогольных напитков или наркотических средств, не связанным с вмешательством в его физическую целостность,
11. в определённое время или в определённых промежутках времени являться на приём к врачу, к психотерапевту или в судебную амбулаторию или
12. постоянно иметь при себе в готовом к эксплуатации состоянии технические средства, необходимые для электронного наблюдения за его местонахождением, и не нарушать работоспособность этих средств.

²⁾Суд должен в своём указании точно определять запрещённое и требуемое поведение. ³⁾Дача указания согласно предложению 1 (№ 12) допустима, не затрагивая положений, установленных в предложении 5 только в случае, если:

1. надзор за поведением установлен на основании полного исполнения наказания в виде лишения свободы или общего наказания в виде лишения свободы на срок не менее трёх лет или на основании исчерпанной принудительной меры,
2. было назначено наказание в виде лишения свободы или общее наказание в виде лишения свободы или помещение в соответствующее учреждение за совершение одного или нескольких преступных деяний, указанного в § 66 (абз. 3 предложении 1) вида,
3. существует опасность того, что осуждённое лицо совершит новые преступные деяния, указанного в § 66 (абз. 3 предложении 1) вида и
4. дача указания представляется необходимой для того, чтобы посредством возможного в соответствии с § 463а (абз. 4 предложением 2) Уголовно-процессуального кодекса использования информации, в

особенности посредством наблюдения за исполнением данных согласно предложению 1 (№ 1 или 2) указаний, предостеречь осуждённое лицо от совершения преступных деяний, указанного в § 6b (абз. 3 предложения 1) вида.

⁴Предпосылки предложения 3 (№ 1 в сочетании с № 2) наличествуют независимо от того, завершён ли указанный там надзор за поведением в соответствии с § 68e (абз. 1 предложением 1). ⁵С отступлением от положений, предусмотренных в предложении 3 (№ 1), достаточным является наказание в виде лишения свободы или общее наказание в виде лишения свободы на срок два года, если оно было назначено за совершение одного или нескольких преступных деяний, предусмотренных в Первом или Седьмом разделе Особенной части; к указанным в предложении 3 (№ 2–4) преступным деяниям относится также преступное деяние в соответствии с § 129a (абз. 5 предл. 2), также в сочетании с § 129b (абз. 1).

(2) ¹Суд может дать осуждённому лицу дальнейшие указания на время надзора за его поведением или на более краткий срок, в частности такие, которые относятся к образованию, работе, свободному времени, ведению хозяйственных дел или исполнению обязанностей по содержанию или алиментации. ²В частности, суд может дать указание осуждённому лицу подвергать себя психиатрическому, психотерапевтическому или социально-терапевтическому наблюдению и лечению (терапевтическое указание). ³Эти наблюдение и лечение могут проводиться в судебной амбулатории. ⁴Положения, предусмотренные в § 56c (абз. 3), действует соответственно, также в отношении указания подвергаться контрольным проверкам на употребление алкогольных напитков или наркотических средств, связанным с вмешательством в его физическую целостность.

(3) При даче указаний в отношении образа жизни осуждённого лица не могут предъявляться невыполнимые требования.

(4) Если с вступлением в действие надзора за поведением заканчивается уже установленный в соответствии с § 68e (абз. 1 предложением 1 № 3) надзор, то суд должен в своём решении учитывать указания, данные в течение раннего надзора.

(5) В том объёме, в котором наблюдение за осуждённым лицом в случаях, предусмотренных абзацем 1 (№ 11), и его лечение в случаях, предусмотренных абзацем 2, проводится не в судебной амбулатории, положение § 68a (абз. 8) действует соответственно.

Комментарии

1) Изменения в § 68b (абз. 1 предл. 1 № 3, 7 и 8) УУ ФРГ были внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513). Положения абзаца 1 (предложения 1 № 10, 11) и абзаца 2 (предложений 2 и 3), абзацев 4 и 5 были введены впервые. В остальном были предприняты редакционные изменения и внесены нейтральные формулировки в отношении пола соответствующих лиц

(например, осуждённое лицо, сотрудницы и сотрудники судебной амбулатории, а также обозначение уголовно-исполнительного инспектора дано как в женском, так и мужском роде). Ст. 1 Федерального закона о реформировании законодательства, касающегося превентивного заключения, и о сопровождающем регулировании от 22 декабря 2010 года (BGBl. 2010 I S. 2300) в § 68b (абз. 1 предл. 1) УУ ФРГ был добавлен № 12, позволяющий дать указание о применении т. н. «электронных кандалов». Кроме того, абзац 1 был дополнен предложениями 3 и 4, регулирующими предпосылки дачи этого указания. Сфера применения § 68b УУ ФРГ была расширена изменением предложения 3 и дополнением предложения 5 в абзаце 1, произведёнными Пятьдесят третьим законом о внесении изменений в уголовное законодательство от 11.06.2017 (BGBl. I 2017 S. 1612), касающегося расширения принудительных мер в отношении преступников-экстремистов.

2) Например: велосипеды, портовые краны и т. д.

§ 68c. Длительность срока надзора за поведением¹⁾

(1) ¹Длительность срока надзора за поведением составляет минимум два года и максимум пять лет. ²Суд может сократить максимальный срок.

(2) ¹Суд может установить бессрочный надзор за поведением, длительность которого превышает указанный в абзаце 1 (предложении 1) максимальный срок, если осуждённое лицо:

1. не согласно с указанием, данным в соответствии с § 56c (абз. 1 № 1), или
2. не следует указанию подвергнуться курсу лечения или курсу воздержания от алкогольной или наркотической зависимости, или не следует терапевтическому указанию,

и есть основания опасаться угрозы обществу, создаваемой путём совершения новых значительных преступных деяний. ²Если в случаях, указанных в предложении 1 (№ 1), осуждённое лицо впоследствии выражает своё согласие, то суд определяет дальнейшую длительность срока надзора за его поведением. ³В остальном действуют положения, предусмотренные в § 68e (абз. 3).

(3) ¹Суд может бессрочно продлить надзор за поведением, длительность которого таким образом превысит указанный в абзаце 1 (предложении 1) максимальный срок, если:

1. в случае условно-досрочного освобождения от помещения в психиатрический стационар в соответствии с § 67d (абз. 2) на основании определённых фактов существуют основания для предположения, что осуждённое лицо без продления этого срока в скором времени впадёт в состояние, предусмотренное в § 20 или § 21, что в свою очередь послужит основанием опасаться угрозы обществу, создаваемой путём совершения новых значительных преступных деяний, или
2. на основании невыполнения указаний, предусмотренных в § 68b (абзаце 1 или 2), или на основании других определённых фактов

имеются конкретные данные для опасения существования угрозы обществу, создаваемой путём совершения новых значительных преступных деяний, и:

- а) осуждённому лицу было назначено наказание или общее наказание в виде лишения свободы на срок более двух лет за совершение преступных деяний, указанного в § 181b вида, или в отношении него было назначено помещение в психиатрический стационар или в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости, или
- б) надзор за поведением установлен в соответствии с предпосылками, предусмотренными в § 68b (абзаце 1 предложении 3 № 1), и назначено наказание в виде лишения свободы или общее наказание в виде лишения свободы или помещение в соответствующее учреждение за совершение одного или нескольких уголовных преступлений, направленных против жизни, физической неприкосновенности, свободы личности, или одного или нескольких уголовных преступлений, предусмотренных в §§ 250, 251, также в сочетании с § 252 или § 255.

²В отношении завершения надзора за поведением действуют положения § 68b (абз. 1 предл. 4) соответственно.

(4) ¹В случаях, предусмотренных в § 68 (абз. 1), течение срока надзора за поведением начинается одновременно с вступлением в законную силу решения о его назначении, в случаях, предусмотренных в § 67b (абз. 2), § 67c (абзаце 1 предложении 1 и абз. 2 предложении 4) и § 67d (абзаце 2 предложении 3), – одновременно с вступлением в законную силу решения об условном исполнении принудительной меры²⁾ или в специально определённое судом более позднее время. ²В этот срок не засчитывается время, в течение которого осуждённое лицо находилось в бегах, скрывалось или содержалось в учреждениях, в которые оно было помещено на основании распоряжения соответствующих государственных органов.

Комментарии

1) Редакционные изменения были внесены в § 68c (абз. 2) УУ ФРГ на основании ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513). Абзацы 3 и 4 были внесены впервые. На основании ст. 1 Федерального закона о реформировании законодательства, касающегося превентивного заключения, и о сопровождающем регулировании от 22 декабря 2010 года (BGBl. 2010 I S. 2300) § 68c (абз. 3 предл. 1 №. 2) УУ ФРГ был изложен в новой редакции. Кроме того, абзац 3 был дополнен предложением 2. Данная редакция вступила в законную силу 1 января 2011 года. Редакционные изменения были внесены в абзац 4 на основании ст. 1 Федерального закона об обеспечении федеральным законодательством Германии соблюдения требования отделения правового института превентивного заключения от уголовного наказания [*Gesetz zur bundesrechtlichen Umsetzung des Ab-*

standsgebotes im Recht der Sicherungsverwahrung] от 5 декабря 2012 года (BGBl. 2012 I S. 2425).

2) В случае § 67d (абз. 2 предл. 3) речь идёт о решении об условно-досрочном освобождении из превентивного заключения.

§ 68d. Последующее принятие решений; срок пересмотра¹⁾

(1) Решения в соответствии с § 68a (абз. 1 и 5), §§ 68b и 68c (абз. 1 предложением 2, абз. 2 и 3) могут судом и позже приниматься, изменяться или отменяться.

(2) ¹В случае дачи указаний в соответствии с § 68b (абз. 1 предложением 1 № 12) суд самое позднее до истечения двухлетнего срока пересматривает решение на предмет его отмены. ²Положения § 67e (абз. 3 и 4) действуют соответственно.

Комментарии

1) Изменения в § 68d (абз. 1) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513). Абзац 2 данной нормы введён на основании ст. 1 Федерального закона о реформировании законодательства, касающегося превентивного заключения, и о сопровождающем регулировании от 22 декабря 2010 года (BGBl. 2010 I S. 2300). Данная редакция вступила в законную силу 1 января 2011 года.

§ 68e. Завершение или приостановление надзора за поведением¹⁾

(1) ¹Если надзор за поведением не установлен бессрочно или установлен после назначения условного исполнения принудительной меры, сопряжённой с изоляцией от общества (§ 67b абзац 2, § 67c абзац 1 предложение 1, абзац 2 предложение 4, § 67d абзац 2 предложение 3), течение его срока завершается:

1. с началом реального исполнения принудительной меры, сопряжённой с изоляцией от общества,
2. с началом реального исполнения наказания в виде лишения свободы, наряду с которым была назначена принудительная мера, сопряжённая с изоляцией от общества,
3. со вступлением в силу нового надзора за поведением.

²В остальных случаях²⁾ надзор за поведением приостанавливается на период длительности срока исполнения наказания в виде лишения свободы или принудительной меры, сопряжённой с изоляцией от общества. ³Суд постановляет, что надзор за поведением, установленный после назначения условного исполнения принудительной меры, сопряжённой с изоляцией от общества, теряет силу, если в осуществлении надзора в силу наличия одного из обстоятельств, указанных в предложении 1 (№ 1–3), больше нет необходимости. ⁴В случае присоединения нового надзора за поведением к уже

существующему бессрочному надзору или надзору, установленному после назначения условного исполнения принудительной меры, сопряжённой с изоляцией от общества, суд постановляет, что новая мера теряет силу, если нет необходимости в её применении наряду с уже существующей мерой.

(2) ¹Суд отменяет надзор за поведением, если ожидается, что осуждённое лицо и без него не будет больше совершать преступных деяний. ²Отмена допустима не ранее истечения установленного законом минимального срока. ³Судом могут быть установлены сроки длительностью не более шести месяцев, до истечения которых недопустимо ходатайство об отмене надзора за поведением.

(3) ¹Если вступил в силу бессрочный надзор за поведением, то суд проверяет:

1. в случаях, предусмотренных в § 68с (абз. 2 предложении 1), не позднее, чем по истечении максимального срока, предусмотренного в § 68с (абз. 1 предложении 1),
2. в случаях, предусмотренных в § 68с (абз. 3), до истечения двухлетнего срока,

насколько требуется принятие решения в соответствии с абзацем 2 (предложением 1). ²Если суд отклоняет отмену надзора за поведением, то он должен до истечения двухлетнего срока снова рассмотреть принятие решения об отмене надзора за поведением.

Комментарии

1) Новая редакция данной нормы введена на основании ст. 1 Федерального закона об обеспечении федеральным законодательством Германии соблюдения требования отделения правового института превентивного заключения от уголовного наказания [*Gesetz zur bundesrechtlichen Umsetzung des Abstandsgebotes im Recht der Sicherungsverwahrung*] от 5 декабря 2012 года (BGBl. 2012 I S. 2425).

2) Имеется в виду бессрочный надзор за поведением в соответствии с § 68с (абз. 2 предл. 1, абз. 3) УУ ФРГ.

§ 68f. Надзор за поведением при отказе в условно-досрочном освобождении от наказания¹⁾

(1) ¹Если полностью отбыто наказание или общее наказание в виде лишения свободы на срок не менее двух лет за совершение умышленных преступных деяний или полностью отбыто наказание или общее наказание в виде лишения свободы на срок не менее одного года за совершение преступных деяний указанного в § 181b вида, то с освобождением осуждённого лица из уголовно-исполнительного учреждения вступает в силу надзор за его поведением. ²Это положение не применяется, если за исполнением уголовного наказания следует исполнение принудительной меры исправления и безопасности, сопряжённой с изоляцией от общества.

(2) Если ожидается, что осуждённое лицо и без надзора за его поведением не будет больше совершать преступных деяний, то суд постановляет, что эта мера теряет силу.

Комментарии

1) Новая редакция § 68f УУ ФРГ введена на основании ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

§ 68g. Надзор за поведением и условное исполнение с испытательным сроком¹⁾

(1) ¹В случае назначения условного наказания или условно-досрочного освобождения от наказания или назначения условного запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью на испытательный срок с одновременным установлением надзора за поведением осуждённого за то же или иное деяние в отношении надзора и дачи указаний действуют только §§ 68a и 68b. ²Надзор за поведением не прекращается до истечения испытательного срока.

(2) ¹Однако, если за совершение одного и того же деяния назначено условное исполнение с испытательным сроком и установлен надзор за поведением, то суд может постановить, что исполнение надзора за поведением приостанавливается до истечения испытательного срока. ²В этом случае испытательный срок не засчитывается в срок надзора за поведением.

(3) ¹Если по истечении испытательного срока суд освобождает от наказания или остатка наказания или признает запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью исчерпанным, то с принятием этого решения завершается также надзор за поведением, назначенный за совершение того же деяния. ²Это положение не применяется, если назначен бессрочный надзор за поведением (§ 68c абз. 2 предложение 1 или абз. 3).

Комментарии

1) § 68g (абз. 3 предл. 2) УУ ФРГ введён на основании ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

ЛИШЕНИЕ ВОДИТЕЛЬСКИХ ПРАВ

§ 69. Лишение водительских прав

(1) ¹Если кто-либо за противоправное деяние, которое было им совершено во время управления транспортным средством¹⁾, в связи с управлением транспортным средством или с нарушением обязанностей водителя транспортного средства был осуждён или не был осуждён только потому, что была доказана или не была исключена его невменяемость, то суд лиша-

ет его водительских прав²⁾, если из содеянного следует, что он непригоден к управлению транспортными средствами. ²Дальнейшей проверки в соответствии с § 62 не требуется.

(2) Если в случаях, предусмотренных в абзаце 1, противоправным деянием является уголовный проступок:

1. причинения опасности для дорожного движения (§ 315с),
- 1а. запрещённых гонок на транспортных средствах (§ 315d),
2. управления транспортным средством в состоянии опьянения (§ 316),
3. неразрешённого оставления места дорожно-транспортного происшествия (§ 142), несмотря на то что исполнитель знает или может знать о том, что при этом происшествии погиб или был в значительной степени ранен человек или был нанесён значительный ущерб чужому имуществу, или
4. приведения себя в состояние абсолютного опьянения (§ 323а), в котором было совершено одно из деяний, указанных в № 1–3,

то исполнитель считается, как правило, непригодным к управлению транспортными средствами.

(3) ¹Прекращение действия водительских прав наступает с вступлением в законную силу приговора. ²Выданное немецким государственным органом водительское удостоверение изымается по приговору суда.

Комментарии

1) См. комментарии к § 44.

2) Спорным является вопрос, насколько термин «водительские права» соответствует положениям § 2 (абз. 1 предл. 1) StVG (см. комментарии к § 44), и ограничивается поэтому исключительно дорожным движением. (см. *Geppert*, in: LKStGB, § 69 Rn. 22). Против такого ограничения свидетельствует ссылка в § 69 (абз. 2 № 2) на § 316, сфера защиты которого не ограничивается исключительно дорожным движением (того же мнения придерживается *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 69 Rn. 3).

§ 69а. Запрет на выдачу водительских прав

(1) ¹Если суд принимает решение о лишении водительских прав, то одновременно с этим он постановляет, что в течение срока от шести месяцев до пяти лет не допускается выдача новых водительских прав (запрет на выдачу водительских прав). ²Запрет на выдачу водительских прав может быть назначен навсегда, если ожидается, что установленная законом максимальная длительность срока запрета недостаточна для устранения опасности, исходящей от исполнителя. ³Если исполнитель не имеет водительских прав, то назначается только запрет на их выдачу.

(2) Суд может исключить из запрета на выдачу водительских прав определённые виды транспортных средств, если особые обстоятельства допускают предположение, что таким образом не будут поставлены под угрозу цели этой принудительной меры.

(3) Минимальная длительность срока запрета на выдачу водительских прав составляет один год, если в течение последних трёх лет до совершения деяния в отношении исполнителя хотя бы однажды уже был назначен запрет на выдачу водительских прав.

(4) ¹Если исполнитель за совершение деяния был временно лишён водительских прав (§ 111а Уголовно-процессуального кодекса), то минимальная длительность срока запрета на выдачу водительских прав сокращается на срок временного лишения водительских прав. ²Однако этот срок не может быть короче трёх месяцев.

(5) ¹Исчисление срока запрета на выдачу водительских прав начинается со вступлением в законную силу приговора. ²В этот срок засчитывается время назначенного за совершение деяния временного лишения водительских прав, в том объёме, в котором оно истекло после вынесения приговора, в котором в последний раз могли быть проверены установленные фактические данные, служившие основанием для применения принудительной меры.

(6) В контексте абзацев 4 и 5 к временному лишению водительских прав приравниваются административное хранение, процессуальное обеспечение¹ или выемка² водительского удостоверения (§ 94 Уголовно-процессуального кодекса).

(7) ¹При наличии основания считать, что исполнитель больше не является непригодным к управлению транспортными средствами, суд может досрочно снять запрет на выдачу водительских прав. ²Снятие запрета допустимо не раньше, чем по истечении трёхмесячного, а в случаях, предусмотренных в абзаце 3, – одногодичного срока действия запрета на выдачу водительских прав; положения абзаца 5 (предложения 2) и абзаца 6 действуют соответственно.

Комментарии

1) В соответствии с § 94 (абз. 1) Уголовно-процессуального кодекса эта мера производится для обеспечения процедуры доказывания в уголовном производстве и осуществляется путём изъятия предмета или другим способом. В отношении процессуального обеспечения водительского удостоверения действует § 94 (абз. 1) Уголовно-процессуального кодекса на основании абзаца 3 этой нормы. Подробно об этой мере процессуального принуждения см. *Головенков П. В., Спица Н. А.* // Уголовно-процессуальный кодекс Федеративной Республики Германия, § 94 след., стр. 139 след.; *Hellmann*, StPO, Rn. 382 f.

2) Выемка назначается и производится в соответствии с §§ 94 ff. Уголовно-процессуального кодекса в отношении предметов, имеющих значение для уголовного дела и обеспечения процедуры доказывания и подлежащих изъятию на основании того, что они находятся во владении лица, отказывающегося от их добровольной выдачи. Эти положения действуют в отношении водительского удостоверения, подлежащего изъятию, на основании § 94 (абз. 3) Уголовно-процессуального ко-

декса. Подробно об этой мере процессуального принуждения см. *Головненков П. В., Спица Н. А.* // Уголовно-процессуальный кодекс Федеративной Республики Германия, §§ 94 след., стр. 139 след.; *Hellmann, StPO, Rn. 382 f.* Со сравнительной точки зрения см. также ст. 183 УПК РФ.

§ 69b. Действие лишения в отношении иностранных водительских прав

(1) ¹Если исполнителю на основании иностранных водительских прав разрешено управление транспортными средствами на территории Германии без выдачи водительских прав германским государственным органом, то лишение водительских прав означает отказ от признания права пользования водительскими правами на территории Германии. ²Со вступлением в законную силу этого решения утрачивается право на управление транспортными средствами на территории Германии. ³Во время действия срока запрета на выдачу водительских прав не допускается ни предоставление права снова пользоваться иностранными водительскими правами, ни выдача национальных водительских прав.

(2) ¹Если водительское удостоверение выдано государственным органом одного из государств-участников Европейского сообщества или одного из других государств, являющихся стороной Соглашения о Европейском экономическом пространстве¹ и владелец имеет в Германии место своего обычного² проживания, то водительское удостоверение изымается по приговору суда и направляется выдавшему его органу. ²В других случаях в иностранные водительские удостоверения вносится отметка о лишении водительских прав и о запрете на выдачу водительских прав.

Комментарии

1) См. Директиву ЕС № 91/439/EWG от 29 июля 1991 года о водительском удостоверении – Вторая директива ЕС о водительском удостоверении – (ABl. EG № L 237, S. 1), трансформирована в национальное право Федеральным законом от 24 апреля 1998 года (BGBl. 1998 I S. 747) о внесении изменений в Федеральный закон о дорожном движении (*StVG*) в редакции от 5 марта 2003 года (BGBl. 2003 I S. 310). Изменения в § 69b внесены на основании ст. 3 (№ 4) вышеназванного закона.

2) Место, в котором владелец водительского удостоверения в силу личных или профессиональных связей или за отсутствием последних – в силу личных связей, позволяющих распознать его тесную связь с местом жительства, проживает обычно, т.е. в течение минимум 185 дней в году, ст. 9 Второй директивы ЕС о водительском удостоверении (см. ком. № 1).

ЗАПРЕТ ЗАНИМАТЬСЯ ОПРЕДЕЛЁННОЙ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ

§ 70. Назначение запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью

(1) ¹Если кто-либо за противоправное деяние, которое он совершил, злоупотребляя своей профессиональной или коммерческой деятельностью¹ или грубо нарушая связанные с этой деятельностью обязанности, был осуждён или не был осуждён только потому, что была доказана или не была исключена его невменяемость, то суд может запретить ему заниматься профессиональной деятельностью, определённым видом профессиональной деятельности, коммерческой деятельностью или определённым видом коммерческой деятельности на срок от одного года до пяти лет, если общая оценка личности исполнителя и совершенного им деяния свидетельствует об опасности того, что при дальнейшем занятии профессиональной деятельностью, определённым видом профессиональной деятельности, коммерческой деятельностью или определённым видом коммерческой деятельности он будет совершать значительные противоправные деяния указанного характера. ²Запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью может быть назначен навсегда, если ожидается, что установленная законом максимальная длительность срока запрета недостаточна для устранения опасности, исходящей от исполнителя.

(2) ¹Если исполнителю за совершение деяния было временно запрещено заниматься профессиональной деятельностью, определённым видом профессиональной деятельности, коммерческой деятельностью или определённым видом коммерческой деятельности (§ 132a Уголовно-процессуального кодекса), то минимальная длительность срока запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью сокращается на то время, в течение которого был действителен временный запрет. ²Однако этот срок не может быть короче трёх месяцев.

(3) На все время запрета исполнителю запрещено также заниматься профессиональной деятельностью, определённым видом профессиональной деятельности, коммерческой деятельностью или определённым видом коммерческой деятельности в интересах другого лица или поручать осуществлять эту деятельность другому лицу, зависящему от его указаний.

(4) ¹Исчисление срока запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью начинается со вступлением в законную силу приговора. ²В этот срок засчитывается время назначенного за совершение деяния временного запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью, в том объёме, в котором оно истекло после вынесения приговора, которым в последний раз могли быть проверены установленные фактические данные, служившие основанием для применения принудительной меры. ³В срок запрета не засчитывается время содержания исполнителя в

учреждениях, в которые он был помещён на основании распоряжения соответствующих государственных органов.

Комментарии

1) Дословно: промысел [*Gewerbe*]. К данному традиционному понятию относится любая самостоятельная коммерческая деятельность (например, ремесло, торговля, промышленность, транспорт), кроме т. н. первичного производства (добыча полезных ископаемых, сельское хозяйство, охота, рыболовство) и т. н. свободных профессий (например, врач, ветеринар, нотариус, адвокат, налоговый консультант, архитектор, инженер, другие профессии, связанные с искусством и спортом). Поскольку осуществление коммерческой деятельности через собственную фирму подпадает под защиту свободы профессиональной деятельности согласно ст. 12 Конституции ФРГ, термин «профессия» в широком смысле является общим понятием для коммерческой деятельности и деятельности представителей свободных профессий.

§ 70a. Условный запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью

(1) Если после назначения запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью выявляется основание для предположения, что опасности совершения исполнителем значительных противоправных деяний указанного в § 70 (абз. 1) характера больше не существует, то суд может постановить считать назначенный запрет условным на испытательный срок.

(2) ¹Постановление допустимо не раньше, чем по истечении одногодичного срока действия запрета. ²В рамках § 70 (абз. 4 предложения 2) в этот срок засчитывается длительность временного запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью. ³Время содержания исполнителя в учреждениях, в которые он был помещён на основании распоряжения соответствующих государственных органов, не засчитывается.

(3) ¹Если запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью был установлен условно на испытательный срок, то положения § 56a и §§ 56c – 56e действуют соответственно. ²Однако испытательный срок продлевается на время исполнения уголовного наказания в виде лишения свободы или на время исполнения сопряжённой с изоляцией от общества принудительной меры, назначенные осуждённому за совершенное им деяние.

§ 70b. Отмена условного запрета и снятие запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью¹⁾

(1) Суд отменяет условный запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью, если осуждённое лицо:

1. во время испытательного срока совершает противоправное деяние, злоупотребляя своей профессиональной или коммерческой деятельностью или грубо нарушая связанные с этой деятельностью обязанности,
2. грубо и систематически нарушает данные ему указания, или
3. систематически уклоняется от надзора и руководства уголовно-исполнительного инспектора,

и из этого следует, что цель запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью требует его реального применения²⁾.

(2) Суд отменяет условный запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью также в том случае, если обстоятельства, ставшие известными суду во время испытательного срока и которые послужили бы причиной для отказа в условном исполнении, указывают на то, что для достижения цели принудительной меры требуется реальное применение запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью.

(3) Время условного запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью не засчитывается в срок самого запрета.

(4) Издержки, понесённые осуждённым лицом для исполнения данных ему указаний или данных им обещаний, не возмещаются.

(5) По истечении испытательного срока суд снимает³⁾ запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью.

Комментарии

1) Изменения в § 70b (абз. 1 и 4) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

2) Дословно: «дальнейшее применение» [*weitere Anwendung*]. Понятие «реальное» применение запрета используется здесь как более подходящее по смыслу. Ведь речь идёт не о дальнейшем условном применении запрета, а о его реальном приведении в исполнение.

3) В отличие от регулирования в § 67g (абз. 5) УУ ФРГ запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью не исчерпывается автоматически по истечении испытательного срока. Для снятия запрета необходимо соответствующее постановление суда в соответствии с § 462 Уголовно-процессуального кодекса ФРГ.

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

§ 71. Самостоятельное назначение

(1) Помещение в психиатрический стационар или помещение в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости, может быть назначено судом в качестве са-

мостоятельной меры, если вследствие невременности или процессуальной недееспособности исполнителя невозможно проведение уголовного процесса.

(2) Это положение применяется также в отношении лишения водительских прав и запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью.

§ 72. Объединение принудительных мер

(1) ¹Если имеются предпосылки для назначения нескольких принудительных мер, но при этом поставленная цель может быть достигнута отдельными из них, то назначаются только эти меры. ²При этом из нескольких пригодных для достижения цели мер в первую очередь назначаются те, которые являются наименее тяжёлыми для исполнителя.

(2) В иных случаях принудительные меры назначаются параллельно, если законом не предусмотрено иное.

(3) ¹Если назначается несколько принудительных мер, сопряжённых с изоляцией от общества, то суд определяет последовательность их исполнения. ²Перед завершением исполнения одной принудительной меры суд постановляет соответственно исполнение следующих мер, если для достижения их цели ещё требуется помещение в соответствующее учреждение. ³Положения, предусмотренные в § 67с (абз. 2 предложениях 4 и 5), подлежат применению.

ГЛАВА 7. КОНФИСКАЦИЯ ИМУЩЕСТВА

Комментарии

Дословно: изъятие [*Einziehung*]. Ранее: «Конфискация того, что было приобретено преступным путём [*Verfall*] и изъятие предметов и средств совершения деяния [*Einziehung*]». Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872) была проведена глубинная реформа регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], объявленной целью которой являлось, наряду с упрощением правового регулирования, расширением сферы применения, а также укреплением и расширением прав потерпевших, также обновление и унификация терминологической базы (см. BT-Drs. 18/9525, S. 48 след.). Указанной реформой в национальное уголовное право были трансформированы требования директивы Европейского парламента 2014/42/EU от 03.04.2014 «О процессуальном обеспечении и конфискации средств совершения деяния и приобретённого преступным путём посредством совершения преступных деяний в Европейском Союзе» (ABl. L 127 от 29.04.2014, S. 39; L 138 от 13.05.2014, S. 114).

С точки зрения терминологии основным изменением явилась замена понятия „*Verfall*“ [дословно: «утрата»] на „*Einziehung*“ [дословно: «изъятие»], причём данное

изменение обосновывалось стремлением приблизить терминологию немецкого уголовного законодательства к Европейскому праву, в котором в данной связи используется понятие “*confiscation*” (BT-Drs. 18/9525, S. 48).

Кроме того, в ходе вышеназванной реформы из Уголовного уложения было исключено уголовное наказание в виде имущественного штрафа (§ 43а), которое, являясь по сути конфискацией имущества как таковой, в силу неконституционности норм хотя и не применялось (см. ком. к § 43а), но формально существовало в арсенале уголовных наказаний и служило поэтому основным препятствием для применения термина «конфискация имущества» для перевода понятий, заложенных в §§ 73 и 74 УУ ФРГ.

Поскольку реформой не была затронута основная восстановительная функция конфискации (изъятия) имущества и данный уголовно-правовой институт по сущности, правовой природе и правовым последствиям сходен с регулированием в гл. 15¹ УК РФ (Подробно см. П.В. Головненков, Т.Г. Понятовская, Уголовно-правовой институт конфискации имущества в Германии и России: сущность, виды и проблемы применения // DRJV/1. 2015. С. 324 след.), использование терминологии «конфискация имущества» для перевода понятия „*Einziehung*“ в контексте §§ 73 след. УУ ФРГ представляется возможным и верным.

§ 73. Конфискация приобретённого преступным путём у исполнителей и участников

(1) Если исполнитель или участник¹⁾ приобрёл что-либо посредством совершения противоправного деяния или и за совершение этого деяния,²⁾ то суд назначает конфискацию приобретённого.³⁾

(2) Если исполнитель или участник получил выгоду от пользования приобретённым, то суд назначает и её конфискацию.

(3) Суд может также назначить конфискацию предметов, которые исполнитель или участник получил:

1. путём отчуждения приобретённого предмета или путём его замены в случае уничтожения, поломки или изъятия или
2. на основании реализации приобретённого права.⁴⁾

Комментарии

1) См. примечания к § 8.

2) Как видно из положений § 75 УУ ФРГ под предметом конфискации в контексте § 73 УУ ФРГ и следующих норм понимается не только вещь, но и утраченное в результате конфискации право.

3) В ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872) из текста § 73 (абз. 1) УУ ФРГ было исключено второе предложение, гласившее: «²Это положение [§ 73 (абз. 1) предл. 1)] не имеет действия в том объёме, в котором потерпевший в результате совершенного против него дея-

ния получил право на претензию, исполнение которой лишало бы исполнителя или участника стоимости того, что было приобретено в результате деяния».

Исключение данной нормы и связанное с этим укрепление позиции потерпевшего путём замены модели поддержки потерпевшего по возвращению утраченного имущества посредством лишь процессуального обеспечения для последующего самостоятельного ведения гражданского процесса [нем. *Rückgewinnungshilfe* см. ст. ред. §§ 111b след. УПК ФРГ] на модель непосредственного возврата утраченного имущества или компенсации ущерба в ходе уголовного процесса [нем. *Entschädigungsmodell* см. § 459h след. УПК ФРГ], является ключевым преобразованием правового регулирования конфискации имущества в уголовном праве и уголовном процессе Германии (подробно см. BT-Drs. 18/9525, S. 52 след.).

4) Абз. 3 в действующей редакции являлся до вышеназванной реформы вторым предложением второго абзаца. Третий и четвёртый абзацы в прежней редакции гласили:

«(3) Если исполнитель или участник действовал в интересах другого лица, и это лицо в результате содеянного что-либо приобрело, то назначение конфискации направляется в соответствии с абзацами 1 и 2 против этого лица.

(4) Конфискация предмета назначается также в том случае, если этот предмет принадлежит третьему лицу или это лицо имеет право на владение им, при условии, что этот предмет был предоставлен этим лицом за совершение деяния или при осведомлённости о его обстоятельствах.»

Предмет регулирования данных норм предусмотрен соответственно в новой редакции § 73b и § 75.

§ 73a. Расширенная конфискация приобретённого преступным путём у исполнителей и участников

(1) Если совершено противоправное деяние,¹⁾ то суд назначает конфискацию предметов исполнителя или участника даже в том случае, если эти предметы приобретены²⁾ посредством совершения других противоправных деяний или и за их совершение.

(2) Если исполнитель или участник до назначения конфискации в соответствии с абзацем 1 принял участие в другом противоправном деянии и вновь принимается решение о назначении конфискации его предметов, то при этом судом учитывается уже назначенная конфискация.

Комментарии

1) В отличие от старой редакции положений, касающихся расширенной конфискации приобретённого преступным путём (§ 73d УУ ФРГ ст. ред.), § 73a УУ ФРГ не содержит более ограничения сферы применения расширенной конфискации на деликты Особенной части, отсылающие к данному положению. Таким образом, исходным деянием может быть любое противоправное деяние (подробно см. BT-Drs. 18/9525, S. 62 след.).

2) Исключением оговорки о том, что расширенная конфискация назначается судом только в том случае, «если обстоятельства свидетельствуют» о преступном происхождении предметов (см. § 73d ст. ред.) новая редакция § 73a следует требованию Федерального Верховного Суда ФРГ (BGHSt. 40, 371–374, Rn. 8), подтвержденному Федеральным Конституционным судом ФРГ (BVerfGE 110, 1–33, Rn. 86), о необходимости узкого толкования данной предпосылки. Теперь необходимой (но и достаточной) является убежденность суда в криминальном происхождении предметов, сложившаяся в ходе и результате сбора и оценки доказательств (BT-Drs. 18/9525, S. 66 mwN.).

§ 73b. Конфискация приобретённого преступным путём у прочих лиц¹⁾

(1) ¹⁾ Назначение конфискации имущества в соответствии с положениями, установленными в §§ 73 и 73a, направляется против другого лица, не являющегося исполнителем или участником, если:

1. это лицо приобрело что-либо посредством содеянного, и исполнитель или участник действовал в интересах этого лица,²⁾
2. этому лицу приобретённое
 - a) было предоставлено безвозмездно либо без правового основания или
 - b) было предоставлено и это лицо распознало или должно было распознать, что приобретённое получено в результате противоправного деяния,³⁾ или
3. в пользу этого лица приобретённое:
 - a) перешло в качестве наследства или
 - b) было положено в качестве обязательной доли в наследстве или по завещанию.

²⁾ Положения, установленные в предложении 1 (№ 2 и 3) не применяются, если приобретённое предварительно на возмездной основе и при наличии правового основания было предоставлено третьему лицу, которое не распознало или не должно было распознать, что приобретённое получено в результате противоправного деяния.

(2) Если другое лицо при наличии предпосылок, установленных в абзаце 1 (предложении 1 № 2 или № 3) приобрело предмет, стоимость которого соответствует стоимости приобретённого, или получило выгоду от пользования приобретённым, то суд назначает также их конфискацию.

(3) При наличии предпосылок, установленных в абзаце 1 (предложении 1 № 2 или № 3), суд может назначить конфискацию также того, что было приобретено:

1. путём отчуждения приобретённого предмета или путём его замены в случае уничтожения, поломки или изъятия или
2. на основании реализации приобретённого права.

Комментарии

1) Новая редакция § 73b УУ ФРГ заменяет и дополняет положения старой редакции § 73 (абз. 3) УУ ФРГ и распространяется на все случаи, в которых сторонний выгодоприобретатель (физическое или юридическое лицо, см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 73 Rn. 29 mwN.) приобрёл имущество посредством криминальных действий исполнителя или участника, не зависимо от того, произошёл ли переход имущества криминального происхождения в рамках представительства (абз. 1 № 1), путём сквозного приобретения (абз. 1 № 2) или в наследственном порядке (абз. 1 № 3). Подробно: VT-Drs. 18/9525, S. 66 с дальнейшими ссылками.

2) Охваченным является имущество криминального происхождения, которое подлежит конфискации у стороннего выгодоприобретателя в случае представительства.

3) Данная альтернатива отражает правила, разработанные правоприменительной практикой (BGHSt. 45, S. 235 ff., Rn. 41 ff.), и касается случаев, в которых сторонний выгодоприобретатель обретает имущество криминального происхождения непосредственно от соучастников преступного деяния или посредственно в результате непрерывной цепи отчуждений, инициированной соучастниками преступного деяния, даже в том случае, если в ней задействованы добросовестные третьи лица (VT-Drs. 18/9525, S. 66). Исключением являются в соответствии с абз. 1 (предложением 2) случаи, в которых вышеназванная цепь прервана возмездной, в правовом смысле безукоризненной сделкой добросовестного третьего лица (BGHSt. 45, S. 235 ff., Rn. 48).

§ 73с. Конфискация стоимости приобретённого преступным путём¹⁾

¹⁾Если конфискация определённого предмета невозможна из-за состава приобретённого или по другой причине, или не назначается конфискация суррогата в соответствии с § 73 (абз. 3) или § 73b (абз. 3), то суд назначает конфискацию денежной суммы, соответствующей стоимости приобретённого²⁾. ²⁾Такое решение суд принимает также наряду с конфискацией предмета в том объёме, в котором его стоимость ниже стоимости изначально приобретённого.

Комментарии

1) Положения, установленные в § 73с УУ ФРГ, соответствуют старой редакции § 73а УУ ФРГ.

2) Решающим моментом для определения стоимости имущества криминального происхождения в контексте § 73с является его стоимость на момент принятия судебного решения (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 73а Rn. 4 mwN.; иного мнения VT-Drs. 18/9525, S. 67 mwN., в соответствии с которым момент определения стоимости зависит от того, когда конфискация стала невозможной или было принято решение об отказе от конфискации суррогата).

§ 73d. Определение стоимости приобретённого преступным путём; оценка

(1) ¹При определении стоимости приобретённого преступным путём вычитываются затраты исполнителя, участника или другого лица. ²Однако во внимание не принимается то, что было затрачено или применено для совершения деяния или его приготовления, в том объёме, в котором речь не идёт о расходах на исполнение обязательства перед потерпевшим от содеянного.¹⁾

(2) Размер и стоимость приобретённого, включая вычитаемые затраты, могут быть оценены.

Комментарии

1) Ещё в дореформенной редакции правового регулирования конфискации имущества остро дискуссионным являлся вопрос, в каком размере подлежит конфискации имущество криминального происхождения в соответствии с §§ 73 след. (подробно и с дальнейшими ссылками *П.В. Головненков, Т.Г. Понятовская*, Уголовно-правовой институт конфискации имущества в Германии и России: сущность, виды и проблемы применения // DRJV/1. 2015. С. 324, 331 след.). При этом правоприменительная практика, опираясь на волю законодателя (BT-Drs. 12/1134, S. 12; см. также BGHSt. 47, 369, 370 ff.; 51, 65, 66; BGH NJW 2002, 2257, 2258), применяла модель т.н. «брутто-конфискации», которая распространяется абсолютно на всё, что было нажито в результате преступного деяния. Сложности с применением данной модели были связаны с тем, что под конфискацию попадало также очевидное легальное имущество, что отражалось на самой правовой природе правового института конфискации имущества (Подробно о подходах правоприменительной практики и науки к решению данной проблемы *П.В. Головненков, Т.Г. Понятовская* // Указ. соч. С. 332 след.). Эту проблему законодатель решает введением в УУ ФРГ новой редакции § 73d (абз. 1), устанавливая, что опираясь на зафиксированную в § 73 (абз. 1) УУ ФРГ модель брутто-конфискации («приобрёл что-либо»), при определении стоимости (т.е. размера конфискации) криминального имущества учитываются легальные затраты (подробно BT-Drs. 18/9525, S. 67 ff. mwN.).

§ 73e. Исключение конфискации приобретённого преступным путём или его стоимости

(1) Конфискация имущества в соответствии с §§ 73–73c исключена постольку, поскольку погашено требование, направленное на возврат приобретённого или возмещение его стоимости, право на которое потерпевший получил в результате совершенного против него деяния.¹⁾

(2) Кроме того, случаях, предусмотренных в § 73b, также в сочетании с § 73c, конфискация имущества исключена постольку, поскольку ко времени принятия решения о ней имущество затронутого лица больше не содержит стоимости приобретённого²⁾, за исключением случаев, в которых затронутому лицу в момент утраты предмета обогащения были известны или

вследствие грубой неосторожности³⁾ не были известны обстоятельства, которые в принципе позволяли бы назначение конфискации приобретённого преступным путём в отношении исполнителя или участника.

Комментарии

1) Данное положение отражает подход законодателя к новому регулированию защиты потерпевшего. На основании исключения второго предложения в § 73 (абз. 1) УУ ФРГ существующие требования о возмещении ущерба перестали быть препятствием для назначения конфискации имущества. Однако, во избежание двойного привлечения объекта конфискации к возмещению ущерба, § 73e (абз. 1) УУ ФРГ исключает возможность конфискации в том объёме, в котором соответствующее требование погашено, т.е. удовлетворено (§ 362 абз. 1 ГУ ФРГ) или полностью или частично снято (§ 397 абз. 1 ГУ ФРГ), BT-Drs. 18/9525, S. 69.

2) Не имеет принципиального значения, существует ли непосредственную связь между имуществом объекта конфискации и преступным деянием. Напротив, предполагается, что имущество объекта конфискации, которым это лицо свободно распоряжается, содержит стоимость приобретённого преступным путём (BGH NStZ-RR 2005, 104 f.; Fischer, StGB, 64. Aufl., § 73c, Rn. 4a mwN.).

3) Дословно: по легкомыслию [*Leichtfertigkeit*]. Однако, употребляя этот термин, законодатель подразумевает не легкомыслие в российском понимании этого правового понятия (см. пункт 2 статьи 26 УК РФ), которое в немецкой уголовно-правовой доктрине соответствует осмысленной неосторожности, а именно повышенную степень неосторожности (см. ком. к § 15), т.е. грубую неосторожность как особо грубое несоблюдение осмотрительности, требуемой при участии в правоотношениях, см. RGSt. 71, 176; BGHSt. 14, 240, 255; 33, 66; BGH StV 1994, 480; BayObLG NJW 1959, 734; OLG Hamm NStZ 1983, 459; подробно Eser, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 15 Rn. 106 и особенно Rn. 205 с дальнейшими ссылками, а также в отношении конкретного положения § 74a Rn. 6. См. также обоснование к проекту Уголовного уложения E1962, BT-Drucks. IV S. 132. Немецкий законодатель требует наличия грубой неосторожности в диспозициях §§ 97 (абз. 2), 109g (абз. 4), 138 (абз. 3), 264 (абз. 4), 283 (абз. 4 № 2, абз. 5 № 2), 330a (абз. 5), 345 (абз. 2) УУ ФРГ, а также в диспозициях §§ 21, 41 (абз. 3) WStG, § 30 (абз. 1 № 3) BtMG. Особое значение имеет эта форма неосторожности в составах преступных деяний, вследствие которых квалифицированно смертью потерпевшего, см. §§ 176b, 178, 179 (абз. 7), 239a (абз. 3), 239b (абз. 2), 251, 252, 255, 306c, 307 (абз. 3), 308 (абз. 3), 309 (абз. 4), 313 (абз. 2), 314 (абз. 2), 316 (абз. 3), 316a (абз. 3), 316c (абз. 3) УУ ФРГ.

§ 74. Конфискация продуктов деяния, средств совершения деяния и предметов деяния у исполнителей и участников

(1) Предметы, которые были созданы в процессе или в результате умышленного преступного деяния (продукты деяния), или которые были использованы или предназначены для совершения или для подготовки этого деяния (средства совершения деяния), могут быть конфискованы.

(2) Связанные с деянием предметы (предметы деяния)²⁾ подлежат конфискации в соответствии с особыми положениями³⁾.

(3) ¹Конфискация допустима только в том случае, если эти предметы ко времени принятия решения принадлежат исполнителю или участнику или он имеет право на владение этими предметами. ²Это положение действует также в отношении конфискации, которая предписана или допущена на основании особых положений за пределами абзаца 1.

Комментарии

1) Как видно из положений § 75 УУ ФРГ под предметом конфискации в контексте § 74 УУ ФРГ и следующих норм понимается не только вещь, но и утраченное в результате конфискации право.

2) Предметами деяния являются вещи и права, которые, не будучи средствами совершения деяния или продуктами деяния, представляют собой предметы, необходимые для деяния как такового (т.н. «связующие предметы», например, наркотические средства в случае § 33 BtMG, утаённые предметы в случае мошенничества, связанного со страхованием, и т.д., см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 74 Rn. 10 с дальнейшими ссылками и примерами).

3) Например: §§ 92b (№ 2); 101a (№ 2); 109k (№ 2); 132a (абз. 4); 184 (абз. 6); 219b (абз. 3); 261 (абз. 7); 264 (абз. 7); 282; 315 f; 322; 330 № 2 УУ ФРГ; § 33 BtMG; § 54 WaffG.

§ 74a. Конфискация продуктов деяния, средств совершения деяния и предметов деяния у прочих лиц

Если закон отсылает к данному положению, то предметы могут быть конфискованы с отступлением от положений, предусмотренных в § 74 (абзаце 3), также в том случае, если лицо, которому они ко времени принятия решения принадлежат или которое ко времени принятия решения имеет право владения ими:

1. по меньшей мере по грубой неосторожности содействовало тому, что они были использованы как средство совершения деяния или были предметом деяния, или
2. приобрело эти предметы предосудительным образом, зная об обстоятельствах, которые допустили бы их конфискацию.

§ 74b. Конфискация с целью обеспечения безопасности

(1) Если предметы по своему виду и в соответствии с обстоятельствами опасны для общества, или грозит опасность, что посредством этих предметов будут совершаться противоправные деяния, они могут быть конфискованы также в том случае, если:

1. исполнитель или участник действовал невиновно, или
2. предметы принадлежат другому лицу, не являющемуся исполнителем или участником, или оно имеет право на владение этими предметами.

(2) ¹В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 2), другому лицу возмещается ущерб из государственной казны соразмерно в деньгах с учётом реальной рыночной стоимости предметов. ²Это же действует в случаях, в которых конфискованный предмет обременён правом другого лица, которое было прекращено или нарушено вследствие принятия решения о конфискации.

(3) ¹Возмещение ущерба не предоставляется, если:

1. лицо, обладающее в соответствии с абзацем 2 правом на возмещение ущерба:
 - а) по меньшей мере по грубой неосторожности¹⁾, содействовало тому, что предмет был использован как средство совершения деяния или был предметом деяния,
 - б) приобрело этот предмет или право на него предосудительным образом, зная об обстоятельствах, которые допускают его конфискацию, или
2. в соответствии с обстоятельствами, которые обосновали конфискацию имущества, было бы допустимо на основании не уголовно-правовых норм изъятие у лица, обладающего правом на возмещение ущерба, данного предмета или права на него навсегда без возмещения ущерба.

²Однако возмещение ущерба может быть предоставлено с отступлением от положений, предусмотренных в абзаце 1, постольку, поскольку его не предоставление чрезмерно жёстко затронуло бы данное лицо.

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 74а.

§ 74с. Конфискация стоимости продуктов деяния, средств совершения деяния и предметов деяния у исполнителей и участников

(1) Если конфискация определённого предмета невозможна из-за того, что исполнитель или участник осуществил его отчуждение или потребление или иным образом уклонился от конфискации предмета, то суд может назначить ему конфискацию денежной суммы, размер которой соответствует стоимости предмета.

(2) ¹Такое постановление суд может вынести также наряду с конфискацией или вместо конфискации предмета, если исполнитель или участник до принятия решения о конфискации обременил предмет правом третьего лица, прекращение которого не может быть назначено или не может быть назначено без возмещения (§ 74b абзацы 2 и 3 и § 75 абзац 2). ²Если суд выносит это постановление наряду с конфискацией, то размер денежной суммы, изымаемой взамен предмета, определяется стоимостью обременения предмета.

(3) Стоимость предмета и стоимость его обременения могут быть оценены.

§ 74d. Конфискация воплощений материала¹⁾ и приведение в негодность

(1) ¹Воплощения материала (§ 11 абзац 3), умышленное распространение которого образовывало бы состав деяния, предусмотренного уголовным законом, конфискуются, если материал был распространён посредством противоправного деяния или был предназначен для распространения.

²Одновременно выносится постановление о том, что использованные или предназначенные для изготовления воплощений приспособления, которые являлись или должны были являться образцами для размножения²⁾, приводятся в негодность.

(2) Конфискации подлежат только воплощения, которые находятся во владении лиц, задействованных в распространении или в подготовке распространения, публично выставлены или в случае распространения путём пересылки ещё не были вручены адресату.

(3) ¹Положения абзаца 1 действуют соответственно в отношении воплощения материала (§ 11 абзац 3), умышленное распространение которого только в совокупности с определёнными обстоятельствами образовывало бы состав деяния, предусмотренного уголовным законом. ²Однако конфискация и приведение в негодность назначаются только в том объёме, в котором:

1. воплощения и указанные в абзаце 1 (предложении 2) приспособления находятся во владении исполнителя, участника или другого лица, в интересах которого действовал исполнитель или участник, или были предназначены этими лицами для распространения, и
2. эти меры необходимы для предотвращения противозаконного распространения лицами, указанными в № 1.

(4) К распространению в контексте абзацев 1–3 приравниваются действия, делающие публично доступным материал (§ 11 абзац 3)³⁾.

(5) ¹Если ко времени вступления в силу решения о конфискации или приведении предметов в негодность право собственности на вещь принадлежало другому лицу, не являющемуся исполнителем или участником, или предмет был обременён правом третьего лица, которое было прекращено или нарушено вследствие принятия решения о конфискации или приведении предметов в негодность, этому лицу возмещается ущерб из государственной казны соразмерно в деньгах с учётом реальной рыночной стоимости предметов. ²Положения, предусмотренные в § 74b (абзаце 3), действуют соответственно.

Комментарии

1) Терминологические изменения внесены на основании ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86a, 111 и 130 УУ ФРГ

в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600). Изменения вступили в законную силу 1 января 2021 года.

2) В ходе реформы, проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872), данная формулировка заменила открытое перечисление: «(...), такие как пластины, формы, печатные устройства, типографические клише, негативы или матрицы», BT-Drs. 18/9525, S. 70. Данное уточнение представляется логичным, поскольку в вышеназванном списке старой редакции закона назывались приспособления, не являющиеся средствами совершения деяния (таковые подлежат конфискации в соответствии с §§ 74, 74а), а приспособления, на которых на подготовительной стадии зафиксировано содержание конечного произведения, и предназначенные для тиражирования произведений, подлежащих конфискации (Fischer, StGB, 64. Aufl., § 74d Rn. 9).

3) Ранее имевшее место перечисление возможных видов распространения «(...) или хотя бы один отрывок из него путём выставления, вывешивания, демонстрации или иным образом» исключено в ходе реформы, указанной в комментарии № 1.

§ 74е. Специальное положение в отношении исполнительных органов и представителей

¹Если кто-либо:

1. в качестве обладающего правами представительства исполнительного органа юридического лица или члена такого органа,
 2. в качестве правления неправоспособного объединения или члена такого правления,
 3. в качестве обладающего правами представительства участника правоспособного хозяйственного товарищества,
 4. в качестве полномочного представителя или занимая руководящее положение в качестве прокуриста или в качестве уполномоченного на ведение сделок представителя юридического лица или названного в № 2 или 3 объединения лиц, или
 5. в качестве прочего лица, ответственно действующего за руководство предприятия или корпорации, являющегося или являющейся юридическим лицом или названным в № 2 или 3 объединением лиц, к чему причисляется также руководящее положение по надзору за ведением дел или по исполнению прочих контрольных полномочий,
- предпринял действие, которое при наличии остальных предпосылок, указанных в §§ 74–74с, допускает конфискацию у него определённого предмета или денежной суммы взамен этого предмета или обосновывает отказ в возмещении ущерба, то при применении названных норм его действие рассматривается как действие лица, которое он представляет. ²Положения, предусмотренные в § 14 (абзаце 3), действуют соответственно.

Комментарии

- 1) Лица, обладающего генеральной доверенностью.
- 2) См. комментарии к § 14 (абз. 2).

§ 74f. Принцип соразмерности

(1) ¹Если конфискация имущества не предписана, то она не может быть назначена в случаях, предусмотренных в §§ 74 и 74а, если она несоразмерна со значением совершенного деяния и с тем, что вменяется в вину затронутому конфискацией лицу. ²В случаях, предусмотренных в §§ 74–74b и 74d, суд выносит постановление с оговоркой о назначении конфискации имущества, если цель конфискации может быть достигнута и посредством менее суровой меры. ³В частности, имеется в виду дача указания:

1. привести предметы в негодность,
2. устранить с предметов определённые устройства или обозначения либо иным образом изменить предметы, или
3. определённым образом распорядиться предметами.

⁴Если указание выполнено, то суд отменяет оговорку о назначении конфискации имущества; в противном случае суд постановляет последующее назначение конфискации имущества. ⁵Если конфискации имущества не предписана, то она может быть ограничена определённой частью предметов.

(2) В случаях приведения предметов в негодность в соответствии с положениями, установленными в § 74d (абзаце 1 предложении 2 и абзаце 3), действуют положения абзаца 1 (предложений 2 и 3) соответственно.

§ 75. Действие конфискации имущества

(1) ¹Если назначена конфискация предмета, то собственность на вещь или право обращается в доход государства одновременно с вступлением в законную силу этого решения, если предмет:

1. к этому времени принадлежит лицу, затронутому конфискацией, или данное лицо имеет право на владение этим предметом, или
2. принадлежит другому лицу или это лицо имеет право на владение им, при условии, что этот предмет был предоставлен этим лицом за совершение деяния или с другой целью при осведомлённости о его обстоятельствах.

²В других случаях собственность на вещь или право обращается в доход государства по истечении шести месяцев после уведомления о вступлении постановления о назначении конфискации имущества в законную силу, за исключением случаев, в которых лицо, которому данный предмет принадлежит или которое имеет право на владение им, предварительно сообщает исполнительному ведомству о своём праве.

(2) ¹В остальном права третьих лиц на предмет сохраняются. ²Однако в случаях, предусмотренных в § 74b, суд принимает решение о прекращении

этих прав. ³В случаях, предусмотренных в §§ 74 и 74а, суд может принять решение о прекращении прав третьего лица, если третье лицо:

1. по меньшей мере по грубой неосторожности содействовало тому, что предмет был использован как средство совершения деяния или был предметом деяния, или
2. приобрело эти предметы предосудительным образом, зная об обстоятельствах, которые допустили бы их конфискацию.

(3) До перехода собственности на вещь или права действует постановление о назначении конфискации имущества или постановление с оговоркой о назначении конфискации имущества в качестве запрета на отчуждение в контексте § 136 Гражданского уложения.¹⁾

(4) В случаях, предусмотренных в § 111d (абз. 1 предл. 2) Уголовно-процессуального кодекса, положения § 91 Федерального закона о несостоятельности не применяются.

Комментарии

1) *Bürgerliches Gesetzbuch (BGB)* в редакции официальной публикации от 2 января 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2909; BGBl. 2003 I S. 738) с последующими изменениями и дополнениями.

§ 76. Последующее назначение конфискации стоимости приобретённого преступным путём или продуктов деяния, средств совершения деяния и предметов деяния

Если решение о конфискации определённого предмета недостаточно или невыполнимо вследствие того, что после принятия решения о назначении этой меры появилась или стала известной одна из предпосылок, названных в §§ 73с, 74с, то суд может впоследствии назначить конфискацию стоимости приобретённого преступным путём или продуктов деяния, средств совершения деяния и предметов деяния.

§ 76а. Самостоятельное назначение

(1) ¹Если за совершение преступного деяния никакое определённое лицо не может подлежать уголовному преследованию или осуждению, то суд выносит постановление о назначении конфискации имущества или о приведении предмета в негодность в качестве самостоятельной меры, если в остальном имеются предпосылки, при наличии которых эта мера предписана. ²Если эта мера допущена, то суд может при наличии предпосылок, установленных в предложении 1, вынести постановление о назначении конфискации имущества в качестве самостоятельной меры. ³Конфискация имущества не назначается, если отсутствует ходатайство¹⁾, полномочие на уголовное преследование или требование уголовного преследования²⁾ или решение в отношении них уже вступило в законную силу.

(2) ¹При наличии предпосылок, предусмотренных в §§ 73, 73b и 74c, назначение конфискации приобретённого преступным путём в качестве самостоятельной меры и стоимости приобретённого преступным в качестве самостоятельной меры допустимо и в том случае, если срок давности уголовного преследования истёк. ²Это же действует при наличии предпосылок, предусмотренных в §§ 74 и 74d, в отношении назначения конфискации с целью обеспечения безопасности, конфискации воплощений материала и приведения в негодность в качестве самостоятельных мер.

(3) Положения абзаца 1 применяются также, если суд воздерживается от наказания³ или если процесс прекращается на основании положения, которое это допускает по усмотрению прокуратуры или суда или по взаимному согласию этих инстанций.

(4) ¹Предмет, полученный в результате противоправного деяния, изъятый в рамках процессуального обеспечения в производстве по подозрению в совершении одного из преступных деяний, указанных в предложении 3, подлежит конфискации в качестве самостоятельной меры также в случае, если лицо, затронутое обеспечительной мерой, не может подлежать уголовному преследованию или осуждению.⁴ ²Если назначена конфискация предмета, то собственность на вещь или право обращается в доход государства одновременно с вступлением в законную силу этого решения; Положения, предусмотренные в § 75 (абзаце 3), действуют соответственно. ³Преступными деяниями в контексте предложения 1 являются:

1. преступные деяния, предусмотренные данным законом:

- a) подготовка тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности в соответствии с § 89a и финансирование терроризма в соответствии с § 89c (абзацами 1–4),
- b) организация преступных сообществ в соответствии с § 129 (абзацем 1) и организация террористических сообществ в соответствии с § 129a (абзацами 1, 2, 4, 5), каждое из этих положений также в сочетании с § 129b (абзацем 1),
- c) сутенёрство в соответствии с § 181a (абзацем 1), также в сочетании с абзацем 3,
- d) распространение, приобретение и имение во владении порнографических материалов с участием детей в случаях, предусмотренных в § 184b (абзаце 2),
- e) совершенные в виде промысла и в составе банды торговля людьми, принудительная проституция и принудительный труд в соответствии с §§ 232–232b, а также совершенные в составе банды эксплуатация рабочей силы и эксплуатация человека при использовании неправомерного лишения свободы в соответствии с §§ 233–233a,
- f) отмыwanie денег, сокрытие неправомерно полученных имущественных ценностей в соответствии с § 261 (абзацами 1, 2 и 4),

2. преступные деяния, предусмотренные Налоговым кодексом:
 - а) уклонение от уплаты налогов в соответствии с § 370 (абзацем 3) при наличии предпосылок, установленных в абзаце 5,
 - б) совершенная в виде промысла, с применением насилия и в составе банды контрабанда в соответствии с § 373,
 - с) скупка контрабандного товара в случае § 374 (абзаца 2),
3. преступные деяния, предусмотренные Федеральным законом о политическом убежище:
 - а) склонение к подаче неправомерного ходатайства о политическом убежище в соответствии с § 84 (абзацем 3),
 - б) совершенное в виде промысла и в составе банды склонение к подаче неправомерного ходатайства о политическом убежище в соответствии с § 84а,
4. преступные деяния, предусмотренные Федеральным законом о пребывании, трудоустройстве и интеграции иностранцев на территории Германии:
 - а) неправомерный ввоз иностранцев в соответствии с § 96 (абзацем 2),
 - б) неправомерный ввоз со смертельным исходом, а также неправомерный ввоз, совершенный в виде промысла и в составе банды в соответствии с § 97,
5. преступные деяния, предусмотренные Федеральным законом о внешней торговле:

умышленные преступные деяния в соответствии с §§ 17 и 18,
6. преступные деяния, предусмотренные Федеральным законом об обращении наркотических средств:
 - а) преступные деяния в соответствии с положениями, на которые установлена ссылка в § 29 (абзаце 3 предложении 2 № 1), при наличии предусмотренных там предпосылок,
 - б) преступные деяния в соответствии с §§ 29а, 30 (абзацем 1 № 1, 2 и 4, а также с §§ 30а и 30б,
7. преступные деяния, предусмотренные Федеральным законом о контроле боевого оружия⁵⁾:
 - а) преступные деяния в соответствии с § 19 (абзацами 1–3) и § 20 (абзацами 1 и 2), а также § 20а (абзацами 1–3), каждое из этих положений также в сочетании с § 21,
 - б) преступные деяния в соответствии с § 22а (абзацами 1–3),
8. преступные деяния, предусмотренные Федеральным об оружии:
 - а) преступные деяния в соответствии с § 51 (абзацами 1–3),
 - б) преступные деяния в соответствии с § 52 (абзацем 1 № 1 и 2 буквами с и d, а также абзацами 5 и 6).

Комментарии

1) См. положения в § 77.

2) См. положения в § 77e.

3) См. соответствующие комментарии к § 23.

4) “*Non-conviction-based confiscation/forfeiture*”. Абз. 4 данной нормы представляет собой одно из ключевых преобразований реформы, проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). Это положение существенно расширяет возможности конфискации имущества в делах, связанных с терроризмом и организованной преступностью (см. перечисление преступных деяний в предл. 3), позволяя распространять конфискацию в качестве самостоятельной меры на предметы «неясного происхождения» без необходимости доказывания совершения конкретного преступного деяния (подробно BT-Drs. 18/9525, S. 58).

5) Закон о контроле боевого оружия [*Gesetz über die Kontrolle von Kriegswaffen – KrWaffKontrG*] в редакции официальной публикации от 22 ноября 1990 года (BGBl. 1990 I S. 2506) с последующими изменениями и дополнениями.

§ 76b. Срок давности конфискации приобретённого преступным путём и стоимости приобретённого преступным путём

(1) ¹Срок давности расширенной и назначаемой в качестве самостоятельной меры конфискации приобретённого преступным путём или стоимости приобретённого преступным путём в соответствии с положениями, установленными в §§ 73a и 76a, составляет тридцать лет. ²Исчисление срока давности начинается с момента окончания¹⁾ противоправного деяния, посредством или за совершение которого исполнитель или участник что-либо приобрёл или приобрело другое лицо в контексте положений, установленных в § 73b. ³Положения, предусмотренные в §§ 78b и 78c действуют соответственно.

(2) В случаях, предусмотренных в § 78 (абзаце 2) и в § 5 Кодекса международного уголовного права, расширенная и назначаемая в качестве самостоятельной меры конфискации приобретённого преступным путём или стоимости приобретённого преступным путём в соответствии с положениями, установленными в §§ 73a и 76a, давностью не погашается.

Комментарии

1) См. комментарии к § 2 (абз. 2).

ЧЕТВЁРТЫЙ РАЗДЕЛ. ХОДАТАЙСТВО ОБ УГОЛОВНОМ ПРЕСЛЕДОВАНИИ, ПОЛНОМОЧИЕ НА УГОЛОВНОЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ, ТРЕБОВАНИЕ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ

§ 77. Лица, имеющие право заявить ходатайство¹⁾

(1) Если деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству²⁾, то заявить ходатайство может потерпевший постольку, если законом не предусмотрено иное.

(2) ¹Если потерпевший умирает, то его право заявить ходатайство переходит в законодательно установленных случаях к супругу, к лицу, состоящему в однополном браке с потерпевшим и к детям. ²Если после смерти потерпевшего не осталось ни супруга, ни лица, состоявшего с потерпевшим в однополном браке, ни детей, или если они умерли до истечения срока заявления ходатайства, то право заявить ходатайство переходит к родителям, а если и они умерли до истечения срока заявления ходатайства, – к братьям, сёстрам и внукам. ³Если родственник потерпевшего был задействован в совершении деяния или если родственные отношения с потерпевшим прекращены, то он исключается из числа лиц, к которым переходит право заявить ходатайство. ⁴Переход права заявить ходатайство не осуществляется, если преследование противоречит ясно выраженной воле потерпевшего.

(3) Если лицо, обладающее правом заявить ходатайство, недееспособно или ограниченно дееспособно, то заявить ходатайство может его законный представитель по личным вопросам и тот, кому поручена забота об этом лице.

(4) Если правом заявить ходатайство обладают несколько лиц, то каждый может заявить ходатайство самостоятельно.

Комментарии

1) Изменения в положения § 77 (абз. 2 предл. 1 и 2) УУ ФРГ внесены на основании ст. 3 § 32 Федерального закона от 16 февраля 2001 года (BGBl. 2001 I S. 266).

2) Отличие ходатайства об уголовном преследовании (*Strafantrag*) от заявления о совершении преступного деяния (*Strafanzeige*) заключается в том, что последнее является только доведением до сведения правоохранительных органов факта преступного деяния, в то время как ходатайством является направленное государству требование лица в отношении уголовного преследования. В отличие от заявления, ходатайство имеет существенное значение для дальнейшего хода уголовного процесса. Подробно *Hellmann*, StPO, 2. Aufl., 2007, Rn. 40 ff.

§ 77а. Ходатайство служебного руководителя

(1) Если деяние совершено должностным лицом, лицом, принявшим на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, или солдатом немецких вооружённых сил (Бундесвера), или оно направленно

против этих лиц, и если уголовное преследование осуществляется по ходатайству служебного руководителя, то правом заявить ходатайство обладает тот служебный руководитель, которому подчинялось данное лицо во время совершения деяния.

(2) ¹В отношении профессиональных судей правом заявить ходатайство обладает вместо служебного руководителя тот, кто осуществляет служебный надзор за деятельностью судьи. ²У солдат служебным руководителем является дисциплинарный командир.

(3) ¹В отношении должностного лица или лица, принявшего на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, не имеющего или не имевшего служебного руководителя, ходатайство может заявить та государственная организация, в интересах которой это лицо было задействовано. ²Если соответствующее должностное лицо или лицо, принявшее на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, само является руководителем этой организации, то правом заявить ходатайство обладает государственный орган надзора.

(4) В отношении членов Федерального правительства правом заявить ходатайство обладает Федеральное правительство, а в отношении членов правительства Федеральной земли – правительство Федеральной земли.

§ 77b. Срок заявления ходатайства¹⁾

(1) ¹Деяние, подлежащее уголовному преследованию только по ходатайству, не преследуется, если лицо, обладающее правом заявить ходатайство, не заявляет его до истечения трёхмесячного срока. ²Если окончание этого срока выпадает на воскресенье, общий выходной день или субботу, то срок заканчивается по истечении следующего рабочего дня.

(2) ¹Исчисление срока начинается по истечении дня, в который лицо, обладающее правом заявить ходатайство, получает сведения о совершении деяния и о личности исполнителя. ²В отношении ходатайства законного представителя и опекуна или попечителя решающим является уведомление этих лиц.

(3) Если несколько лиц обладают правом заявить ходатайство или несколько лиц были задействованы в совершении деяния, то срок исчисляется для каждого из них и против каждого из них отдельно.

(4) Если из-за смерти потерпевшего право заявить ходатайство переходит к его родственникам, то срок заканчивается не раньше, чем по истечении трёх месяцев и не позже, чем по истечении шести месяцев после смерти потерпевшего.

(5) Течение срока приостанавливается, если в орган примирения заявлено ходатайство о проведении процедуры попытки примирения сторон в соответствии с § 380 Уголовно-процессуального кодекса, до выдачи справки согласно § 380 (абз. 1 предложению 3) Уголовно-процессуального кодекса.

Комментарии

1) Изменения в положения § 77b (абз. 5) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Первого Закона о модернизации юстиции (*1. Justizmodernisierungsgesetz – JuMoG*) от 24 августа 2004 года (BGBl. 2004 I S. 2198) и вступили в законную силу с 1 сентября 2004 года. Прежняя редакция § 77b (абз. 2 предл. 2) УУ ФРГ: «*Если уголовное преследование деяния зависит также от решения о признании брака недействительным или расторгнутым, то исчисление срока начинается не раньше, чем по истечении дня, в который лицо, обладающее правом заявить ходатайство, получает сведения о вступлении этого решения в законную силу*» исключена на основании ст. 23 Закона о приведении законодательства в соответствие с изменениями, связанными с правовым институтом однополного брака от 20 ноября 2015 года (BGBl. 2015 I S. 2010) за отсутствием сферы применения. Подробно см. BR-Drs. 259/15 S. 27.

§ 77c. Обоюдно совершенные деяния

¹Если в случае обоюдно совершенных деяний, которые связаны между собой и подлежат уголовному преследованию только по ходатайству, одно из лиц, обладающих правом заявить ходатайство, ходатайствовало об уголовном преследовании другого, то последнее теряет право на ходатайство, если оно не заявляет его до окончания процессуальной процедуры последнего слова в первой судебной инстанции. ²Это лицо может заявить ходатайство даже в том случае, если срок заявления ходатайства для него уже истёк.

§ 77d. Отзыв ходатайства¹⁾

(1) ¹Ходатайство может быть отозвано. ²Отзыв может быть заявлен до вступления в законную силу окончательного решения, завершающего уголовное судопроизводство. ³Отозванное ходатайство не может быть заявлено вновь.

(2) ¹Если потерпевший или, в случае его смерти, лицо, вместо него обладающее правом заявить ходатайство, умирает после заявления ходатайства, то право на отзыв ходатайства получают супруг, лицо, состоящее с потерпевшим в однополном браке, дети, родители, братья, сестры и внуки потерпевшего в порядке, установленном в § 77 (абз. 2). ²Несколько родственников, состоящих с потерпевшим в одинаковой степени родства, могут воспользоваться этим правом только сообща. ³Тот, кто участвовал в совершении деяния, отозвать ходатайство не может.

Комментарии

1) Изменения в положения § 77d (абз. 2 предл. 1) УУ ФРГ внесены на основании ст. 3 (§ 32) Федерального закона от 16 февраля 2001 года (BGBl. 2001 I S. 266).

§ 77e. Полномочие на уголовное преследование и требование уголовного преследования

Если деяние подлежит уголовному преследованию только по полномочию или по требованию, то положения, предусмотренные в §§ 77 и 77d, действуют соответственно.

ПЯТЫЙ РАЗДЕЛ. ДАВНОСТЬ

ГЛАВА 1. ДАВНОСТЬ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ

§ 78. Срок давности¹⁾

(1) ¹Давность исключает преследование деяния и назначение принудительных мер (§ 11 абз. 1 № 8). ²Положения, предусмотренные в § 76a (абз. 2), не затрагиваются.

(2) Уголовные преступления, преследуемые по § 211 (тяжкое убийство), давностью не погашаются.²⁾

(3) Постольку, поскольку уголовное преследование погашается давностью, срок давности составляет:

1. тридцать лет в отношении деяний, за совершение которых предусмотрено пожизненное лишение свободы³⁾,
2. двадцать лет в отношении деяний, за совершение которых предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы сроком более десяти лет,
3. десять лет в отношении деяний, за совершение которых предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы сроком от пяти до десяти лет,
4. пять лет в отношении деяний, за совершение которых предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы сроком от одного года до пяти лет,
5. три года в отношении прочих деяний.

(4) Продолжительность срока определяется в зависимости от размеров наказания, предусмотренных в законе, содержащем состав преступного деяния, признаки которого наличествуют в конкретном деянии, без учёта ужесточения или смягчения наказания, предусмотренного Общей частью или действующего в особо тяжких или менее тяжких случаях.⁴⁾

Комментарии

1) Изменения в положения § 78 (абз. 2) УУ ФРГ внесены на основании ст. 2 Федерального закона от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254).

2) Положения § 78 (абз. 2) УУ ФРГ действуют также в отношении ранее совершенных преступных деяний, если уголовное преследование не погашено за дав-

ностью к 21 июля 1979 года, см. ст. 2 Шестнадцатого Закона о внесении изменений и дополнений в Уголовное уложение (16. *Strafänderungsgesetz – StrafAG*) от 16 июля 1979 года (BGBl. 1979 I S. 1046).

3) См. § 1 Федерального закона об исчислении уголовно-правовых сроков давности от 13 апреля 1965 года (BGBl. 1965 I S. 315) с изменениями, внесёнными на основании ст. 57 Федерального закона от 25 июня 1969 года (BGBl. 1969 I S. 645):

«§ 1 Приостановление течения срока давности

¹При исчислении срока давности в отношении преступных деяний, за совершение которых предусмотрено наказание в виде пожизненного лишения свободы, не учитывается период с 8 мая 1945 года до 31 декабря 1949 года. ²В этот период течение срока давности в отношении этих уголовных преступлений приостановлено.

Положения, предусмотренные в абз. 1 не действуют в отношении деяний, уголовное преследование которых уже погашено за давностью к моменту вступления в силу настоящего закона».

См. также положения Второго закона об исчислении уголовно-правовых сроков давности (*Zweites BerechnungsG*) от 26 марта 1993 года (BGBl. 1993 I S. 392).

4) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

§ 78a. Начало срока

¹Исчисление срока давности начинается с момента окончания¹ деяния.

²Если последствие, относящееся к составу преступного деяния, наступает позже, то исчисление срока давности начинается с этого момента.

Комментарии

1) См. комментарии к § 2 (абз. 2).

§ 78b. Приостановление течения срока¹

(1) Течение срока давности приостанавливается:

1. до окончания 30-го года жизни потерпевшего от преступных деяний, предусмотренных в §§ 174–174с, 176–178, 180 (абзаце 3), §§ 182, 225, 226а и 237,
2. на то время, в которое уголовное преследование в соответствии с законом не может быть начато или продолжено; это положение не имеет действия, если уголовное преследование не может быть осуществлено только из-за отсутствия ходатайства об уголовном преследовании, полномочия на уголовное преследование или требования уголовного преследования.

(2) Если осуществлению уголовного преследования препятствует то, что исполнитель является членом Федерального парламента (Бундестага) или Земельного законодательного органа, то течение срока давности приостанавливается только по истечении дня, в который:

1. прокуратура или государственный орган или полицейский чиновник получили сведения о деянии или о личности исполнителя, или

2. было подано заявление о совершении уголовного деяния или заявлено ходатайство об уголовном преследовании (§ 158 Уголовно-процессуального кодекса).

(3) Если до истечения срока давности был постановлен приговор в суде первой инстанции, то срок давности не истекает до того момента, в который вступает в законную силу окончательное решение, завершающее производство по делу.

(4) Если в особо тяжких случаях²⁾ законом предусмотрено ужесточение наказания в виде лишения свободы на срок более пяти лет и постановлено открытие судебного разбирательства в земельном суде, то течение срока давности в случаях, предусмотренных в § 78 (абз. 3 № 4), приостанавливается с момента открытия судебного разбирательства, однако максимум на пятилетний срок; положения абзаца 3 не затрагиваются.

(5) ¹Если исполнитель находится в иностранном государстве и соответствующий государственный орган направляет в это государство официальный запрос о выдаче, то срок давности прерывается с момента поступления запроса о выдаче в иностранное государство:

1. до передачи исполнителя немецким государственным органам,
2. до того момента, в который исполнитель другим образом покидает территорию государства, в адрес которого был направлен запрос о выдаче,
3. до поступления в немецкий государственный орган решения иностранного государства об отклонении запроса о выдаче, или
4. до отзыва запроса о выдаче.

²Если невозможно установить дату поступления в иностранное государство запроса о выдаче, то запрос считается поступившим в иностранное государство по истечении одного месяца после того, как он был выслан или передан, за исключением случаев, когда запрашивающий государственный орган получает сведения о том, что запрос в иностранное государство действительно не поступил или поступил в более позднее время. ³Положения, предусмотренные в предложении 1, не применяются к запросу о выдаче, в отношении которого в запрошенном государстве в соответствии с Рамочным решением Совета от 13 июня 2002 года о европейском ордере на арест и о процедурах передачи лиц между государствами-участниками (Abl. EG Nr. L 190 S. 1) или в соответствии с международным соглашением имеется норма об исчислении сроков, сравнимая с § 83с Закона о международной правовой помощи по уголовным делам³⁾.

(6) В случаях, предусмотренных в § 78 (абзаце 3 № 1–3), течение срока давности приостанавливается с момента передачи лица Международному уголовному суду или государству, ведущему исполнительное производство, до его возврата немецким государственным органам или до его освобождения Международным уголовным судом или государством, ведущим исполнительное производство.⁴⁾

Комментарии

1) Изменения в § 78b (абз. 1 № 1) УУ ФРГ внесены на основании ст. 6 Федерального закона об укреплении прав потерпевших от преступных деяний против сексуального самоопределения (*Gesetz zur Stärkung der Rechte von Opfern sexuellen Missbrauchs – StORMG*) от 26 июня 2013 года (BGBl. 2013 I S. 1805) и вступили в силу 30 июня 2013 года. Отсылка к § 226a внесена ст. 1 Сорок седьмого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*47. Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 24 сентября 2013 года (BGBl. 2013 I S. 2014) и вступила в силу с 29 сентября 2013 года. Повышение возрастной границы потерпевшего, от которой начинается течение срока давности, а также редакционные изменения внесены в № 1 в соответствии со ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10). Абзац 5 введён Тридцать восьмым законом о внесении изменений в уголовное законодательство от 4 августа 2005 года (BGBl. 2005 I S. 2272).

2) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

3) См. комментарии к § 7 (абз. 2 № 2).

4) Абзац 6 введён на основании ст. 1 Закона о противодействии коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption – KorrbekG*] от 20 ноября 2015 года (BGBl. 2015 I, S. 2025).

§ 78с. Прерывание срока

(1) ¹Течение срока давности прерывается посредством:

1. первого допроса обвиняемого¹⁾, уведомления о том, что против него возбуждена процедура уголовного расследования²⁾, или постановления об этом допросе или уведомлении,
2. любого допроса обвиняемого судьёй или постановления об этом,
3. любого привлечения эксперта судьёй или прокурором, если обвиняемый перед этим был допрошен или уведомлён о том, что против него возбуждена процедура уголовного расследования,
4. любого постановления судьи о выемке или обыске и решения судьи о сохранении в силе этого постановления,
5. ордера на арест, ордера на помещение в соответствующее учреждение, ордера на привод и решения судьи о сохранении в силе этого ордера,
6. вынесения публичного обвинения,³⁾
7. постановления об открытии судебного разбирательства,
8. любого назначения судебного заседания,
9. ордера на наказание в суммарном судопроизводстве или другого решения, равного приговору,
10. судебного решения о временном прекращении процесса из-за отсутствия обвиняемого в предварительном судебном производстве,

а также любого постановления судьи или прокурора, которое выносится после принятия решения о подобном прекращении процесса или в процессе, проводимом в отсутствие обвиняемого в предварительном судебном производстве, с целью установления его местопребывания, или для обеспечения сохранности доказательств,

11. судебного решения о временном прекращении процесса из-за процессуальной недееспособности обвиняемого в предварительном судебном производстве, а также любого постановления судьи или прокурора, которое выносится после принятия решения о подобном прекращении процесса с целью проверки его процессуальной состоятельности, или
12. любого запроса судьи о проведении следственного действия за границей.

²В ходе процедуры безопасности⁴) и самостоятельного производства⁵) течение срока давности прерывается посредством указанных в абзаце 1 действий, предпринимаемых для проведения процедуры безопасности или самостоятельного производства.

(2) ¹При наличии письменного постановления или решения течение срока давности прерывается в тот момент, когда это постановление или решение подписано. ²Если документ незамедлительно не направляется по инстанциям, то решающим является тот момент, в которой он действительно получает ход.

(3) ¹После каждого прерывания давности, течение её срока начинается вновь. ²Однако уголовное преследование погашается давностью самое позднее тогда, когда, начиная с момента, указанного в § 78a, истёк двойной законодательно установленный срок давности, и, если срок давности в соответствии с отдельными законами составляет менее трёх лет – прошло минимум три года. ³Положения, предусмотренные в § 78b, не затрагиваются.

(4) Прерывание срока давности имеет силу только в отношении того лица, к которому применено соответствующее действие.

(5) Если закон, действующий во время окончания⁶) деяния, изменяется перед принятием решения и вследствие этого сокращается срок давности, то предпринятые до вступления в силу нового закона действия, влекущие за собой прерывание давности, остаются в силе даже в том случае, если в момент прерывания уголовное преследование было бы уже погашено в соответствии с новым законом.

Комментарии

1) § 157 Уголовно-процессуального кодекса (*StPO*) определяет обозначение лица, против которого начато производство по уголовному делу в различных стадиях уголовного процесса. Так, обвиняемым (*Beschuldigter*) именуется лицо с момента возбуждения против него уголовного дела до момента подачи обвинительного заключения в суд (процедура уголовного расследования), обвиняемым в

предварительном судебном производстве (*Angeschuldigter*) считается лицо, с момента подачи обвинительного заключения против него в суд до момента открытия судом разбирательства по делу, и, наконец, подсудимым (*Angeklagter*) является лицо, против которого открыто судебное разбирательство, см. § 157 Уголовно-процессуального кодекса.

2) Имеется в виду предъявление обвинения в соответствии с §§ 136 (абз. 1 предл. 1), 163а (абз. 4 предл. 1) Уголовно-процессуального кодекса.

3) Подразумевается направление в суд обвинительного заключения.

4) Процедура безопасности регламентирована в §§ 413–416 Уголовно-процессуального кодекса, *Lackner/Kühl*, StGB, § 78c Rn. 15.

5) §§ 435 след. Уголовно-процессуального кодекса.

6) См. комментарии к § 2 (абз. 2).

ГЛАВА 2. ДАВНОСТЬ ИСПОЛНЕНИЯ ПРИГОВОРА

§ 79. Срок давности¹⁾

(1) По истечении срока давности назначенное и вступившее в законную силу наказание или назначенная и вступившая в законную силу принудительная мера (§ 11 абз. 1 № 8) больше не подлежит приведению в исполнение.

(2) Исполнение наказания в виде пожизненного лишения свободы не исключается давностью.

(3) Срок давности составляет:

1. двадцать пять лет в отношении наказания в виде лишения свободы на срок более десяти лет,
2. двадцать лет в отношении наказания в виде лишения свободы на срок от пяти до десяти лет,
3. десять лет в отношении наказания в виде лишения свободы на срок от одного года до пяти лет,
4. пять лет в отношении наказания в виде лишения свободы на срок до одного года и в отношении денежного штрафа размером более тридцати дневных ставок,
5. три года в отношении денежного штрафа размером до тридцати дневных ставок.

(4) ¹Исполнение превентивного заключения и бессрочного надзора за поведением (§ 68с абз. 2 предложение 1 или абз. 3) не исключается давностью.

²Срок давности составляет:

1. пять лет в отношении прочих случаев надзора за поведением, а также в отношении первичного помещения в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости,

2. десять лет в отношении других принудительных мер.

(5) ¹Если наказание в виде лишения свободы назначено одновременно с наказанием в виде денежного штрафа, или если наряду с наказанием назначены принудительная мера, сопряжённая с изоляцией от общества, конфискация имущества или приведение предметов в негодность, то исполнение одного наказания или одной меры исключается давностью не раньше истечения срока давности другого наказания или другой меры. ²Однако одновременно назначенное превентивное заключение не препятствует исключению давностью исполнения наказаний и других принудительных мер.

(6) Течение срока давности начинается с момента вступления решения в законную силу.

Комментарии

1) Изменения в § 79 (абз. 2) УУ ФРГ внесены на основании ст. 2 Федерального закона от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254). Абзац 4 введён на основании ст. 1 Федерального закона от 4 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

§ 79a. Приостановление течения срока

Течение срока приостанавливается:

1. на то время, в которое в соответствии с законом исполнение не может быть начато или продолжено,
2. на то время, в которое осуждённому:
 - a) предоставлена отсрочка или прерывание исполнения,
 - b) решением судьи или в порядке помилования определено условное исполнение на испытательный срок,
 - c) предоставлены льготные условия оплаты в отношении денежного штрафа или конфискации имущества.
3. на то время, в которое осуждённый на территории Германии или за границей содержался в учреждениях, в которые он был помещён на основании распоряжения соответствующих государственных органов.

§ 79b. Продление срока

По ходатайству уголовно-исполнительного органа суд может до истечения срока давности один раз его продлить на половину законодательно предусмотренного срока, если осуждённый пребывает на территории, откуда не может быть осуществлена его выдача или доставка.

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

ПЕРВЫЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА¹⁾, ГОСУДАРСТВЕННАЯ ИЗМЕНА И СОЗДАНИЕ ОПАСНОСТИ ДЛЯ ДЕМОКРАТИЧЕСКОГО ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА

Комментарии

1) Дословно: Измена миру [*Friedensverrat*].

ГЛАВА 1. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА

§ 80. (Исключён)¹⁾

Комментарии

1) Ранее: § 80. *Подготовка агрессивной войны: «Тот, кто подготавливает агрессивную войну (статья 26 абз. 1 Основного Закона²⁾) с участием Федеральной Республики Германия и тем самым создаёт опасность войны для Федеральной Республики Германия, – наказывается пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок не менее десяти лет».* Исключён на основании ст. 2 (абз. 4) Закона о внесении изменений в Кодекс международного уголовного права от 22.12.2016 (BGBl. 2016 I S. 3150).

2) См. комментарии к § 2.

§ 80а. Призывы к совершению преступления агрессии¹⁾

Тот, кто в пространстве действия настоящего закона публично, на собрании или путём распространения материала (§ 11 абзац 3) призывает к совершению преступления агрессии (§ 13 Кодекса международного уголовного права), – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

Комментарии

1) Ранее: Призывы к развязыванию агрессивной войны. Изменения внесены на основании ст. 2 (абз. 4) Закона о внесении изменений в Кодекс международного уголовного права от 22.12.2016 (BGBl. 2016 I S. 3150).

ГЛАВА 2. ГОСУДАРСТВЕННАЯ ИЗМЕНА¹⁾

Комментарии

1) См. комментарии к § 5 (№ 2).

§ 81. Измена, направленная против федерального государства

(1) Тот, кто, применяя насилие или угрожая применением насилия, предпринимает действие¹⁾, направленное:

1. на ущемление стабильности²⁾ Федеративной Республики Германия или
2. на изменение основанного на Основном законе Федеративной Республики Германия конституционного строя, –

наказывается пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок не менее десяти лет.

(2) В менее тяжких случаях³⁾ наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет.

Комментарии

1) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).

2) Под стабильностью понимается здесь и далее само существование [*Bestand*] государства, т. е., наряду с территориальной целостностью, также государственный суверенитет и государственное единство, см. § 92 (абз. 1).

3) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

§ 82. Измена, направленная против федеральной земли

(1) Тот, кто, применяя насилие или угрожая применением насилия, предпринимает действие¹⁾, направленное:

1. на полное или частичное присоединение территории одной земли к территории другой земли Федеративной Республики Германия, или на отделение от земли части её территории, или
2. на изменение основанного на Конституции федеральной земли конституционного строя, –

наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) В менее тяжких случаях²⁾ наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

Комментарии

- 1) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).
- 2) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

§ 83. Приготовление к совершению действия, направленного на государственную измену

(1) Тот, кто готовится к совершению определённого действия, направленного на измену федеральному государству – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет, а в менее тяжких случаях¹⁾ – лишением свободы на срок от одного года до пяти лет.

(2) Тот, кто готовится к совершению определённого действия, направленного на измену федеральной земле, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

§ 83а. Деятельное раскаяние

(1) В случаях, предусмотренных в §§ 81 и 82, суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания¹⁾, предусмотренного этими нормами, если исполнитель добровольно прекращает дальнейшее исполнение деяния и устраняет или значительно сокращает осознанную им опасность того, что другие продолжат совершение действий, или если он добровольно предотвращает завершение деяния.

(2) В случаях, предусмотренных в § 83, суд может следовать предписаниям абзаца 1, если исполнитель добровольно отказывается от своего намерения и устраняет или значительно сокращает созданную и осознанную им опасность того, что другие лица продолжают готовиться к совершению действия или его совершат, или если он добровольно предотвращает завершение деяния.

(3) Если без содействия исполнителя устраняется или значительно сокращается указанная опасность или предотвращается завершение деяния, то достаточным является его добровольное и усердное старание, направленное на достижение этой цели.

Комментарии

- 1) См. соответствующие комментарии к § 23.

ГЛАВА 3. СОЗДАНИЕ ОПАСНОСТИ ДЛЯ ДЕМОКРАТИЧЕСКОГО ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА

§ 84. Продолжение деятельности партии, признанной антиконституционной

(1) ¹Тот, кто, являясь партийным руководителем или инспириатором, обеспечивает в пространстве действия настоящего закона организационное единство:

1. партии, которая была признана антиконституционной на основании решения Федерального Конституционного суда, или
2. партии, в отношении которой, Федеральным Конституционным судом установлено, что она является организацией, заменяющей запрещённую партию – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет. ²Покушение наказуемо.

(2) Тот, кто принимает участие в деятельности партии указанного в абзаце 1 вида в качестве её члена, или тот, кто поддерживает её организационное единство или её дальнейшую деятельность, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(3) ¹Тот, кто действует вопреки иному решению Федерального Конституционного суда, принятому в производстве по статье 21 (абз. 2) Основного Закона или в производстве по § 33 (абз. 2) Закона о политических партиях¹), или действует вопреки подлежащей исполнению мере, назначенной во исполнение принятого в подобном производстве решения, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом. ²К указанным в предложении 1 производствам приравнивается производство по статье 18 Основного Закона.

(4) В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (предложении 2) и в абзацах 2 и 3 (предложении 1), суд может в отношении соучастников²), вина которых является незначительной, или чьё соучастие в деянии имеет лишь второстепенное значение, по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания³), предусмотренного этими нормами.

(5) В случаях, предусмотренных в абзацах с 1 по 3 (предложении 1), суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания, предусмотренного этими нормами, если исполнитель добровольно и усердно старается прекратить дальнейшее существование партии; в случае достижения им этой цели или достижения этой цели без его старания, исполнитель не наказывается.

Комментарии

1) [*Gesetz über die politischen Parteien (Parteiengesetz)*] в редакции официальной публикации от 31 января 1994 года (BGBl. 1994 I S. 149) с последующими дополнениями и изменениями.

2) См. комментарии к § 8.

3) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 85. Нарушение запрета на объединение

(1) ¹Тот, кто, являясь руководителем или инспириатором, обеспечивает в пространстве действия настоящего закона организационное единство:

1. партии или объединения, в отношении которой или которого в производстве по § 33 (абз. 3) Закона о политических партиях неоспоримо установлено, что она или оно является организацией, заменяющей запрещённую партию, или
2. объединения, которое неоспоримо запрещено потому, что его деятельность направлена против конституционного строя или против идеи взаимопонимания между народами, или в отношении которого неоспоримо установлено, что оно является организацией, заменяющей подобное запрещённое объединение, –

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом. ²Покушение наказуемо.

(2) Тот, кто принимает участие в деятельности партии или объединения, указанного в абзаце 1 вида, в качестве её или его члена или тот, кто поддерживает её или его организационное единство или её или его дальнейшую деятельность, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(3) Положения, предусмотренные в § 84 (абз. 4 и 5), действуют соответственно.

§ 86. Распространение пропагандистских материалов антиконституционных организаций

(1) Тот, кто распространяет на территории Германии или делает общедоступными или изготавливает в целях распространения в Германии или за её пределами, имеет в наличии, ввозит или вывозит пропагандистские материалы^{1), 2)}:

1. партии, которая была признана антиконституционной на основании решения Федерального Конституционного суда, либо партии или объединения, в отношении которой или которого неоспоримо установлено, что она или оно является организацией, заменяющей подобную партию,
2. объединения, которое неоспоримо запрещено потому, что его деятельность направлена против конституционного строя или против

идеи взаимопонимания между народами, или в отношении которого неоспоримо установлено, что оно является организацией, заменяющей подобное запрещённое объединение,

3. правительства, объединения или организации, находящихся вне пространства действия настоящего закона, действующих в интересах одной или одного из указанных в № 1 и 2 партий или объединений, или,
4. которые по своему содержанию направлены на продолжение стремлений бывших национал-социалистских организаций, –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Пропагандистским материалом в контексте абзаца 1 считается только такой материал (§ 11 абзац 3), который направлен против основ свободного демократического строя или против идеи взаимопонимания между народами.

(3) Положения абзаца 1 не применяются, если действие служит целям гражданского воспитания, отражения антиконституционных стремлений, искусства или науки, исследования или обучения, проведения репортажей о современных или исторических событиях, а также подобным целям.

(4) Если вина не значительна, то суд может воздержаться от назначения наказания³⁾, предусмотренного данной нормой.

Комментарии

1) На основании ст. 296 Федерального закона о введении в действие Уголовного уложения от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469) положения § 86 (абз. 1) УУ ФРГ не распространяются на общедоступные газеты и журналы, которые постоянно или периодически издаются вне пространства действия настоящего закона.

2) Альтернатива «(...) или делает общедоступными посредством внесения в банки данных» заменена любой формой открытия общего доступа на основании ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600). Изменения вступили в законную силу 1 января 2021 года.

3) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 86а. Использование опознавательных знаков антиконституционных организаций

(1) Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказывается тот, кто:

1. распространяет на территории Германии опознавательные знаки одной или одного из указанных в § 86 (абз. 1 № 1, 2 и 4) партий или

объединений, или использует их публично на собрании или в распространяемом им материале (§ 11 абзац 3), или

2. в указанном в № 1 виде и указанным там же образом производит, имеет в наличии, ввозит или вывозит материал (§ 11 абзац 3), который представляет собой или содержит подобный опознавательный знак, с целью его распространения или использования на территории Германии или за её пределами.

(2)¹Опознавательными знаками в контексте абзаца 1 являются конкретно: флаги, значки, отдельные части форменной одежды, лозунги, знаки приветствия.²К указанным в предложении 1 опознавательным знакам приравниваются настолько схожие с ними знаки, которые можно было бы с ними перепутать.

(3) Положения, предусмотренные в § 86 (абз. 3 и 4), действуют соответственно.

§ 87. Агентурная деятельность с целью саботажа

(1) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказывается тот, кто выполняет поручение правительства, объединения или организации, находящихся вне пространства действия настоящего закона, с целью подготовки актов саботажа для их совершения в пространстве действия настоящего закона, посредством того, что он:

1. изъясляет свою готовность совершить эти акты по указанию одной из вышеназванных инстанций,
2. проводит разведывательные действия на объектах саботажа,
3. изготавливает средства саботажа, завладевает ими для себя или другого лица, хранит эти средства, передаёт их другому лицу или ввозит их на эту территорию,
4. сооружает, содержит или контролирует склады для приёма средств саботажа или опорные пункты для проведения диверсионной деятельности,
5. проходит тренировку в совершении актов саботажа или тренирует в этом других лиц, или
6. устанавливает или обеспечивает связь агента саботажа (№ 1–5) с одной из вышеназванных инстанций,

и тем самым преднамеренно или осознанно¹ поддерживает стремления, направленные против стабильности или безопасности Федеративной Республики Германия или против её конституционных основ.

(2) Актами саботажа в контексте абзаца 1 являются:

1. действия, образующие состав деяния, предусмотренный в §§ 109e, 305, 306–306c, 307–309, 313, 315, 315b, 316b, 316c (абз. 1 № 2), в §§ 317 или 318, и
2. иные действия, препятствующие или мешающие работе корпораций, важных для государственной обороны, защиты гражданского

населения от военной опасности или для экономики страны, посредством того, что уничтожается, повреждается, удаляется, изменяется или приводится в негодность служащая производству вещь, или посредством того, что производство лишается предназначенной для него энергии.

(3) Суд может воздержаться от назначения наказания²⁾, предусмотренного этими нормами, если исполнитель добровольно прекращает свои действия и доводит до сведения соответствующего государственного органа известную ему информацию настолько своевременно, что акты саботажа, о подготовке которых ему известно, ещё могут быть предотвращены.

Комментарии

1) См. комментарии к § 15.

2) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 88. Саботаж, направленный против конституционных основ

(1) Тот, кто, являясь руководителем или инспирирующим группой лиц или, не действуя в составе группы лиц или в её интересах, единолично и преднамеренно способствует тому, что в пространстве действия настоящего закона посредством дезорганизующих действий полностью или частично выводятся из строя или лишаются возможности использования по назначению:

1. корпорации или установки, служащие общественному обеспечению почтовыми услугами или общественному транспорту,
2. телекоммуникационные установки, служащие общественным целям,
3. корпорации или установки, служащие общественному снабжению водой, светом, теплом или энергией или, которые иным образом жизненно важны для снабжения населения, или
4. служебные помещения, установки, устройства или предметы, которые целиком или преимущественно служат целям общественной безопасности или порядка,

и тем самым преднамеренно поддерживает стремления, направленные против стабильности или безопасности Федеративной Республики Германия или против её конституционных основ, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

§ 89. Направленное против конституционных основ воздействие на немецкие вооружённые силы (Бундесвер) или органы общественной безопасности

(1) Тот, кто планомерно воздействует на служащего немецких вооружённых сил (Бундесвера) или органа общественной безопасности с целью подорвать соответствующую его обязанности готовность к защите безопас-

ности Федеративной Республики Германия или конституционного строя и тем самым преднамеренно поддерживает стремления, направленные против стабильности или безопасности Федеративной Республики Германия или против её конституционных основ, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Положения, предусмотренные в § 86 (абз. 4), действуют соответственно.

§ 89а. Подготовка тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности¹⁾

(1) ¹⁾Тот, кто подготавливает тяжкое насильственное деяние, угрожающее государственной безопасности, – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²⁾Тяжким насильственным деянием, угрожающим государственной безопасности, является преступное деяние против жизни в случаях, предусмотренных в § 211 или в § 212, или против личной свободы, в случаях, предусмотренных в § 239а или в § 239b, которое в соответствии с обстоятельствами предназначено и пригодно для ущемления стабильности и безопасности государства или международной организации или для устранения, лишения силы или подрыва конституционных основ Федеративной Республики Германия.

(2) Положения, предусмотренные в абзаце 1, применяются только, если исполнитель подготавливает тяжкое насильственное деяние, угрожающее государственной безопасности, тем, что он:

1. инструктирует другое лицо или позволяет инструктировать себя в изготовлении или применении оружия, взрывчатого материала, взрывных приспособлений или приспособлений, предназначенных для поджога, ядерного топлива или иных радиоактивных материалов, веществ, которые содержат или могут выделять яд, иных опасных для здоровья веществ, особых приспособлений, необходимых для совершения деяния, или в целях получения прочих навыков, служащих совершению одного из названных в абзаце 1 преступных деяний,
2. изготавливает, приобретает для себя или другого лица, хранит или передаёт другому лицу оружие, вещества (материалы) или приспособления указанного в № 1 вида,
3. приобретает или хранит предметы или материалы, необходимые для изготовления оружия, материалов или приспособлений указанного в № 1 вида.

(2а) Положения, предусмотренные в абзаце 1, подлежат применению также, если исполнитель подготавливает тяжкое насильственное деяние, угрожающее государственной безопасности, тем, что предпринимает действия²⁾, направленные на то, чтобы для совершения тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности, или действий,

предусмотренных в абзаце 2 (№ 1), выехать за пределы Федеративной Республики Германия с целью направиться в государство, в котором происходит инструктирование лиц в контексте абзаца 2 (№ 1).

(3) ¹Положения, предусмотренные в абзаце 1, имеют действие также, если подготовка проводится за границей. ²Если подготовка проводится за пределами государств-участников Европейского Союза, то это положение действует только если подготовка проводится лицом, имеющим немецкое гражданство³, или иностранцем, имеющим центр своих экономических и социальных отношений⁴ на территории Германии, или если подготавливаемое тяжкое насильственное деяние, угрожающее государственной безопасности, должно быть совершено на территории Германии или лицом, имеющим немецкое гражданство или против лица, имеющего немецкое гражданство.

(4) ¹В случаях, предусмотренных в абзаце 3 (предложении 2), для уголовного преследования необходимо соответствующее полномочие со стороны федерального Министерства юстиции и защиты прав потребителей. ²Если подготовка проводится в одном из других государств-участников Европейского Союза, то для уголовного преследования необходимо соответствующее полномочие со стороны федерального Министерства юстиции и защиты прав потребителей, если отсутствуют признаки того, что подготовка проводится лицом, имеющим немецкое гражданство, или иностранцем, имеющим центр своих экономических и социальных отношений на территории Германии, или что подготавливаемое тяжкое насильственное деяние, угрожающее государственной безопасности, должно быть совершено на территории Германии или лицом, имеющим немецкое гражданство, или против лица, имеющего немецкое гражданство.

(5) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(6) Суд может установить надзор за поведением (§ 68 абз. 1).⁵

(7) ¹Суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания⁶ в соответствии с данной нормой, если исполнитель добровольно прекращает дальнейшую подготовку тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности, и устраняет или значительно сокращает созданную и осознанную им опасность того, что другие продолжат подготовку этого деяния или его совершат или если он добровольно предотвращает завершение⁷ этого деяния. ²Если без содействия исполнителя устраняется или значительно сокращается указанная опасность или предотвращается завершение тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности, то достаточным является его добровольное и усердное старание, направленное на достижение этой цели.

Комментарии

1) Дословно: Тяжкое государственно-опасное насильственное деяние [*Schwere staatsgefährdende Gewalttat*]. §§ 89а, 89b внесены в Уголовное уложение ст. 1 Федерального закона о преследовании подготовки тяжких насильственных деяний, угрожающих государственной безопасности [*Gesetz zur Verfolgung der Vorbereitung von schweren staatsgefährdenden Gewalttaten – StraftVVG*] от 30 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2437). В силе с 4 августа 2009 года. Данный закон имплементирует в национальное право положения Конвенции Совета Европы о предупреждении терроризма от 16.05.2005 (CETS N 196), Рамочного решения Совета (ЕС) от 28 ноября 2008 года № 2008/919/JAI о внесении изменений в Рамочное решение № 2002/475/JAI о борьбе с терроризмом (ABl. L 330/21) и Конвенции ООН от 9 декабря 1999 года о борьбе с финансированием терроризма и Резолюции Совета безопасности ООН № 1373 от 28 сентября 2001 года (United Nations S/RES/1373/2001). Подробно об истории развития *Sternberg-Lieben*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 89a Rn. 1. Изменения, связанные с введением в УУ ФРГ нового состава финансирования терроризма (§ 89с), внесены на основании ст. 1 Закона об изменениях в преследовании подготовки тяжких насильственных деяний, угрожающих государственной безопасности [*Gesetz zur Änderung der Verfolgung der Vorbereitung von schweren staatsgefährdenden Gewalttaten – GVVG-ÄndG*], от 12 июня 2015 года (BGBl. 2015 I S. 926).

Таким образом, введённые в 2009 году в Уголовное уложение ФРГ составы §§ 89а, 89b, 91 об уголовной ответственности за приготовление тяжких насильственных деяний, угрожающих государственной безопасности, являются результатом имплементации в национальное уголовное законодательство Германии международных предписаний о необходимости криминализации определённых preparatory acts, имеющих общеопасную тенденцию в преддверии тяжких насильственных деяний, угрожающих государственной безопасности, причём целью данной законодательной инициативы является противодействие международному терроризму средствами национального уголовного права. За неимением действенной (не уголовно-правовой) альтернативы в предупреждении тяжких насильственных деяний, угрожающих государственной безопасности, и пресечения их приготовления, и в силу наличия особой опасности, связанной уже с приготовлением подобных деяний, законодатель исходит из необходимости как можно более ранней уголовно-правовой интервенции. Так, диспозициями названных норм охвачены определённые действия, совершаемые в подготовительной стадии тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности, которым в соответствии с положениями § 89а (абз. 1, предл. 2) УУ ФРГ считается тяжкое убийство (§ 211), убийство (§ 212), похищение человека с целью вымогательства (§ 239а) и захват заложников (§ 239b), если они в соответствии с обстоятельствами предназначены и пригодны для ущемления стабильности и безопасности государства или международной организации или для устранения, лишения силы или подрыва конституционных основ ФРГ. Под preparatory acts понимаются изготовление средств совершения тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности, или приобретение составных частей

для изготовления этих средств, финансирование тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности, а также прохождение подготовки к совершению такого деяния (§ 89a УУ ФРГ), причём ещё вступление в контакт с кем-либо с целью организации прохождения этой подготовки воплощает состав § 89b (абз. 1) УУ ФРГ. Наказуемым по § 91 (абз. 1) УУ ФРГ являются далее предоставление и получение руководства к совершению тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности, например, через средства коммуникации (интернет и пр.).

2) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6) и примечания к § 184 (абз. 1 № 4).

3) См. комментарии к § 5 (№ 3а).

4) См. комментарии к § 5 (№ 3а).

5) Вторая часть абз. 6: «*Положения, предусмотренные в §§ 73d, подлежат применению*» была исключена в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 73а.

6) См. соответствующие комментарии к § 23.

7) См. комментарии к § 2 (абз. 2).

§ 89b. Вступление в контакт с целью совершения тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности¹⁾

(1) Тот, кто вступает в контакт или поддерживает контакт с сообществом в контексте § 129a, также в сочетании с § 129b, с намерением получить инструкции для совершения тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности, в соответствии с положениями § 89a (абз. 2 № 1), – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Положения, предусмотренные в абзаце 1, не подлежат применению, если действие служит исключительно исполнению правомерных профессиональных или служебных обязанностей.

(3) ¹Положения, предусмотренные в абзаце 1, подлежат применению также, если вступление в контакт или поддержание контакта совершаются за границей. ²Вне территории государств-участников Европейского Союза данное положение имеет действие только если вступление в контакт или поддержание контакта совершаются лицом, имеющим немецкое гражданство²⁾, или иностранцем, имеющим центр своих экономических и социальных отношений³⁾ на территории Германии.

(4) Для уголовного преследования необходимо соответствующее полномочие со стороны федерального Министерства юстиции и защиты прав потребителей:

1. в случаях, предусмотренных в абзаце 3 (предложении 2), или

2. если вступление в контакт или поддержание контакта совершаются в одном из других государств-участников Европейского Союза лицом, не имеющим немецкого гражданства.
- (5) При незначительности вины суд может воздержаться от назначения наказания⁴⁾ в соответствии с данной нормой.

Комментарии

1) Дословно: Тяжкое государственно-опасное насильственное деяние [*Schwere staatsgefährdende Gewalttat*]. См. соответствующее примечание к § 89а.

2) См. комментарии к § 5 (№ 3а).

3) См. комментарии к § 5 (№ 3а).

4) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 89с. Финансирование терроризма¹⁾

(1) ¹⁾Тот, кто собирает²⁾, принимает³⁾ или предоставляет имущественные ценности, осознавая или с намерением, что они будут использованы другим лицом для совершения:

1. тяжкого убийства (§ 211), убийства (§ 212), геноцида (§ 6 Кодекса международного уголовного права)⁴⁾, преступления против человечности (§ 7 Кодекса международного уголовного права), военного преступления (§§ 8, 9, 10, 11 или 12 Кодекса международного уголовного права), нанесения телесных повреждений в соответствии с § 224 или нанесения телесных повреждений, повлекших причинение другим людям тяжёлого физического или морального вреда, в особенности указанного в § 226 вида,
2. похищения человека с целью вымогательства (§ 239а) или захвата заложника (§ 239б),
3. преступных деяний, предусмотренных в §§ 303b, 305, 305а, или общественно опасных преступных деяний, в случаях, предусмотренных в §§ 306–306с или 307 (абзацах 1–3), в § 308 (абзацах 1–4), в § 309 (абзацах 1–5), в §§ 313, 314 или 315 (абзацах 1, 3 или 4), в § 316b (абзаце 1 или 3) или в § 316с (абзацах 1–3) или в § 317 (абзаце 1),
4. преступных деяний, направленных против окружающей среды, в случаях, предусмотренных в § 330а (абзацах 1–3),
5. преступных деяний, предусмотренных в § 19 (абзацах 1–3), § 20 (абзаце 1 или 2), § 20а (абзацах 1–3), § 19 (абзаце 2 № 2 или абзаце 3 № 2), § 20 (абзаце 1 или 2) или § 20а (абзацах 1–3), в каждом из случаев также в сочетании с § 21, или в § 22а (абзацах 1–3) Закона о контроле боевого оружия⁵⁾,
6. преступных деяний, предусмотренных в § 51 (абзацах 1–3) Закона об оружии⁶⁾,
7. преступного деяния, предусмотренного в § 328 (абзаце 1 или 2) или в § 310 (абзаце 1 или 2),

8. преступного деяния, предусмотренного в § 89а (абзаце 2а),
- наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет.² Положения, установленные в предложении 1, применяются в случаях, предусмотренных в номерах с 1 по 7, только если указанное там деяние служит тому, чтобы значительным образом запугать население, противоправно с применением насилия или путём угрозы его применения принудить государственный орган или международную организацию, или удалить или значительно повредить основные политические, конституционно-правовые, экономические или социальные структуры государства или международной организации, и это деяние может, принимая во внимание способ его совершения и его последствия, причинить значительный вред государству или международной организации.
 - (2) Таким же образом наказывается тот, кто, исполняя предпосылки абзаца 1 (предложения 2), собирает, принимает или предоставляет имущественные ценности с целью лично совершить одно из преступных деяний, предусмотренных в абзаце 1 (предложении 1).
 - (3)¹ Положения, предусмотренные в абзацах 1 и 2, подлежат применению также, если деяние совершается за границей.² Если деяние совершается за пределами государств-участников Европейского Союза, данное положение имеет действие только если деяние совершается лицом, имеющим немецкое гражданство⁷⁾, или иностранцем, имеющим центр своих экономических и социальных отношений⁸⁾ на территории Германии или если финансируемое преступное деяние должно быть совершено на территории Германии или лицом, имеющим немецкое гражданство или против лица, имеющего немецкое гражданство.
 - (4)¹ В случаях, предусмотренных в абзаце 3 (предложении 2), для уголовного преследования необходимо соответствующее полномочие со стороны федерального Министерства юстиции и защиты прав потребителей.² Если деяние совершается в одном из других государств-участников Европейского Союза, то для уголовного преследования необходимо соответствующее полномочие со стороны федерального Министерства юстиции и защиты прав потребителей, если отсутствуют признаки того, что деяние совершается лицом, имеющим немецкое гражданство, или иностранцем, имеющим центр своих экономических и социальных отношений на территории Германии, или что финансируемое преступное деяние должно быть совершено на территории Германии или лицом, имеющим немецкое гражданство, или против лица, имеющего немецкое гражданство.
 - (5) Если имущественные ценности, связанные с деянием в контексте абзаца 1 или 2, являются незначительными, назначается наказание в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.
 - (6) Суд смягчает наказание (§ 49 абзац 1) или может воздержаться от назначения наказания⁹⁾, если вина исполнителя незначительна.

(7) ¹Суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абзац 2) или воздержаться от назначения наказания¹⁰⁾ в соответствии с данной нормой, если исполнитель добровольно прекращает дальнейшую подготовку деяния и устраняет или значительно сокращает созданную и осознанную им опасность того, что другие продолжат подготовку этого деяния или его совершат или если он добровольно предотвращает завершение¹¹⁾ этого деяния. ²Если без содействия исполнителя устраняется или значительно сокращается указанная опасность или предотвращается завершение деяния, то достаточным является его добровольное и усердное старание, направленное на достижение этой цели.

Комментарии

1) § 98с УУ ФРГ введён на основании ст. 1 Закона об изменениях в преследовании подготовки тяжких насильственных деяний, угрожающих государственной безопасности, от 12 июня 2015 года (BGBl. 2015 I S. 926).

2) В целях необходимого узкого толкования уголовного закона под этим термином следует понимать именно сбор (напр. пожертвований), а не накопление имущественных ценностей, поскольку накопление является социально адекватным поведением, которое само по себе не имеет криминальной тенденции. Криминализация этого поведения означала бы, что и несовершеннолетний, который каждый месяц откладывает из карманных денег небольшую сумму, чтобы через несколько лет стать террористом, воплощал бы данный состав, Sieber, NStZ 2009, 353, 360. См. также английский текст ст. 2 Конвенции ООН от 09.12.1999 о борьбе с финансированием терроризма (“collects”) и § 1 (lit. b) Резолюции Совета безопасности ООН № 1373 от 28.09.2001 (“collection”) (United Nations S/RES/1373/2001).

3) В отличие от сбора для воплощения этой предпосылки недостаточно только изыскания возможности получения материальных средств (напр. пожертвований). Необходимым является их получение, Gazeas/Grosse-Wilde/Kießling, NStZ 2009, 593, 599.

4) Кодекс международного уголовного права [Völkerstrafgesetzbuch – VStGB] от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254) с последующими изменениями и дополнениями.

5) Закон о контроле боевого оружия [Gesetz über die Kontrolle von Kriegswaffen – KrWaffKontrG] в редакции официальной публикации от 22 ноября 1990 года (BGBl. 1990 I S. 2506) с последующими изменениями и дополнениями. См. также ст. 26 (абз. 2) Основного закона ФРГ.

6) Закон об оружии (Waffengesetz – WaffG) от 11 октября 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3970) с последующими изменениями и дополнениями.

7) См. комментарии к § 5 (№ 3а).

8) См. комментарии к § 5 (№ 3а).

9) См. соответствующие комментарии к § 23.

10) См. соответствующие комментарии к § 23.

11) См. комментарии к § 2 (абз. 2).

§ 90. Пороченье Федерального президента

(1) Тот, кто публично, на собрании или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3) порочит¹⁾ Федерального президента, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) В менее тяжких случаях²⁾ суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2), за исключением случаев, когда наличествуют предпосылки, предусмотренные в § 188.

(3) Наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, если деянием является клевета (§ 187) или если исполнитель путём содеянного преднамеренно поддерживает стремления, направленные против стабильности Федеративной Республики Германия или против её конституционных основ.³⁾

(4) Деяние подлежит уголовному преследованию только по полномочию Федерального президента.

Комментарии

1) Подразумевается наряду с оскорблением, также сплетня и клевета, т.е. все формы пороченья, наказуемые в соответствии с §§ 185–187 УУ ФРГ, см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 90 Rn. 2.

2) См. примечания к § 12 (абз. 3).

3) Сфера применения § 90 УУ ФРГ: В первом абзаце речь идёт о пороченье, которое в определённых условиях (публично, на собрании и т.д.) может быть выражено в значимых по своей форме, содержанию и обстоятельствам оскорблении, сплетне или клевете. абзацы 2 и 3 данной нормы не являются соответственно ни привилегированными, ни квалифицированными составами, а касаются лишь смягчения (абз. 2) или ужесточения (абз. 3) правовых последствий за совершение деяния по § 90 (абз. 1) УУ ФРГ. То есть, если пороченье выражено в утверждении или распространении заведомо ложной информации (клевете по § 187, 188 абз. 2 УУ ФРГ) и имеют место прочие предпосылки абзаца 1, то применяются ужесточённые рамки наказания по положением абзаца 3. Если § 187 УУ ФРГ не квалифицирован по § 188 (абз. 2) УУ ФРГ и имеет место менее тяжкий случай, то в соответствии с § 90 (абз. 2) УУ ФРГ наказание, установленное в абзаце 3, может быть смягчено. Если пороченье выражено в утверждении или распространении ложной информации (сплетне по § 186 УУ ФРГ) и § 186 УУ ФРГ не квалифицирован по § 188 (абз. 1) УУ ФРГ, то, поскольку ужесточение наказания в § 90 (абз. 3) УУ ФРГ для сплетни не установлено, в менее тяжком случае на основании абзаца 2 возможно смягчение наказания, установленного в § 90 (абз. 1) УУ ФРГ.

§ 90a. Пороченье государства и осквернение его символов

(1) Тот, кто публично, на собрании или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3)

1. наносит оскорбление Федеративной Республике Германия либо одной из её Земель, либо её конституционному строю или выражает злостное пренебрежение ими, или
2. оскверняет государственные цвета, флаг, герб или гимн Федеративной Республики Германия или одной из её Земель, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) ¹Таким же образом наказывается тот, кто удаляет, уничтожает, повреждает, приводит в негодность или делает неузнаваемым публично вывешенный флаг Федеративной Республики Германия или одной из её Земель или знак государственной принадлежности, публично используемый государственным органом Федеративной Республики Германия или одной из её Земель, или совершает оскорбительное бесчинство над ними. ²Покушение наказуемо.

(3) Наказанием является лишение свободы на срок до пяти лет или денежный штраф, если исполнитель путём содеянного преднамеренно поддерживает стремления, направленные против стабильности Федеративной Республики Германия или против её конституционных основ.

§ 90b. Пороченье конституционных органов, направленное против конституционных основ

(1) Тот, кто публично, на собрании или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3) опасным для авторитета государства образом порочит законодательный орган, Правительство или Конституционный суд Федерации или Земли или одного из их членов в этой их функции, и тем самым преднамеренно поддерживает стремления, направленные против стабильности Федеративной Республики Германия или против её конституционных основ – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Деяние подлежит уголовному преследованию только по полномочию соответствующего конституционного органа или соответствующего его члена.

§ 90c. Пороченье символов Европейского союза¹⁾

(1) Тот, кто публично, на собрании или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3) порочит флаг или гимн Европейского союза – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) ¹Таким же образом наказывается тот, кто удаляет, уничтожает, повреждает, приводит в негодность или делает неузнаваемым публично вывешен-

ный флаг Европейского союза или совершает оскорбительное бесчинство над ними. ²Покушение наказуемо.

Комментарии

1) Состав введён Пятьдесят восьмым законом о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство – Уголовно-правовая защита Европейского союза и его символов от порочащих действий от 12 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1247) и представляет собой норму, параллельную § 90а УУ ФРГ, защищающему государственные символы Германии и не распространяющемуся на символы Европейского союза. Поскольку диспозиция состава § 104 УУ ФРГ также не охватывает флаг и символы Европейского союза, нововведённый § 90с УУ ФРГ закрывает возникший пробел наказуемости. Подробно: BR-Drs. 285/19; BT-Drs.19/14378.

§ 91. Руководство к совершению тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности^{1),2)}

(1) Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказывается тот, кто:

1. рекламирует или делает доступным другому лицу материал (§ 11 абзац 3), который приспособлен служить руководством к совершению тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности (§ 89а абз. 1), если условия распространения этого материала пригодны для того, чтобы способствовать готовности других лиц к совершению тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности, или пробуждать у них эту готовность,
2. с целью совершения тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности, завладевает материалом указанного в № 1 вида.

(2) Положения, установленные в абзаце 1 (№ 1), не подлежат применению, если:

1. действие служит целям гражданского воспитания, отражения антиконституционных стремлений, искусства и науки, исследования или обучения, проведения репортажей о современных или исторических событиях, а также подобным целям, или
2. действие служит исключительно исполнению правомерных профессиональных или служебных обязанностей.

(3) При незначительности вины суд может воздержаться от назначения наказания³⁾ в соответствии с данной нормой.

Комментарии

1) Дословно: Тяжкое государственно-опасное насильственное деяние [*Schwere staatsgefährdende Gewalttat*].

2) § 91 УУ ФРГ внесён в Уголовное уложение ст. 1 Федерального закона о преследовании подготовки тяжких насильственных деяний, угрожающих государственной безопасности, [*Gesetz zur Verfolgung der Vorbereitung von schweren staatsgefährdenden Gewalttaten – StraftVVG*] от 30 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2437). В силе с 4 августа 2009 года. Подробно см. комментарии к § 89а.

3) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 91а. Сфера применения¹⁾

Положения, предусмотренные в §§ 84, 85 и 87, действуют только в отношении деяний, которые были совершены посредством деятельности в пространстве действия настоящего закона.

Комментарии

1) Ранее § 91. Изменение внесено ст. 1 Федерального закона о преследовании подготовки тяжких насильственных деяний, угрожающих государственной безопасности [*Gesetz zur Verfolgung der Vorbereitung von schweren staatsgefährdenden Gewalttaten – StraftVVG*] от 30 июля 2009 года от 30 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2437). В силе с 4 августа 2009 года.

ГЛАВА 4. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

§ 92. Определение понятий

(1) В контексте настоящего закона стабильность Федеративной Республики Германия ущемляет тот, кто упраздняет её свободу в пользу чужого государственного господства, устраняет её государственное единство или отделяет принадлежащую ей территорию.¹⁾

(2) В контексте настоящего закона конституционными основами являются:

1. право народа осуществлять государственную власть путём участия в выборах и голосованиях и через особые законодательные органы, особые органы исполнительной власти и правосудия, и избирать народное представительство на общих, непосредственных, свободных, равных и тайных выборах,
2. связанность законодательных органов с конституционным строем и связанность органов исполнительной власти и органов правосудия с законом и правом,
3. право на создание и осуществление парламентской оппозиции,
4. сменяемость правительства и его ответственность перед народным представительством,
5. независимость судов и
6. неприемлемость любого господства, основанного на насилии и произволе.

(3) В контексте настоящего закона:

1. стремлениями, направленными против стабильности Федеративной Республики Германия, являются такие стремления лиц, посредством которых они стараются ущемить стабильность Федеративной Республики Германия (абз. 1),
2. стремлениями, направленными против безопасности Федеративной Республики Германия, являются такие стремления лиц, посредством которых они стараются нанести ущерб внешней или внутренней безопасности Федеративной Республики Германия,
3. стремлениями, направленными против конституционных основ, являются такие стремления лиц, посредством которых они стараются устранить, лишить силы или подорвать какую-либо из конституционных основ (абз. 2).

Комментарии

1) Это определение имеет значение для составов в §§ 81 (абз. 1 № 1), 88 (абз. 1), 89 (абз. 1) УУ ФРГ.

§ 92a. Дополнительные последствия

Наряду с наказанием в виде лишения свободы на срок не менее шести месяцев за совершение одного из преступных деяний, предусмотренных в данном разделе, суд может лишить пригодности занимать общественные должности, пригодности осуществлять права, получаемые в результате участия в общественных выборах, а также права выбора или голоса на общественных выборах (§ 45 абз. 2 и 5).

§ 92b. Конфискация имущества¹⁾

¹⁾Если совершено одно из преступных деяний, предусмотренных данным разделом, то могут быть конфискованы:

1. предметы, которые были созданы в процессе или в результате содеянного, или которые были использованы или предназначены для совершения или для подготовки этого деяния, и
2. предметы, с которыми связано одно из преступных деяний, предусмотренных в §§ 80a, 86, 86a, 89a–91.

²⁾Положения, предусмотренные в § 74a, подлежат применению.

Комментарии

1) Изменён ст. 1 Федерального закона о преследовании подготовки тяжких насильственных деяний, угрожающих государственной безопасности [*Gesetz zur Verfolgung der Vorbereitung von schweren staatsgefährdenden Gewalttaten – StraftVVG*] от 30 июля 2009 года от 30 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2437). В силе с 4 августа 2009 года.

ВТОРОЙ РАЗДЕЛ. ШПИОНАЖ И СОЗДАНИЕ УГРОЗЫ ДЛЯ ВНЕШНЕЙ БЕЗОПАСНОСТИ

§ 93. Понятие государственной тайны

(1) Государственными тайнами являются факты, предметы или сведения, которые доступны только ограниченному кругу лиц и подлежат хранению в тайне от иностранной власти¹⁾ с целью отвлечь опасность причинения тяжкого вреда для внешней безопасности Федеративной Республики Германия.

(2) Государственными тайнами не являются факты нарушения свободного демократического строя или сохраняющиеся в тайне от партнёров Федеративной Республики Германия факты нарушения межгосударственных соглашений об ограничении вооружения²⁾.

Комментарии

1) Под иностранной властью понимается иностранное правительство или ему подобный орган, владеющий соответствующими инструментами власти, а также межгосударственные или надгосударственные организации вне пределов ФРГ, подробно см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl. § 93 Rn. 6.

2) § 93 (абз. 2) УУ ФРГ исключает так называемые «нелегальные государственные тайны» из определения государственной тайны и тем самым из составов преступных деяний, предусмотренных в §§ 94 ff. (негативный признак состава), см. *Schmidt*, in: LKStGB, § 93, Rn. 20; *Rudolphi*, in: SKStGB, § 93, Rn. 34; *Lampe-Hegmann*, in: MKStGB, § 93, Rn. 29. Понятие нелегальной тайны раскрыто в § 93 (абз. 2) УУ ФРГ и служит ограничению понятия государственной тайны в контексте абзаца 1. Государственная тайна является нелегальной, если речь идёт, во-первых, о фактах нарушения определённых статей Конституции, характеризующих свободный демократический строй, а, во-вторых, о сохраняющихся в тайне от партнёров ФРГ фактах нарушения определённых военных соглашений. Т.е. нелегальность этих тайн следует из факта нарушения права на государственном уровне. Это означает, что нелегальные тайны не подлежат всесторонней защите, распространяющейся на государственные тайны. Иначе говоря, законное информационное право общественности на раскрытие неправомерных действий на государственном уровне оценивается выше, чем необходимость сохранения подобных фактов в тайне. Поэтому разглашение и раскрытие нелегальных тайн не наказуемо. Наказуемы только выдача нелегальных тайн (§ 97а абз.1 предл. 1 УУ ФРГ) и завладение нелегальной тайной (§ 97а абз. 1 предл. 2 в сочетании с § 96 абз. 1, § 94 абз. 1 № 1 УУ ФРГ).

§ 94. Шпионаж¹⁾

(1) Тот, кто:

1. сообщает государственную тайну иностранной власти²⁾ или одному из её посредников или

2. иным образом делает государственную тайну доступной для неуполномоченного лица или оглашает её публично с целью навредить Федеративной Республике Германия и предоставить преимущество иностранной власти,

и тем самым создаёт опасность причинения тяжкого вреда для внешней безопасности Федеративной Республики Германия, – наказывается лишением свободы на срок не менее одного года.

(2) ¹В особо тяжких случаях³⁾ наказанием является пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее пяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель

1. злоупотребляет ответственным положением, в соответствии с которым он является особо обязанным хранить государственные тайны, или
2. создаёт опасность причинения особо тяжкого вреда для внешней безопасности Федеративной Республике Германия.

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 5 (№ 4).
- 2) См. комментарии к § 93.
- 3) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

§ 95. Разглашение государственной тайны

(1) Тот, кто делает доступной для неуполномоченного лица или оглашает публично государственную тайну, сохраняемую государственной организацией¹⁾ или по её поручению и тем самым создаёт опасность причинения тяжкого вреда для внешней безопасности Федеративной Республики Германия, – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с § 94.

(2) Покушение наказуемо.

(3) ¹В особо тяжких случаях²⁾ наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет. ²Положения, предусмотренные в § 94 (абз. 2 предложения 2), подлежат применению.

Комментарий

1) Под государственной организацией понимается любая организация, исполняющая государственные функции и относящаяся к законодательному, исполнительному или правоприменительному органу, *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 96 Rn. 2.

- 2) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

§ 96. Завладение государственной тайной с целью её выдачи или разглашения

(1) Тот, кто завладевает государственной тайной с целью её выдачи (§ 94), – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) ¹Тот, кто завладевает государственной тайной, сохраняемой государственной организацией или по её поручению, с целью её разглашения (§ 95), – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет. ²Покушение наказуемо.

§ 97. Раскрытие государственной тайны

(1) Тот, кто делает доступной для неуполномоченного лица или оглашает публично государственную тайну, сохраняемую государственной организацией или по её поручению, и тем самым по неосторожности создаёт опасность причинения тяжкого вреда для внешней безопасности Федеративной Республики Германия, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Тот, кто по грубой неосторожности¹ делает доступной для неуполномоченного лица государственную тайну, сохраняемую государственной организацией или по её поручению, и к которой он сам имел доступ по службе или на основании своего должностного положения или поручения, данного ему государственной организацией, и тем самым по неосторожности² создаёт опасность причинения тяжкого вреда для внешней безопасности Федеративной Республики Германия, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(3) Деяние подлежит уголовному преследованию только по полномочию Федерального правительства.

Комментарии

1) См. комментарии к §§ 74а, 15, 18.

2) См. комментарии к § 15.

§ 97а. Выдача нелегальных тайн

¹Тот, кто сообщает иностранной власти¹ или одному из её посредников тайну, которая не является государственной тайной из-за одного из нарушений, указанных в § 95 (абз. 2), и тем самым создаёт опасность причинения тяжкого вреда для внешней безопасности Федеративной Республики Германия, – подлежит наказанию как шпион (§ 94). ²Положения, предусмотренные в § 96 (абз. 1) в сочетании с § 94 (абз. 1 № 1), применяются соответственно в отношении тайн указанного в предложении 1 вида.

Комментарии

1) См. комментарии к § 93.

§ 97b. Выдача государственной тайны, ошибочно принимаемой за нелегальную тайну

(1) ¹Если исполнитель совершает деяние, предусмотренное в §§ 94–97, ошибочно принимая государственную тайну за тайну указанного в § 97a вида, и если при этом:

1. это заблуждение может быть поставлено ему в упрёк,
2. он действует, не имея намерения воспрепятствовать мнимому нарушению, или
3. деяние, в соответствии с обстоятельствами, не является соразмерным средством для достижения этой цели,

то он подлежит наказанию в соответствии с названными нормами. ²Деяние не является, как правило, соразмерным средством, если исполнитель до совершения деяния не обратился с жалобой к члену Федерального парламента (Бундестага).

(2) ¹Если исполнитель является должностным лицом или солдатом немецких вооружённых сил (Бундесвера), и государственная тайна была ему доверена или доступна по службе, то он подлежит наказанию также в том случае, если до совершения деяния должностное лицо не обратилось с жалобой к своему служебному руководителю, а солдат – к дисциплинарному командиру. ²Это положение действует соответственно в отношении лица, принявшего на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, и в отношении лиц, на которых возложены обязанности, указанные в § 353b (абз. 2).

§ 98. Шпионская агентурная деятельность

(1) ¹Тот, кто:

1. в пользу иностранной власти¹⁾ осуществляет деятельность, направленную на получение или сообщение государственной тайны, или
2. изъясляет иностранной власти или одному из её посредников свою готовность к осуществлению подобной деятельности, –

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с § 94 или § 96 (абз. 1). ²В особо тяжких случаях²⁾ наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет; положения, предусмотренные в § 94 (абз. 2 предложениями 2 № 1) действуют соответственно.

(2) ¹Суд может смягчить наказание по своему усмотрению (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания³⁾ в соответствии с данными нормами, если исполнитель добровольно прекращает свою деятельность и сообщает известную ему информацию соответствующему государственному органу. ²Если исполнитель в случаях, предусмотренных в абзаце 1 (предложении 1), был принуждён к своей деятельности иностранной властью или одним из её посредников, то он не наказывается в соответствии с этой нормой, если он добровольно прекращает свою деятельность и незамед-

лительно сообщает известную ему информацию соответствующему государственному органу.

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 93.
- 2) См. комментарии к § 12 (абз. 3).
- 3) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 99. Разведывательная агентурная деятельность

(1) Тот, кто:

1. в пользу секретной службы иностранной власти¹⁾ осуществляет разведывательную деятельность, направленную против Федеративной Республики Германия и заключающуюся в сообщении или передаче фактов, предметов или сведений, или
2. изъясляет секретной службе иностранной власти или одному из её посредников свою готовность к осуществлению подобной деятельности, –

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с § 94 или § 96 (абз. 1), § 97a или § 97b в сочетании с § 94 или § 96 (абз. 1).

(2) ¹В особо тяжких случаях²⁾ наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель сообщает или передаёт факты, предметы или сведения, которые сохраняются в тайне государственной организацией³⁾ или по её поручению, и если он:

1. злоупотребляет ответственным положением, которое особо обязывает его хранить подобные тайны, или
2. путём содеянного создаёт опасность причинения тяжкого вреда Федеративной Республике Германия.

(3) Положения, предусмотренные в § 98 (абз. 2), действуют соответственно.

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 93.
- 2) См. комментарии к § 12 (абз. 3).
- 3) См. соответствующие комментарии к § 95.

§ 100. Отношения, создающие опасность для мира

(1) Тот, кто, являясь гражданином Германии и имея центр своих экономических и социальных отношений¹⁾ в пространстве действия настоящего закона устанавливает или поддерживает отношения с правительством, объединением или организаций, находящимися вне пространства действия настоящего закона, или с одним из их посредников с намерением развязать войну или вооружённую акцию против Федеративной Республики

ки Германия, – наказывается лишением свободы на срок не менее одного года.

(2) ¹В особо тяжких случаях²) наказанием является пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее пяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель своим деянием создаёт значительную опасность для стабильности Федеративной Республики Германия.

(3) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от одного года до пяти лет.

Комментарии

1) См. комментарии к § 5 (№ 3а).

2) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

§ 100а. Шпионский подлог

(1) Тот, кто делает доступными для другого лица или публично оглашает заведомо подделанные или фальсифицированные¹) предметы, сообщения о них или ложные сведения фактического характера, которые в случае их подлинности или истинности имели бы значение для внешней безопасности Федеративной Республики Германия или её отношений с иностранными властями²), с целью ввести в заблуждение иностранную власть о том, что якобы речь идёт о подлинных предметах или фактах, и тем самым создаёт опасность причинения тяжкого вреда для внешней безопасности Федеративной Республики Германия или её отношений с иностранными властями, – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто изготавливает подобные предметы путём подделки или фальсификации или завладевает ими для того, чтобы сделать их доступными другому лицу или объявить о них публично с целью ввести в заблуждение иностранную власть способом, указанным в абзаце 1, и тем самым создать опасность причинения тяжкого вреда для внешней безопасности Федеративной Республики Германия или её отношений с иностранными властями.

(3) Покушение наказуемо.

(4) ¹В особо тяжких случаях³) наказанием является лишение свободы на срок не менее одного года. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель причиняет путём содеянного особо тяжкий вред для внешней безопасности Федеративной Республики Германия или её отношений с иностранными властями.

Комментарии

1) В отношении данных терминов см. также §§ 146, 264 и последующие нормы УУ ФРГ.

2) См. комментарии к § 93.

3) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

§ 101. Дополнительные последствия

Наряду с наказанием в виде лишения свободы на срок не менее шести месяцев за умышленное совершение одного из преступных деяний, предусмотренных в данном разделе, суд может лишить пригодности занимать общественные должности, пригодности осуществлять права, получаемые в результате участия в общественных выборах, а также права выбора или голоса на общественных выборах (§ 45 абз. 2 и 5).

§ 101a. Конфискация имущества

¹Если совершено одно из преступных деяний, предусмотренных данным разделом, то могут быть конфискованы:

1. предметы, которые были созданы в процессе или в результате содеянного, или которые были использованы или предназначены для совершения или для подготовки этого деяния, и
2. предметы, составляющие государственную тайну, и предметы указанного в § 100a вида, с которыми связано это деяние.

²Положения, предусмотренные в § 74a, подлежат применению. ³Предметы указанного в предложении 1 (№ 2) вида подлежат конфискации и при отсутствии предпосылок, предусмотренных в § 74 (абз. 3 предл. 1) и в § 74b, если это необходимо для устранения опасности причинения тяжкого вреда для внешней безопасности Федеративной Республики Германия; это положение применяется также в случае, если исполнитель действовал невиновно.

ТРЕТИЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ ПРОТИВ ИНОСТРАННЫХ ГОСУДАРСТВ**§ 102. Нападение на органы и представителей иностранных государств**

(1) Тот, кто совершает нападение на физическую целостность или жизнь главы иностранного государства, члена иностранного правительства или аккредитованного на федеральной территории главы иностранного дипломатического представительства, в то время как лицо, подвергшееся нападению, пребывает в официальном качестве на территории Германии, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным

штрафом, а в особо тяжких случаях – лишением свободы на срок не менее одного года.

(2) Наряду с наказанием в виде лишения свободы на срок не менее шести месяцев суд может лишить пригодности занимать общественные должности, пригодности осуществлять права, получаемые в результате участия в общественных выборах, а также права выбора или голоса на общественных выборах (§ 45 абз. 2 и 5).

§ 103. (Исключён)

Комментарии

Положения ст. ред. § 103 «Оскорбление органов и представителей иностранных государств» гласили:

«(1) Тот, кто оскорбляет главу иностранного государства или тот, кто в связи с должностным положением оскорбляет члена иностранного правительства, пребывающего в официальном качестве на территории Германии, или главу иностранного дипломатического представительства, аккредитованного на федеральной территории, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом, а в случае клеветнического оскорбления, – лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) ¹Если деяние совершено публично, на собрании или путём распространения письменных материалов (§ 11 абз. 3), то подлежат применению положения, предусмотренные в § 200. ²Прокурор может также подать ходатайство об опубликовании приговора.»

§ 103 УУ ФРГ исключён на основании Федерального закона о реформе правового регулирования в отношении преступных деяний, направленных против иностранных государств, от 17.07.2017 (BGBl. 2017 I S. 2439). Подробно ВТ-Drs. 18/11243, S. 6 ff.

§ 104. Осквернение флагов и государственных символов иностранных государств

(1) ¹Тот, кто удаляет, уничтожает, повреждает или делает неузнаваемым публично вывешенный на основании правовых норм или общепризнанной традиции флаг иностранного государства или его государственный символ, публично используемый признанным представительством этого государства, или свершает над ними оскорбительное бесчинство, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

²Таким же образом наказывается тот, кто публично уничтожает или повреждает и, таким образом, порочит флаг иностранного государства. ³К указанным в предложении 2 флагам приравниваются настолько схожие с ними флаги, которые можно было бы с ними перепутать.

(2) Покушение наказуемо.

§ 104a. Предпосылки уголовного преследования

Преступные деяния, предусмотренные в данном разделе, подлежат уголовному преследованию только в том случае, если Федеративная Республика Германия состоит в дипломатических отношениях с соответствующим государством и имеется требование иностранного правительства об уголовном преследовании.¹⁾

Комментарии

1) Ранее имевшие место требование гарантии взаимности во время совершения преступного деяния и уголовного преследования, а также процессуальное требование наличия полномочия от Федерального правительства на уголовное преследование исключены Пяťдесят восьмым законом о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство – Уголовно-правовая защита Европейского союза и его символов от порочащих действий от 12 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1247). Подробно BT-Drs. 19/19201, S. 15.

ЧЕТВЁРТЫЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ОРГАНОВ, А ТАКЖЕ СВЯЗАННЫЕ С ВЫБОРАМИ И ГОЛОСОВАНИЕМ**§ 105. Принуждение конституционных органов**

(1) Тот, кто, применяя насилие или угрожая применением насилия, противоправно принуждает:

1. федеральный или земельный законодательный орган или один из его комитетов,
2. Федеральное собрание¹⁾ или один из его комитетов, или
3. Федеральное или Земельное правительство или Федеральный или Земельный Конституционный суд

к невыполнению их полномочий или к их выполнению определённым образом, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) В менее тяжких случаях²⁾ наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

Комментарии

- 1) Нем. *Bundesversammlung*.
- 2) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

§ 106. Принуждение Федерального президента и членов одного из конституционных органов

(1) Тот, кто, применяя насилие или угрожая применением насилия, противоправно принуждает:

1. Федерального президента или
2. члена:
 - a) федерального или земельного законодательного органа,
 - b) Федерального собрания или
 - c) Федерального или Земельного правительства или Федерального или Земельного Конституционного суда

к невыполнению его полномочий или к их выполнению определённым образом, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Покушение наказуемо.

(3) В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет.

§ 106a. (Исключён)¹⁾**Комментарии**

1) Ранее – нарушение запрета собраний, шествий и демонстраций на определённой территории [*Bannkreisverbot*]. § 106a исключён в силу ст. 5 Федерального закона от 11 августа 1999 года (BGBl. 1999 I S. 1818). Нарушение данного запрета преследуется теперь на основании вышеназванного закона в качестве административного правонарушения в соответствии с § 29a в сочетании с § 16 (абз. 1) Федерального закона о демонстрациях и шествиях [*Gesetz über Versammlungen und Aufzüge – VersammG*] в редакции официальной публикации от 15 ноября 1978 года (BGBl. 1978 I S. 1789) с последующими изменениями и дополнениями.

§ 106b. Создание помех для деятельности законодательного органа

(1) Тот, кто нарушает общие или относящиеся к отдельному случаю предписания, изданные федеральным или земельным законодательным органом или его президентом в отношении обеспечения безопасности и порядка в здании законодательного органа или на принадлежащем этому органу земельном участке, и тем самым препятствует или мешает деятельности законодательного органа, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(2) Уголовно-правовая норма, предусмотренная в абзаце 1, не имеет действия в случае нарушения предписаний федерального законодательного органа или его президента в отношении членов Федерального парламента (Бундестага) или в отношении членов Федерального совета (Бундесрата) и Федерального правительства, а также в отношении ими уполномоченных лиц, а в случае нарушения предписаний земельного законодательного ор-

гана или его президента – в отношении членов земельных законодательных органов или ими уполномоченных лиц.

§ 107. Препятствование проведению выборов

(1) Тот, кто, применяя насилие или угрожая применением насилия, препятствует или мешает проведению выборов или установлению их результата, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом, а в особо тяжких случаях, – лишением свободы на срок не менее одного года.

(2) Покушение наказуемо.

§ 107a. Фальсификация результатов выборов

(1) ¹Тот, кто принимает участие в выборах, не имея на это права, или другим способом приводит выборы к неправильному результату, или его фальсифицирует, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом. ²Принимает участие в выборах, не имея на это права, также тот, кто в рамках допустимой поддержки голосует не в соответствии с выборным решением, принятым избирателем, или голосует без заявленного выборного решения избирателя.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто неправильно обнародует или поручает неправильно обнародовать результаты выборов.

(3) Покушение наказуемо.

§ 107b. Фальсификация избирательных документов

(1) Тот, кто:

1. путём предоставления ложных данных добивается своего внесения в список (картотеку) избирателей,
2. вносит другое лицо в качестве избирателя, зная, что это лицо не имеет права на это внесение,
3. препятствует внесению лица, имеющего избирательное право, в качестве избирателя, хотя знает, что это лицо имеет право на участие в выборах,
4. способствует своему внесению в избирательный бюллетень в качестве кандидата, хотя знает, что он не имеет права быть избранным, – наказывается лишением свободы на срок до шести месяцев или денежным штрафом в размере до ста восьмидесяти дневных ставок, если деяние не подпадает под более тяжкому наказанию на основании других норм.

(2) Внесению в список избирателей в качестве избирателя соответствует составление избирательных документов для общих выборов в органы социального страхования.

§ 107с. Нарушение тайны выборов

Тот, кто действует в нарушение одного из предписаний, служащих защите тайны выборов, с намерением получить для себя или другого лица информацию о том, как именно кто-либо осуществил кто-либо своё избирательное право, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

§ 108. Принуждение избирателей

(1) Тот, кто, применяя насилие или угрожая причинением ощутимого вреда, путём злоупотребления положением профессиональной или экономической зависимости или другим способом экономического нажима, противоправно принуждает другое лицо к осуществлению своего избирательного права или к его осуществлению определённым образом, или препятствует этому, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом, а в особо тяжких случаях – лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) Покушение наказуемо.

§ 108а. Обман избирателей

(1) Тот, кто путём обмана добивается того, чтобы кто-либо при голосовании заблуждался относительно содержания своего волеизъявления или против своей воли не проголосовал или проголосовал недействительно, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

§ 108b. Подкуп избирателей

(1) Тот, кто предлагает, обещает или предоставляет другому лицу подарки или другие выгоды в награду за неосуществление или осуществление определённым образом своего избирательного права, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто требует, получает соответствующее обещание или принимает подарки или другие выгоды за неосуществление или осуществление определённым образом своего избирательного права.

§ 108с. Дополнительные последствия

Наряду с наказанием в виде лишения свободы на срок не менее шести месяцев за совершение одного из преступных деяний, предусмотренных в §§ 107, 107а, 108 и 108b, суд может лишить пригодности осуществлять права, получаемые в результате участия в общественных выборах, а также права выбора или голоса на общественных выборах (§ 45 абз. 2 и 5).

§ 108d. Сфера действия

¹Положения, предусмотренные в §§ 107–108с, действуют в отношении выборов народного представительства, в отношении выборов депутатов Европейского Парламента, в отношении других народных выборов и голосований на уровне Федерации, Земель, муниципальных территориальных образований, в отношении выборов и голосований на определённом участке Федеральной Земли или муниципального территориального образования, а также в отношении общих выборов в органы социального страхования. ²К выборам или голосованию приравнивается подпись на документах о выдвижении кандидата на выборы или подпись на документах народной инициативы.

§ 108e. Подкуп обладателя депутатских полномочий¹⁾

(1) Тот, кто, являясь членом народного представительства Федерации или Земель, требует получения неправомерной выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что он при исполнении своих депутатских полномочий совершит или не совершит определённое действие в соответствии с данным ему поручением или указанием – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.²⁾

(2) Таким же образом наказывается тот, кто предлагает, обещает или предоставляет члену народного представительства Федерации или Земель неправомерную выгоду для него самого или третьего лица в качестве встречного обязательства за то, что тот при исполнении своих депутатских полномочий совершит или не совершит определённое действие в соответствии с данным ему поручением или указанием.³⁾

(3) К указанным в абзацах 1 и 2 членам приравниваются члены:

1. народного представительства муниципального территориального образования,
2. избранного путём прямых и общих выборов органа административно-территориальной единицы, сформированной на определённом участке Федеральной Земли или муниципального территориального образования,
3. Федерального Собрания,
4. Европейского парламента,
5. парламентского собрания международной организации и
6. законодательного органа иностранного государства.⁴⁾

(4) ¹Выгода не считается неправомерной в особенности в том случае, если получение выгоды соответствует предписаниям, регулирующим правовое положение члена соответствующего образования. ²Неправомерной выгодой не являются:

1. политические полномочия или политическая должность,

2. пожертвование, допустимое Законом о политических партиях или соответствующими законами.⁵⁾

(5) Наряду с наказанием в виде лишения свободы на срок не менее шести месяцев суд может лишить пригодности осуществлять права, получаемые в результате участия в общественных выборах, а также права выбора или голоса на общественных выборах.

Комментарии

1) Дословно: Получение и дача взятки в отношении обладателя депутатских полномочий [*Bestechlichkeit und Bestechung von Mandatsträgern*]. Однако, данное наименование деликта, по сути, лишь несколько казуистически описывает именно подкуп (депутата и приравнённых к нему субъектов в соответствии с § 108e абз. 3 УУ ФРГ) в широком понимании коррупционных действий в данной области (см. *Голвенков П.В.* // DRJV 2017/2, С. 314, 323). Расширение состава преступного деяния в § 108e УУ ФРГ и изменение наименования деликта (ранее: «Подкуп депутата») внесены на основании ст. 1 Сорок восьмого закона о внесении изменений в уголовное законодательство от 23.04.2014, BGBl. 2014 I S. 410.

Состав подкупа депутата (ныне: обладателя депутатских полномочий) в положениях § 108e УУ ФРГ был кардинально реформирован в 2014 году (ст. 1 Сорок восьмого закона о внесении изменений в уголовное законодательство от 23.04.2014, BGBl. 2014 I S. 410) с целью исключения существовавших в старой редакции значительных пробелов наказуемости, подвергшихся многосторонней критике в литературе (подробно напр.: *Francuski*, HRRS 2014, 220, 222 ff.; *Хелльманн У.* // Материалы пятого совместного российско-германского круглого стола «Преступления в сфере экономики: российский и европейский опыт». М. 2014. С. 5–13) и правоприменительной практике (см. напр.: BGHSt. 51, 44, 45 ff. В данном решении Федеральный Верховный суд ФРГ постановил, что депутат не является должностным лицом в контексте § 11 (абз. 1 № 2 Lit. b или c) УУ ФРГ с тем следствием, что в отношении депутата применение должностных коррупционных деликтов по §§ 331 след. УУ ФРГ исключено), а также с целью приведения антикоррупционного уголовного законодательства по преодолению коррупции в сфере народного представительства в соответствие с требованиями международных соглашений против коррупции (см. в особенности: Конвенция ООН против коррупции, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 31 октября 2003 года – *United Nations Convention against Corruption – UNCAC* –, *General Assembly resolution 58/4 of 31 October 2003*, ратифицирована Германией 12.11.2014 и вступила в действие в Германии с 12.12.2014, а также: Конвенция Европейского Союза о противодействии взяточничеству, в котором задействованы должностные лица Европейских Сообществ или Европейского Союза от 26.05.1997 (ABl. 1997, С 195), ратифицированная в Германии в соответствии с *EUBestBekämpfungÜbkG* от 21.10.2002 (BGBl. 2002 II S. 2727), см. также *EU-Bestechungsgesetz* от 10.09.1998 (*EU-BestG*; BGBl. 1998 II S. 2340), Конвенция Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) по борьбе с подкупом иностранных должностных лиц при осуществлении международных

коммерческих сделок от 17.12.1997, ратифицированная в Германии в соответствии с Законом о противодействии международному взяточничеству от 10.09.1998 (*Int-BestG*; BGBl. 1998 II S. 2327); Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию от 27.01.1999 (ETS Nr. 173) и Дополнительный протокол к этой Конвенции от 15.05.2003 (ETS Nr. 191); Рамочное постановление Совета 2003/568/JI от 22.07.2003 о противодействии подкупу в частном секторе (ABl. L 192 S. 54); подробно о супранациональных мерах по предупреждению коррупции: *Головенков П. В.* // DRJV 2017/2, С. 314, 316 след.).

Защищённым правовым благом в § 108e УУ ФРГ является публичная заинтересованность в безукоризненном функционировании парламентских процессов и независимости обладателей депутатских полномочий, а также в объективности и легитимности принимаемых парламентом решений (BT-Drs. 18/476, S. 6. Подробно: *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 108e Rn. 2; *Francuski*, HRRS 2014, 220, 225). По мнению законодателя состав призван защищать свободу становления и изъявления воли парламентариев от недопустимого постороннего влияния (BT-Drs. 18/476, S. 6). Однако неверным представляется ограничение сферы защищённого правового блага лишь «свободой исполнения депутатских полномочий» (так в пояснительной записке к законопроекту в BT-Drs. 18/476, S. 8), ведь, как справедливо отмечается в литературе, подобное ограничение извращает целенаправленность защиты правового блага в § 108e УУ ФРГ, представляя обладателя депутатских полномочий жертвой собственной коррумпированности (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 108e Rn. 2). Основной сложностью в формулировке новой редакции являлось установление баланса между необходимостью охватить подлежащие уголовной ответственности коррупционные действия в сфере народного представительства и правом депутата на свободное исполнение депутатских полномочий (BT-Drs. 18/476, S. 5). Необходимо было учесть особенности становления и изъявления воли при принятии парламентских решений, т.е. исключить опасность уголовной ответственности за общепринятые и допустимые действия в области парламентской деятельности (BT-Drs. 18/476, S. 5).

2) Старая редакция § 108e УУ ФРГ предусматривала уголовную ответственность лишь за продажу (покупку) голоса на выборах или голосовании в соответствующих органах народного представительства: «*Тот, кто предпринимает действия [см. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6) УУ ФРГ], направленные на покупку или продажу голоса на выборах или голосовании в Европейском Парламенте или в одном из народных представительств на уровне Федерации, Земель, общин или муниципалитетских союзов, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом*». В отличие от этого, в новой редакции состава дачи взятки обладателю депутатских полномочий («пассивный подкуп», § 108e абз. 1 УУ ФРГ) инкриминировано требование получения неправомерной выгоды для себя или третьего лица, получение соответствующего обещания или принятие этой выгоды в качестве встречного обязательства за то, что член народного представительства Федерации или Земель (или субъект, приравнённый к нему в соответствии с § 108e абз. 3 УУ ФРГ) при исполнении своих депутатских полномочий совершит или не

совершит определённое действие в соответствии с данным ему поручением или указанием.

3) Зеркально сформулированный состав дачи взятки обладателю депутатских полномочий («активный подкуп», § 108e абз. 2 УУ ФРГ) предусматривает уголовную ответственность соответственно за предложение, обещание или предоставление члену народного представительства этой выгоды. Итак, специальным субъектом пассивного подкупа (специальным объектом активного подкупа) является член народного представительства Федерации или Земель. В соответствии с § 108e (абз. 3) УУ ФРГ состав подкупа депутата распространяется также на членов муниципального народного представительства, избранных членов территориального административного органа, членов Федерального Собрания, Европейского парламента, парламентского собрания международной организации или иностранного законодательного органа.

4) Следует отметить, что в соответствии с § 2 Федерального закона к Соглашению от 17 декабря 1997 года о противодействии взяточничеству иностранных должностных лиц в международном деловом обороте – Закона о противодействии международной коррупции [*Gesetz zu dem Übereinkommen vom 17. Dezember 1997 über die Bekämpfung der Bestechung ausländischer Amtsträger im internationalen Geschäftsverkehr – Gesetz zur Bekämpfung internationaler Bestechung – IntBestG*] от 10.09.1998 (BGBl. 1998 II S. 2327) уголовной ответственности подлежит тот, кто, имея намерение получить заказ или неправомерное преимущество, предлагает, обещает или предоставляет члену иностранного законодательного органа или члену парламентского собрания иностранной организации выгоду для него или третьего лица в качестве встречного обязательства за то, что это лицо совершит в будущем действие или бездействие, связанное с его депутатским положением или обязанностями. Подобное «двойное» уголовно-правовое регулирование в отношении членов иностранного законодательного органа или членов парламентского собрания иностранной организации объясняется законодателем требованиями Конвенции Организации экономического сотрудничества и развития по борьбе с подкупом иностранных должностных лиц при осуществлении международных коммерческих сделок и особенностями взяточничества в международном деловом обороте, которым ограничивается сфера действия Закона о противодействии международной коррупции (BT-Drs. 18/476, S. 6. Критические замечания *Francuski*, HRRS 2014, 220, 229).

5) Неправомерной считается выгода, если она представляет собой материальное или идеальное улучшение экономического, правового или личного положения получателя, на которое он не имеет юридически обоснованного права (BT-Drs. 18/476, S. 7). При этом § 108e (абз. 4) УУ ФРГ разъясняет, что признак неправомерности отсутствует во всяком случае тогда, когда получение выгоды не противоречит предписаниям, регулирующим правовое положение обладателя депутатских полномочий (например: Закон о правовом положении депутатов [*Abgeordnetengesetz*, BGBl. 1996 I S. 326], Правила поведения членов немецкого Бундестага в Приложении 1 к Внутреннему распорядку немецкого Бундестага [*Verhaltensregeln für Mitglie-*

der des Deutschen Bundestages, Anlage 1 der Geschäftsordnung des Deutschen Bundestages, BGBl. 1980 I S. 1237], Инструкции Президента Бундестага к этим Правилам [*Ausführungsbestimmungen*], а также соответствующие земельные предписания. Подробно см.: BT-Drs. 18/476, S. 9 ff.). Расширение депутатских полномочий, политические должности, а также допустимые Законом о политических партиях [*Gesetz über die politischen Parteien – Parteiengesetz, BGBl. 1994 I S. 149*] пожертвования не считаются неправомерной выгодой. Решающим для состава подкупа обладателя депутатских полномочий является противоправный сговор о конкретном действии депутата по поручению или указанию взяткодателя в качестве ответного обязательства за получение выгоды. Необходимой является каузальная взаимосвязь между неправомерной выгодой и действиями депутата при исполнении его депутатских полномочий (BT-Drs. 18/476, S. 7 f.). Таким образом, новый состав подкупа обладателя депутатских полномочий криминализует лишь «коммерциализацию депутатских полномочий», а не любую выгоду, которую депутат (и приравненное к нему лицо в соответствии с § 108e абз. 3 УУ ФРГ) может получить за добросовестное исполнение депутатских полномочий и принятие решений, соответствующих его убеждениям. Лишь в случае, если депутат ставит свои действия (или бездействие) в зависимость от выгоды и подчиняет свои убеждения интересам взяткодателя, имеет место уголовно-наказуемая коммерциализация его полномочий (см: BT-Drs. 18/476, S. 7).

ПЯТЫЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ОБОРОНЫ

§ 109. Уклонение от воинской обязанности путём членовредительства

- (1) Тот, кто делает или позволяет сделать себя или другое лицо с его согласия непригодным к несению воинской обязанности путём членовредительства или иным способом, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.
- (2) Если исполнитель достигает временной непригодности или непригодности только для определённого рода военных обязанностей, то наказанием является лишение свободы на срок до пяти лет или денежный штраф.
- (3) Покушение наказуемо.

§ 109а. Уклонение от воинской обязанности путём обмана

- (1) Тот, кто путём коварных, основанных на обмане махинаций¹⁾ уклоняется сам или способствует уклонению другого лица от несения воинской обязанности на длительное или определённое время, полностью или только от определённого рода обязанностей, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.
- (2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) По господствующему в немецкой юридической литературе и правоприменительной практике мнению, для исполнения этой предпосылки недостаточно простой лжи. Необходимым является «методически-расчётливое» общее поведение (см. BayObLGE 61, 223; Fischer, StGB, 64. Aufl. § 109a Rn. 3, Rudolphi, in: SKStGB, § 109a Rn. 6), как например, подача (даже настоящих, но ложных по содержанию) медицинских аттестаций, справок и т.д., или целая система лжи, например, симуляция тяжёлого недуга, тяжкой семейной ситуации, смены места жительства и т.д.

§§ 109b.¹⁾ и 109c.²⁾ (Исключены)

Комментарии

1) Ранее – склонение к непослушанию, наказуемо в настоящее время в соответствии с § 1 (абз. 4), § 19 Уголовного закона ФРГ по делам военнослужащих (*Wehrstrafgesetz – WStG*) в редакции закона от 24 мая 1974 года (BGBl. 1974 I S. 1213) с изменениями, внесёнными на основании закона от 30 октября 2017 года (BGBl. 2017 I S. 3618). Данное положение исключено из Уголовного уложения на основании ст. 19 (№ 36) Федерального закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [*Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB*] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507).

2) Ранее: участие в дезертирстве, наказуемо в настоящее время в соответствии с § 1 (абз. 4), § 16 Уголовного закона ФРГ по делам военнослужащих (*Wehrstrafgesetz – WStG*) в редакции закона от 24 мая 1974 года (BGBl. 1974 I S. 1213) с изменениями, внесёнными на основании закона от 30 октября 2017 года (BGBl. 2017 I S. 3618). Данное положение исключено из Уголовного уложения на основании ст. 19 (№ 36) Закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [*Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB*] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507).

§ 109d. Вредительская пропаганда, направленная против немецких вооружённых сил (Бундесвера)

(1) Тот, кто с целью распространения утверждает заведомо неверные или грубо искажённые сведения фактического характера, распространение которых способно создать помехи деятельности немецких вооружённых сил (Бундесвера), или распространяет эти сведения осознанная их ложность, с целью воспрепятствовать выполнению немецкими вооружёнными силами (Бундесвером) их функций по государственной обороне, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

§ 109e. Саботаж, направленный против средств обороны

(1) Тот, кто, не обладая соответствующими полномочиями, уничтожает, повреждает, изменяет, приводит в негодность или удаляет оборонительные средства или сооружение или установку, которые полностью или преимущественно служат целям государственной обороны или защиты гражданского населения от военных опасностей, и тем самым ставит под угрозу безопасность Федеративной Республики Германия, ударную силу войск или жизнь людей, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто осознанно бракует или неправильно поставляет¹⁾ подобный предмет или предназначенное для него сырьё, и тем самым осознанно создаёт, указанную в абзаце 1 угрозу.

(3) Покушение наказуемо.

(4) В особо тяжких случаях²⁾ наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет.

(5) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, создаёт угрозу по неосторожности, а в случаях, предусмотренных в абзаце 2, – неосознанно, но умышленно или по неосторожности³⁾, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит более тяжкому наказанию на основании других норм.

Комментарии

1) Бракует, т.е. допускает брак при изготовлении. Под изготовлением понимается выбор и использование сырья или полуфабрикатов, а также сам производственный процесс и сборка предмета. Поставкой является передача соответствующего предмета адресату для использования по назначению (см. *Eser*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 109e Rn. 11). Бракованным являются соответствующие предметы или средства, если они были изготовлены с нарушением соответствующих указаний, правовых положений или имеющегося производственного опыта таким образом, что их пригодность для использования по назначению значительно ослаблена или отсутствует (*Rudolphi*, in: SKStGB, § 109e Rn. 8).

2) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

3) Субъективная сторона состава, предусмотренного данной нормой требует наличия умысла в отношении инкриминированных действий, что распространяется не только на положения абзаца 1, но и на положения абзаца 5. Любой формой умысла довольствуется в отношении создания указанной в абзаце 1 опасности (угрозы) только абзац 1, а на основании первой половины абзаца 5 достаточным является в этой связи и неосторожное её создание. В отличие от этого, положение абзаца 2 требует наличия прямого умысла («осознанно»), как в отношении инкриминированных действий, так и в отношении созданной ими конкретной опасности (угрозы) для указанных правовых благ. На основании положения, установленного во второй половине абзаца 5, уголовному наказанию подлежит также осознанное совершение указанных в абзаце 2 действий и создание тем самым указанной в

абзаце 1, опасности (угрозы) с косвенным умыслом или по неосторожности. См. также комментарии к § 15.

§ 109f. Угрожающая безопасности разведывательная деятельность

(1) ¹Тот, кто в интересах государственного органа, партии или иного объединения, находящихся вне пространства действия настоящего закона, или в интересах запрещённого объединения или одного из их посредников

1. собирает сведения, относящиеся к вопросам государственной обороны,
2. осуществляет разведывательную деятельность, предметом которой являются вопросы государственной обороны, или
3. производит вербовку для осуществления одной из этих деятельностей или поддерживает её,

и тем самым служит стремлениям, направленным против безопасности Федеративной Республики Германия или ударной силы войск, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит более тяжкому наказанию на основании других норм. ²Этим положением не затрагивается деятельность, осуществляемая в обычных профессиональных рамках для информирования общественности через прессу, теле- или радиовещание.

(2) Покушение наказуемо.

§ 109g. Изготовление угрожающих безопасности изображений

(1) Тот, кто изготавливает изображение или описание оборонительного средства, военного комплекса или установки либо военного действия, или предоставляет подобное изображение или описание другому лицу, и тем самым осознанно¹ ставит под угрозу безопасность Федеративной Республики Германия или ударную силу войск, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Тот, кто с борта воздушного судна производит съёмку местности или предмета, расположенного в пространстве действия настоящего закона, или предоставляет эти снимки или сделанное с них изображение другому лицу, и тем самым осознанно ставит под угрозу безопасность Федеративной Республики Германия или ударную силу войск, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с абзацем 1.

(3) Покушение наказуемо.

(4) ¹Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, предоставляет изображение или описание другому лицу, и тем самым создаёт угрозу неосознанно, но умышленно или по грубой неосторожности², – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом. ²Однако деяние не подлежит наказанию, если исполнитель действовал с разрешения компетентного государственного органа.

Комментарии

1) См. комментарии к § 15.

2) Субъективная сторона состава, предусмотренного в абзаце 1 данной нормы, требует с одной стороны прямого умысла («осознанно») в отношении создания опасности (угрозы) для безопасности Федеративной Республики Германия или ударной силы войск, и довольствуется с другой стороны любой формой умысла в отношении остальных признаков объективной стороны состава. В отношении создания опасности (угрозы) по положению абзаца 4, достаточным является наличие косвенного умысла или грубой неосторожности, см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 109g Rn. 4.

§ 109h. Вербовка для несения иностранной военной службы

(1) Тот, кто в интересах иностранной власти¹⁾ вербует гражданина Германии для несения военной службы в военной или в военизированной организации или передаёт его вербовщикам, на военную службу или службу в военизированной организации, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) См. комментарии к § 93.

§ 109i. Дополнительные последствия

Наряду с наказанием в виде лишения свободы на срок не менее одного года за умышленное совершение одного из преступных деяний, предусмотренных в §§ 109e и 109f, суд может лишить пригодности занимать общественные должности, пригодности осуществлять права, получаемые в результате участия в общественных выборах, а также права выбора или голоса на общественных выборах (§ 45 абз. 2 и 5).

§ 109k. Конфискация имущества

¹Если совершено одно из преступных деяний, предусмотренных в §§ 109d–109g, то могут быть конфискованы:

1. предметы, которые были созданы в процессе или в результате содеянного, или которые были использованы или предназначены для совершения или для подготовки этого деяния, и
2. изображения, описания и снимки, с которыми связано одно из преступных деяний, предусмотренных в § 109g.

²Положения, предусмотренные в § 74a, подлежат применению. ³Предметы, указанного в предложении 1 (№ 2) вида, подлежат конфискации также при отсутствии предпосылок, предусмотренных в § 74 (абз. 3 предл. 1) и в § 74b, если это требуется в интересах государственной обороны; это положение применяется также в том случае, если исполнитель действовал невиновно.

ШЕСТОЙ РАЗДЕЛ. ОКАЗАНИЕ СОПРОТИВЛЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ

§ 110. (Исключён)¹⁾

Комментарии

1) Ранее: призывы к непослушанию. Данный состав исключён из Уголовного уложения без внесения изменений в другие законодательные акты на основании Третьего Закона о реформе уголовного права (3. StrRG) от 20 мая 1970 года (BGBl. 1970 I S. 505).

§ 111. Публичный призыв к совершению преступных деяний

(1) Тот, кто публично, на собрании или путём распространения материала (§ 11 абзац 3) призывает к совершению противоправного деяния, подлежит наказанию наравне с подстрекателем (§ 26).

(2) ¹Если призыв остаётся безрезультатным, то наказанием является лишение свободы на срок до пяти лет или денежный штраф. ²Наказание не может быть тяжелее, чем наказание, которое предусмотрено в случае достижения призывом своего результата (абз. 1); положение, указанное в § 49 (абз. 1 № 2), подлежит применению.

§ 112. (Исключён)¹⁾

Комментарии

1) Ранее: призывы к невыполнению военного приказа. Данный состав исключён на основании Закона Союзнического контрольного совета № 11 «Об исключении отдельных норм Германского уголовного права» [*Kontrollratsgesetz Nr. 11 „Aufhebung einzelner Bestimmungen des deutschen Strafrechts“*] от 30 января 1946 года (Вестник Союзнического контрольного совета в Германии [*Amtsblatt des Kontrollrates in Deutschland*], С. 55).

§ 113. Оказание сопротивления представителю власти при исполнении служебных действий¹⁾

(1) Тот, кто, применяя насилие или угрожая применением насилия, оказывает сопротивление²⁾ должностному лицу или солдату немецких вооружённых сил (Бундесвера), призванному исполнять законы, подзаконные нормативные акты, приговоры, судебные постановления или распоряжения и находящемуся при исполнении этого служебного действия³⁾, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом⁴⁾.

(2) ¹В особо тяжких случаях⁵⁾ наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если:

1. исполнитель или иной соучастник имеет при себе оружие или иное опасное орудие⁶⁾,
 2. исполнитель посредством применения насилия подвергает потерпевшего смертельной опасности или опасности причинения тяжкого вреда здоровью, или
 3. деяние совершается сообща с другим соучастником.
- (3) ¹Деяние не преследуется по данной норме, если служебное действие является правомерным. ²Это положение имеет действие также в том случае, если исполнитель ошибочно полагает, что служебное действие является правомерным.
- (4) ¹Если исполнитель при совершении деяния ошибочно полагает, что служебное действие не является правомерным, и мог избежать этого заблуждения, то суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2), а при незначительности вины – воздержаться от назначения наказания⁷⁾. ²Если исполнитель не мог избежать своего заблуждения и при данных обстоятельствах он не имел возможности обжаловать в законодательно предусмотренном порядке правомерное, по его мнению, служебное действие, то деяние не подлежит уголовному преследованию в соответствии с данной нормой; если исполнитель имел возможность осуществить подобное обжалование, то суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания.

Комментарии

1) В редакции Пятьдесят второго закона о внесении изменений в уголовное законодательство (Усиление защиты представителей власти при исполнении служебных действий и спасателей) от 1 мая 2017 года (BGBl. 2017 I S. 1226).

2) Оказанием сопротивления является активное действие, направленное на исключение или затруднение исполнения конкретного служебного действия (*Beck OK StGB/Dallmeyer*, § 113 Rn. 7 с дальнейшими ссылками). Таким образом § 113 (абз. 1) УУ ФРГ представляет собой т. н. неявный деликт действия [*unechtes Unterehmensdelikt*], воплощение которого не зависит от последствия, т. е. действительного исключения или затруднения исполнения служебного действия. Сопротивление может оказываться путём применения насилия или угрозой применения насилия. Угрозы причинения ощутимого вреда недостаточно для воплощения состава § 113 УУ ФРГ.

3) Сфера действия § 113 УУ ФРГ распространяется только на исполнение «этого служебного действия», т. е. исполнение конкретного служебного действия в конкретном случае (BGHSt. 25, 313, 314; BGH NJW 1982, 2081; OLG Düsseldorf NZV 1996, 458). На общие служебные действия (напр. полицейское патрулирование, наблюдение, опрос прохожих и прочие общие следственные действия полиции) сфера действия § 113 (абз. 1) УУ ФРГ не распространяется. В этих случаях и при наличии соответствующих предпосылок применению подлежит § 114 УУ ФРГ.

4) Верхняя граница наказания повышена с двух до трёх лет на основании ст. 1 Федерального закона от 1 ноября 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2130). В ходе рефор-

мы уголовного законодательства, касающейся усиления защиты представителей власти при исполнении служебных действий и спасателей (BGBl. 2017 I S. 1226), альтернатива «нападения» была выделена из состава § 113 УУ ФРГ в специально созданный состав (§ 114 УУ ФРГ) с ужесточёнными рамками наказания.

5) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

6) См. соответствующие комментарии к § 224. Ранее: «с целью его применения при совершении деяния». Субъективная предпосылка намерения применения оружия или иного опасного орудия при совершении деяния исключена в рамках реформы уголовного законодательства, касающейся усиления защиты представителей власти при исполнении служебных действий и спасателей (BGBl. 2017 I S. 1226). Исполнитель или иной соучастник должен физически присутствовать на месте совершения деяния, причём намерения действительно применить оружие или иное опасное орудие при совершении деяния не требуется. Достаточным является лишь его фактическое и доступное наличие (BGHSt. 31, 105). Таким образом, данная альтернатива распространяется также на оружие или иные опасные орудия, которые исполнитель находит на месте совершения деяния.

7) См. соответствующее примечание к § 23.

§ 114. Нападение на представителя власти при исполнении служебных действий¹⁾

(1) Тот, кто, физически нападает²⁾ на должностное лицо или солдата немецких вооружённых сил (Бундесвера), призванного исполнять законы, подзаконные нормативные акты, приговоры, судебные постановления или распоряжения и находящегося при исполнении служебного действия³⁾, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Положения, предусмотренные в § 113 (абз. 2), действуют соответственно.

(3) Положения, предусмотренные в § 113 (абз. 3 и 4), действуют соответственно, если речь идёт об исполнении служебного действия в контексте § 113 (абз. 1).⁴⁾

Комментарии

1) Состав введён в Пятьдесят вторым законом о внесении изменений в уголовное законодательство от 1 мая 2017 года (BGBl. 2017 I S. 1226) в рамках реформы уголовного законодательства, касающейся усиления защиты представителей власти при исполнении служебных действий и спасателей.

2) Нападением является непосредственное враждебное физическое воздействие на другое лицо (*Beck OK StGB/Dallmeyer*, § 114 Rn. 7 с дальнейшими ссылками), без оглядки на последствия. Действительного нанесения телесных повреждений не требуется, что означает, что для воплощения данного состава достаточно промаха.

3) В отличие от § 113 (абз. 1) УУ ФРГ диспозиция данного состава не предусматривает связи между служебным действием и конкретным исполнением в конкрет-

ном случае (BT-Drs. 18/11161, S. 12). Таким образом, § 114 УУ ФРГ криминализирует оказание сопротивления любому служебному действию представителя власти. При этом самостоятельным составом § 114 УУ ФРГ является лишь в случае, если речь идёт об общих служебных действиях. В случае физического нападения на представителя власти, исполняющего конкретное служебное действие в конкретном случае § 114 (абз. 1) УУ ФРГ является квалификационным составом по отношению к § 113 УУ ФРГ (*Beck OK StGB/Dallmeyer, § 114 Rn. 3 с дальнейшими ссылками*; иного мнения придерживаются напр. *BT-Drs. 18/11161, S. 2, 12, König/Müller, ZIS 3/2018, 96, 97*, которые расценивают § 114 УУ ФРГ в любом случае как самостоятельный).

4) Привилегирующие обстоятельства, установленные в § 113 (абз. 3), а также особые правила об ошибке в правомерности, установленные в § 113 (абз. 4), действуют также в рамках § 114, если речь идёт о конкретном исполнении служебного действия в конкретном случае. Таким образом, привилегируются ситуации, в которых исполнитель сталкивается с конкретным, направленным против него, служебным действием представителя власти (*BT-Drs. 18/11161, S. 13*). В случае физического нападения на представителя власти при исполнении прочих служебных действий применяются общие правила об оправдывающих обстоятельствах и ошибке.

§ 115. Оказание сопротивления или нападение на лиц, приравнённых к представителям власти при исполнении служебных действий¹⁾

(1) Для защиты лиц, не являющихся должностными, но обладающих правами и обязанностями полицейского чиновника или производящих расследование по поручению прокуратуры²⁾, соответственно действуют положения, предусмотренные в §§ 113 и 114.

(2) Для защиты лиц, привлечённых для поддержки исполнения служебного действия, соответственно действуют положения, предусмотренные в §§ 113 и 114.³⁾

(3) ¹В соответствии с положениями § 113 наказывается также тот, кто в несчастных случаях, в случае общей опасности или бедствия, применяя насилие или угрожая применением насилия, препятствует помощи, оказываемой лицами пожарной охраны, гражданской обороны или спасательной службы. ²В соответствии с положениями § 114 наказывается тот, кто в этих ситуациях нападает на лиц, оказывающих помощь⁴⁾.

Комментарии

1) В редакции Пятьдесят второго закона о внесении изменений в уголовное законодательство (Усиление защиты представителей власти при исполнении служебных действий и спасателей) от 1 мая 2017 года (BGBl. 2017 I S. 1226).

2) Ранее «лица, производящие расследование по поручению прокуратуры» [*Ermittlungspersonen der Staatsanwaltschaft*], именовались в законе «вспомогательными чиновниками прокуратуры» [*Hilfsbeamte der Staatsanwaltschaft*]. Новое наименование было внесено в соответствующие законодательные акты на основании ст. 12с

Первого Закона о модернизации юстиции [1. *Justizmodernisierungsgesetz – JuMoG*] от 24 августа 2004 года (BGBl. 2004 I S. 2198). Необходимо отметить, что данное изменение касается лишь приведения Уголовного уложения в редакционное соответствие с § 152 (абз. 1) Федерального закона о судебной системе [*Gerichtsverfassungsgesetz – VG*] в редакции официальной публикации от 9 мая 1975 года (BGBl. 1975 I S. 1077) с последующими изменениями и дополнениями, в котором отрегулировано оставшееся незатронутым данным изменением правовое положение вышеназванных лиц и предъявляемые к ним требования. В контексте §§ 113, 114 Уголовного уложения этими лицами являются, например, лица, исполняющие охотничий надзор в соответствии с § 25 (абз. 2) Федерального закона об охотничьем деле [*Bundesjagdgesetz – BJagdG*] в редакции официальной публикации от 29 сентября 1976 года (BGBl. 1976 I S. 2849), с последними изменениями, внесёнными на основании ст. 2 Федерального закона от 14.11.2018 года (BGBl. 2018 I S. 1850), и обладающие соответствующими правами не на основании служебного положения, но в силу закона (подробно см. *Lackner/Kühl*, StGB, § 114 Rn. 2, *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 114 Rn. 4).

3) В особенности вспомогательные службы полиции, которые, например, эвакуируют противоправно припаркованные автомобили.

4) Норма внесена на основании ст. 1 Федерального закона от 1 ноября 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2130) и дополнена вторым предложением на основании Пятьдесят второго закона о внесении изменений в уголовное законодательство (Усиление защиты представителей власти при исполнении служебных действий и спасателей) от 1 мая 2017 года (BGBl. 2017 I S. 1226). По отношению к § 323с (абз. 2) УУ ФРГ положения, установленные в § 115 (абз. 3) УУ ФРГ, являются *lex specialis*.

§§ 116.–119. (Исключены)

Комментарии

Исключены на основании положений Третьего Закона о реформе уголовного права (3. *StrRG*) от 20 мая 1970 года (BGBl. 1970 I S. 505). Ранее:

§ 115 (бунт). В отношении наказуемости в настоящее время см. положения § 125;

§ 116 (сход). В отношении наказуемости в настоящее время см. положения § 113 Федерального закона об административных правонарушениях [*Ordnungswidrigkeitengesetz – OWiG*] в редакции официальной публикации от 19 февраля 1987 года (BGBl. 1987 I S. 602). См. примечание к § 345 (абз. 3 № 2);

§§ 117 –119 (соответственно: оказание сопротивления служащим лесничества, тяжёлое и совершенное несколькими лицами сообщами оказание сопротивления служащим лесничества). В отношении наказуемости в настоящее время см. положения §§ 113, 114, 115.

§ 120. Освобождение заключённых

(1) Тот, кто освобождает заключённого, склоняет его к побегу или способствует ему при побеге, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Если исполнитель является должностным лицом или лицом, принявшим на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, и поэтому он призван предотвращать побег заключённого, то наказанием является лишение свободы на срок до пяти лет или денежный штраф.

(3) Покушение наказуемо.

(4) К заключённому в контексте абзацев 1 и 2 приравниваются тот, кто содержится в соответствующем учреждении, в которые он был помещён на основании распоряжения соответствующих государственных органов.

§ 121. Мятеж заключённых¹⁾

(1) Заключённые, которые объединяются и общими силами:

1. принуждают (§ 240) чиновника в соответствующем учреждении, другое должностное лицо или лицо, которому поручены надзор за заключёнными, наблюдение над ними²⁾ или осуществление следственных мер, либо нападает на указанных лиц,
2. совершают побег с применением насилия,
3. с применением насилия способствуют побегу одному из мятежников или других заключённых, –

наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Покушение наказуемо.

(3) ¹В особо тяжких случаях мятеж наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель или иной соучастник:

1. имеет при себе огнестрельное оружие,
2. имеет при себе иное оружие или иное опасное орудие³⁾ с целью его применения при совершении деяния, или
3. посредством применения насилия подвергает другое лицо смертельной опасности или опасности причинения тяжкого вреда здоровью.

(4) Заключённым в контексте абзацев 1–3 является также тот, кто подвергается превентивному заключению.

Комментарии

1) В редакции Двадцать четвёртого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (Оказание сопротивления представителю власти) от 1 ноября 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2130).

2) Подразумеваются не только лица, указанные в § 11 (абз. 1 № 4), но и частные органы надзора (например, частный работодатель заключённого), священнослу-

жители, медсестры, частные врачи, социальные работники и прочие лица, которым поручено медицинское, социальное и пр. наблюдение.

3) См. соответствующие комментарии к § 224. Данная альтернатива внесена на основании ст. 1 Федерального закона от 1 ноября 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2130).

§ 122. (Исключён)¹⁾

Комментарии

1) Ранее: мятеж заключённых. Диспозиция данной нормы включала в себя предприятие мятежных действий, что в настоящее время наказуемо как покушение на мятеж заключённых в соответствии с составом преступного деяния по § 121 (абз. 2). Данное изменение внесено на основании положений Закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [*Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB*] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507).

СЕДЬМОЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА

§ 123. Нарушение неприкосновенности жилища

(1) Тот, кто противоправно проникает в жилище¹⁾, в предпринимательское помещение²⁾, на отграниченный земельный участок³⁾ другого лица или в закрытые помещения, предназначенные для общественных служб или общественного транспорта, или тот, кто, пребывая там без соответствующих полномочий, не удаляется по требованию уполномоченного лица, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(2) Деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству.

Комментарии

1) Дословно: «квартира» [*„Wohnung“*]. Однако данное понятие является обобщённым для обозначения всех помещений, предназначенных для постоянного пользования и не являющихся рабочими помещениями. При этом продолжительность пользования одним человеком значения не имеет (напр., гостиничный номер является «жилищем» постояльца).

2) Закрытые (также мобильные) производственные и торговые помещения, временно или постоянно служащие предпринимательским, ремесленным, художественным, научным и пр. целям, см. OLG Köln, NJW 1982, 2740.

3) Дословно: «умиротворённая недвижимость» [*befriedetes Besitztum*]. Немецкий законодатель использует здесь несколько архаичную терминологию для описания отграниченного (см. RGSt. 20, 150; OLG Frankfurt, NJW 2006, 1746, 1747), принадлежащего конкретному физическому или юридическому лицу земельного участка, который хотя и не требует непосредственной связи с жилым или иным об-

разом используемым строением или помещением (см. OLG Hamm, NJW 1982, 1824), но включён в защищённую им сферу. Примерами подобной недвижимости могут служить: кладбища (RGSt. 36, 395); отграниченные возделанные поля или лесные участки (OLG Köln, OLGSt. 36); служебные или торговые земельные участки магазина или заправочной станции, даже в том случае, если постоянно открытые подъездные пути позволяют постоянную циркуляцию публики (BayObLG, JR 1965, 265); огороды, дворы, парковки (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 123 Rn. 9); выселенные квартиры и предназначенные под слом дома и помещения (OLG Hamm, NJW 1982, 1824, 2677; OLG Köln, NJW 1982, 2875; OLG Stuttgart, NStZ 1983, 123) и т. д. (подробно с дальнейшими примерами см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 123 Rn. 9, *Lenckner/Sternberg-Lieben*, in; Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 123 Rn. 9a).

§ 124. Тяжкое нарушение неприкосновенности жилища

Если несколько лиц организуют публичное собрание и противоправно проникают в жилище, в предпринимательское помещение¹⁾, на отграниченный земельный участок²⁾ другого лица или в закрытые помещения, предназначенные для общественных служб, с целью сообща совершить насильственные действия против лиц или вещей, то каждый, кто принимает участие в этих действиях, наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 123.
- 2) См. комментарии к § 123.

§ 125. Массовые беспорядки

(1) Тот, кто в качестве исполнителя или участника¹⁾ принимает участие:

1. в насильственных действиях, направленных против людей или вещей, или
2. в направленных против людей угрозах применения насильственных действий,

совершаемых сообща собранием людей способом, угрожающим общественной безопасности, или тот, кто воздействует на собрание людей, с целью укрепить их готовность к совершению подобных действий, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) ¹⁾В том объёме, в котором указанные в абзаце 1 (№ 1, 2) действия подлежат наказанию в соответствии с § 113, положения § 113 (абз. 3, 4) действуют соответственно. ²⁾Это положение действует также в случаях, предусмотренных в § 114, если речь идёт об исполнении служебного действия в контексте § 113 (абз. 1).

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 8.

§ 125a. Особо тяжкий случай массовых беспорядков¹⁾

¹⁾В особо тяжких случаях²⁾ преступного деяния, предусмотренного в § 125 (абз. 1), наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²⁾Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. имеет при себе огнестрельное оружие,
2. имеет при себе иное оружие или иное опасное орудие³⁾,
3. посредством насильственных действий подвергает другое лицо смертельной опасности или опасности причинения тяжкого вреда здоровью, или
4. мародёрствует или наносит значительный ущерб чужим вещам.

Комментарии

1) В редакции Двадцать четвёртого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (Оказание сопротивления представителю власти) от 1 ноября 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2130).

2) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

3) См. соответствующее примечание к § 224. Данная альтернатива внесена на основании ст. 1 Федерального закона от 1 ноября 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2130). Пятьдесят вторым законом о внесении изменений в уголовное законодательство от 1 мая 2017 года (BGBl. 2017 I S. 1226) субъективная предпосылка намерения применения оружия или иного опасного орудия при совершении деяния исключена в рамках реформы уголовного законодательства, касающейся усиления защиты представителей власти при исполнении служебных действий и спасателей. Подробно см. комментарии к §§ 113, 114.

§ 126. Нарушение общественного спокойствия путём угрозы совершения преступных деяний¹⁾

(1) Тот, кто способом, пригодным для нарушения общественного спокойствия, угрожает совершением:

1. одного из случаев массовых беспорядков, предусмотренных в § 125a (предложении 2 № 1–4),
2. тяжкого убийства (§ 211), убийства (§ 212), геноцида (§ 6 Кодекса международного уголовного права²⁾) или преступления против человечности (§ 7 Кодекса международного уголовного права) или военного преступления (§§ 8, 9, 10, 11 или 12 Кодекса международного уголовного права),
3. тяжкого телесного повреждения (§ 226),
4. преступного деяния, направленного против личной свободы в случаях, предусмотренных в § 232 (абзаце 3 предложении 2), в § 232a (абзаце 3, 4 или 5), в § 232b (абзаце 3 или 4), в § 233a (абзаце 3 или 4) в том объёме, в котором в соответствии с каждой из названных норм

преступное деяние является уголовным преступлением, а также в случаях, предусмотренных в §§ 234, 234а, 239а, 239б,

5. разбоя или разбойного вымогательства (§§ 249–251 или 255),
6. общеопасного уголовного преступления, в случаях, предусмотренных в §§ 307–306с или 307 (абз. 1–3), в § 308 (абз. 1–3), в § 309 (абз. 1–4), в §§ 313, 314 или 315 (абз. 3), в §§ 315b (абз. 3), в § 316a (абз. 1 или 3), в § 316с (абз. 1 или 3) или в § 318 (абз. 3 или 4), или
7. общеопасного уголовного проступка, в случаях, предусмотренных в §§ 309 (абз. 6), в § 311 (абз. 1), в § 316b (абз. 1), в § 317 (абз. 1) или в § 318 (абз. 1), –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто способом, пригодным для нарушения общественного спокойствия, заведомо вводит в заблуждение о том, что предстоит совершение одного из указанных в абзаце 1 противоправных деяний.

Комментарий

1) Изменения в положения § 126 (абз. 1 № 2) УУ ФРГ внесены на основании ст. 2 Федерального закона от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254). Изменения в положения § 126 (абз. 1 № 4) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Тридцать седьмого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство [37. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*] от 11 февраля 2005 года (BGBl. 2005 I S. 239).

2) Кодекс международного уголовного права [*Völkerstrafgesetzbuch – VStGB*] от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254) с последующими изменениями и дополнениями.

§ 127. Организация вооружённых групп

Тот, кто, не обладая соответствующими полномочиями, организует или имеет в подчинении группу, имеющую в своём распоряжении оружие или другие опасные орудия, или тот, кто присоединяется к подобной группе, снабжает её оружием или деньгами или поддерживает её иным способом, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

§ 128. (Исключён)¹⁾

Комментарий

1) Ранее: Участие в тайном преступном обществе. § 128 исключён из Уголовного уложения Восьмым Законом о внесении изменений в уголовное законодательство (8. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 25 июня 1968 года (BGBl. 1968 I S. 741).

§ 129. Организация преступных сообществ¹⁾

(1) ¹Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказывается тот, кто создаёт сообщество или присоединяется в качестве члена к сообществу, цели или деятельность которого направлены на совершение преступных деяний, за совершение которых предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы сроком не менее двух лет. ²Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказывается тот, кто поддерживает его деятельность такого сообщества или производит для него вербовку новых членов или помощников.

(2) Сообществом является²⁾ созданное на длительное время организационное объединение более двух лиц для преследования общих вышестоящих интересов, не зависимо от определения конкретных ролей его членов, непрерывности членства и выраженности структур.³⁾

(3) Положения, предусмотренные в абзаце 1, не подлежат применению:

1. если сообществом является политическая партия, не признанная Федеральным Конституционным судом антиконституционной,
2. если совершение преступных деяний является только одной из целей или деятельностью, которая имеет лишь второстепенное значение, или
3. в том объёме, в котором цели и деятельность сообщества затрагивают преступные деяния в соответствии с §§ 84–87.

(4) Покушение на создание сообщества, указанного в абзаце 1 (предложении 1) и абзаце 2, наказуемо.

(5) ¹В особо тяжких случаях абзаца 1 (предложения 1) назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет. ²Особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель является одним из руководителей или инспирировщиков сообщества. В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (предложении 1) назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до десяти лет, если цель или деятельность сообщества направлена на совершение преступных деяний, названных в § 100b (абзаце 2 № 1 буквах a, c, d, e или g – m, № 2–5 и 7 Уголовно-процессуального кодекса, за исключением названных в § 100b (абзаце 2 № 1 букве g) Уголовно-процессуального кодекса преступных деяний, предусмотренных в § 239a или § 239b Уголовного уложения.

(6) В отношении соучастников, вина которых является незначительной или чьё соучастие в деянии имеет лишь второстепенное значение, суд может воздержаться от назначения наказания⁴⁾, предусмотренного абзацами 1 и 4.

(7) Суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания, предусмотренного этими нормами, если исполнитель:

1. добровольно и усердно старается предотвратить дальнейшее существование сообщества или совершение соответствующего его целям преступного деяния, или
2. добровольно доводит до сведения соответствующих государственных органов известную ему информацию настолько своевременно, что преступные деяния, о планировании которых ему известно, ещё могут быть предотвращены⁵⁾;

в случае достижения исполнителем цели предотвращения дальнейшего существования сообщества или в случае достижения этой цели без его старания исполнитель не наказывается.

Комментарии

1) В редакции Пятьдесят четвёртого закона о внесении изменений в уголовное законодательство от 17 июля 2017 года (BGBl. I 2017 S. 2440). Данным законом в национальное уголовное законодательство были трансформированы требования Рамочного решения Совета Европейского Союза 2008/841/JI от 24.10.2008 о борьбе с организованной преступностью.

2) Именно в определённой организованности и, в первую очередь, в преследовании общих вышестоящих интересов законодатель видит основное отличие сообщества в контексте § 129 УУ ФРГ от банды (подробно с дальнейшими ссылками BR-Drs. 795/16, S. 8, BT-Drs. 18/11275, S. 11).

3) Определение сообщества соответствует определению, данному в ст. 1 Рамочного решения Совета Европейского Союза 2008/841/JI от 24.10.2008 о борьбе с организованной преступностью.

4) См. соответствующие комментарии к § 23.

5) Положение об обращении с главным свидетелем обвинения, заложенное в §§ 129 (абз. 7 № 2) и 129а (абз. 7) УУ ФРГ (организация преступных и террористических сообществ), а также в § 31 Федерального закона об обращении наркотических средств были оставлены без изменений, не смотря на введение в Общую часть Уголовного уложения ФРГ общей нормы, регламентирующей данный предмет (см. § 46b УУ ФРГ). Это объясняется тем, что новая общая уголовно-правовая норма об обращении с главным свидетелем обвинения содержит в § 46b (абз. 3) УУ ФРГ оговорку об исключении возможности смягчения наказания, если исполнитель не своевременно сообщил известную ему информацию. По решению законодателя это ограничение не распространяется на особо тяжкие преступные деяния, связанные с терроризмом и незаконным обращением наркотиков.

§ 129а. Организация террористических сообществ¹⁾

(1) Тот, кто создаёт сообщество (§ 129 абзац 2), цели и деятельность которого направлены на совершение:

1. тяжкого убийства (§ 211) или убийства (§ 212) или геноцида (§ 6 Кодекса международного уголовного права²⁾) или преступления против человечности (§ 7 Кодекса международного уголовного права)

или военного преступления (§§ 8, 9, 10, 11 или 12 Кодекса международного уголовного права)³⁾ или

2. преступного деяния, направленного против личной свободы в случаях, предусмотренных в § 239а или § 239b,
3. (исключён),

или тот, кто принимает участие в подобном сообществе в качестве его члена, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет. (2) Таким же образом наказывается тот, кто создаёт сообщество, цели и деятельность которого направлены:

1. на причинение другим людям тяжёлого физического или морального вреда, в особенности указанного в § 226 вида,
2. на совершение преступных деяний, предусмотренных в §§ 303b, 305, 305а, или на совершение общественно опасных преступных деяний, в случаях, предусмотренных в §§ 306–306с или 307 (абз. 1–3), в § 308 (абз. 1–4), в § 309 (абз. 1–5), в §§ 313, 314 или 315 (абз. 1, 3 или 4), в § 316b (абз. 1 или 3) или в § 316с (абз. 1–3) или в § 317 (абз. 1),
3. на совершение преступных деяний, направленных против окружающей среды, в случаях, предусмотренных в § 330а (абз. 1–3),
4. на совершение преступных деяний, предусмотренных в § 19 (абз. 1–3), § 20 (абз. 1 или 2), § 20а (абз. 1–3), § 19 (абз. 2 № 2 или абз. 3 № 2), § 20 (абз. 1 или 2) или § 20а (абз. 1–3), в каждом из случаев также в сочетании с § 21, или в § 22а (абз. 1–3) Закона о контроле боевого оружия⁴⁾, или
5. на совершение преступных деяний, предусмотренных в § 51 (абз. 1–3) Закона об оружии⁵⁾,

или тот, кто принимает участие в подобном сообществе в качестве его члена, если указанное в номерах с 1 по 5 деяние служит тому, чтобы значительным образом запугать население, противоправно с применением насилия или путём угрозы его применения принудить государственный орган или международную организацию, или удалить или значительно повредить основные политические, конституционно-правовые, экономические или социальные структуры государства или международной организации, и это деяние может, принимая во внимание способ его совершения и его последствия, причинить значительный вред государству или международной организации.

(3) Если цели или деятельность сообщества направлены на угрозу совершения преступных деяний, указанных в абзацах 1 и 2, то назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет⁶⁾.

(4) Если исполнитель является одним из руководителей или инспираторов, то в случаях, предусмотренных в абзацах 1 и 2, назначается наказание в виде лишения свободы на срок не менее трёх лет, а в случаях, предусмотренных в абзаце 3, – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

- (5) ¹Тот, кто поддерживает указанное в абзацах 1, 2 или 3 сообщество, – наказывается в случаях, предусмотренных в абзацах 1 и 2, лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет, а в случаях, предусмотренных в абзаце 3, – лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.
- ²Тот, кто производит вербовку новых членов или помощников указанного в абзаце 1 или в абзаце 2 сообщества, – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.
- (6) В отношении соучастников, вина которых является незначительной или чья соучастие в деянии имеет лишь второстепенное значение, суд может в случаях, предусмотренных в абзацах 1, 2, 3 и 5, смягчить наказание по своему усмотрению (§ 49 абз. 2).
- (7) Положения, предусмотренные в § 129 (абз. 7), действуют соответственно.⁷⁾
- (8) Наряду с наказанием в виде лишения свободы на срок не менее шести месяцев суд может лишить пригодности занимать общественные должности и пригодности осуществлять права, получаемые в результате участия в общественных выборах (§ 45 абз. 2).
- (9) В случаях, предусмотренных в абзацах 1, 2, 4 и 5, суд может установить надзор за поведением (§ 68 абз. 1).

Комментарии

1) В редакции Пятьдесят четвёртого закона о внесении изменений в уголовное законодательство от 17.07.2017 (BGBl. I 2017 S. 2440). Данным законом в национальное уголовное законодательство были трансформированы требования Рамочного решения Совета Европейского Союза 2008/841/JI от 24.10.2008 о борьбе с организованной преступностью.

2) Кодекс международного уголовного права [*Völkerstrafgesetzbuch – VStGB*] от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254) с последующими изменениями и дополнениями.

3) Изменения в положения § 129а (абз. 1 № 1) УУ ФРГ внесены на основании ст. 2 Федерального закона от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254).

4) Закон о контроле боевого оружия [*Gesetz über die Kontrolle von Kriegswaffen – KrWaffKontrG*] в редакции официальной публикации от 22 ноября 1990 года (BGBl. 1990 I S. 2506) с последующими изменениями и дополнениями. См. также ст. 26 (абз. 2) Основного закона ФРГ.

5) Закон об оружии (*Waffengesetz – WaffG*) от 11 октября 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3970).

6) Изменения в положения § 129а (абз. 3) внесены на основании ст. 1 Тридцать четвёртого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*34. Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 22 августа 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3390).

7) См. комментарии № 5 к § 129. См. также положения, предусмотренные в ст. 4 и 5 Федерального закона о внесении изменений в Уголовное уложение, Уголовно-процессуальный кодекс и в Федеральный закон о демонстрациях и ше-

ствиях и о введении регламентации обращения с главным свидетелем обвинения в производстве по делам о террористических преступных деяниях от 9 июня 1989 года (BGBl. 1989 I S. 1059), с изменениями, внесёнными Федеральным законом от 16 февраля 1993 года (BGBl. 1993 I S. 238), ст. 5 Федерального закона от 28 октября 1994 года (BGBl. 1994 I S. 3186) и Федерального закона от 19 января 1996 года (BGBl. 1996 I S. 58), срок действия которых истёк к 31 декабря 1999 года:

«Ст. 4. Регламентация обращения с главным свидетелем обвинения в производстве по делам о террористических преступных деяниях

§ 1. Если исполнитель или участник преступного деяния, наказуемого в соответствии с § 129а Уголовного уложения, или связанного с ним деяния лично или через представителя раскрывает правоохранительным органам известные ему факты, информация о которых пригодна для предотвращения совершения подобного преступного деяния, для содействия раскрытию подобного преступного деяния, причём в случае его участия в нем, факты не должны ограничиваться только информацией о его личном вкладе, или для задержания исполнителя или участника подобного преступного деяния, то Федеральный Генеральный прокурор может с согласия Сената по уголовным делам Федерального Верховного суда оказаться от уголовного преследования, если значение информации, которая была открыта исполнителем или участником, в особенности с учётом предотвращения будущих преступных деяний, допускает это в соотношении с совершенным им деянием.

§ 2. ¹В случаях, предусмотренных в § 1, суд может в приговоре воздержаться от назначения наказания или смягчить его по своему усмотрению; при этом наказание может быть смягчено до законодательно предусмотренного минимального наказания, или вместо лишения свободы может быть назначен денежный штраф. ²Если суд намерен прекратить судебное разбирательство в соответствии с § 153b (абз. 2) Уголовно-процессуального кодекса, то требуемое в соответствии с этим положением согласие прокуратуры выражается Федеральным Генеральным прокурором.

§ 3. ¹Положения, предусмотренные в §§ 1 и 2, не подлежат применению в отношении преступных деяний, указанных в § 220а Уголовного уложения. ²В отношении преступных деяний, предусмотренных в §§ 211, 212 Уголовного уложения воздержание от уголовного преследования и наказания недопустимо, а смягчение наказания в соответствии с § 2 предложением 1 допустимо на срок не менее трёх лет; данным положением не затрагивается возможность воздержаться от уголовного преследования и наказания в соответствии с §§ 1 и 2 или смягчения наказания в соответствии с § 2 в отношении других деяний, связанных с названными преступными деяниями. ³Положение, предусмотренное в предложении 2, не применяется в отношении покушения, подстрекательства и пособничества.

§ 4. Посредник в случаях, предусмотренных в § 1, не обязан заявлять о том, что ему было доверено в этом его качестве.

§ 5. Положения, предусмотренные в §§ 1 и 2, подлежат применению только, если информация о фактах была открыта до 31 декабря 1999 года.

Ст. 5. Регламентация обращения с главным свидетелем обвинения в производстве по делам об организованной преступности

Положения, предусмотренные в ст. 3 (§§ 1–5), соответственно применяются в отношении открытия исполнителем или участником информации о преступном деянии, предусмотренном в § 129 Уголовного уложения, или связанным с ним деянием, за совершение которого предусмотрено ограниченное временем наказание в виде лишения свободы на срок не менее одного года, если цели или деятельность сообщества направлены на совершение деяний, за которые может быть назначена расширенная конфискация того, что было приобретено преступным путём (§ 73d Уголовного уложения). Согласно ст. 4 (§§ 1 и 2 предл. 2) компетентными органами являются прокуратура и суд, к подсудности которого относилось бы данное судебное разбирательство.»

§ 129b. Преступные и террористические сообщества за границей; конфискация имущества¹⁾

(1) ¹Положения, установленные в §§ 129 и 129а, действуют также в отношении сообществ за границей. ²Если деяние связано с деятельностью сообщества вне пределов государств-участников Европейского союза, то это положение имеет силу только в том случае, если деяние совершено путём действия в пространстве действия настоящего закона или если исполнитель или потерпевший является гражданином Германии или пребывает на немецкой территории. ³В случаях, предусмотренных в предложении 2, деяние подлежит уголовному преследованию только по полномочию федерального Министерства юстиции и защиты прав потребителей. ⁴Полномочие может распространяться только на конкретное дело или иметь общий характер в отношении будущих деяний, связанных с определённым сообществом. ⁵При принятии решения о полномочии министерство принимает во внимание информацию о том, направлены ли стремления сообщества против основных ценностей государственного порядка, уважающего достоинство людей, или против мирного сосуществования народов, и насколько в результате взвешивания всех обстоятельств эти стремления представляются предосудительными.

(2) В случаях, предусмотренных в §§ 129 и 129а, в обоих случаях также в сочетании с абзацем 1, применению подлежат положения, предусмотренные в § 74а.

Комментарии

1) Данная норма введена на основании ст. 1 Тридцать четвёртого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (34. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 22 августа 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3390).

§ 130. Травля групп населения¹⁾

(1) Тот, кто любым способом, нарушающим общественное спокойствие:

1. разжигает ненависть к национальным, расовым, религиозным или характеризующимся своим этническим происхождением группам

населения, к определённым частям населения²⁾ или к отдельному лицу из-за его принадлежности к одной из вышеназванных групп или к определённой части населения или требует применения к ним мер насилия или произвола, или

2. посягает на человеческое достоинство других лиц тем, что оскорбляет одну из вышеназванных групп, части населения или отдельное лицо из-за его принадлежности к одной из вышеназванных групп или к определённой части населения, злонамеренно вызывает к ним презрение или клеветает на них, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказывается тот, кто:

1. распространяет или делает общедоступным материал (§ 11 абзац 3) или предлагает, предоставляет или делает доступным лицу, не достигшему восемнадцатилетнего возраста, материал (§ 11 абзац 3), который:
 - a) разжигает ненависть к одной из названных в абзаце 1 (№ 1) групп, к частям населения или к отдельному лицу из-за его принадлежности к одной из названных в абзаце 1 (№ 1) групп или к определённой части населения,
 - b) содержит требования применения к названным в букве a) лицам или сообществам лиц мер насилия или произвола, или
 - c) посягает на человеческое достоинство названных в букве a) лиц или сообществ лиц тем, что оскорбляет их, злонамеренно вызывает к ним презрение или клеветает на них, или
2. изготавливает, получает, поставляет, имеет в наличии, предлагает, рекламирует указанный в № 1 (буквах a – c) материал (§ 11 абзац 3), или предпринимает действия³⁾, направленные на ввоз или вывоз этого материала, чтобы использовать его указанным в № 1 образом либо сделать возможным такое использование другим лицом.

(3) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказывается тот, кто, действуя способом, нарушающим общественное спокойствие, публично или на собрании одобряет, оспаривает или умаляет опасность совершенных во время господства национал-социалистского режима деяний, указанных в § 6 (абз. 1) Кодекса международного уголовного права⁴⁾.

(4) Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказывается тот, кто публично или на собрании нарушает общественное спокойствие, посягая на достоинство потерпевших тем, что одобряет, прославляет или оправдывает национал-социалистское господство насилия и произвола.

- (5) Положения, предусмотренные в абзаце 2, действуют также в отношении материала (§ 11 абзац 3), указанного в абзацах 3 и 4.
- (6) Покушение наказуемо в случаях, предусмотренных в абзаце 2 (№ 1), также в сочетании с абзацем 5.
- (7) В случаях, предусмотренных в абзаце 2, также в сочетании с абзацами 5 и 6, а также в случаях, предусмотренных в абзацах 3 и 4, соответственно действуют положения, предусмотренные в § 86 (абз. 3).

Комментарии

1) На основании ст. 1 Федерального закона от 16 марта 2011 года «О трансформации Рамочного решения Совета № 2008/913/JI от 28 ноября 2008 года об уголовно-правовом противодействии определённым видам и проявлениям расизма и ксенофобии и о трансформации дополнительного протокола от 28 января 2003 года к Конвенции Совета Европы о киберпреступности от 23 ноября 2001 года в отношении криминализации расистских и ксенофобных действий, совершенных посредством компьютерных систем (2008-913/JUG)» (BGBl. 2011 I S. 418) состав § 130 (абз. 1 и 2) УУ ФРГ был изложен в новой редакции, которая позже претерпела редакционные изменения на основании ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10). В ходе данной реформы объект преступного деяния в абз. 1 (№ 1, 2) был конкретизирован тем, что к нему были добавлены национальные, расовые, религиозные или характеризующиеся своим этническим происхождением группы населения, а потерпевшими могут быть отдельные лица из-за их принадлежности к этим группам или определённым частям населения. Отдельное лицо в контексте новой редакции абзаца 1 (№ 1, 2) может быть также потерпевшим от преступного деяния по положениям абзаца 2.

Терминологические изменения во втором абзаце внесены на основании ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширению уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86a, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600). Изменения вступили в законную силу 1 января 2021 года. Как следствие модернизации понятия «письменный материал» в § 11 (абз. 3) УУ ФРГ в ходе вышеуказанной реформы из положений № 2 второго абзаца была исключена альтернатива, ранее гласившая: «(...) *делает доступной лицу, не достигшему восемнадцатилетнего возраста, или делает общедоступной информацию, указанного в № 1 (буквах a – c) содержания, посредством радио- или телевидения или средств масс-медиа, или (...)*», теперь полностью охваченная диспозицией, предусмотренной в № 1. В новой редакции нумерация и терминология следующего пункта была соответственно изменена (бывший № 3 перенумерован в № 2 и также подвергнут терминологической модернизации).

Изменения в положения § 130 (абз. 3) УУ ФРГ внесены на основании ст. 2 Федерального закона от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254). Четвёртый абзац данной нормы введён на основании ст. 2 Федерального закона от 24 марта 2005 года (BGBl. 2005 I S. 969). На основании того же закона произведены структурные изменения данной нормы, т.е. бывшие абзацы 4 и 5 перенумерованы соответственно в абзацы 5 и 6.

Новая редакция пятого абзаца, ранее гласившего: «¹Положения, предусмотренные в абзаце 2 (№ 1 и № 3), действуют также в отношении письменного материала (§ 11 абз. 3), указанного в абзацах 3 и 4 содержания. ²В соответствии с положениями абзаца 2 (№ 2) подлежит наказанию также тот, кто посредством радио- или телевидения или средств масс-медиа делает доступной лицу, не достигшему восемнадцатилетнего возраста, или делает общедоступной информацию, указанного в абзацах 3 и 4 содержания», приведена в соответствие с новым правовым регулированием, заложенным реформой, касающейся терминологической модернизации уголовного законодательства от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600).

2) Частями населения в данном контексте являются в отличие от национальных, расовых, религиозных или этнических групп в контексте первой альтернативы, например, политические объединения, работодатели, наёмные работники, «капиталисты», безработные, панки, чиновники, инвалиды и т.д., см. *Lenckner/Sternberg-Lieben*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 130 Rn. 4.

3) положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6) и комментарии к § 184 (абз. 1 № 4).

4) Кодекс международного уголовного права [*Völkerstrafgesetzbuch – VStGB*] от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254).

§ 130а. Руководство к совершению преступных деяний¹⁾

(1) Тот, кто распространяет или делает общедоступным материал (§ 11 абзац 3), который приспособлен служить руководством к совершению одного из указанных в § 126 (абз. 1) противоправных деяний и предназначен для того, чтобы способствовать готовности других лиц к совершению этих деяний или пробуждать у них эту готовность, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто:

1. распространяет или делает общедоступным материал (§ 11 абзац 3), который приспособлен служить руководством к совершению одного из указанных в § 126 (абз. 1) противоправных деяний, или

2. публично или на собрании проводит инструктаж к совершению одного из указанных в § 126 (абз. 1) противоправных деяний

для того, чтобы способствовать готовности других лиц к совершению подобных деяний или пробуждать у них эту готовность.

(3) Положения, предусмотренные в § 86 (абз. 3), действуют соответственно.

Комментарии

1) Вследствие модернизации понятия «письменный материал» в § 11 (абз. 3) УУ ФРГ ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с § 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600) была исключена альтернатива, ранее предусмотренная в абзаце 3 и гласившая: «*В соответствии с положениями абзаца 1 подлежит наказанию также тот, кто посредством радио- или телевидения или средств масс-медиа делает общедоступной информацию, указанного в абзаце 1 или абзаце 2 (№ 1) содержания*», поскольку она теперь полностью охвачена диспозицией, предусмотренной в абзаце 1 и абзаце 2 (№ 1). В новой редакции нумерация следующего абзаца была соответственно изменена (бывший абзац 4 перенумерован в абзац 3).

§ 131. Демонстрация насилия¹⁾

(1) ¹⁾Лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом наказывается тот, кто:

1. материал (§ 11 абзац 3), описывающий жестокие или иные бесчеловечные насильственные действия, направленные против людей или человекоподобных существ в форме, выражающей прославление или умаление опасности подобных актов насилия, или который посягающим на человеческое достоинство образом отображает жестокость или бесчеловечность происходящего,
 - а) распространяет или делает общедоступным,
 - б) предлагает, предоставляет или делает доступным для лица, не достигшего восемнадцатилетнего возраста, или
2. изготавливает, получает, поставляет, имеет в наличии, предлагает, рекламирует указанный в № 1 материал (§ 11 абзац 3), или предпринимает действия²⁾, направленные на ввоз или вывоз этого материала, чтобы использовать его указанным в № 1 (буквах а или б) образом либо сделать возможным такое использование другим лицом.

²⁾Покушение наказуемо в случаях, предусмотренных в предложении 1 (№ 1).

(2) Положения, предусмотренные в абзаце 1, не имеют действия, если действие служит целям проведения репортажей о современных или исторических событиях.

(3) Положения, предусмотренные в абзаце 1 (предложении 1 № 1 букве б), не подлежат применению, если действие совершает тот, кто имеет право на заботу о данном лице; эта оговорка не имеет действия, если заботящееся лицо путём предложения, предоставления или создания возможности доступа грубо нарушает свои воспитательные обязанности.

Комментарии

1) В редакции ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10) и ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86a, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600). Вследствие модернизации понятия «письменный материал» в § 11 (абз. 3) УУ ФРГ из положений № 2 первого предложения первого абзаца была исключена альтернатива, ранее гласившая:

- «(...) информацию, указанного в № 1 содержания, делает посредством радио- или телевещания или средств масс-медиа
- a) доступной лицу, не достигшему восемнадцатилетнего возраста, или
 - b) общедоступной, или (...)»,

поскольку она теперь полностью охвачена диспозицией, предусмотренной в № 1. В новой редакции нумерация и терминология следующего пункта была соответственно изменена (бывший № 3 перенумерован в № 2 и также подвергнут терминологической модернизации).

2) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6), и комментарии к § 184 (абз. 1 № 4).

§ 132. Присвоение власти должностного лица

Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, осуществляет деятельность должностного лица или совершает действие, которое может быть осуществлено только в силу общественной должности, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

§ 132a. Злоупотребление званиями, профессиональными наименованиями и знаками

(1) Тот, кто, не имея соответствующих полномочий:

1. использует национальные или иностранные должностные или служебные наименования, учёные степени, звания или общественные почётные звания,
2. использует профессиональное наименование врача, зубного врача, психолога-психотерапевта, детского и подросткового психотерапевта, психотерапевта, ветеринара, аптекаря, адвоката, патентного поверенного, аудитора, присяжного бухгалтера-ревизора, консультанта по налоговым вопросам, налогового уполномоченного,
3. использует наименование публично назначенного эксперта или

4. носит национальную или иностранную униформу, служебное обмундирование или служебные знаки отличия, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(2) К указанным в абзаце 1 наименованиям, учёным степеням, званиям, общественным почётным званиям, униформам, служебному обмундированию или служебным знакам отличия приравниваются такие, которые настолько с ними схожи, что их можно было бы перепутать.

(3) Положения, предусмотренные в абзацах 1 и 2, действуют также в отношении служебных наименований, званий, сана, служебного обмундирования и служебных знаков отличия церквей и других религиозных обществ публичного права.

(4) Предметы, связанные с преступным деянием, предусмотренным в абзаце 1 (№ 4), исключительно или в сочетании с абзацем 2 или 3, могут быть конфискованы.

§ 133. Нарушение правил административного хранения

(1) Тот, кто уничтожает, повреждает, приводит в негодность или изымает из служебного пользования письменные документы или другие движимые вещи, находящиеся на административном хранении или переданные в административном порядке этому или другому лицу на хранение, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Это положение действует в отношении письменных документов или других движимых вещей, находящихся на официальном хранении церкви или другого религиозного общества публичного права, или официально переданные ими исполнителю или другому лицу на хранение.

(3) Если кто-либо совершает деяние в отношении вещи, которая была доверена или доступна ему в качестве должностного лица или лица, принявшего на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

§ 134. Повреждение официальных публикаций

Тот, кто осознанно¹⁾ уничтожает, удаляет, обезображивает, делает неузнаваемым официальный письменный документ, вывешенный или выложенный для публичного ознакомления, или искажает его смысл, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

Комментарии

1) См. комментарии к § 15.

§ 135. (Исключён)**§ 136. Нарушение имущественного ареста, неправомерное снятие или повреждение печати**

(1) Тот, кто уничтожает, повреждает, приводит в негодность или иным образом полностью или частично изымает из имущественного ареста вещь, на которую был наложен арест¹⁾ или которая была иным образом изъята в административном порядке – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто повреждает, снимает или делает неузнаваемой служебную печать, наложенную для обеспечения выемки вещей, административного удержания их в закрытом помещении или их описи, или тот, кто полностью или частично нарушает действительность неприкосновенности, обеспеченной подобной печатью²⁾.

(3) ¹⁾ Деяние не подлежит наказанию в соответствии с положениями абзацев 1 и 2, если арест, выемка или наложение печати были произведены не в рамках правомерного служебного действия. ²⁾ Это положение действует также, если исполнитель ошибочно полагает, что служебное действие является правомерным.

(4) Положения, предусмотренные в § 113 (абз. 4), действуют соответственно.

Комментарии

1) Под арестом понимается здесь выемка, производимая для удовлетворения или обеспечения имущественных требований. Так как данная норма защищает только публично-правовой статус в отношении владения вещью, необходимым является произведение имущественного ареста в соответствии с установленным порядком и при соблюдении всех формальностей, предусмотренных этим порядком (LG Konstanz, DGVZ 1984, S. 119).

2) Действительность неприкосновенности опечатанного движимого или недвижимого имущества нарушает, например, тот, кто через окно проникает в опечатанное помещение, не нарушая при этом наложенную на дверь печать (*Rudolphi*, in: SKStGB, § 136 Rn. 23); кто изымает из опечатанного помещения находящиеся в нем вещи; кто пожинает плоды с опечатанного поля и т.д. (подробно с дальнейшими примерами см. *Cramer/Sternberg-Lieben*, в *Schönke/Schröder*, 28. Aufl., § 136 Rn. 25). Таким образом, предпосылкой этой альтернативы данного состава является не механическое нарушение печати (наказуемо в соответствии с § 136, 1-ой половиной абз. 2 УУ ФРГ), но пренебрежение неприкосновенностью опечатанного имущества, обеспеченной этой печатью.

§ 137. (Исключён)

Комментарии

§ 137 исключён на основании ст. 19 (№ 52) Федерального закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [*Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB*] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507).

§ 138. Несообщение о планируемых преступных деяниях¹⁾

(1) Тот, кто достоверно узнаёт о замысле или совершении:

1. (исключён)²⁾,
2. государственной измены в случаях, предусмотренных в §§ 81–83 (абз. 1),
3. шпионажа или создания угрозы для внешней безопасности в случаях, предусмотренных в §§ 94–96, 97а или 100,
4. фальшивомонетничества или подделки ценных бумаг в случаях, предусмотренных в §§ 146, 151, 152, или подделки расчётных карт, оплата по которым гарантируется эмитентом, и бланков еврочеков в случаях, предусмотренных в § 152b (абз. 1–3),
5. тяжкого убийства (§ 211) или убийства (§ 212) или геноцида (§ 6 Кодекса международного уголовного права³⁾) или преступления против человечности (§ 7 Кодекса международного уголовного права) или военного преступления (§§ 8, 9, 10, 11 или 12 Кодекса международного уголовного права) или преступления агрессии (§ 13 Кодекса международного уголовного права),
6. преступного деяния, направленного против личной свободы в случаях, предусмотренных в § 232 (абзаце 3 предложении 2), в § 232a (абзаце 3, 4 или 5), в § 232b (абзаце 3 или 4), в § 233a (абзаце 3 или 4), в том объёме, в котором в соответствии с каждой из названных норм преступное деяние является уголовным преступлением, а также в случаях, предусмотренных в §§ 234, 234a, 239a, 239b,
7. разбоя или разбойного вымогательства (§§ 249–251 или 255) или
8. общественно опасных преступных деяний в случаях, предусмотренных в §§ 306–306с или 307 (абз. 1–3), в § 308 (абз. 1–4), в § 309 (абз. 1–5), в §§ 310, 313, 314 или 315 (абз. 3), в § 315b (абз. 3) или в §§ 316а или 316с,

в то время, когда ещё может быть предотвращено совершение преступного деяния или наступление его последствия, и своевременно не сообщает об этом соответствующему государственному органу или лицу, которому грозит опасность, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) ¹⁾Таким же образом наказывается тот, кто достоверно узнаёт:

1. о совершении преступного деяния, предусмотренного в § 89а, или

2. о замысле или совершении преступного деяния, предусмотренного в § 129а, также в сочетании с § 129b (абз. 1 предложениями 1 и 2), в то время, когда его совершение ещё может быть предотвращено, и незамедлительно не сообщает об этом соответствующему государственному органу. ²Положения, предусмотренные в § 129b (абз. 1 предложениях 3–5), действуют в случае, предусмотренном в № 2, соответственно. (3) Тот, кто по грубой неосторожности⁴⁾ не делает сообщения, хотя достоверно знает о замысле или совершении противоправного деяния, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

Комментарии

1) Изменения в положения § 138 абз. 1 № 6 УУ ФРГ внесены на основании ст. 2 Федерального закона от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254). Изменения в положения § 138 (абз. 1 № 4) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Тридцать пятого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*35. Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 22 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 2838). § 138 (абз. 1 № 5) УУ ФРГ исключён, бывшие №№ 5–9 перенумерованы соответственно в № 5–8, № 6 введён на основании ст. 1 Тридцать седьмого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*37. Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 11 февраля 2005 года (BGBl. 2005 I S. 239). Новая редакция § 138 (абз. 2) УУ ФРГ введена на основании ст. 1 Федерального закона о преследовании подготовки тяжких насильственных деяний, угрожающих государственной безопасности [*Gesetz zur Verfolgung der Vorbereitung von schweren staatsgefährdenden Gewalttaten – StraftVVG*] от 30 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2437). В силе с 4 августа 2009 года.

2) Ранее: «1. подготовки агрессивной войны (§ 80)»; Исключён на основании ст. 2 (абз. 4) Закона о внесении изменений в Кодекс международного уголовного права от 22.12.2016 (BGBl. 2016 I S. 3150).

3) Кодекс международного уголовного права [*Völkerstrafgesetzbuch – VStGB*] от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254).

4) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 139. Освобождение от уголовной ответственности за несообщение о запланированных преступных деяниях¹⁾

(1) Если в случаях, предусмотренных в § 138, деяние не достигло стадии покушения, то возможен отказ от наказания.

(2) Священнослужитель не обязан сообщать информацию, которая была ему доверена при исполнении им обязанностей духовного лица.

(3) ¹Тот, кто не делает сообщения, которое он должен был бы сделать против своего родственника, освобождается от наказания, если он усердно старался удержать родственника от совершения деяния или предотвратить последствия его деяния, за тем исключением, когда деянием является:

1. тяжкое убийство или убийство (§§ 211, 212),
2. геноцид в случаях, предусмотренных в § 6 (абз. 1 № 1) Кодекса международного уголовного права²⁾, или преступление против человечности в случаях, предусмотренных в § 7 (абз. 1 № 1) Кодекса международного уголовного права, или военное преступление в случаях, предусмотренных в § 8 (абз. 1 № 1) Кодекса международного уголовного права, или
3. похищение человека с целью вымогательства (§ 239а абз. 1), захват заложника (§ 239b абз. 1) или нападение на судно воздушного или водного транспорта (§ 316с абз. 1), совершенные террористическим сообществом (§ 129а, также в сочетании с § 129b абз. 1).

²⁾При наличии этих же предпосылок адвокат, защитник в уголовном процессе, врач, психотерапевт³⁾, психолог-психотерапевт или детский и подростковый психотерапевт не обязаны сообщать информацию, которая была им доверена в связи с исполнением профессиональных обязанностей.

³⁾Профессиональные помощники лиц, указанных в предложении 2, а также лица, находящиеся у них на профессиональном обучении, не обязаны сообщать информацию, которая стала им известна при исполнении профессиональных обязанностей.

(4) ¹⁾Освобождается от наказания тот, кто предотвращает совершение или последствие деяния иным способом, чем сообщение о нем. ²⁾Если совершение или последствие деяния не наступает без содействия лица, обязанного сделать сообщения, то для освобождения от наказания достаточным является его усердное старание, направленное на предотвращение последствий.

Комментарии

1) Изменения в положения § 139 (абз. 3 предл. 1 № 2) УУ ФРГ внесены на основании ст. 2 Федерального закона от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254), в положения § 139 (абз. 3 предл. 1 № 3) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Тридцать четвёртого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*34. Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 22 августа 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3390). Новая редакция § 139 (абз. 3 предл. 2 и 3) УУ ФРГ вступила в законную силу с 1 апреля 2004 года на основании ст. 1 Федерального закона от 12 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007). Дополнения в § 139 (абз. 3 предл. 2) внесены на основании ст. 8 Закона о реформе психотерапевтического образования (*Gesetz zur Reform der Psychotherapeutenausbildung – PsychThAusbRefG*) от 15 ноября 2019 года (BGBl. 2019 I S. 1604), вступившего в законную силу 1 сентября 2020 года.

2) Кодекс международного уголовного права [*Völkerstrafgesetzbuch – VStGB*] от 26 июня 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2254).

3) Внесение профессионального наименования «психотерапевт» в список лиц, которые в силу профессии подвержены обязанности хранить доверенные им в связи с исполнением профессиональных обязанностей чужие тайны и в силу этого

при наличии предпосылок, установленных в абз. 3 (предл. 1), освобожденные от уголовной ответственности за их несообщение, связано с реформой высшего образования в медицинской сфере и созданием наряду с профессиональным обозначением «психолог-психотерапевт», «детский и подростковый психотерапевт» также профессионального наименования «психотерапевт». Основное отличие в этих (защищённых законом) профессиональных обозначениях заключается лишь в том, что «психотерапевт» получил профессиональную апробацию в соответствии с реформированным Законом о профессии психотерапевта (*Psychotherapeutengesetz – PsychThG*) от 15 ноября 2019 года (BGBl. 2019 I S. 1604), вступившим в законную силу 1 сентября 2020 года. В соответствии с § 26 PsychThG психологи-психотерапевты, а также детские и подростковые психотерапевты сохраняют наименование своих медицинских специальностей и вправе в полном объёме продолжать заниматься психотерапевтической деятельностью со всеми правами и обязанностями, связанными с исполнением их профессиональных обязанностей в соответствии с новой редакцией Закона о профессии психотерапевта.

§ 140. Поощрение и одобрение преступных деяний

Тот, кто одно из названных в § 138 (абз. 1 № 2–4 и 5 последней альтернативе) и в § 126 (абз. 1) противоправных деяний или противоправное деяние, предусмотренное в § 176 (абз. 3), в §§ 176а и 176b, в § 177 (абзацах 4–8) или в § 178, после того как оно было совершено или достигло стадии уголовно наказуемого покушения:

1. поощряет¹⁾ или
2. пригодным для нарушения общественного спокойствия образом публично, на собрании или путём распространения материала (§ 11 абзац 3) одобряет –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) Поощрение может выражаться в любой форме предоставления преимуществ (материальных или моральных). Так, достаточной является такая чисто идейная награда, как орден, знак отличия, грамота и т.п. (см. *Sturm*, JZ 1976, 350). В отличие от этого, недостаточным для уголовной ответственности по данному составу является обещание награды (см. *Cramer/Sternberg-Lieben*, в *Schönke/Schröder*, 28. Aufl., § 140 Rn. 4).

§ 141. (Исключён)

§ 142. Неразрешённое оставление места дорожно-транспортного происшествия

(1) Участник дорожно-транспортного происшествия, который удаляется с места происшествия, прежде чем он:

1. для пользы других участников происшествия и потерпевших позволил посредством своего личного присутствия и дачи показаний о факте своего участия в дорожно-транспортном происшествии установить свою личность, данные о своём транспортном средстве и степень своего участия в дорожно-транспортном происшествии или
 2. выждал время, которое в зависимости от обстоятельств представляется соразмерным, для того чтобы кто-либо изъявил готовность установить факты происшествия, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.
- (2) В соответствии с положениями абзаца 1 подлежит наказанию также участник дорожно-транспортного происшествия, который:
1. по истечении срока ожидания (абзац 1 № 2) или
 2. правомерно или невиновно
- удалился с места происшествия и впоследствии не содействовал незамедлительному установлению фактов происшествия.
- (3) ¹Для исполнения обязанности впоследствии содействовать установлению фактов происшествия является достаточным, если участник дорожно-транспортного происшествия сообщает лицу, права которого затронуты происшествием (абзац 1 № 1), или в ближайший полицейский участок о своём участии в происшествии и если он указывает данные о своём месте жительства, своём месте пребывания, а также номерной знак и место стоянки своего транспортного средства и предоставляет его на приемлемый для него срок для незамедлительного установления фактов происшествия. ²Это положение не действует, если он своим поведением преднамеренно препятствует установлению фактов происшествия¹.
- (4) Суд смягчает наказание в случаях, предусмотренных в абзацах 1 и 2, (§ 49 абз. 1), или может воздержаться от назначения наказания² в соответствии с этими положениями, если участник дорожно-транспортного происшествия в течение двадцати четырёх часов после происшествия, случившегося вне текущего дорожного движения и повлёкшего материальный ущерб исключительно небольшой тяжести, добровольно содействует установлению фактов происшествия (абзац 3).
- (5) Участником дорожно-транспортного происшествия является каждый, чьё поведение в соответствии с обстоятельствами могло содействовать созданию ситуации, повлёкшей дорожно-транспортное происшествие.

Комментарии

1) Оговоркой в абзаце 3 (предл. 2) охвачены ситуации, когда участник дорожно-транспортного происшествия путём оповещения соответствующих лиц или инстанций хотя формально и содействует установлению фактов происшествия в соответствии с положениями абзаца 3 (предл. 1), но фактически противодействует их корректному установлению, например, путём уничтожения, манипуляции или

удаления следов происшествия, привлечения свидетелей к даче ложных показаний или направления следствия по ложному пути и т.д. В этих случаях действие абзаца 3 (предл. 1) исключено с тем следствием, что наступает уголовная ответственность по § 142 (абз. 1 или 2) УУ ФРГ.

2) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 143. (Утратил силу)¹⁾

Комментарии

1) Ранее: Запрещённое содержание собак опасных пород. В соответствии с приговором Федерального Конституционного суда Германии от 16 марта 2004 года (BGBl. 2004 I S. 543) положение § 143 (абз. 1) признано за отсутствием законодательной компетенции Федерации не соответствующим ст. 72 II Основного закона (Конституции) ФРГ и ничтожным. Из тех же соображений не соответствующим Конституции является также абз. 2 данной нормы (см. *Cramer/Sternberg-Lieben*, в *Schönke/Schröder*, 28. Aufl., § 143). В силу ст. 4 Федерального закона от 19 апреля 2006 года (BGBl. 2006 I S. 866) положения § 143 целиком утратили силу.

§ 144. (Исключён)

Комментарии

Ранее: Мошеничество, связанное с эмиграцией. Исключён на основании ст. 1 (№ 16) Шестого закона о реформе уголовного законодательства ФРГ [*Sechstes Gesetz zur Reform des Strafrechts – 6. StrRG*] от 26 января 1998 года (BGBl. 1998 I S. 164).

§ 145. Злоупотребление сигналами бедствия и повреждение средств предотвращения несчастных случаев и помощи в бедственных ситуациях

(1) Тот, кто преднамеренно или осознанно¹⁾:

1. злоупотребляет сигналами или знаками бедствия, или
2. вводит в заблуждение о том, что из-за несчастного случая или из-за общей опасности или бедствия требуется помощь других лиц, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(2) Тот, кто преднамеренно или осознанно:

1. удаляет, делает неузнаваемыми предупреждающие или запрещающие знаки, служащие предотвращению несчастных случаев или общей опасности, или искажает их смысл, или
2. удаляет, изменяет или приводит в негодность защитные сооружения, служащие предотвращению несчастных случаев или общей опасности или спасательные устройства или другие вещи, предназначенные для оказания помощи в несчастных случаях или в общей опасности, –

наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с положениями § 303 или § 304.

Комментарии

1) См. комментарии к § 15.

§ 145a. Нарушение указаний во время производства надзора за поведением¹⁾

¹⁾Тот, кто во время производства надзора за поведением нарушает определённое указание, предусмотренное в § 68b (абз. 1), и тем самым создаёт угрозу для целей принудительной меры, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом. ²⁾Деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству органа надзора (§ 68a).

Комментарии

1) Изменения в положения § 145a (абз. 1) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 13 апреля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 513).

§ 145b. (Исключён)¹⁾

Комментарии

1) Ранее – истязание животных. Данная норма была заменена § 9 (абз. 1) Федерального закона о защите животных (*TierschutzG a.F.*) В настоящее время данный состав содержится в § 17 TierschutzG в редакции официальной публикации от 18 мая 2006 года (BGBl. 2006 I S. 1206, 1313); последние изменения внесены ст. 1 Федерального закона от 18 декабря 2007 года (BGBl. 2007 I S. 3001, 2008 S. 47).

§ 145c. Нарушение запрета заниматься профессиональной деятельностью

Тот, кто занимается профессиональной деятельностью, определённым видом профессиональной деятельности, коммерческой деятельностью или определённым видом коммерческой деятельности в своих интересах или в интересах другого лица или поручает осуществлять эту деятельность другому лицу, используя его в своих интересах, хотя против него или другого лица в этой связи назначен уголовно-правовой запрет¹⁾, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

Комментарии

1) См. положения, установленные в § 70.

§ 145d. Симуляция преступного деяния¹⁾

(1) Тот, кто заведомо²⁾ вводит в заблуждение государственный орган³⁾ или организацию, к компетенции которой относится принятие заявлений о совершении преступных деяний⁴⁾, о том:

1. что якобы было совершено противоправное деяние, или
2. что якобы предстоит совершение одного из названных в § 126 (абз. 1) противоправных деяний, –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с положениями § 164, § 258 или § 258а.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто заведомо пытается ввести в заблуждение одну из названных в абзаце 1 организаций в отношении соучастника⁵⁾:

1. противоправного деяния или
2. одного из предстоящих противоправных деяний, названных в § 126 (абз. 1).

(3) Лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет наказывается тот, кто:

1. совершает деяние, предусмотренное в абзаце 1 (№ 1) или в абзаце 2, или
2. заведомо вводит в заблуждение одну из указанных в абзаце 1 организаций о том, что якобы предстоит совершение одного из названных в § 46b (абз. 1 предложении 1 № 2) данного закона или в § 31 (предложении 1 № 2) Закона об обращении наркотических средств⁶⁾ противоправных деяний, или
3. заведомо пытается ввести в заблуждение одну из этих организаций в отношении соучастника одного из предстоящих противоправных деяний, названных в № 2,

с целью добиться смягчения наказания или воздержания от наказания в соответствии с положениями § 46b данного закона или § 31 Закона об обращении наркотических средств.

(4) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 3 наказанием является лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф.

Комментарии

1) Положение § 145d (абз. 3) УУ ФРГ внесено ст. 1 Сорок третьего закона о внесении изменений в уголовное законодательство (43. *Strafänderungsgesetz – StrafÄndG*) от 29 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2288). В силе с 1 сентября 2009 года.

2) См. комментарии к § 15.

3) См. § 11 (абз. 1 № 7).

4) В частности: прокуратура, полиция и пр. (см. § 158 абз. 1 Уголовно-процессуального кодекса ФРГ).

5) См. комментарии к § 8.

6) Федеральный закон об обращении наркотических средств [*Gesetz über den Verkehr mit Betäubungsmitteln (Betäubungsmittelgesetz – BtMG)*] в редакции официальной публикации от 1 марта 1994 года (BGBl. 1994 I S. 358) с последующими изменениями и дополнениями.

ВОСЬМОЙ РАЗДЕЛ. ФАЛЬШИВОМОНЕТНИЧЕСТВО И ПОДДЕЛКА ЗНАКОВ ОПЛАТЫ

§ 146. Фальшивомонетничество¹⁾

- (1) Лишением свободы на срок не менее одного года наказывается тот, кто
1. подделывает деньги с намерением их введения в оборот²⁾ в качестве подлинных, или с намерением создать возможность подобного введения в оборот, или фальсифицирует деньги с этим намерением таким образом, что они принимают вид денежных знаков более высокого достоинства,
 2. с этим же намерением приобретает фальшивые деньги или предлагает их к продаже, или
 3. вводит в оборот в качестве подлинных фальшивые деньги, которые он, исполняя указанные в № 1 или № 2 предпосылки, подделал, фальсифицировал или которые он приобрёл.
- (2) Если исполнитель действует в виде промысла или в составе банды³⁾, организованной для длительного занятия фальшивомонетничеством, то наказанием является лишение свободы на срок не менее двух лет.
- (3) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет, в менее тяжких случаях в контексте абзаца 2, – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

Комментарии

1) Изменения в положения § 146 (абз. 1 № 2) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Тридцать пятого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (35. *Strafänderungsgesetz – StrafÄndG*) от 22 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 2838).

2) Под введением в (хозяйственный) оборот понимается не только любая форма сбыта с извлечением выгоды, но также и любая передача в дар, в залог, в коллекцию и пр. Таким образом, для введения в оборот является достаточным, если исполнитель создаёт для другого лица фактическую возможность владения фальшивыми деньгами и их использования по собственному усмотрению (RGSt. 67, 168; BGHSt. 42, 168; BGH NJW 1952, 311). С другой стороны, введением в оборот не является, например, только демонстрация фальшивых денег для получения кредита (спорно, см. *Stree/Sternberg-Lieben*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 146, Rn. 7, 21) или передача их соучастнику (BGH NStZ-RR 2002, 302).

3) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 147. Введение фальшивых денег в оборот

(1) Тот, кто, за исключением случаев, предусмотренных в § 146, вводит в оборот фальшивые деньги в качестве подлинных¹⁾, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) § 147 УУ ФРГ охватывает случаи, когда введение в оборот не отягчено предшествующими ему преступными действиями подделки, фальсификации или завладения с указанным в § 146 УУ ФРГ намерением. Например, этим составом охватывается ситуация, когда исполнитель добросовестно получил фальшивые деньги и только позже распознал их фальшивость (например: кассир, продавец и пр.).

§ 148. Подделка знаков оплаты

(1) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказывается тот, кто

1. подделывает официальные знаки оплаты¹⁾ с намерением их использования или введения в оборот в качестве подлинных или с намерением создать возможность подобного использования или введения в оборот, или фальсифицирует официальные знаки оплаты с этим намерением таким образом, что они принимают вид знаков более высокого достоинства,
2. с этим же намерением приобретает фальшивые официальные знаки оплаты, или
3. фальшивые официальные знаки оплаты использует, предлагает к продаже или вводит в оборот²⁾ в качестве подлинных.

(2) Тот, кто использует или вводит в оборот уже использованные официальные знаки оплаты, на которых устранил знак погашения, в качестве действительных – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(3) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) Официальными знаками оплаты являются государственные (федеральные, земельные или местные) карточки, марки или другие подобные знаки, воплощающие в себе определённое денежное достоинство, пользующиеся общественным доверием и облегчающие оплату и свидетельствующие об оплате налогов, сборов и т.д. (BGHSt. 32, 75). Например, к официальным знакам оплаты относятся почтовые марки, акцизные марки, марки, свидетельствующие об оплате судебных издержек, административного сбора и пр. Однако предпосылкой является дей-

ствительность этих официальных знаков, т.е. недействительные, просроченные или обесцененные знаки не подлежат защите диспозицией данной нормы.

2) См. комментарии к § 146.

§ 149. Подготовка фальшивомонетничества и подделки знаков оплаты¹⁾

(1) Тот, кто подготавливает фальшивомонетничество или подделку знаков оплаты тем, что изготавливает, приобретает для себя или для другого лица, предлагает к продаже, хранит или передаёт другому лицу:

1. пластины, формы, печатные устройства, типографические клише, негативы, матрицы, компьютерные программы или подобные приспособления, которые по своей сути пригодны для совершения деяния,
2. бумагу, сорт которой идентичен тому, который предназначен для изготовления денег или официальных знаков оплаты и особо защищён от подделки или настолько с ним схож, что их можно перепутать, или
3. голограммы или другие составные части, служащие защите от подделки, –

наказывается, в случае подготовки фальшивомонетничества, лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом, а в остальных случаях, – лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) В соответствии с положениями абзаца 1 не наказывается тот, кто добровольно:

1. отказывается от исполнения подготавливаемого деяния и устраняет созданную им опасность того, что другие лица продолжают подготовку или совершат данное деяние, или предотвращает его завершение и
2. уничтожает или приводит в негодность средства подделки в том объёме, в котором они наличествуют и пригодны для подделки, или заявляет об их существовании в соответствующие государственные органы или сдаёт их в эти органы.

(3) Если без содействия исполнителя устраняется опасность того, что другие лица продолжают подготовку деяния или его совершат, или без его содействия предотвращается завершение деяния, то достаточным является вместо исполнения предпосылок, указанных в абзаце 2 (№ 1), добровольное и усердное старание исполнителя, направленное на достижение этой цели.

Комментарии

1) Положения § 149 (абз. 1 № 1 и 2) УУ ФРГ изменены, а № 3 введён на основании ст. 1 Федерального закона от 22 августа 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3387).

§ 150. Конфискация имущества¹⁾

Если совершено одно из преступных деяний, предусмотренных данным разделом, то конфискации подлежат: фальшивые деньги, фальшивые или погашенные знаки оплаты, а также указанные в § 149 средства подделки.

Комментарии

1) Изменения в заголовке § 150 УУ ФРГ и исключение абзаца 1 («В случаях, предусмотренных в §§ 146, 148 (абз. 1), в случаях подготовки фальшивомонетничества в соответствии с положениями, предусмотренными в § 149 (абз. 1), а также в случаях, предусмотренных в §§ 152a, 152b, подлежат применению положения, установленные в § 73d, если исполнитель действует в виде промысла или в составе банды, организованной для длительного совершения подобных деяний») были произведены в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [Vermögensabschöpfung], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 73a.

§ 151. Ценные бумаги

К деньгам в контексте §§ 146, 147, 149 и 150 приравниваются следующие ценные бумаги, если они посредством способа печати и сорта бумаги особо защищены от подделки:

1. долговые обязательства на предъявителя, а также такие ордерные долговые обязательства, которые являются частью общей эмиссии, если в долговых обязательствах обещана выплата определённой денежной суммы;
2. акции;
3. инвестиционные сертификаты, эмитированные компаниями по управлению инвестиционной деятельностью на рынке капитала¹⁾;
4. процентные купоны, дивидендные купоны или свидетельства об обновлении, пролагаемые к ценным бумагам указанного в № 1–3 вида, а также сертификаты на поставку²⁾ таких ценных бумаг;
5. дорожные чеки³⁾.

Комментарии

1) Изменения в положения § 151 (№ 3) УУ ФРГ внесены на основании ст. 15 Закона об имплементации положений Директивы 2011/61/EU об управляющих альтернативными инвестиционными фондами [AIFM-Umsetzungsgesetz – AIFM-UmsG] от 4 июля 2013 года (BGBl. 2013 I S. 1981) и принятия Кодекса об инвестиционной деятельности на рынке капитала (KAGB) от 4 июля 2013 года (BGBl. 2013 I S. 1981). Подробно см.: ВТ-Drs. 17/13395. Данное изменение коснулось замены термина «инвестиционное общество» [Kapitalanlagegesellschaft] на «компания по управлению инвестиционной деятельностью на рынке капитала» [Kapitalverwaltungsgesellschaft]. В соответствии с § 17 (абз. 1) Кодекса об инвестиционной деятельности на рынке капитала (KAGB) компаниями по управлению инвестиционной деятель-

ностью на рынке капитала являются зарегистрированные в Германии предприятия, деятельность которых направлена на управление инвестиционным имуществом сообщества национальных или европейских вкладчиков или иностранных альтернативных инвестиционных фондов. Под «управлением» в данном контексте понимается, как минимум, управление портфелем инвестиций и менеджмент риска.

2) Сертификатами на поставку являются долговые обязательства, в которых гарантируется передача указанных ценных бумаг (BT-Drs.7/550, S. 230).

3) Изменения в положения § 151 (№ 5) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Тридцать пятого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (35. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 22 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 2838). Этим изменением из предпосылок данной нормы удалено требование того, чтобы формуляр дорожного чека был связан с изначально внесённой в него определённой денежной суммой. Таким образом, теперь достаточным является индивидуальное внесение любой денежной суммы (BT-Drs.15/1720, S. 9).

§ 152. Деньги, знаки оплаты и ценные бумаги иностранной валютной зоны

Положения, предусмотренные в §§ 146–151, подлежат применению также в отношении денег, знаков оплаты и ценных бумаг иностранной валютной зоны.

§ 152a. Подделка расчётных карт, чеков и векселей¹⁾

(1) Тот, кто с целью обмана в правовых отношениях или с целью создать возможность подобного обмана:

1. подделывает или фальсифицирует национальные или иностранные расчётные карты, чеки или векселя, или
2. приобретает для себя или для другого лица, предлагает к продаже, предаёт другому лицу или использует такие фальшивые карты, чеки или векселя, –

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Если исполнитель действует в виде промысла или в составе банды²⁾, организованной для длительного совершения деяний, предусмотренных в абзаце 1, то наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет.

(4) Расчётными картами в контексте абзаца 1 являются карты:

1. выданные кредитным учреждением или учреждением, оказывающим финансовые услуги, и
2. которые посредством своего оформления или кодирования особо защищены от подделки.

(5) Соответственному применению подлежат положения, предусмотренные в § 149, в том объёме, в котором они относятся к подделке знаков оплаты, а также положения, предусмотренные в § 150.

Комментарии

1) Новая редакция § 152a УУ ФРГ внесена на основании ст. 1 Тридцать пятого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (35. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 22 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 2838).

2) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 152b. Подделка расчётных карт, оплата по которым гарантируется эмитентом, и бланков еврочеков¹⁾

(1) Тот, кто совершает одно из указанных в § 152a (абз. 1) действий в отношении расчётных карт, оплата по которым гарантируется эмитентом, или бланков еврочеков, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) Если исполнитель действует в виде промысла или в составе банды²⁾, организованной для длительного совершения деяний, предусмотренных в абзаце 1, то наказанием является лишение свободы на срок не менее двух лет.

(3) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет, в менее тяжких случаях в контексте абзаца 2 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

(4) Расчётными картами, оплата по которым гарантируется эмитентом, в контексте абзаца 1 являются кредитные карты, европейские чековые карты и другие карты:

1. которые создают возможность побудить эмитента произвести гарантированный платёж в финансовом обороте и
2. которые посредством своего оформления или кодирования особо защищены от подделки.

(5) Соответственному применению подлежат положения, предусмотренные в § 149, в том объёме, в котором они относятся к фальшивомонетничеству, а также положения, предусмотренные в § 150.

Комментарии

1) Данная норма введена в Уголовное уложение на основании ст. 1 Тридцать пятого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (35. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 22 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 2838).

2) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

ДЕВЯТЫЙ РАЗДЕЛ. ДАЧА ЛОЖНЫХ ПОКАЗАНИЙ БЕЗ ПРИНЕСЕНИЯ ПРИСЯГИ И ЛЖЕПРИСЯГА

§ 153. Дача ложных показаний без принесения присяги¹⁾

Тот, кто в суде или в инстанции, к компетенции которой относится проведение допроса свидетелей или экспертов под присягой, даёт в качестве свидетеля или эксперта ложные показания без принесения присяги, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

Комментарии

1) На основании ст. 2 Федерального закона от 19 июня 2001 года (BGBl. 2001 I S. 1142) в положения § 153 УУ ФРГ был внесён новый абзац 2, а прежний текст нормы был сформулирован в абзаце 1. Последним изменением, внесённым ст. 1 Федерального закона о трансформации Рамочного решения Совета Европейского Союза о борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и с детской порнографией от 31 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2149), абз. 2 данной нормы был исключён и вместо него бы введена новая норма (§ 162). Данное изменение вступило в силу 5 ноября 2008 года.

§ 154. Лжеприсяга

(1) Тот, кто ложно присягает в суде или в инстанции, к компетенции которой относится приведение к присяге, – наказывается лишением свободы на срок не менее одного года.

(2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

§ 155. Равные присяге утверждения

К присяге приравниваются:

1. утверждения, заменяющие присягу,
2. ссылка на ранее принесённую присягу или на ранее данное утверждение.

§ 156. Ложное заверение, данное вместо присяги

Тот, кто в государственном органе¹⁾, к компетенции которого относится принятие данных вместо присяги заверений, ложно заверяет вместо присяги или даёт ложные показания, ссылаясь на такое заверение, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) См. § 11 (абз. 1 № 7).

§ 157. Крайняя необходимость при даче показаний

(1) Если свидетель или эксперт является виновным в лжеприсяге или даче ложных показаний без принесения присяги, то суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2), а в случае дачи ложных показаний без принесения присяги – также полностью воздержаться от назначения наказания¹⁾, если исполнитель сказал неправду для того, чтобы отвести от родственника или от себя самого опасность подвергнуться наказанию или принудительной мере исправления и безопасности, сопряжённой с изоляцией от общества.

(2) Суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или полностью воздержаться от назначения наказания²⁾ также в том случае, если ложные показания без принесения присяги дало лицо, ещё не достигшее возраста, с которого оно может быть допущено к принесению присяги³⁾.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 23.

2) См. соответствующие комментарии к § 23.

3) Лицо, не достигшее 16-ти летнего возраста (см. § 60 № 1 Уголовно-процессуального кодекса и § 393 Гражданско-процессуального кодекса [*Zivilprozessordnung – ZPO*] в редакции официальной публикации от 5 декабря 2005 года, BGBl. 2005 I S. 3202). Кроме того, положение абзаца 2 распространяется на эти лица также в том случае, если они были в нарушение вышеназванных норм допрошены под присягой, поскольку в процессуальном смысле их показания могут быть расценены только как данные без принесения присяги, а дача подобных ложных показаний наказуема в соответствии с § 153 УУ ФРГ. Следует отметить, что по господствующему мнению данное положение соответственно действует также в отношении прочих лиц, указанных в § 60 (№ 1) Уголовно-процессуального кодекса (*StPO*) и § 393 Гражданско-процессуального кодекса (*ZPO*), т.е. лиц, которые вследствие недостаточной степени развития или вследствие психической болезни или психического или душевного расстройства не имеют достаточного представления о сути и значении присяги (спорно, см. *Lenckner*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 158 Rn. 14; *Ruß*, in: LKStGB, § 158 Rn. 17; другого мнения придерживается *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 157 Rn. 12).

§ 158. Исправление ложных показаний

(1) Суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания¹⁾ за лжеприсягу, ложное заверение, данное вместо присяги, или дачу ложных показаний без принесения присяги, если исполнитель своевременно исправляет ложное показание.

(2) Исправление является запоздалым, если оно не может быть больше учтено при принятии решения, или если вследствие деяния другому лицу был

причинён вред или, если в отношении исполнителя уже было подано заявление о совершении деяния или начато расследование.

(3) Исправление может быть произведено в инстанции, в которой были даны ложные показания, или которая в ходе процесса занята проверкой этих показаний, а также в суде, в прокуратуре или в полицейском участке.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 159. Покушение на подстрекательство к даче ложных показаний

В отношении покушения на подстрекательство к даче ложных показаний без принесения присяги (§ 153) и к ложному заверению, данному вместо присяги (§ 156), действуют положения, предусмотренные в § 30 (абз. 1) и в § 31 (абз. 1 № 1 и абз. 2), соответственно.

§ 160. Склонение к даче ложных показаний

(1) Тот, кто склоняет¹⁾ другое лицо к принесению ложной присяги, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом; тот, кто склоняет другое лицо к ложному заверению, данному вместо присяги, или к даче ложных показаний без принесения присяги, – наказывается лишением свободы на срок до шести месяцев или денежным штрафом размером до ста восьмидесяти дневных ставок.

(2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) Под склонением понимается не подстрекательство, а исполнительство посредством использования другого лица. Данная норма возмещает пробел наказуемости, который является результатом того, что подобная форма исполнительства, предусмотренная в § 25 (абз. 1 альт. 2) УУ ФРГ, невозможна при совершении так называемых «собственноручных» деяний, т.е. деликтов, исполнителем которых может являться только их адресат, как например, §§ 153, 154 УУ ФРГ. Фактически диспозиция данной нормы охватывает, например, ситуации, в которых (даже по неосторожности) добросовестный свидетель путём обмана приводится к даче ложных показаний (см. RGSt. 25, 213; 64, 225; OLG Karlsruhe, Justiz 1982, 141; OLG Köln, NJW 1957, 553).

§ 161. Неосторожная лжеприсяга, неосторожное ложное заверение, данное вместо присяги¹⁾

(1) Если одно из действий, предусмотренных в §§ 154–156, совершено по неосторожности, то назначается наказание в виде лишения свободы на срок до одного года или денежный штраф.

(2) ¹Уголовная ответственность не наступает, если исполнитель своевременно исправляет ложное показание. ²Положения, предусмотренные в § 158 (абз. 2 и 3), действуют соответственно.

Комментарии

1) До изменения, внесённого ст. 1 Федерального закона о трансформации Рамочного решения Совета Европейского Союза о борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и с детской порнографией от 31 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2149), вступившего в силу 5 ноября 2008 года, § 161 был исключён из Уголовного уложения. Ранее § 161 УУ ФРГ содержал дополнительные наказания (исключён на основании ст. 1 Первого Закона о реформе уголовного законодательства (*1. StrRG*) от 25 июня 1969 года (BGBl. 1969 I S. 645).

§ 162. Международные суды; национальные следственные комитеты¹⁾

(1) Положения, предусмотренные в §§ 153–161, подлежат применению также в отношении ложных показаний, данных в международном суде, созданном на основании правового акта, обязательного для Федеративной Республики Германия.

(2) Положения, предусмотренные в §§ 153 и 157–161, касающиеся дачи ложных показаний без принесения присяги, подлежат применению также в отношении ложных показаний, данных в следственном комитете федерального или земельного законодательного органа.

Комментарии

1) До изменения, внесённого ст. 1 Федерального закона о трансформации Рамочного решения Совета Европейского Союза о борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и с детской порнографией от 31 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2149), вступившего в силу 5 ноября 2008 года, § 162 был исключён из Уголовного уложения. Ранее § 162 УУ ФРГ регулировал нарушение присяги (старая редакция исключена из Уголовного уложения на основании Федерального закона от 4 августа 1953 года (BGBl. 1953 I S. 735).

§ 163. (Исключён)¹⁾

Комментарии

1) Ранее – неосторожная лжеприсяга, неосторожное ложное заверение, данное вместо присяги. Ныне – § 161. Это редакционное изменение внесено ст. 1 Федерального закона о трансформации Рамочного решения Совета Европейского Союза о борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и с детской порнографией от 31 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2149), вступившего в силу 5 ноября 2008 года.

ДЕСЯТЫЙ РАЗДЕЛ. ЛОЖНОЕ ПОДОЗРЕНИЕ

§ 164. Ложное подозрение¹⁾

(1) Тот, кто в государственном органе или перед должностным лицом, к компетенции которого относится принятие заявлений²⁾, или военачальником или публично заведомо ложно обвиняет другое лицо³⁾ в том, что оно совершило противоправное деяние или нарушило служебные обязанности, с намерением содействовать тому, чтобы против этого лица было возбуждено или продолжено служебное расследование или применение других официальных мер, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто с тем же намерением в одном из указанных в абзаце 1 органов или публично заведомо ложно выражает в отношении другого лица прочие утверждения фактического характера⁴⁾, пригодные для того, чтобы против этого лица было возбуждено или продолжено служебное расследование или применение других официальных мер.

(3) ¹Лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет наказывается тот, кто совершает ложное подозрение с целью добиться смягчения наказания или воздержания от наказания в соответствии с положениями § 46b данного закона или § 31 Закона об обращении наркотических средств⁵⁾. ²В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

Комментарии

1) Положение § 164 (абз. 3) УУ ФРГ внесено ст. 1 Сорок третьего закона о внесении изменений в уголовное законодательство (43. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 29 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2288). В силе с 1 сентября 2009 года.

2) В отношении отличия заявлений о совершении преступного деяния от ходатайства об уголовном преследовании см. примечания к § 77.

3) Имеется в виду возбуждение или поддержание ложного подозрения в соответствующих инстанциях путём дачи конкретных, фактических ложных показаний, предоставления соответствующих ложных доказательств и т.д. Подобное обвинение может осуществляться как непосредственно в соответствующих инстанциях, так и путём косвенного создания возможности для соответствующих органов ознакомиться с заведомо ложным материалом.

4) В отличие от положений, предусмотренных в первом абзаце, «прочие утверждения фактического характера» не должны опираться на якобы совершенное другим лицом противоправное деяние или нарушение служебных обязанностей. В остальном, достаточным для ответственности по положениям второго абзаца является заведомо ложное фактическое утверждение, а не создание заведомо ложной ситуации доказывания, как это предусмотрено в первом абзаце.

5) Федеральный закон об обращении наркотических средств [*Gesetz über den Verkehr mit Betäubungsmitteln (Betäubungsmittelgesetz – BtMG)*] в редакции официальной публикации от 1 марта 1994 года (BGBl. 1994 I S. 358) с последующими изменениями и дополнениями.

§ 165. Опубликование приговора

(1) ¹Если деяние, предусмотренное в § 164, совершено публично или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3) и за это деяние было назначено наказание, то по ходатайству потерпевшего выносятся постановление о том, что по требованию обвинительный приговор за ложное подозрение подлежит опубликованию. ²Если потерпевший умирает, то право на ходатайство переходит к указанным в § 77 (абз. 2) родственникам. ³Положения, предусмотренные в § 77 (абз. 2–4), действуют соответственно.

(2) В отношении вида опубликования действуют положения, предусмотренные в § 200 (абз. 2), соответственно.

ОДИННАДЦАТЫЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ В ОТНОШЕНИИ РЕЛИГИИ И МИРОВОЗЗРЕНИЯ

§ 166. Оскорбление вероисповедания, религиозных обществ и мировоззренческих объединений

(1) Тот, кто публично или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3) наносит оскорбление сути религиозного или мировоззренческого исповедания других лиц, способом, пригодным для нарушения общественного спокойствия, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто публично или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3) наносит оскорбление действующей на территории Германии церкви или другому религиозному обществу или мировоззренческому объединению, их организации¹⁾ или обычаям, способом, пригодным для нарушения общественного спокойствия.

Комментарии

1) Подразумеваются изданные и принятые компетентным религиозным или мировоззренческим органом, имеющие решающее значение распорядки и формы внутренней и внешней организации общества или объединения, а также формы исповедания соответствующей веры или мировоззрения, см. *Lackner/Kühl*, StGB, § 166 Rn. 3, *Lenckner*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 166, Rn. 17/18.

§ 167. Воспрепятствование отправлению религиозного обряда

(1) Тот, кто:

1. преднамеренно и в грубой форме мешает богослужению или богослужебному действию действующей на территории Германии церкви или другого религиозного общества, или
 2. совершает оскорбительное бесчинство в месте, предназначенном для отправления богослужения такого религиозного общества, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.
- (2) К богослужению приравниваются соответствующие обряды действующего на территории Германии мировоззренческого объединения.

§ 167a. Воспрепятствование отправлению погребального обряда

Тот, кто преднамеренно или осознанно¹⁾ мешает отправлению погребального обряда, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 15.

§ 168. Нарушение покоя умерших

- (1) Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, изымает из полномочного владения тело или части тела умершего человека, мёртвый плод, его части или пепел умершего человека, или тот, кто совершает оскорбительное бесчинство над ними, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.
- (2) Таким же образом наказывается тот, кто уничтожает или повреждает места установления катафалка, места захоронения, общественные мемориальные места умершего, или тот, кто совершает в этих местах оскорбительное бесчинство.
- (3) Покушение наказуемо.

ДВЕНАДЦАТЫЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ ПРОТИВ ГРАЖДАНСКОГО СОСТОЯНИЯ, БРАКА И СЕМЬИ

§ 169. Фальсификация актов гражданского состояния¹⁾

(1) Тот, кто вводит в заблуждение в отношении родителей ребёнка²⁾ или предоставляет ложные сведения о гражданском состоянии другого лица государственному органу, к компетенции которого относится ведение реестров гражданского состояния или установление гражданского состояния, или скрывает от них сведения о гражданском состоянии другого лица, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) В действующей с 1 января 2009 года редакции ст. 2 (абз. 21) Федерального закона о реформе права гражданского состояния в редакции Закона от 19 февраля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 122).

2) Дословно: «подсовывает ребёнка» [*sein Kind unterschiebt*]. Подразумевается создание обманным путём ситуации, в которой создаётся видимость того, что ребёнок является родным ребёнком кого-либо. При этом исполнителями деяния могут быть настоящие родители ребёнка (RGSt. 36, 137; *Ritscher*, in: MKStGB, § 169 Rn. 5). В ранней редакции Уголовного уложения прямо упоминается «подмена» ребёнка охватывается более широкой формулировкой действующей редакции закона (см. *Dippel*, in: LKStGB, § 169 Rn. 14; *Lackner/Kühl*, StGB, § 169 Rn. 2; *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 169 Rn. 5).

§ 170. Нарушение обязанностей содержания или алиментации

(1) Тот, кто уклоняется от исполнения установленной законом обязанности содержания или алиментации таким образом, что обеспечение средствами, необходимыми для существования лица, по праву состоящего на иждивении, подвергается угрозе или подверглось бы угрозе без помощи другого лица, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Тот, кто имеет на иждивении беременную женщину и предосудительным образом уклоняется от обязанности её содержания и тем самым добивается прерывания беременности, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

§ 171. Нарушение обязанности попечения и воспитания

Тот, кто грубо нарушает свои обязанности по попечению и воспитанию лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, и тем самым подвергает подопечного опасности значительно отстать в физическом или

психическом развитии, вести преступный образ жизни или заниматься проституцией, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

§ 172. Двоебрачие; двойной однополый брак¹⁾

¹⁾Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказывается тот, кто, состоя в браке или в однополем браке:

1. вступает в брак с третьим лицом или
2. в соответствии с положениями § 1 (абзаца 1) закона о зарегистрированном однополом браке²⁾ заявляет государственному органу, к компетенции которого относится регистрация однополых браков, о своём желании вступить в однополый брак с третьим лицом.

²⁾Таким же образом наказывается тот, кто с третьим лицом, состоящим в браке или в однополом браке, вступает в брак или в соответствии с положениями § 1 (абзаца 1) закона о зарегистрированном однополом браке заявляет государственному органу, к компетенции которого относится регистрация однополых браков, о своём желании вступить с этим третьим лицом в однополый брак.

Комментарии

1) Данное дополнение внесено на основании ст. 23 Закона о приведении законодательства в соответствие с изменениями, связанными с правовым институтом однополого брака от 20.11.2015 (BGBl. 2015 I S. 2010).

2) См.: Комментарии к § 11 (абз. 1 букве а).

§ 173. Половое сношение между родственниками

(1) Тот, кто вступает в половое сношение с кровным родственником по нисходящей линии,¹⁾ – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) ¹⁾Тот, кто вступает в половое сношение с кровным родственником по восходящей линии, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом; это положение имеет действие также в том случае, если родственные отношения прекращены. ²⁾Таким же образом наказываются кровные братья и сестры, вступающие в половое сношение между собой.

(3) Родственники по нисходящей линии, братья и сестры не подлежат наказанию в соответствии с данной нормой, если они во время совершения деяния не достигли восемнадцатилетнего возраста.

Комментарии

1) Точное обозначение объекта деяния, предусмотренного в § 173 УУ ФРГ, т.е. правовых интересов, защищённых данным составом, спорно в немецкой юридической литературе и правоприменительной практике. Системное расположение в

законе позволяет некоторым авторам утверждать, что защищёнными благами являются правовые институты брака и семьи (см., например, *Frommel*, in: NKStGB, § 173 Rn. 11, 16). Другие авторы расценивают в качестве основания для уголовной ответственности также угрозу для психического развития партнёра (например, несовершеннолетней дочери или брата и сестры в случае инцеста между ними) или потенциальную опасность генетического ущерба для возможного потомства (см. *BT-Drs. VI/1552*, S. 14, *VI/3215*, S. 17; *BGHSt.* 3, 342; 39, 329; 52, 671). Однако многие авторы (см., например, *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 173 Rn. 2; *Lenckner*, in: *Schönke/Schröder*, 28. Aufl., § 173 Rn. 1, оба с дальнейшими ссылками) сомневаются в уголовно-правовой легитимации данной нормы и требуют её удаления из уголовного закона. Это мнение обосновано тем, что, во-первых, свободное половое самоопределение всесторонне защищено другими нормами Уголовного уложения (§§ 174, 176 и последующими положениями). Во-вторых, способность данной нормы преследовать нежелательные сексуальные отношения внутри семьи и её направленность на достижение этой цели сомнительны уже потому, что инкриминированные действия ограничены исключительно половым сношением (т. е. непосредственным гетеросексуальным половым совоуплением). Кроме того, наличие налаженных семейных отношений не имеет для состава § 173 никакого значения. В-третьих, весьма проблематичным представляется именно в этом специальном случае стремление устранить потенциальную опасность генетического ущерба для возможного потомства посредством состава, предусматривающего уголовное наказание за создание абстрактной опасности, поскольку подобная (даже абстрактная) опасность полностью исключена у лиц, не способных к деторождению. Наконец, в современном общественном понимании недопустимо при помощи уголовного права ориентировать человеческое сексуальное поведение на аргументы евгеники. В конечном итоге следует признать, что с точки зрения рациональной защиты правовых интересов легитимация состава § 173 по меньшей мере сомнительна.

ТРИНАДЦАТЫЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ ПРОТИВ СЕКСУАЛЬНОГО САМООПРЕДЕЛЕНИЯ

Комментарии

Данный раздел содержит комплекс норм, относящихся к т. н. «Законодательству об уголовно-правовом противодействии преступлениям, совершенным на сексуальной почве» [*Sexualstrafrecht*]. Коренные изменения в этот раздел уголовного законодательства Германии были внесены ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10).

Принимая во внимание предстоящую ратификацию Конвенции Совета Европы о предотвращении и борьбе с насилием в отношении женщин и домашним насилием – Стамбульской Конвенции – (*Council of Europe Convention on preventing and combating violence against an domestic violence [Übereinkommen des Europarats zur Verhütung und Bekämpfung von Gewalt gegen Frauen und häuslicher Gewalt]*) от 11 мая 2011 года (SEV Nr. 21099; подписана Германией 11 мая 2011 года и ратифицирована 1 июня 2017 года; см.: BT-Drs. 18/12037, 18/12479) и связанные с этим международные обязательства (см. BR-Drs. 162/16, S. 1.), а также общественную дискуссию, которая разгорелась в Германии после печально известных событий сексуальных домогательств и притеснений, произошедших в Новогоднюю ночь 2016 года в г. Кёльне и других городах Германии, стало очевидным, что действовавшее уголовное законодательство в отношении преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения, выявляет существенные пробелы наказуемости и поэтому нуждается в реформе (подробно и с дальнейшими ссылками Fischer, StGB, 63. Aufl. § 177 Rn. 39b.). В частности, это касалось ситуаций, в которых преступник совершает действия сексуального характера без применения насилия, угроз или использования беззащитности потерпевшего и игнорирует при этом ясно выраженную, распознаваемую или нераспознаваемую противостоящую волю потерпевшего (например, используя момент неожиданности, опасение потерпевшего, подвергнуться негативному воздействию со стороны исполнителя, ошибочное представление потерпевшего о собственном беззащитном положении, отсутствие финальной взаимосвязи между действием принуждения и его последствием). Разногласия заключались лишь в конкретной форме усовершенствования уголовного законодательства в отношении преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения, а также в пределах сферы применения реформированных норм. Так, законодателю было представлено несколько проектов Закона о реформе уголовного законодательства в данной сфере, в которых были заложены различные предложения в отношении реформы соответствующих составов, начиная от коренного преобразования положений § 177 УУ ФРГ и закрепления в них принципа «нет – значит нет» (BT-Drs. 18/7719), отдельного подхода к уголовно-правовому регулированию ситуаций с явным изъятием противостоящей воли потерпевшего и без такового (BT-Drs. 18/5384) и заканчивая введением в § 179 УУ ФРГ нового состава «Действия сексуального характера при использовании особых обстоятельств». При этом, правительственный законопроект от 16 марта 2016 года «Об улучшении защиты сексуального самоопределения человека», направленный на преобразование положений § 179 УУ ФРГ («Действия сексуального характера в отношении беззащитных лиц»), предусматривал включение подлежащих уголовному наказанию деяний, до сих пор не попадавших в сферу применения § 177 (абз. 1 № 1, 2) УУ ФРГ, в диспозицию новой редакции § 179 УУ ФРГ («Действия сексуального характера при использовании особых обстоятельств»). Поскольку использование беззащитного положения потерпевшего для совершения действий сексуального характера в контексте ст. ред. § 177 (абз. 1 № 3) УУ ФРГ и особо тяжкий случай принуждения в контексте ст.

ред. § 240 (абз. 4 предл. 2 № 1) УУ ФРГ должны были быть охвачены диспозицией нового § 179 УУ ФРГ, в правительственном законопроекте было предусмотрено исключение данных положений из Уголовного уложения ФРГ (см.: *Regierungsentwurf*, BR-Drs. 162/16; BT-Drs. 18/8210).

Пятидесятым законом о реформе уголовного законодательства ФРГ (Закон об улучшении защиты сексуального самоопределения человека) от 4 ноября 2016 года (BGBl. 2016 I S. 2460.) немецкое уголовное законодательство в отношении преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения, было коренным образом реформировано и ужесточено (см. также: Рекомендацию к принятию законопроекта и отчёт Парламентского профильного комитета по праву и защите прав потребителей [*Beschlussempfehlung und Bericht des Ausschusses für Recht und Verbraucherschutz*] от 06.07.2016, BT-Drs. 18/9097).

Во вступивших в законную силу положениях новой редакции § 177 УУ ФРГ были сведены воедино составы сексуального понуждения [*sexuelle Nötigung*] и действий сексуального характера в отношении беззащитных лиц, а также был введён новый законодательный термин – «сексуальное домогательство» [*sexueller Übergriff*] (подробно: BT-Drs. 18/9097, S. 22 f.). Поскольку предмет регулирования старой редакции § 179 УУ ФРГ («Действия сексуального характера в отношении беззащитных лиц») был полностью учтён в новом § 177 (абз. 2 № 1, 2) в сочетании с соответствующими отягчающими наказание нормами УУ ФРГ (BT-Drs. 18/9097, S. 29), а также во избежание двойного регулирования, § 179 УУ ФРГ был исключён из новой редакции Уголовного уложения ФРГ. Кроме этого, в ходе уголовно-правовой реформы в данной области были созданы два вспомогательных состава преступного деяния: § 184i УУ ФРГ (сексуальное притеснение [*sexuelle Belästigung*]) и § 184j УУ ФРГ (совершение преступного деяния из группы лиц). За сексуальное притеснение уголовная ответственность предусмотрена за деяния, которые хотя и не достигают границы значительности в контексте § 184h (№ 1) УУ ФРГ, но требуют уголовно-правовой реакции в силу того, что они недопустимым образом затрагивают защищённое правовое благо, т.е. право личности на сексуальное самоопределение (BT-Drs. 18/9097, S. 30. В отношении особо проблематичных случаев см.: BGHSt. 1, 293, 298. Подробно и дальнейшими ссылками: BT-Drs. 18/9097, S. 29 f.). Наконец, вспомогательный состав § 184j УУ ФРГ призван противодействовать повышенному потенциалу опасности, который заложен в совершении преступных деяний против сексуального самоопределения из группы лиц. В соответствии с данной нормой уголовная ответственность наступает уже за само участие в группе лиц, если кто-либо из участников этой группы совершает преступное деяние в соответствии с § 177 УУ ФРГ или § 184i УУ ФРГ.

§ 174. Действия сексуального характера¹⁾ в отношении вверенных лиц

(1) Тот, кто совершает действия сексуального характера:

1. с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, которое вверено ему для воспитания, обучения или оказания поддержки в организации его образа жизни²⁾,
2. с лицом, не достигшим восемнадцатилетнего возраста, которое вверено ему для воспитания, обучения или оказания поддержки в организации его образа жизни, или которое подчинено ему в рамках служебных или трудовых отношений, злоупотребляя при этом зависимостью вверенного лица, связанной с отношениями, сложившимися в процессе его воспитания, обучения, оказания поддержки в организации его образа жизни, а также служебными или трудовыми отношениями, или
3. с лицом, не достигшим восемнадцатилетнего возраста, являющимся его собственным кровным или законным родственником по нисходящей линии или таковым его супруга, лица, состоящего с ним в однополном браке, либо лица, с которым он проживает в условиях, схожих с супружескими или с таковыми однополого брака,

или привлекает вверенное лицо совершить эти действия с собой, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Наказанию в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет подлежит лицо, которому в соответствующем учреждении доверено воспитание, обучение или оказание поддержки в организации образа жизни лиц, не достигших восемнадцатилетнего возраста, и которое:

1. совершает действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, которое состоит с данным учреждением в правовых отношениях, служащих обеспечению воспитания, обучения или оказания поддержки в организации его образа жизни, или привлекает данное лицо совершить эти действия с собой, или
2. используя своё положение совершает действия сексуального характера с лицом, не достигшим восемнадцатилетнего возраста, которое состоит с данным учреждением в правовых отношениях, служащих обеспечению воспитания, обучения или оказания поддержки в организации его образа жизни, или привлекает данное лицо совершить эти действия с собой.

(3) Тот, кто при наличии предпосылок, предусмотренных в абзаце 1 или 2:

1. совершает действия сексуального характера в присутствии вверенного лица, или
2. склоняет вверенное лицо к совершению действий сексуального характера в своём присутствии

с целью сексуального возбуждения себя самого или вверенного лица, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(4) Покушение наказуемо.

(5) В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 1), в абзаце 2 (№ 1) или в абзаце 3 в сочетании с абзацем 1 (№ 1) или абзацем 2 (№ 1), суд может воздержаться от назначения наказания³⁾ в соответствии с данной нормой, если неправомерность деяния является незначительной.

Комментарии

1) Дословно: «Сексуальное злоупотребление» [*sexueller Missbrauch*]. Однако эта словесная форма представляется в русскоязычной интерпретации несколько неудачной. Как с языковой, так и с юридической точки зрения более адекватной является избранная терминология, поскольку она, как и немецкий источник, кумулятивно отображает сочетание инкриминированных действий со злоупотреблением соответствующими отношениями.

2) Вверенным для оказания поддержки в организации образа жизни считается несовершеннолетний в том случае, если лицо, под наблюдение которого он поставлен, является на определённый период времени ответственным (по крайней мере, также) за его духовно-нравственное благополучие (см. BGHSt. 33, 344; 41, 139; OLG Zweibrücken, NJW 1996, 330). Под этим подразумеваются интенсивные, попечительские (в не техническом смысле) отношения. В данной связи недостаточными являются отношения в рамках обыкновенного трудового договора, односторонние, незначительные поручения, такие как, например, краткосрочная сиделка или няня, шофёр, которому на несколько часов (например, на одну поездку до школы) вверен несовершеннолетний и пр. Достаточной является такая деятельность, как руководство детским лагерем отдыха по отношению к отдыхающим в нем детям или опекунов (попечительство) по поручению органа опеки и попечительства и т.д. (См. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 174 Rn. 8; *Lenckner/Perron/Eisele*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 174 Rn. 8, оба с дальнейшими примерами).

3) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 174а. Действия сексуального характера¹⁾ в отношении заключённых, лиц, помещённых в соответствующие учреждения по распоряжению государственных органов, больных и лиц, нуждающихся в помощи, во время их пребывания в соответствующих учреждениях²⁾

(1) Тот, кто совершает действия сексуального характера с заключённым или лицом, помещённым в соответствующее учреждение по распоряжению государственных органов³⁾, вверенным ему для воспитания, обучения, надзора или оказания поддержки⁴⁾, злоупотребляя при этом своим положением, или привлекает заключённого или помещённое лицо совершить эти действия с собой – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто злоупотребляет положением лица, принятого в учреждения для больных или нуждающихся в помощи и вверенного ему для надзора или оказания поддержки, тем, что, используя состояние болезни или нужды в помощи, совершает действия сексуального характера с этим лицом или привлекает его совершить эти действия с собой.

(3) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) См. комментарии к § 174.

2) Изменения в положение § 174a (абз. 1 и 2) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 27 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007). Изменения вступили в силу 1 апреля 2004 года.

3) Например: лица, содержащиеся по решению соответствующих инстанций в превентивном заключении в соответствии с § 66, в психиатрической больнице или в лечебном учреждении, специализирующемся на лечении от алкогольной или наркотической зависимости в соответствии с §§ 63, 64, лица, содержащиеся под наблюдением в соответствии с § 81 Уголовно-процессуального кодекса, и т.д.

4) В отличие от § 174 УУ ФРГ в данном контексте не требуется оказания поддержки в организации образа жизни потерпевшего, т.е. ответственность за его духовно-нравственное благополучие не является признаком состава. Таким образом, достаточным является (даже временное) участие в определённых частях жизнедеятельности потерпевшего, например: забота священнослужителя, медсестры, частного врача, социальных работников и прочих лиц, которым поручено медицинское, социальное и пр. наблюдение и обслуживание.

§ 174b. Совершение действий сексуального характера¹⁾ при использовании должностного положения²⁾

(1) Тот, кто, являясь должностным лицом, назначенным участвовать в уголовном процессе или в производстве по назначению принудительных мер исправления и безопасности, сопряжённых с изоляцией от общества, или в процедуре принудительного помещения лица в соответствующее учреждение³⁾, совершает действия сексуального характера с лицом, против которого эта процедура направлена, используя при этом сложившееся в процессе производства зависимое положение этого лица, или привлекает его совершить эти действия с собой, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) См. комментарии к § 174.

2) Изменения в положение § 174b (абз. 1) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 27 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007). Изменения вступили в силу 1 апреля 2004 года.

3) См. соответствующие комментарии к § 174a.

§ 174с. Совершение действий сексуального характера¹⁾ при использовании отношений, связанных с консультацией, лечением или оказанием поддержки²⁾

(1) Тот, кто совершает действия сексуального характера с лицом, которое вследствие душевной или нервной болезни или неполноценности, включая болезненную алкогольную или наркотическую зависимость, или вследствие физической болезни или неполноценности было ему вверено для консультации, лечения или оказания поддержки, злоупотребляя при этом отношениями, сложившимися в процессе консультации, лечения или оказания поддержки, или привлекает это лицо совершить эти действия с собой, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто совершает действия сексуального характера с лицом, которое было вверено ему для психотерапевтического лечения, злоупотребляя при этом отношениями, сложившимися в процессе лечения, или привлекает это лицо совершить эти действия с собой.

(3) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) См. комментарии к § 174.

2) Изменения в положение § 174с (абз. 1) УУ ФРГ внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 27 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007). Изменения вступили в силу 1 апреля 2004 года.

§ 175. (Исключён)**Комментарии**

Ранее – гомосексуальные действия. Данное положение исключено на основании Двадцать девятого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (29. StrafÄG) от 21 мая 1994 года (BGBl. 1994 I S. 1168).

§ 176. Действия сексуального характера¹⁾ в отношении детей²⁾

(1) Тот, кто совершает действия сексуального характера с лицом, не достигшим четырнадцатилетнего возраста (ребёнком), или привлекает ребёнка совершать эти действия с собой, – наказывается лишением свободы на срок шести месяцев до десяти лет.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто склоняет ребёнка к тому, чтобы он совершил действия сексуального характера с третьим лицом или позволил этому лицу совершить эти действия с собой.

(3) В особо тяжких случаях³⁾ назначается наказание в виде лишения свободы на срок не менее одного года.

(4) Наказанию в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет подлежит тот, кто:

1. совершает действия сексуального характера в присутствии ребёнка,
2. склоняет ребёнка совершить действия сексуального характера, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с положениями абзаца 1 или абзаца 2,⁴⁾
3. воздействует на ребёнка посредством материала (§ 11 абзац 3)⁵⁾ с целью:
 - а) побудить ребёнка к действиям сексуального характера, которые он должен был бы совершить с исполнителем или третьим лицом, или в присутствии исполнителя или третьего лица, или которые он должен был бы позволить исполнителю или третьему лицу совершить с собой, или
 - б) совершения деяния, предусмотренного в § 184b (абзаце 1 № 3) или предусмотренного в § 184b (абзаце 3),
4. воздействует на ребёнка показом порнографического материала (§ 11 абзац 3)⁶⁾ или соответствующими речами.

(5) Наказанию в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет подлежит тот, кто предлагает или обещает предоставить ребёнка для совершения деяния в соответствии с абзацами 1–4, или тот, кто сговаривается с другим лицом совершить подобное деяние.

(6) ¹Покушение наказуемо; данное положение не имеет действия в отношении деяний, предусмотренных в абзаце 4 (№ 4) и в абзаце 5. ²В отношении деяний в соответствии с абзацем 4 (№ 3) покушение наказуемо только в случаях, в которых завершение преступного деяния не имеет места лишь потому, что исполнитель ошибочно исходит из того, что его воздействие происходит в отношении ребёнка.

Комментарии

1) См. комментарии к § 174.

2) Изменения в положения § 176 (абз. 1, 3–6) УУ ФРГ и соответствующие редакционные изменения внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 27 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007). Изменения вступили в силу 1 апреля 2004 года.

3) См. комментарии к § 12 (абз. 3).

4) В редакции ст. 1 Федерального закона о трансформации Рамочного решения Совета Европейского Союза о борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и с детской порнографией от 31 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2149). Изменения вступили в силу 5 ноября 2008 года и коснулись изъятия из текста закона предпосылки,

касающейся склонения ребёнка к совершению действия сексуального характера *на себе самом*. Дело в том, что в прежней редакции в силу наличия этой предпосылки не были охвачены изменения позиции самого тела, с тем следствием, что возник пробел наказуемости за склонение ребёнка исключительно к принятию поз для соответствующих снимков (т.н. “*Posing*”). С принятием новой редакции (см. BT-Drs. 16/9646, 34) под действие состава подпадают *любые действия* сексуального характера, которые ребёнок совершает по указанию исполнителя (подробно см. Fischer, StGB, 64. Aufl., § 176 Rn. 10; см. также BGHSt. 50, 370), за исключением тех, которые подпадают под действие абзаца 1 или 2 (принцип subsidiarности).

5) В редакции ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86a, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600), вступившей в законную силу с 1 января 2021 года. Вследствие модернизации понятия «письменный материал» в § 11 (абз. 3) УУ ФРГ из положений № 3 первого предложения первого абзаца была исключена вторая альтернатива, гласившая: «(...) *или посредством информационной или коммуникационной технологии*», поскольку она теперь полностью охвачена диспозицией, предусмотренной в первой альтернативе.

6) В ходе реформы, указанной в комментарии № 5, средства совершения деяния в № 4 «(показом) *порнографических изображений или представлений, прослушиванием носителей звукозаписи порнографического содержания, предоставлением доступа к информации порнографического содержания посредством информационной или коммуникационной технологии*» заменены модернизированным термином «материал (§ 11 абз. 3)». № 3 и № 4 в прежней редакции были введены ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10).

§ 176a. Тяжкие действия сексуального характера¹⁾ в отношении детей²⁾

(1) Совершение действий сексуального характера в отношении ребёнка в случаях, предусмотренных в § 176 (абз. 1 и 2), подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок не менее одного года, если в течение последних пяти лет в отношении исполнителя уже был вынесен имеющий законную силу обвинительный приговор за совершение подобного преступного деяния.

(2) Совершение действий сексуального характера в отношении ребёнка в случаях, предусмотренных в § 176 (абз. 1 и 2), подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок не менее двух лет, если:

1. лицо, возраст которого превысил восемнадцать лет, вступает в половое сношение с ребёнком или совершает с ним схожие действия

- сексуального характера, связанные с проникновением в тело, или привлекает его совершить эти действия с собой,
2. деяние совершается несколькими лицами сообща, или
 3. посредством совершения деяния исполнитель подвергает ребёнка опасности причинения тяжкого вреда здоровью или нанесения значительного ущерба для физического или духовного развития.
- (3) Лишением свободы на срок не менее двух лет наказывается тот, кто в случаях, предусмотренных в § 176 (абз. 1–3, 4 № 1 или № 2), во всех случаях также в сочетании с § 176 (абзацем 6 предложением 1), являясь исполнителем или другим соучастником³⁾, действует с намерением сделать деяние предметом порнографического материала (§ 11 абзац 3), который должен распространяться посредством деяний, предусмотренных в § 184b (абзаце 1 или 2).
- (4) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет, в менее тяжких случаях в контексте абзаца 2 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.
- (5) Лишением свободы на срок не менее пяти лет наказывается тот, кто в случаях, предусмотренных в § 176 (абз. 1–3), при совершении деяния подвергает ребёнка тяжкому физическому истязанию или посредством совершения деяния подвергает его смертельной опасности.
- (6) ¹В указанный в абзаце 1 срок не засчитывается время содержания исполнителя в учреждениях, в которые он был помещён на основании распоряжения соответствующих государственных органов. ²Деяние, по которому был вынесен обвинительный приговор за границей, приравнивается в случаях, предусмотренных в абзаце 1, к деянию, по которому был вынесен обвинительный приговор на территории Германии, если это деяние являлось бы в соответствии с немецким уголовным правом таковым согласно положениям § 176 (абз. 1 или 2).

Комментарии

1) См. комментарии к § 174.

2) Изменения в положения § 176a (абз. 1–5) УУ ФРГ и соответствующие редакционные изменения внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 27 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007). Редакционные изменения внесены в абзац 3 на основании ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10) и ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответ-

ствии с §§ 86, 86a, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600).

3) См. комментарии к § 8.

§ 176b. Действия сексуального характера¹⁾ в отношении детей со смертельным исходом

Если исполнитель совершением действий сексуального характера (§§ 176 и 176a) причиняет, по меньшей мере по грубой неосторожности²⁾, смерть ребёнку, то наказанием является пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее десяти лет.

Комментарии

1) См. комментарии к § 174.

2) См. комментарии к §§ 74a, 15, 18.

§ 177. Сексуальное домогательство; сексуальное понуждение; изнасилование¹⁾

(1) Тот, кто, действуя вопреки распознаваемой воле другого лица, совершает с этим лицом действия сексуального характера или привлекает его совершить эти действия с собой или склоняет это лицо совершать действия сексуального характера в отношении третьего лица или попустительствовать совершению этих действий от третьего лица, – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто совершает с другим лицом действия сексуального характера или привлекает его совершить эти действия с собой или склоняет это лицо совершать действия сексуального характера в отношении третьего лица или попустительствовать совершению этих действий от третьего лица, если:

1. исполнитель пользуется тем, что лицо не способно к формированию или изъявлению противостоящей воли,
2. исполнитель пользуется тем, что лицо в силу его физического или психического состояния значительно ограничено в возможности формирования или изъявления воли, за исключением случаев, в которых он заручился согласием этого лица,
3. исполнитель использует момент неожиданности,
4. исполнитель использует положение, в котором потерпевшему в случае сопротивления грозит причинение ощутимого вреда, или
5. исполнитель понудил лицо к совершению или попустительству совершению действий сексуального характера путём угрозы причинения ощутимого вреда.

(3) Покушение наказуемо.

(4) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее одного года назначается, если неспособность к формированию или изъятию воли основывается на болезни или неполноценности²⁾ потерпевшего.

(5) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее одного года назначается, если исполнитель:

1. применяет насилие в отношении потерпевшего,
2. угрожает потерпевшему причинением наличной³⁾ опасности для физической целостности или жизни, или
3. использует положение, в котором потерпевший беззащитно представлен влиянию исполнителя.

(6) ¹В особо тяжких случаях назначается наказание в виде лишения свободы на срок не менее двух лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если:

1. исполнитель вступает с потерпевшим или привлекает его вступить в половое сношение или совершает с ним или привлекает его совершить схожие действия сексуального характера, которые особо унижают потерпевшего, в особенности, если эти действия связаны с проникновением в тело (изнасилование), или
2. деяние совершается несколькими лицами сообща.

(7) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее трёх лет назначается, если исполнитель:

1. имеет при себе оружие или другое опасное орудие,
2. имеет при себе иное орудие или средство с целью предотвращения или преодоления сопротивления другого лица посредством применения насилия или угрозы применения насилия, или
3. подвергает потерпевшего опасности причинения тяжкого вреда здоровью.

(8) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее пяти лет назначается, если исполнитель:

1. при совершении деяния применяет оружие или другое опасное орудие, или
2.
 - a) при совершении деяния подвергает потерпевшего тяжкому физическому истязанию или
 - b) посредством совершения деяния подвергает потерпевшего смертельной опасности.

(9) В менее тяжких случаях в контексте абзацев 1 и 2 назначается наказание в виде лишения свободы от трёх месяцев до трёх лет, в менее тяжких случаях в контексте абзацев 4 и 5 – в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до десяти лет, а в менее тяжких случаях в контексте абзацев 7 и 8 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

Комментарии

1) В редакции Пятидесятого закона о реформе уголовного законодательства ФРГ (Закона об улучшении защиты сексуального самоопределения человека) от 4 ноября 2016 года (BGBl. 2016 I S. 2460). Подробно о реформе законодательства об уголовно-правовом противодействии преступлениям, совершенным на сексуальной почве, см. комментарии к Тринадцатому разделу.

До вышеназванной реформы § 177 (*Понуждение к действиям сексуального характера; изнасилование*) был изложен в следующей редакции:

«(1) Тот, кто:

1. с применением насилия,
 2. путём угрозы причинения наличной опасности для физической целостности или жизни, или,
 3. используя положение, в котором потерпевший беззащитно предоставлен влиянию исполнителя,
- понуждает другое лицо терпеть по отношению к себе действия сексуального характера со стороны исполнителя или третьего лица или совершать эти действия с исполнителем или третьим лицом, – наказывается лишением свободы на срок не менее одного года.

(2) ¹В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок не менее двух лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если:

1. исполнитель вступает в половое сношение с потерпевшим или совершает с ним или привлекает его совершить с собой схожие действия сексуального характера, которые особо унижают потерпевшего, в особенности, если эти действия связаны с проникновением в тело (изнасилование), или
2. деяние совершается несколькими лицами сообща.

(3) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее трёх лет назначается, если исполнитель:

1. имеет при себе оружие или другое опасное орудие,
2. имеет при себе иное орудие или средство с целью предотвращения или преодоления сопротивления другого лица посредством применения насилия или угрозы применения насилия или
3. посредством совершения деяния подвергает потерпевшего опасности причинения тяжкого вреда здоровью.

(4) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее пяти лет назначается, если исполнитель:

1. при совершении деяния применяет оружие или другое опасное орудие или
2. а) при совершении деяния подвергает потерпевшего тяжкому физическому истязанию или
б) посредством совершения деяния подвергает потерпевшего смертельной опасности.

(5) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы от шести месяцев до пяти лет, а в менее тяжких случаях в контексте абзацев 3 и 4 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.»

За понуждение к действиям сексуального характера положения старой редакции § 177 УУ ФРГ предусматривали уголовное наказание в виде лишения свободы на срок не менее одного года, а за изнасилование – не менее двух лет. Защищённым правовым благом являлось право на сексуальное самоопределение человека, т.е. свобода человека по своему усмотрению выбирать обстоятельства, вид и партнёров собственных сексуальных отношений (*Fischer*, StGB, 63. Aufl., § 177 Rn. 2 mwN.). В соответствии со ст. ред. § 177 (абз. 1) УУ ФРГ уголовная ответственность за понуждение к действиям сексуального характера наступала в отношении того, кто, используя средства принуждения (насилие, угрозы причинения наличной опасности для физической целостности или жизни, либо используя положение, в котором потерпевший беззащитно предоставлен влиянию исполнителя), понуждает другое лицо терпеть по отношению к себе действия сексуального характера со стороны исполнителя или третьего лица или совершать эти действия с исполнителем или третьим лицом. Таким образом, преступное деяние понуждения к действиям сексуального характера состояло из двух компонентов: элемента принуждения и сексуального элемента, между которыми должна существовать т.н. «целевая» или «финальная» взаимосвязь (BGHSt. 42, 111; BGH NJW 84, 1632; NSTz 05, 269; NSTz-RR 97, 199, 03, 43; *Eisele*, in: Schönke/Schröder, 29. Aufl., § 177 Rn. 3, 6, 7a mwN.). В силу прямого соотношения насилия и квалифицированной угрозы (причинения опасности для физической целостности или жизни) следует, что сексуальное понуждение (в отличие от общего состава принуждения в § 240 УУ ФРГ) требует наличия насильственных действий в отношении определённого человека. Насильственные действия, направленные против неодушевлённого предмета, считались по господствующему мнению достаточными для воплощения состава § 177 (абз. 1) УУ ФРГ только в том случае, если они (как минимум также) оказывают непосредственное физическое воздействие на человека (*Fischer*, StGB, 63. Aufl., § 177 Rn. 9 mwN.; *Eisele*, in: Schönke/Schröder, 29. Aufl., § 177 Rn. 5 mwN. Иного мнения *Wolter*, NSTz 1985, 245, 251). В третьей альтернативе данного состава (§ 177 абз. 1 № 3 УУ ФРГ в старой редакции) понуждение к действиям сексуального характера предусматривало в качестве средства принуждения использование положения, в котором потерпевший беззащитно предоставлен влиянию исполнителя. С введением данного средства принуждения в § 177 (абз. 1) УУ ФРГ на основании Тридцать третьего Закона о реформе уголовного законодательства (BGBl. 1997 I S. 1607.) должны были быть закрыты пробелы наказуемости, которые имели место в случаях, в которых «женщины, оцепеневшие от испуга, или в страхе от возможного применения к ним насилия (...) вынуждены были терпеть совершение над собой действий сексуального характера», причём «действия преступника не могли быть квалифицированы в качестве насилия или конклюдентной угрозы причинения наличной опасности для физической целостности или жизни» (BT-Drs. 13/7324, S. 6. Подробно и критически о сфере действия и соотношении данной альтернативы с § 179 УУ ФРГ см: *Eisele*,

in: Schönke/Schröder, 29. Aufl., § 177 Rn. 8 mwN.). Тем не менее, третья альтернатива старой редакции § 177 (абз. 1) УУ ФРГ была неоднократно подвержена критике в немецкой юридической литературе и правоприменительной практике (Подробно и с дальнейшими ссылками *Eisele*, in: Schönke/Schröder, 29. Aufl., § 177 Rn. 8 ff.; *Fischer*, StGB, 63. Aufl., § 177 Rn. 33 ff.). В особенности отмечалось, что § 177 (абз. 1 № 3) УУ ФРГ не содержит чёткого описания определённого принудительного действия и не ограничивается деяниями, содержащимися в положениях § 240 (абз. 1) УУ ФРГ (в особенности см.: *Fischer*, StGB, 63. Aufl., § 177 Rn. 32, 34, который не признаёт признак «использования» в качестве деяния принуждения в контексте § 177 (абз. 1 № 3) УУ ФРГ.). Таким образом, положения данной альтернативы были крайне проблематичны в смысле толкования нормы и вели к противоречивой правоприменительной практике (См. также: *Eisele*, in: Schönke/Schröder, 29. Aufl., § 177 Rn. 8 mwN.). Так, Федеральный Верховный суд ФРГ (ФВС ФРГ) толкует инкриминированное в § 177 (абз. 1 № 3) УУ ФРГ деяние как «преодоление противостоящей воли потерпевшего путём использования его беззащитного положения» (BGHSt. 45, 253, 258; 50, 359, 360). В других судебных решениях достаточным для воплощения данной альтернативы признаётся «любое действие, представляющее собой использование беззащитности потерпевшего» (BGH NStZ 2002, 199 ff.). В итоге ФВС ФРГ пришёл к выводу, что § 177 (абз. 1 № 3) УУ ФРГ представляет собой «одноактовое принуждение», т.е. принуждение, в котором вынужденное сексуальное действие совпадает с действием принуждения (BGHSt. 45, 253, 257 ff.; 50, 359, 363). В этом отношении см. справедливую критику *Fischer*, StGB, 63. Aufl., § 177 Rn. 36b, поскольку подобным толкованием в одной единственной альтернативе нарушается системность всех деликтов, связанных с принудительным воздействием на личность, заключающаяся в разграничении между действием принуждения и его последствием).

Во вступивших в законную силу положениях новой редакции § 177 УУ ФРГ были сведены воедино составы сексуального понуждения [*sexuelle Nötigung*] и действий сексуального характера в отношении беззащитных лиц, а также был введён новый законодательный термин – «сексуальное домогательство» [*sexueller Übergriff*] (подробно: BT-Drs. 18/9097, S. 22 f.). Поскольку предмет регулирования старой редакции § 179 УУ ФРГ («Действия сексуального характера в отношении беззащитных лиц») был полностью учтён в новом § 177 (абз. 2 № 1, 2) в сочетании с соответствующими отягчающими наказанием нормами УУ ФРГ (BT-Drs. 18/9097, S. 29), а также во избежание двойного регулирования, § 179 УУ ФРГ был исключён из новой редакции Уголовного уложения ФРГ. Защищённым правовым благом остаётся право человека на сексуальное самоопределение. Однако в отличие от правового положения до реформы, уголовно-правовая защита этого правового блага теперь сконцентрирована на противодействии нарушению противостоящей воли потерпевшего (BT-Drs. 18/9097, S. 21). С введением новых альтернатив в состав преступного деяния сфера применения § 177 УУ ФРГ была значительно расширена, поскольку уголовная ответственность теперь наступает не только при совершении инкриминированных деяний посредством применения насилия, угроз причинения

наличной опасности для физической целостности или жизни, а также использования беззащитного положения потерпевшего (т.е. – сексуального понуждения), но ещё и в случае «пренебрежения» распознаваемой (абз. 1) и нераспознаваемой (абз. 2) противостоящей волей потерпевшего (т.е. – сексуального домогательства). Действовавшие до реформы составы сексуального понуждения остались в силе и представляют собой квалифицированный состав по отношению к § 177 (абз. 1 и 2) УУ ФРГ (BT-Drs. 18/9097, S. 26).

В соответствии с прежним уголовно-правовым регулированием изнасилование [*Vergewaltigung*] являлось особо тяжким случаем сексуального понуждения, подлежащего уголовному наказанию в виде лишения свободы на срок не менее двух лет (§ 177 абз. 2 предл. 2 № 1 УУ ФРГ в старой редакции). Изнасилование имело место, если преступник вступает в половое сношение с потерпевшим или совершает с ним или привлекает его совершить с собой схожие действия сексуального характера, которые особо унижают потерпевшего, в особенности, если эти действия связаны с проникновением в тело. После реформы изнасилование осталось основанием,отягчающим уголовную ответственность (особо тяжкий случай), но теперь уже не только за сексуальное понуждение, но и за сексуальное домогательство. Тем самым само понятие изнасилования и сфера применения соответствующего уголовно-правового регулирования были значительно расширены (BT-Drs. 18/9097, S. 21, 28).

Обеспечению более полной уголовно-правовой защиты права личности на сексуальное самоопределение за рамками §§ 177 след. УУ ФРГ призваны служить новые вспомогательных составы преступного деяния, а именно: § 184i УУ ФРГ (сексуальное притеснение [*sexuelle Belästigung*]) и § 184j УУ ФРГ (совершение преступного деяния из группы лиц), в соответствии с которыми криминализованы соответственно сексуально направленные действия, не достигающие границ значительности в контексте § 184h (№ 1) УУ ФРГ, но требующие уголовно-правовой реакции в силу того, что они недопустимым образом затрагивают защищённое правовое благо, и участие в группе лиц, если кто-либо из участников этой группы совершает преступное деяние в соответствии с § 177 УУ ФРГ или § 184i УУ ФРГ. Подробно см. комментарии к § 184i УУ ФРГ и § 184j УУ ФРГ.

2) Под физической и/или психической неполноценностью понимаются ограниченные возможности здоровья человека, которые имеют место в соответствии с § 2 Книги IX Социального кодекса ФРГ, если физические функции, психические способности или душевное состояние в течение более шести месяцев отклоняются от состояния, присущего здоровому человеку с учётом его возраста, и поэтому затруднено беспрепятственное участие данного лица в жизни в обществе. Подробно: BT-Drs. 18/9097, S. 26.

3) Наличной может быть также длительная опасность (BGH NStZ 2004, 682). Возможность потерпевшего устранить грозящую ему опасность путём принятия соответствующих мер (например, вызов полиции и т.д.) может служить свидетельством для отклонения предпосылки «наличности» опасности. Если опасность все же является наличной, то вышеназванная возможность потерпевшего не

имеет значения для наказуемости исполнителя (*Lenckner/Perron/Eisele*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 177 Rn. 7 mwN.).

§ 178. Сексуальное домогательство, сексуальное понуждение и изнасилование со смертельным исходом

Если исполнитель совершением сексуального домогательства, сексуального понуждения или изнасилования (§ 177) причиняет, по меньшей мере по грубой неосторожности¹⁾, смерть потерпевшему, то наказанием является пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее десяти лет.

Комментарии

1) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 179. (Исключён)

Комментарии

Ранее: Действия сексуального характера в отношении беззащитных лиц. Норма исключена на основании Пятидесятого закона о реформе уголовного законодательства ФРГ (Закон об улучшении защиты сексуального самоопределения человека) от 4 ноября 2016 года (BGBl. 2016 I S. 2460), поскольку в результате проведенной в 2016 году реформы законодательства, касающегося уголовно-правового противодействия преступлениям, совершенным на сексуальной почве, действия сексуального характера в отношении беззащитных лиц подлежат уголовной ответственности в соответствии с новой редакцией § 177. Подробно см. комментарии к Тринадцатому разделу и к § 177.

До вышеназванной реформы § 179 (*Действия сексуального характера в отношении беззащитных лиц*) был изложен в следующей редакции:

«(1) Тот, кто злоупотребляет положением другого лица, которое:

1. вследствие душевной или нервной болезни или неполноценности, включая болезненную алкогольную или наркотическую зависимость, или вследствие глубокого расстройства сознания, или

2. физически

неспособно оказать сопротивление, тем, что, используя беззащитность этого лица, совершает с ним действия сексуального характера или привлекает это лицо совершить эти действия с собой, – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто злоупотребляет положением беззащитного лица (абзац 1) тем, что, используя беззащитность, склоняет его к тому, чтобы он совершил действия сексуального характера с третьим лицом или позволил этому лицу совершить эти действия с собой.

(3) В особо тяжких случаях назначается наказание в виде лишения свободы на срок не менее одного года.

(4) Покушение наказуемо.

(5) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее двух лет назначается, если

1. исполнитель вступает в половое сношение с потерпевшим или совершает с ним схожие действия сексуального характера, связанные с проникновением в тело, или привлекает его совершить эти действия с собой,

2. деяние совершается несколькими лицами сообща или

3. посредством совершения деяния исполнитель подвергает потерпевшего опасности причинения тяжкого вреда здоровью или нанесения значительного ущерба для физического или духовного развития.

(6) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 5 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

(7) Положения, предусмотренные в § 177 (абз. 4 № 2) и в § 178, действуют соответственно».

§ 180. Содействие действиям сексуального характера малолетних

(1) Тот, кто оказывает содействие действиям сексуального характера лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, в отношении или в присутствии третьего лица или действиям сексуального характера третьего лица с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста:

1. посредством сводничества или

2. посредством предоставления возможности или создания условий, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом. ²Положения, предусмотренные в предложении 1 (№ 2), не подлежат применению, если действие совершает тот, кто имеет право на заботу о данном лице; эта оговорка не имеет действия, если заботящееся лицо путём оказания содействия грубо нарушает свои воспитательные обязанности.

(2) Тот, кто склоняет лицо, не достигшее восемнадцатилетнего возраста, за вознаграждение совершать действия сексуального характера в отношении или в присутствии третьего лица, или позволить третьему лицу совершать эти действия с собой, или тот, кто посредством сводничества оказывает содействие подобным действиям, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(3) Тот, кто склоняет лицо, не достигшее восемнадцатилетнего возраста, которое вверено ему для воспитания, обучения или оказания поддержки в организации его образа жизни¹ или которое подчинено ему в рамках служебных или трудовых отношений, злоупотребляя при этом зависимостью вверенного лица, связанной с отношениями, сложившимися в процессе его воспитания, обучения, оказания поддержки в организации его образа жизни, а также служебными или трудовыми отношениями, к совершению действий сексуального характера в отношении или в присутствии третьего лица или позволить третьему лицу совершать эти действия с собой, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(4) В случаях, предусмотренных в абзацах 2 и 3, покушение наказуемо.

Комментарии

1) См. комментарии к § 174.

§ 180a. Эксплуатация лиц, занимающихся проституцией¹⁾

(1) Тот, кто в виде промысла содержит заведение или руководит деятельностью заведения, в котором занимаются проституцией лица, содержащиеся в личной или экономической зависимости от данного лица, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто

1. предоставляет лицу, не достигшему восемнадцатилетнего возраста, для занятия проституцией квартиру, в виде промысла помещение или в виде промысла место для пребывания, или
2. склоняет к проституции другое лицо, которому он предоставляет квартиру для занятия проституцией, или эксплуатирует его в этой связи.

Комментарии

1) Изменения в положения § 180a (абз. 1) внесены на основании ст. 2 Федерального закона о регулировании правовых отношений проституирующих лиц (*Prostitutionsgesetz – ProstG*) от 20 декабря 2001 года (BGBl. 2001 I S. 3983).

§§ 180b. и 181. (Исключены)**Комментарии**

Ранее соответственно – торговля людьми и тяжкая торговля людьми. Данные положения исключены из Уголовного уложения на основании ст. 1 (№ 6) Тридцать седьмого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*37. StrafÄG*) от 11 февраля 2005 года (BGBl. 2005 I S. 239). Изменения вступили в силу 19 февраля 2005 года (см. также §§ 232–232a). Подробно о данной реформе см. *Parog A.И., Хелльманн, У., Головенков, П.В.*, Торговля людьми в российском и немецком уголовном праве // *Lex Russica 2008/5*, С. 1162–1179 (1170–1172).

§ 181a. Сутенёрство¹⁾

(1) Лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет наказывается тот, кто:

1. эксплуатирует другое лицо, занимающееся проституцией, или
2. ради получения имущественной прибыли осуществляет контроль за другим лицом, занимающимся проституцией, определяет место, время, продолжительность и другие обстоятельства занятия проституцией или предпринимает меры, которые должны помешать этому лицу прекратить занятие проституцией,

и в этой связи поддерживает с ним отношения, не ограничивающиеся единственным случаем.

(2) Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказываемся тот, кто ограничивает личную или экономическую независимость другого лица тем, что в виде промысла содействует занятию проституцией другого лица путём посредничества в установлении сексуальных контактов и в этой связи поддерживает с ним отношения, не ограничивающиеся единичным случаем.

(3) В соответствии с положениями, установленными в абзацах 1 и 2, подлежит наказанию также тот, кто совершает указанные в абзаце 1 (№ 1 и 2) действия или указанное в абзаце 2 содействие в отношении своего супруга или лица, состоящего с ним в однополном браке²⁾.

Комментарии

1) Новая редакция § 181a (абз. 2) внесена на основании ст. 2 Федерального закона о регулировании правовых отношений проституирующих лиц (*Prostitutionsgesetz – ProstG*) от 20 декабря 2001 года (BGBl. 2001 I S. 3983). Изменения в данное положение внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 27 февраля 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007). Изменения вступили в силу 1 апреля 2004 года.

2) Данное дополнение внесено на основании ст. 23 Закона о приведении законодательства в соответствие с изменениями, связанными с правовым институтом однополого брака от 20.11.2015 (BGBl. 2015 I S. 2010).

§ 181b. Надзор за поведением¹⁾

В случаях, предусмотренных в §§ 174–174c, 176–180, 181a–182, суд может установить надзор за поведением (§ 68 абз. 1).

Комментарии

1) Изменения в § 181b внесены на основании ст. 1 (№ 6) Тридцать седьмого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*37. Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 11 февраля 2005 года (BGBl. 2005 I S. 239).

§ 181c. (Исключён)¹⁾

Комментарии

1) Положения, установленные в § 181c, регулировали имущественный штраф²⁾ и расширенную конфискацию того, что было приобретено преступным путём и гласили: «*В случаях, предусмотренных в § 181a абз. 1 № 2, подлежат применению положения, установленные в §§ 43a, 73d, если исполнитель действует в составе банды [дословно: «в качестве члена банды» (als Mitglied einer Bande)], организованной для длительного совершения подобных деяний.* ²⁾Положения, предусмотренные в § 73d, подлежат применению также в том случае, если исполнитель действует в виде промысла.» Норма исключена в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным

законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 43а и § 73 след.

2) Данная альтернатива ещё во время действия § 181с не имела практического действия, поскольку Федеральным Конституционным судом Германии § 43а признан противоречащим Основному закону (Конституции) ФРГ и ничтожным. Подробно см. примечания к § 43а.

§ 182. Действия сексуального характера¹⁾ в отношении несовершеннолетних²⁾

(1) Тот, кто злоупотребляет отношениями с лицом, не достигшим восемнадцатилетнего возраста, тем, что, используя подневольное положение:

1. совершает с ним действия сексуального характера или привлекает это лицо совершить эти действия с собой, или
2. склоняет это лицо совершить действия сексуального характера с третьим лицом или позволить третьему лицу совершить эти действия с собой, –

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается лицо, достигшее восемнадцатилетнего возраста, злоупотребляющее отношениями с лицом, не достигшим восемнадцатилетнего возраста, тем, что за вознаграждение совершает с ним действия сексуального характера или привлекает это лицо совершить эти действия с собой.

(3) Лицо, достигшее возраста двадцати одного года, злоупотребляющее отношениями с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, тем, что:

1. совершает с ним действия сексуального характера или привлекает это лицо совершить эти действия с собой, или
2. склоняет это лицо совершить действия сексуального характера с третьим лицом или позволить третьему лицу совершить эти действия с собой

и при этом использует проявленную по отношению к нему неспособность потерпевшего к сексуальному самоопределению,³⁾ – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(4) Покушение наказуемо.

(5) В случаях, предусмотренных абзацем 3, деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству, за исключением случаев, в которых, по мнению правоохранительных органов, в силу особого общественного интереса в уголовном преследовании требуется государственное вмешательство по официальной инициативе.

(6) В случаях, предусмотренных абзацами 1–3, суд может воздержаться от назначения наказания⁴⁾ в соответствии с данными нормами, если, учитывая поведение лица, против которого это деяние направлено, неправомерность деяния является незначительной.

Комментарии

1) См. комментарии к § 174.

2) В действующей с 5 ноября 2008 года редакции ст. 1 Федерального закона о трансформации Рамочного решения Совета Европейского Союза о борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и с детской порнографией от 31 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2149) с изменениями, внесёнными в положения абзаца 3 на основании ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10).

3) Под «неспособностью потерпевшего к сексуальному самоопределению» в качестве предпосылки всех альтернатив абзаца 3 понимается обоснованная возрастная незрелостью (BT-Drs. 12/4584, S. 8; *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 182 Rn. 12a; *Perron/Eisele*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 182 Rn. 11) неспособность потерпевшего в конкретном случае адекватно оценить принимаемое решение о совершении активных или пассивных сексуальных действий, т.е. его интеллектуальная, моральная и эмоциональная неспособность увязать эти действия или бездействие с собственным самосознанием и представлением о своей жизни в той степени, которая соответствует понятию свободного сексуального самоопределения сформировавшейся личности. Подобная неспособность к сексуальному самоопределению несовершеннолетнего потерпевшего, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, должна быть установлена в каждом конкретном случае (BGHSt. 42, 402; BGH NStZ-RR 1997, 98), причём она может выражаться и в инициативе потерпевшего, если эта инициатива базируется на его незрелости, легкомыслии или незнании (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 182 Rn. 12a). Следует, однако, отметить, что неспособность к сексуальному самоопределению не является состоянием, присущим абсолютно всем несовершеннолетним, из чего следует, что данная предпосылка не может быть установлена, независимо от возраста и прочих факторов, в частности, – без учёта личности исполнителя и сущности его отношений с потерпевшим. Именно этому послыу соответствует введённое ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10), требование, что неспособность к сексуальному самоопределению потерпевшего должна быть «проявлена по отношению к нему», т.е. исполнителю. Незрелость (в большей или меньшей степени) присуща, в принципе, всем 14–15-ти летним молодым людям (BGH NJW 2000, 3726). Поэтому одного лишь этого факта недостаточно для утверждения состава абз. 3, а требуется детальное рассмотрение отношений потерпевшего и исполнителя (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 182 Rn. 13).

Если потерпевшим является ребёнок (т.е. лицо, не достигшее 14-ти летнего возраста), то в отношении применения § 182 (абз. 3) следует (во всяком случае – с точки зрения объективной стороны состава) исходить из абсолютной и неоспоримой

неспособности потерпевшего к сексуальному самоопределению без каких-либо исключений, поскольку термин сексуального самоопределения в данном контексте не отличается от такового в §§ 176 след. (того же мнения *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 182 Rn. 13a; иного мнения BGH NStZ 2007, 329 след., который в отличие от неоспоримой возрастной неспособности ребёнка к сексуальному самоопределению в контексте §§ 176 след. УУ ФРГ, требует определения объективной неспособности в каждом конкретном случае, если речь идёт о применении § 182 УУ ФРГ). Таким образом, законодательная оценка абсолютной и неоспоримой неспособности ребёнка к сексуальному самоопределению, заложенная в §§ 176 след. УУ ФРГ, действует в той же степени и в отношении того же объекта и того же действия в § 182 (абз. 3) УУ ФРГ. С субъективной же стороны состава представление исполнителя о способности потерпевшего к сексуальному самоопределению имеет значение в данной связи лишь в случае, если он ошибочно исходит из того, что потерпевшему больше 14-ти, но меньше 16-ти лет (BGH NStZ 2007, 329; *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 182 Rn. 13a, 19).

4) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 183. Эксгибиционистские действия

(1) Мужчина, который обременяет другое лицо эксгибиционистскими действиями, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(2) Деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству, за исключением случаев, в которых, по мнению правоохранительных органов, в силу особого общественного интереса в уголовном преследовании требуется государственное вмешательство по официальной инициативе.

(3) Суд может назначить условное исполнение наказания в виде лишения свободы на испытательный срок также в том случае, если ожидается, что исполнитель только по окончании длительного лечения не будет больше совершать эксгибиционистских действий.

(4) Положение, предусмотренное в абзаце 3, действует также в том случае, если мужчина или женщина подлежит наказанию за совершение эксгибиционистского действия:

1. в соответствии с другой нормой, которая предусматривает максимальное наказание в виде лишения свободы на срок до одного года или денежный штраф, или
2. в соответствии с § 174 (абзацем 3 № 1) или § 176 (абз. 4 № 1)¹⁾.

Комментарии

1) В действующей с 5 ноября 2008 года редакции ст. 1 Федерального закона о трансформации Рамочного решения Совета Европейского Союза о борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и с детской порнографией от 31 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2149) с изменениями, внесёнными на основании ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство,

связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10).

§ 183a. Нарушение общественного порядка

Тот, кто публично совершает действия сексуального характера и тем самым преднамеренно или осознанно¹⁾ нарушает общественный порядок, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с § 183.

Комментарии

1) См. комментарии к § 15.

§ 184. Распространение порнографических материалов¹⁾

(1) Тот, кто порнографический материал (§ 11 абзац 3):

1. предлагает, предоставляет или делает доступными лицу, не достигшему шестнадцатилетнего возраста,
2. делает доступными в месте, фактически или визуально доступном²⁾ для лиц, не достигших восемнадцатилетнего возраста,
3. предлагает или предоставляет другому лицу в розничной торговле вне торговых помещений, в киосках или других торговых местах, внутрь которых покупатели обычно не проникают, в посылочной торговле или в профессиональных библиотеках либо читальных кружках,
- 3а. предлагает или предоставляет другому лицу путём профессиональной сдачи напрокат или схожей профессиональной передачи в пользование, за исключением совершения этих действий в торговых помещениях, фактически или визуально недоступных для лиц, не достигших восемнадцатилетнего возраста,
4. предпринимает действия, направленные на их ввоз путём посылочной торговли³⁾,
5. предлагает или рекламирует публично в месте, фактически или визуально доступном для лиц, не достигших восемнадцатилетнего возраста, или путём распространения письменных материалов вне пунктов соответствующего торгового оборота,
6. делает доступными для другого лица без соответствующего требования с его стороны,
7. демонстрирует в публичном кинопрокате за вознаграждение, которое взимается полностью или большей частью именно за этот показ,
8. изготавливает, получает, поставляет, имеет в наличии или предпринимает действия⁴⁾, направленные на его ввоз, чтобы использовать его указанным в № 1–7 образом, или сделать возможным такое использование другим лицом, или

9. предпринимает действия, направленные на его вывоз, чтобы распространять или сделать его общедоступным за границей в нарушение действующих там уголовно-правовых норм, или сделать возможным такое использование⁵⁾, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом⁶⁾.
- (2) ¹Положения, предусмотренные в абзаце 1 (№ 1 и № 2), не подлежат применению, если действие совершает тот, кто имеет право на заботу о данном лице; эта оговорка не имеет действия, если заботящееся лицо путём предложения, предоставления или создания возможности доступа грубо нарушает свои воспитательные обязанности. ²Положения, предусмотренные в абзаце 1 (№ 3а), не имеют действия, если действия совершаются в деловом обороте с участием лиц, берущих напрокат данные материалы для осуществления своей профессиональной деятельности.

Комментарии

1) § 184 (абз. 1) УУ ФРГ в редакции ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10) с терминологическими изменениями, внесёнными ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600). С 1 апреля 2004 года вступила в силу новая редакция § 184 (абз. 2) УУ ФРГ. Одновременно были исключены положения прежней редакции абз. 2–7. См. ст. 1 Федерального закона от 27 февраля 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007).

2) Имеются в виду места, в которых указанные лица могут, не нарушая никаких запретов, физически находиться (см. OLG Celle, MDR 1985, 693; OLG Hamburg NJW 1992, 1183), а также места, которые просматриваются без необходимости применения каких-либо вспомогательных визуальных устройств (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 184 Rn. 11 mwN.).

3) Данная альтернатива содержит состав преступного деяния, реализуемый путём предприятия инкриминированного деяния (см. § 11 абз. 1 № 6). Именно с необходимостью отразить данную законодательно заложенную предпосылку при сохранении систематики норы в целом связана некоторая языковая несогласованность перевода.

4) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).

5) См. комментарии к № 4.

6) См. также положения, предусмотренные §§ 27, 28 Федерального закона о защите несовершеннолетних (*Jugendschutzgesetz – JuSchuG*) от 23 июля 2002 года

(BGBl. 2002 I S. 2730) с изменениями, внесёнными на основании Федерального закона от 20 июля 2007 года (BGBl. 2007 I S. 1595).

§ 184а. Распространение порнографических материалов, содержащих насилие или действия сексуального характера в отношении животных¹⁾

¹⁾Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказываются тот, кто порнографический материал (§ 11 абзац 3), содержащий насильственные действия или действия сексуального характера, совершаемые людьми в отношении животных:

1. распространяет или делает общедоступным, или
2. изготавливает, получает, поставяет, имеет в наличии, предлагает, рекламирует или предпринимает действия²⁾, направленные на ввоз или вывоз данного материала, чтобы использовать его указанным в № 1 образом³⁾ или сделать возможным такое использование другим лицом.

²⁾В случае, предусмотренном в предложении 1 (№ 1), покушение наказуемо.

Комментарии

1) Положения, предусмотренные в § 184а УУ ФРГ, введены на основании ст. 1 Федерального закона от 27 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007) и изменены ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10). Терминологические изменения внесены ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600) и вступили в законную силу 1 января 2021 года.

2) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6), и комментарии к § 184 (абз. 1 № 4).

3) Отсылка к средствам совершения деяния: «или [указанным] в § 184d (абзаце 1 предложении 1) [образом]» исключена, поскольку в ходе модернизации термина «письменные материалы» реформой, проведённой ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600), положения § 184d УУ ФРГ были упразднены.

§ 184b. Распространение, приобретение и имение во владении порнографических материалов с участием детей¹⁾

(1) Лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет наказывается тот, кто:

1. распространяет или делает общедоступным порнографический материал с участием детей; порнографическим материалом с участием детей является материал (§ 11 абзац 3), содержащий:
 - a) действия сексуального характера, исходящие от лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста (ребёнка), в отношении ребёнка или в присутствии ребёнка,
 - b) демонстрацию полностью или частично обнажённого ребёнка в позе, возбуждающе²⁾ подчёркивающей его половую принадлежность, или
 - c) вызывающую сексуальный интерес демонстрацию обнажённых половых органов или обнажённых ягодиц ребёнка,
2. предпринимает действия, направленные на то, чтобы предоставить другому лицу возможность получить доступ или вступить во владение порнографическим материалом с участием детей, отображающим действительно происходящие или близкие к действительности события,
3. изготавливает порнографический материал с участием детей, отображающий действительно происходящие события, или
4. изготавливает, получает, поставляет, имеет в наличии, предлагает, рекламирует порнографический материал с участием детей или предпринимает действия³⁾, направленные на ввоз или вывоз данного материала, чтобы использовать его указанным в № 1 или № 2 образом⁴⁾ или сделать возможным такое использование другим лицом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с положениями № 3.

(2) Если исполнитель в случаях, предусмотренных в абзаце 1, действует в виде промысла или в составе банды⁵⁾, организованной для длительного совершения подобных деяний, и материал в случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 1, 2 и 4), отображает действительно происходящие или близкие к действительности события, назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до десяти лет.

(3) Тот, кто предпринимает действия⁶⁾, направленные на то, чтобы получить путём электронного извлечения информации⁷⁾ порнографический материал с участием детей, отображающий действительно происходящие или близкие к действительности события, или вступить во владение таким материалом, или тот, кто имеет во владении такой материал, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(4) Покушение наказуемо; данное положение не применяется в отношении деяний, предусмотренных в абзаце 1 (№ 2 и 4), а также в абзаце 3.

(5) ¹Положения, предусмотренные в абзаце 1 (№ 2) и в абзаце 3, не применяются в отношении действий, служащих исключительно правомерному исполнению:

- а) государственных функций,
- б) функций, обоснованных соглашением с компетентным государственным органом,
- с) служебных или профессиональных обязанностей.

²Положения, предусмотренные в абзаце 1 (№ 1 и 4), не применяются в отношении служебных действий в процессе предварительного уголовного расследования, если:

1. действие связано с порнографическим материалом с участием детей, который не отображает действительно происходящие события, а также не создан при использовании съёмки изображения ребёнка или несовершеннолетнего, и
2. раскрытие обстоятельств дела иным способом было бы бесперспективным или существенно осложнённым.

(6) ¹Предметы, на которые направлено преступное деяние, предусмотренное в абзаце 1 (№ 2 или 3) или в абзаце 3, подлежат конфискации. ²Положения, предусмотренные в § 74а, подлежат применению.⁸⁾

Комментарии

1) § 184b УУ ФРГ вступил в силу в действовавшей с 1 апреля 2004 года редакции на основании ст. 1 Федерального закона от 27 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007) и был изменён ст. 1 Федерального закона о трансформации Рамочного решения Совета Европейского Союза о борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и с детской порнографией от 31 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2149). Положение приведено в действующей редакции ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека, от 21 января 2015 года (BGBl. 2015 I S. 10) с изменениями, вступившими в силу на основании Пятьдесят седьмого закона о внесении изменений в уголовное законодательство от 03.03.2020 (BGBl. 2020 I S. 431) и касающимися уголовной ответственности за т.н. “*Cybergrooming*”, а также терминологическими изменениями, вступившими в силу 1 января 2021 года на основании ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600).

2) В ходе реформы, касающейся терминологической модернизации уголовного законодательства (BGBl. 2020 I S. 2600), ранее использованное понятие «(в позе), *неестественно* (подчёркивающей половую принадлежность)» [„*unnatürlich* (geschlechtsbetonte Körperhaltung)“] заменено термином «(в позе), *возбуждаю-*

ще (подчёркивающей половую принадлежность)» [„aufreizend (geschlechtsbetonte Körperhaltung)“]. По мнению законодателя, ранее использованное понятие неестественности не в полной мере соответствовало чёткой направленности § 184b (абз. 1 № 1b) на криминализацию любых форм и видов материала, отображающего сексуально возбуждающее позирование ребёнком. Так, например, спящий ребёнок не принимает «неестественных» положений тела, но может (в восприятии определённого круга лиц) во сне находиться в сексуально возбуждающей позе, соответственно отображённой в определённом материале. Кроме того, понятие неестественности не в достаточной мере обеспечивало чёткую уголовно-правовую квалификацию материала, отображающего ребёнка, который случайно и не для кого не позируя, принимает позу, подчёркивающую его половую принадлежность (BT-Drs. 19/19859, S. 21 mwN.).

3) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6), и комментарии к § 184 (абз. 1 № 4).

4) См. соответствующие комментарии к § 184а в отношении исключения отсылки к средствам совершения деяния: «или [указанным] в § 184d (абзаце 1 предложения 1) [образом]».

5) Дословно: «в качестве члена банды» [als Mitglied einer Bande].

6) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).

7) См. пункт 4 комментария к § 184d.

8) Абз. 6 (предл. 1): «В случаях, предусмотренных в абзаце 2, подлежат применению положения, установленные в § 73d» исключён; новая нумерация введена в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [Vermögensabschöpfung], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 73а.

§ 184с. Распространение, приобретение и имение во владении порнографических материалов с участием несовершеннолетних¹⁾

(1) Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказывается тот, кто:

1. распространяет или делает общедоступным порнографический материал с участием несовершеннолетних; порнографическим материалом с участием несовершеннолетних является материал (§ 11 абзац 3), содержащий:
 - а) действия сексуального характера, исходящие от лица, достигшего четырнадцатилетнего, но не достигшего восемнадцатилетнего возраста, в отношении этого лица или в присутствии этого лица,
 - б) демонстрацию полностью или частично обнажённого лица, достигшего четырнадцатилетнего, но не достигшего восемнадцатилетнего возраста, в позе, возбуждающе²⁾ подчёркивающей его половую принадлежность, или

- с) вызывающую сексуальный интерес демонстрацию обнажённых половых органов или обнажённых ягодиц лица, достигшего четырнадцатилетнего, но не достигшего восемнадцатилетнего возраста³⁾,
2. предпринимает действия, направленные на то, чтобы предоставить другому лицу возможность получить доступ или вступить во владение порнографическим материалом с участием несовершеннолетних, отображающим действительно происходящие или близкие к действительности события,
3. изготавливает порнографический материал с участием несовершеннолетних, отображающий действительно происходящие события, или
4. изготавливает, получает, поставяет, имеет в наличии, предлагает, рекламирует порнографический материал с участием несовершеннолетних или предпринимает действия⁴⁾, направленные на ввоз или вывоз данного материала, чтобы использовать его указанным в № 1 или № 2 образом⁵⁾ или сделать возможным такое использование другим лицом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с положениями № 3.

(2) Если исполнитель в случаях, предусмотренных в абзаце 1, действует в виде промысла или в составе банды⁶⁾, организованной для длительного совершения подобных деяний, и материал в случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 1, 2 и 4), отображает действительно происходящие или близкие к действительности события, назначается наказание в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(3) Тот, кто предпринимает действия⁷⁾, направленные на то, чтобы получить путём электронного извлечения информации⁸⁾ порнографический материал с участием несовершеннолетних, отображающий действительно происходящие события, или вступить во владение таким материалом, или тот, кто имеет во владении такой материал, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(4) Положения, предусмотренные в абзаце 1 (№ 3), также в сочетании с абзацем 5, и абзаце 3, не подлежат применению к действиям лиц, которые они совершают по отношению к таким порнографическим материалам с участием несовершеннолетних, которые эти лица изготовили исключительно для собственного использования с согласия отображённых лиц.

(5) Покушение наказуемо; данное положение не применяется в отношении деяний, предусмотренных в абзаце 1 (№ 2 и 4), а также в абзаце 3.

(6) Положения, предусмотренные в § 184b (абзацах 5 и 6), действуют соответственно.

Комментарии

1) § 184с УУ ФРГ был введён в редакции от 5 ноября 2008 года на основании ст. 1 Федерального закона о трансформации Рамочного решения Совета Европейского Союза о борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и с детской порнографией от 31 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2149). Ранее в § 184с содержавшаяся норма о распространении порнографической информации посредством радио- и телевидения, масс-медиа или телевизионных служб была перенумерована в § 184d. Соответствующее изменение нумерации было произведено и в отношении последующих норм (§§ 184е – 184g). Коренным изменениям норма подверглась в ходе реформы уголовного законодательства об уголовно-правовом противодействии преступлениям, совершенным на сексуальной почве (см. ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года, BGBl. 2015 I S. 10). Терминологические изменения и дополнения внесены ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600) и вступили в законную силу 1 января 2021 года.

2) См. № 2 комментария к § 184b.

3) Пункт с) введён ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600) и дополняет (см. § 184b абз. 1 № 1с) трансформацию в национальное уголовное право требования подпункта ii) пункта с) в сочетании с пунктом а) ст. 2 Директивы Европейского парламента и Совета 2011/93/EU от 13.12.2011 «О борьбе с действиями сексуального характера в отношении детей и борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и с детской порнографией, а также замене Рамочного решения Совета 2004/68/II» (ABl. L 335 от 17.12.2011, S. 1–14) в отношении криминализации любого порнографического отображения половых органов лица, не достигшего восемнадцатилетнего возраста. Кроме того, пункт с) данной нормы закрывает пробел наказуемости, возникавший в случаях, когда невозможно однозначно установить детский или уже юношеский возраст отображённого лица и возникали проблемы доказывания косвенного умысла подозреваемого (обвиняемого) в отношении детского возраста отображённого лица (BT-Drs. 19/19859, S. 21 f. mwN.).

4) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6), и комментарии к § 184 (абз. 1 № 4).

5) См. соответствующие комментарии к § 184a в отношении исключения отсылки к средствам совершения деяния: «или [указанным] в § 184d (абзаце 1 предложении 1) [образом]».

6) Дословно: «в качестве члена банды» [als Mitglied einer Bande].

7) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).

8) См. пункт 4 комментария к § 184d.

§ 184d. (Исключён)¹⁾

Комментарии

1) До 1 января 2021 года § 184d действовал в следующей редакции²⁾:

«Обеспечение доступа к порнографическим материалам посредством радио- и телевидения или электронных средств информации и коммуникации³⁾; электронное извлечение⁴⁾ материала порнографического содержания с участием детей и несовершеннолетних при помощи электронных средств информации и коммуникации.

(1) ¹В соответствии с положениям, предусмотренными в §§ 184–184c, наказывается также тот, кто делает доступным другому лицу или общедоступным материал порнографического содержания посредством радио- или телевидения или электронных средств информации и коммуникации. ²В случаях, предусмотренных в § 184 (абзаце 1), не применяются положения, установленные в предложении 1, в отношении распространения посредством электронных средств информации и коммуникации, если путём применения технических или иных устройств обеспечена недоступность материала порнографического содержания для лиц, не достигших восемнадцатилетнего возраста. ³Положения, предусмотренные в § 184b (абзацах 5 и 6), действуют соответственно.

(2) ¹В соответствии с положениями, предусмотренными в § 184b (абзаце 3), наказывается также тот, кто предпринимает действия по электронному извлечению материала порнографического содержания с участием детей при помощи электронных средств информации и коммуникации. ²В соответствии с положениями, предусмотренными в § 184c (абзаце 3), наказывается также тот, кто предпринимает действия по электронному извлечению материала порнографического содержания с участием несовершеннолетних при помощи электронных средств информации и коммуникации; положения, предусмотренные в § 184c (абзаце 4), действуют соответственно. ³Положения, предусмотренные в § 184b (абзацах 5 и 6 предложении 1), действуют соответственно.

§ 184d исключён из УУ ФРГ на основании ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86a, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года, вступившего в силу 1 января 2021 года (BGBl. 2020 I S. 2600), поскольку в ходе вышеназванной реформы предмет регулирования данной нормы был полностью имплементирован в диспозиции §§ 184–184c (подробно: BT-Drs. 19/19859).

2) Ранее – § 184c. Вступил в силу в действовавшей с 1 апреля 2004 года редакции на основании ст. 1 Федерального закона от 27 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007). В отношении изменения нумерации и соответствующих редакционных изменений см. комментарии к § 184c.

3) Дословно: теле-медиа [*Telemedia*].

4) Дословно: запрос [*Abruf*]. Имеется в виду электронное извлечение материала порнографического содержания, независимо от фиксации или обработки этой информации в компьютерной памяти или на электронных носителях (подробно: BT-Drs. 18/2601, S. 16).

§ 184e. Организация и посещение представлений порнографического содержания с участием детей и несовершеннолетних

(1) ¹В соответствии с положениями, предусмотренными в § 184b (абзаце 1), наказывается также тот, кто организует представление порнографического содержания с участием детей. ²В соответствии с положениями, предусмотренными в § 184c (абзаце 1), наказывается также тот, кто организует представление порнографического содержания с участием несовершеннолетних.

(2) ¹В соответствии с положениями, предусмотренными в § 184b (абзаце 3), наказывается также тот, кто посещает представление порнографического содержания с участием детей. ²В соответствии с положениями, предусмотренными в § 184c (абзаце 3), наказывается также тот, кто посещает представление порнографического содержания с участием несовершеннолетних. ³Положения, предусмотренные в § 184b (абзаце 5 № 1 и 3), действуют соответственно.

§ 184f. Занятие запрещённой проституцией

Тот, кто систематически противодействует изданному в соответствии с подзаконным нормативным актом запрету на занятие проституцией в определённых местах полностью или в определённое время суток, – наказывается лишением свободы на срок до шести месяцев или денежным штрафом в размере до ста восьмидесяти дневных ставок.

Комментарии

1) Редакционное изменение в связи с введением §§ 184a–184c УУ ФРГ внесено на основании ст. 1 Федерального закона от 27 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S. 3007). Данное изменение вступило в силу с 1 апреля 2004 года. В отношении последних редакционных изменений см. примечание к § 184c.

§ 184g. Проституция, представляющая собой угрозу для несовершеннолетних¹⁾

Тот, кто занимается проституцией:

1. вблизи школы или другого места, предназначенного для посещения лицами, не достигшими восемнадцатилетнего возраста, или
2. в доме, в котором проживают лица, не достигшие восемнадцатилетнего возраста,

образом, угрожающим нравственным устоям этих лиц, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 184c.

§ 184h. Определение понятий¹⁾

В контексте настоящего закона:

1. действиями сексуального характера являются только такие действия, которые имеют определённую значительность для соответствующего защищённого правового блага,
2. действиями сексуального характера в присутствии другого лица являются только действия, совершаемые в присутствии другого лица, которое воспринимает происходящее.

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 184c.

§ 184i. Сексуальное притеснение¹⁾

(1) Тот, кто в форме, отражающей сексуальную направленность поведения,²⁾ физически прикасается к другому лицу и тем самым его притесняет³⁾, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит более тяжкому наказанию на основании других норм данного раздела.

(2) ¹В особо тяжких случаях⁴⁾ наказанием является лишение свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если деяние совершается несколькими лицами сообща.

(3) Деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству, за исключением случаев, в которых, по мнению правоохранительных органов, в силу особого общественного интереса в уголовном преследовании требуется государственное вмешательство по официальной инициативе.

Комментарии

- 1) Состав введён Пятидесятым законом о реформе уголовного законодательства ФРГ (Закон об улучшении защиты сексуального самоопределения человека)

от 4 ноября 2016г. (BGBl. 2016 I S. 2460). Подробно см. комментарии к Тринадцатому разделу и к § 177.

2) Имеется в виду мотивация исполнителя, выраженная в сексуальной направленности его поведения, что имеет место, например, при прикосновении к половым органам жертвы или при совершении действий, характерной особенностью которых является интимная близость (напр. поцелуй в губы или прикосновение к седалищу), BT-Drs. 18/9097, S. 30.

3) Сексуально мотивированное физическое прикосновение должно вести к сексуальному притеснению жертвы. За сексуальное притеснение уголовная ответственность предусмотрена в отношении деяний, которые хотя и не достигают границу значительности в контексте § 184h (№ 1) УУ ФРГ, но требуют уголовно-правовой реакции в силу того, что они недопустимым образом затрагивают защищённое правовое благо, т.е. право личности на сексуальное самоопределение (BT-Drs. 18/9097, S. 30. В отношении особо проблематичных случаев см.: BGHSt. 1, 293, 298. Подробно и дальнейшими ссылками: BT-Drs. 18/9097, S. 29f.).

4) См. примечания к § 12 (абз. 3).

§ 184j. Совершение преступных деяний из группы лиц¹⁾

Тот, кто способствует совершению преступного деяния тем, что участвует в группе лиц, которая преследует другое лицо с целью совершения против него преступного деяния, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом, если кто-либо из участников группы совершает преступное деяние, предусмотренное в §§ 177 или 184i, и деяние не подлежит более тяжкому наказанию на основании других норм²⁾.

Комментарии

1) Состав введён Пятидесятым законом о реформе уголовного законодательства ФРГ (Закон об улучшении защиты сексуального самоопределения человека) от 4 ноября 2016г. (BGBl. 2016 I S. 2460). Подробно см. комментарии к Тринадцатому разделу и к § 177.

2) Вспомогательный состав § 184j УУ ФРГ призван противодействовать повышенному потенциалу опасности, который заложен в совершении преступных деяний против сексуального самоопределения из группы лиц. В соответствии с данной нормой уголовная ответственность наступает уже за само участие в группе лиц, если кто-либо из участников этой группы совершает преступное деяние в соответствии с § 177 УУ ФРГ или § 184i УУ ФРГ.

§ 184k. Нарушение неприкосновенности интимной сферы посредством снимков с изображением другого лица¹⁾

(1) Лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом наказывается тот, кто:

1. не имея соответствующих полномочий, преднамеренно или осознанно²⁾ изготавливает или транслирует снимок с изображением³⁾

половых органов, ягодиц, женской груди или нижнего белья, покрывающего эти части тела, другого лица, если эти области защищены от посторонних взглядов,

2. использует снимок, изготовленный посредством деяния, предусмотренного в № 1, или обеспечивает доступ к нему третьему лицу, или
3. осознавая отсутствие соответствующих полномочий, создаёт возможность доступа третьего лица к правомочно изготовленному снимку, указанного в № 1 вида.

(2) Деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству, за исключением случаев, в которых, по мнению правоохранительных органов, в силу особого общественного интереса в уголовном преследовании требуется государственное вмешательство по официальной инициативе.

(3) Положения, предусмотренные в абзаце 1, не применяются в отношении действий, совершенных для осуществления преимущественных правомерных интересов, а именно, для достижения целей искусства или науки, исследования или обучения, проведения репортажей о современных или исторических событиях, а также подобных целей.

(4) ¹Носители записи изображений и устройства записи изображений или другие технические средства, которые использовал исполнитель или участник⁴, могут быть конфискованы. ²Положения, предусмотренные в § 74а, подлежат применению.

Комментарии

1) Данная норма введена в Уголовное уложение на основании ст. 1 Пятьдесят девятого закона о внесении изменений в уголовное законодательство об укреплении защиты прав личности при изготовлении снимков с изображением другого лица от 9 октября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2075), вступившим в силу 1 января 2021 года.

2) См. комментарии к § 15.

3) См. комментарии к § 201а.

4) См. комментарии к § 8.

ЧЕТЫРНАДЦАТЫЙ РАЗДЕЛ. ОСКОРБЛЕНИЕ

§ 185. Оскорбление

Оскорбление наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом, а если оскорбление наносится путём фактического действия, – лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

§ 186. Сплетня

Тот, кто в отношении другого лица утверждает или распространяет факт¹⁾, способный вызвать неуважение к этому лицу или унижить его в общественном мнении, – наказывается, если истинность этого факта недоказуема²⁾, лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом, а если деяние совершено публично или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3), – лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) Сфера применения §§ 186, 187 распространяется лишь на факты [*Tatsachen*] (т.е. фактические сведения, ложность или истинность которых хотя бы теоретически может быть доказана, напр., утверждение: «А – вор»), которые доводятся до сведения третьего лица. В отличие от этого, в отношении прочих сведений (домыслов, измышлений, личной оценки и пр., напр., «А – болтун») [*Werturteil*], применяется § 185, независимо от того, доводятся ли они лишь до сведения оскорбляемого или также до сведения третьих лиц. Эта же норма применяется также в случае, если оскорбительные факты сообщаются лишь адресату, но не доводятся до сведения третьих лиц.

2) Следует обратить внимание на то, что недоказуемость истинности утверждаемого или распространяемого факта не является признаком состава в § 186, а представляет собой так называемое «объективное условие наказуемости», что, иначе говоря, означает, что данная предпосылка находится вне пределов состава преступного деяния и не требует направленности на себя умысла исполнителя. Таким образом, для наказуемости по данному составу не имеет значения, если исполнитель, например, исходил из того, что он утверждает или распространяет истинный факт. Решающим является только то, насколько в суде, который в соответствии со своими уголовно-процессуальными обязанностями несёт бремя доказывания (см. §§ 155 абз. 2, 244 абз. 2 Уголовно-процессуального кодекса), истинность факта является доказуемой.

§ 187. Клевета

Тот, кто в отношении другого лица утверждает или распространяет заведомо ложный факт, способный вызвать неуважение к этому лицу или унижить его в общественном мнении или создать угрозу для доверия в его кредитоспособность, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом, а если деяние совершено публично, на собрании или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3), – лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

§ 188. Сплетня и клевета в отношении политических деятелей

(1) Если сплетня (§ 186) распространена публично, на собрании или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3) в отношении полити-

ческого деятеля из побуждений, связанных с положением оскорблённого в общественной жизни, и если деяние способно значительно осложнить его общественную деятельность, то наказанием является лишение свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) При наличии вышеуказанных предпосылок клевета (§ 187) наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

§ 189. Осквернение памяти умершего

Тот, кто оскверняет память умершего, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

§ 190. Доказательство истинности посредством уголовного приговора

¹Если утверждаемый или распространяемый факт касается преступного деяния, то его истинность считается доказанной, если за совершение этого деяния в отношении оскорблённого вынесен вступивший в законную силу обвинительный приговор. ²Наоборот, доказательство истинности опровергнуто, если до утверждения или распространения этого факта в отношении оскорблённого вынесен вступивший в законную силу оправдательный приговор.

§ 191. (Исключён)

Комментарии

1) Ранее: приостановление уголовного производства. Данная норма исключена на основании положений Федерального закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [*Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB*] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507). Ныне: § 154c Уголовно-процессуального кодекса.

§ 192. Наказуемость за оскорбление, несмотря на доказанную истинность

Доказанная истинность утверждённого или распространённого факта не исключает наказания в соответствии с § 185, если наличие оскорбления заключается в форме утверждения или распространения или в обстоятельствах, при которых оно было сделано.

§ 193. Осуществление правомерных интересов

Негативные суждения о научных, художественных или профессиональных трудах, такого же рода высказывания, сделанные во исполнение или для защиты прав или для осуществления правомерных интересов, а также замечания и порицания начальства по отношению к его подчинённым, служебные заявления или суждения со стороны чиновника или схожие случаи

подлежат наказанию лишь в том объёме, в котором наличие оскорбления заключается в форме высказывания или в обстоятельствах, при которых оно было сделано.

§ 194. Ходатайство об уголовном преследовании

(1) ¹Оскорбление преследуется только по ходатайству. ²Если деяние совершено на собрании или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3) или путём открытия публичного доступа к нему¹, то ходатайства не требуется, если пострадавший относится к группе лиц, пострадавших от преследования национал-социалистского или иного господства насилия и произвола, эта группа является частью населения и оскорбление связано с этим преследованием. ³Однако деяние не может преследоваться по официальной инициативе, если потерпевший заявляет протест. ⁴Протест не может быть отозван. ⁵Если потерпевший умирает, то право на заявление ходатайства и протеста переходит к указанным в § 77 (абз. 2) родственникам.

(2) ¹Если совершено осквернение памяти умершего, то правом на ходатайство обладают указанные в § 77 (абз. 2) родственники. ²Если деяние совершено на собрании или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3) или путём открытия публичного доступа к нему², то ходатайства не требуется, если умерший пал жертвой национал-социалистского или иного господства насилия и произвола и осквернение с этим связано. ³Однако деяние не может преследоваться по официальной инициативе, если лицо, обладающее правом ходатайства, заявляет протест. ⁴Протест не может быть отозван.

(3) ¹Если оскорбление совершено в отношении должностного лица, лица, принявшего на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, или солдата немецких вооружённых сил (Бундесвера) во время несения им своей службы или в связи с его службой, то оно преследуется также по ходатайству начальника по службе. ²Если деяние направлено против государственного органа или иной организации, исполняющей функции административного управления, то оно преследуется по ходатайству руководителя этого органа или руководителя надзорного органа. ³Это же правило применяется в отношении служителей и учреждений церкви и других религиозных обществ публичного права.

(4) Если деяние направлено против федерального или земельного законодательного органа или против иного политического органа в пространстве действия настоящего закона, то оно преследуется только по полномочию соответствующего органа.

Комментарии

1) Ранее перечисленные альтернативы обстоятельств и средств совершения деяния: «(...) *посредством распространения письменного материала* (§ 11 абз. 3)

или путём открытия публичного доступа к нему, на собрании или тем, что информация оскорбительного содержания была сделана общедоступной посредством радио- или телевещания или электронных средств информации и коммуникации (...)» исключены, поскольку модернизированный термин «материал» в соответствии с § 11 (абз. 3) представляет собой *per se* содержание письменных материалов, информации на носителях аудио- и видеозаписи, накопителях данных, в репродукциях или может воплощаться иным образом, а также передаваться независимо от сохранения посредством информационной или коммуникационной техники. Таким образом, в соответствующих нормах Особенной части достаточно отсылки к § 11 (абз. 3), без необходимости повторного перечисления указанных там видов, обстоятельств и средств. Изменение внесено ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года и вступило в силу 1 января 2021 года (BGBl. 2020 I S. 2600).

2) Указанные в пункте 1 данного комментария изменения касаются также исключения перечисления обстоятельств и средств совершения деяния во втором абзаце § 194: «(...) посредством распространения письменных материалов (§ 11 абз. 3) или путём открытия публичного доступа к ним, на собрании или посредством передачи по радио или телевидению (...)».

§§ 195.¹⁾, 196.²⁾, 197.³⁾, 198.⁴⁾ (Исключены)

Комментарии

1) Ранее: право на ходатайство супруга. Данная норма исключена на основании Третьего Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (3. StrafÄG) от 4 августа 1953 года (BGBl. 1953 I S. 735).

2) Ранее: право на ходатайство начальника. Данная норма исключена на основании положений Федерального закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507). Ныне: § 194 (абз. 3).

3) Ранее: полномочие. Данная норма исключена на основании положений Закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507). Ныне: § 194 (абз. 4).

4) Ранее: ходатайство в случае обоюдных оскорблений. Данная норма исключена на основании положений Закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507). Ныне: § 77с.

§ 199. Обоюдное совершенные оскорбления

Если за оскорблением незамедлительно следует ответное оскорбление, то судья может объявить свободными от наказания обоих оскорбителей или одного из них.

§ 200. Опубликование приговора

(1) Если оскорбление нанесено публично или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3) и за его совершение назначено наказание, то по ходатайству потерпевшего или иного лица, имеющего право на ходатайство об уголовном преследовании, выносится постановление о том, что по требованию обвинительный приговор за оскорбление подлежит опубликованию.

(2) ¹Вид опубликования определяется в приговоре. ²Если оскорбление нанесено посредством распространения материала (§ 11 абзац 3), то и опубликование приговора следует осуществлять, если возможно, тем же самым способом, которым наносилось оскорбление¹⁾.

Комментарии

1) Ранее второе предложение было изложено в следующей редакции: «Если оскорбление нанесено посредством публикации в газете или журнале, то и опубликование приговора осуществляется в газете или журнале, а если возможно, то в том же самом средстве массовой информации, в котором содержалось оскорбление; данное положение действует соответственно, если оскорбление нанесено посредством сообщения по радио или телевидению». Новая редакция введена ст. 1 Шестидесятого закона о внесении изменений в Уголовное уложение ФРГ «О модернизации терминологии, касающейся письменных материалов и других терминов, а также расширении уголовной ответственности в соответствии с §§ 86, 86а, 111 и 130 УУ ФРГ в случае совершения соответствующих действий за границей» от 30 ноября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2600) по причинам, изложенным в пункте 1 комментария к § 194. Изменения вступили в силу 1 января 2021 года.

ПЯТНАДЦАТЫЙ РАЗДЕЛ. НАРУШЕНИЕ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ И ЧАСТНЫХ ТАЙН

§ 201. Нарушение конфиденциальности слова

(1) Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказываемся тот, кто, не имея соответствующих полномочий:

1. записывает на носитель звукозаписи непублично сказанную устную речь другого лица, или

2. использует сделанную таким образом запись или создаёт доступ к ней третьему лицу.
- (2) ¹Таким же образом наказывается тот, кто, не имея соответствующих полномочий:
1. с помощью подслушивающего устройства подслушивает непублично сказанную устную речь другого лица, не предназначенную для его сведения, или
 2. дословно или в основном, публично сообщает содержание непублично сказанной устной речи другого лица, записанной в контексте абзаца 1 (№ 1) или подслушанной в контексте абзаца 2 (№ 1).
- ²Деяние в контексте предложения 1 (№ 1) подлежит наказанию только в том случае, если публичное сообщение пригодно для того, чтобы причинить вред правомерным интересам другого лица. ³Оно не является противоправным, если публичное сообщение сделано с целью осуществления преобладающих общественных интересов.
- (3) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказывается тот, кто нарушает конфиденциальность слова (абзацы 1 и 2), являясь должностным лицом или лицом, принявшим на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой.
- (4) Покушение наказуемо.
- (5) ¹Носители звукозаписи и подслушивающие устройства, которые использовал исполнитель или участник¹), могут быть конфискованы. ²Положения, предусмотренные в § 74а, подлежат применению.

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 8.

§ 201а. Нарушение неприкосновенности сугубо личной сферы частной жизни и прав личности посредством снимков с изображением другого лица¹

- (1) Лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом наказывается тот, кто:
1. не имея соответствующих полномочий, изготавливает или транслирует снимок с изображением² другого лица, находящегося в жилище или в помещении, особо защищённом от посторонних взглядов, и тем самым нарушает неприкосновенность сугубо личной сферы частной жизни отобразённого лица,
 2. не имея соответствующих полномочий, изготавливает или транслирует снимок, выставляющий напоказ беспомощное состояние другого лица, и тем самым нарушает неприкосновенность сугубо личной сферы частной жизни отобразённого лица,

3. не имея соответствующих полномочий, изготавливает или транслирует снимок, особо предосудительным образом выставляющий напоказ умершее лицо,³⁾
4. использует снимок, изготовленный посредством деяния, предусмотренного в № 1–3, или обеспечивает доступ к нему третьему лицу, или
5. осознавая отсутствие соответствующих полномочий, создаёт возможность доступа третьего лица к правомочно изготовленному снимку, указанного в № 1–3 вида, и в случаях, предусмотренных в № 1 и 2, тем самым нарушает неприкосновенность сугубо личной сферы частной жизни отображённого лица.

(2) ¹Таким же образом наказывается тот, кто, не имея соответствующих полномочий, обеспечивает доступ третьему лицу к снимку с изображением другого лица, пригодному для того, чтобы нанести значительный ущерб репутации отображённого лица. ²Это положение действует при наличии указанных предпосылок в отношении снимков с изображением умершего лица.

(3) Лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом наказывается тот, кто снимок, отображающий наготу другого лица, не достигшего восемнадцатилетнего возраста,

1. изготавливает или предлагает с целью завладения этим снимком третьим лицом за вознаграждение,
2. заполучает для себя или за вознаграждение для третьего лица.

(4) Положения, предусмотренные в абзаце 1 (№ 2–4, также в сочетании с абзацем 1 № 5 или 6)⁴⁾, абзацах 2 и 3, не применяются в отношении действий, совершенных для осуществления преимущественных правомерных интересов, а именно, для достижения целей искусства или науки, исследования или обучения, проведения репортажей о современных или исторических событиях, а также подобных целей.

(5) ¹Носители записи изображений и устройства записи изображений или другие технические средства, которые использовал исполнитель или участник⁵⁾, могут быть конфискованы. ²Положения, предусмотренные в § 74a, подлежат применению.

Комментарии

1) Данная норма введена в Уголовное уложение на основании Тридцать шестого закона о внесении изменений в уголовное законодательство от 30 июля 2004 года (BGBl. 2004 I S. 2012). Коренным изменениям норма подверглась в ходе реформы уголовного законодательства об уголовно-правовом противодействии преступлениям, совершенным на сексуальной почве (см. ст. 1 Сорок девятого закона о внесении изменений и дополнений в уголовное законодательство, связанных с трансформацией европейских требований по уголовно-правовому преследованию

преступных деяний, направленных против сексуального самоопределения человека от 21 января 2015 года, BGBl. 2015 I S. 10).

2) Подразумевается любая (в особенности обычная или цифровая) фото-, кино-, видеосъёмка, съёмка посредством инфракрасных или рентгеновских лучей и пр. (см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 201a Rn. 5). Однако снимком с изображением другого лица в контексте § 201a не считаются, например, картины, рисунки или карикатуры (*Lackner/Kühl*, StGB, § 201a Rn. 2, *Hoyer*, in: SKStGB, § 201a Rn. 9).

3) Данная альтернатива и соответственно положение абз. 2 (предл. 2) введены в Уголовное уложение ст. 1 Пятьдесят девятого закона о внесении изменений в уголовное законодательство об укреплении защиты прав личности при изготовлении снимков с изображением другого лица от 9 октября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2075), вступившим в силу 1 января 2021 года.

4) Текст абзаца 4 дан в редакции официальной публикации BGBl. 2020 I S. 2075. В отсылке к абзацу 1 (№ 2–4, также в сочетании с абзацем 1 № 5 или 6) имеет место очевидная редакционная ошибка, связанная с тем, что в изначальном проекте законодательной реформы было предусмотрено новое положение в абзаце 1 (№ 4), касающееся уголовной ответственности за нарушение неприкосновенности интимной сферы посредством снимков с изображением другого лица (см. BR-Drs. 8/20; BT-Drs. 19/17795). Лишь в ходе законодательного процесса данное положение было выведено из сферы регулирования § 201a в отдельный самостоятельный состав § 184k, который в абзаце 3 содержит положения об исключении уголовной ответственности при совершении деяния в осуществление преимущественных правовых интересов (см. BR-Drs. 471/20; BT-Drs. 19/20668). Поэтому верной представляется отсылка в § 201a (абз. 4) к абзацу 1 (№ 2 и 3, также в сочетании с абзацем 1 № 4 или 5).

5) См. комментарии к § 8.

§ 202. Нарушение тайны переписки

(1) Тот, кто, не имея соответствующих полномочий:

1. вскрывает запечатанное письмо или другой запечатанный письменный документ, не предназначенное или не предназначенный для его сведения, или,
2. используя технические средства, знакомится с содержанием такого письменного документа без его вскрытия, –
наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом, если деяние не подпадает под наказание в соответствии с § 206.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто, не имея соответствующих полномочий, знакомится с содержанием не предназначенного для его сведения письменного документа путём вскрытия запечатанного хранилища, особо защищающего документ от постороннего ознакомления с его содержанием.

(3) К письменному документу в контексте абзацев 1 и 2 приравнивается любого рода изображение.

§ 202a. Выведывание данных¹⁾

(1) Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, добывает для себя или другого лица доступ к данным, не предназначенным для него и особо защищённым от неправомерного доступа, посредством преодоления соответствующей защиты – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Данными в контексте абзаца 1 являются только такие, которые хранятся или предаются электронным, магнитным или иным непосредственно не воспринимаемым способом.

Комментарии

1) Новая редакция § 202a (абз 1) введена на основании первой статьи Сорок первого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*41. Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 7 августа 2007 года (BGBl. 2007 I S. 1786).

§ 202b. Перехват данных¹⁾

Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, добывает посредством применения технических средств для себя или другого лица не предназначенные для него данные (§ 202a абз. 2) в процессе их непубличной передачи или электромагнитной трансмиссии через установку электронной обработки данных²⁾, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит более тяжкому наказанию на основании других норм.

Комментарии

1) § 202b введён в Уголовное уложение на основании первой статьи Сорок первого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*41. Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 7 августа 2007 года (BGBl. 2007 I S. 1786).

2) Охраняемым объектом деяния являются, таким образом, данные, передаваемые любым непубличным способом, т.е. посредством телекоммуникации (телефон, факс, телетайп и пр.) или компьютерной коммуникации (электронная почта и пр.), независимо от избранной формы (Internet, Intranet, LAN, W-LAN, VPN и пр.) и независимо от кодировки этих данных или её отсутствия.

§ 202c. Подготовка выведывания и перехвата данных¹⁾

(1) Тот, кто подготавливает преступное деяние, предусмотренное в § 202a или § 202b, тем, что изготавливает, приобретает для себя или для другого лица, продаёт, предоставляет другому лицу, распространяет или делает иным образом доступными:

1. кодовые слова или иные защитные коды, открывающие доступ к данным (§ 202a абз. 2), или
2. компьютерные программы, направленность которых заключается в совершении подобного деяния, –

наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Положения, предусмотренные в § 149 (абз. 2 и 3), действуют соответственно.

Комментарии

1) § 202с введён в Уголовное уложение на основании первой статьи Сорок первого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (41. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 7 августа 2007 года (BGBl. 2007 I S. 1786).

§ 202d. Скупка краденных данных¹⁾

(1) Тот, кто с целью личного обогащения или обогащения третьего лица или нанесения ущерба другому лицу приобретает для себя или третьего лица, предоставляет другому лицу, распространяет или делает иным образом доступными данные (§ 202а абзац 2), не являющиеся общедоступными и полученные другим лицом посредством совершения противоправного деяния, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Наказание не может быть тяжелее, чем наказание, предусмотренное за предшествующее деяние.

(3) ¹Положения, предусмотренные в абзаце 1, не применяются в отношении действий, служащих исключительно правомерному исполнению служебных или профессиональных обязанностей. ²К ним относятся в особенности:

1. такие действия должностных лиц или лиц, действующих по их поручению, посредством которых данные передаются исключительно для их использования в налоговом процессе, в уголовном процессе или в процессе по административным правонарушениям, а также
2. такие профессиональные действия лиц, указанных в § 53 (абзаце 1 предложении 1 № 5) Уголовно-процессуального кодекса, посредством которых данные принимаются, обрабатываются или публикуются.

Комментарии

1) § 202d введён на основании ст. 5 Закона о введении обязанности сохранения и максимального срока сохранения данных графика от 10.12.2015 (BGBl. 2015 I S. 2218),

§ 203. Нарушение частных тайн¹⁾

(1) Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, разглашает чужую тайну, а именно тайну, относящуюся к частной жизни, либо производственную или коммерческую тайну, которая была доверена ему или стала иным образом известна при осуществлении им деятельности:

1. врача, зубного врача, ветеринара, аптекаря или иного медицинского работника, который для осуществления своей профессии или для использования профессионального наименования нуждается в образовании, соответствующем государственным стандартам,
2. профессионального психолога, прошедшего признанную государством научную аттестацию,
3. адвоката, поверенного в правовых вопросах при палате адвокатов, патентного поверенного, нотариуса, защитника в законодательно отрегулированном процессе, аудитора, присяжного бухгалтера-ревизора, консультанта по налоговым вопросам, налогового уполномоченного или органа или члена органа адвокатского общества, общества патентных поверенных, аудиторского общества, бухгалтерского ревизионного общества или налоговой консультации,
4. консультанта по вопросам брака, семьи, воспитания, по делам несовершеннолетних, а также консультанта по вопросам алкогольной и наркотической зависимости в консультации, признанной государственным органом или ведомством, организацией или фондом публичного права,
5. члена или уполномоченного консультации, признанной в соответствии с Законом о разрешении конфликтов, связанных с беременностью²⁾,
6. признанного государством социального работника или признанно-государством социальным педагогом или
7. сотрудника частной страховой компании, осуществляющей медицинское страхование, страхование от несчастного случая или страхование жизни, или сотрудника расчётной организации объединения частных врачей, консультантов по налоговым вопросам или адвокатов, –

наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(2) ¹Таким же образом наказывается тот, кто, не имея соответствующих полномочий, разглашает чужую тайну, а именно тайну, относящуюся к частной жизни, или производственную или коммерческую тайну, которая была доверена ему или стала иным образом известна при осуществлении им деятельности:

1. должностного лица или европейского должностного лица³⁾,
2. лица, принявшего на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой,
3. лица, исполняющего обязанности и имеющего полномочия в соответствии с законодательством о представительстве интересов работников,
4. члена следственного комитета, осуществляющего свою деятельность при федеральном или земельном законодательном органе,

- иного комитета или совета, если он сам не является членом законодательного органа, или помощника такого комитета или совета,
5. публично назначенного эксперта, который принял на себя в соответствии с законом и в законодательно предусмотренной форме обязательства по добросовестному исполнению своих обязанностей, или
 6. лица, которое приняло на себя в соответствии с законом и в законодательно предусмотренной форме обязательство по добросовестному исполнению своей обязанности сохранения тайны при осуществлении научно-исследовательских работ.

²К тайне в контексте предложения 1 приравниваются отдельные сведения о частных и деловых связях другого лица, которые были собраны в связи с выполнением задач административного управления; однако положение, предусмотренное в предложении 1, не применяется в том объеме, в котором эти отдельные сведения передаются другим государственным органам или иным организациям для выполнения задач административного управления и закон этого не запрещает.

(3) ¹Разглашение в контексте данной нормы не имеет места, если лица, указанные в абзацах 1 и 2, предоставляют доступ к тайнам их персоналу, действующему на профессиональной основе, а также лицам, проходящим у них профессиональную подготовку. ²Лица, указанные в абзацах 1 и 2, вправе раскрывать чужие тайны прочим лицам, задействованным в их профессиональной или служебной деятельности постольку, поскольку это необходимо для обеспечения возможности деятельности прочих задействованных лиц; это же действует в отношении прочих задействованных лиц, если они пользуются услугами других лиц, участвующих в профессиональной или служебной деятельности лиц, указанных в абзацах 1 и 2.

(4) ¹Лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом наказываются тот, кто, не имея соответствующих полномочий, разглашает чужую тайну, которая стала ему известна при осуществлении или по случаю его деятельности в качестве задействованного лица или в качестве уполномоченного по делам защиты личных данных, исполняющего профессиональные обязанности у лиц, указанных в абзацах 1 и 2. ²Таким же образом наказываются тот, кто:

1. являясь лицом, указанным в абзаце 1 и 2, не обеспечил приведение к обязанности неразглашения прочее задействованное лицо, которое, не имея соответствующих полномочий, разглашает чужую тайну, которая стала ему известна при осуществлении или по случаю его деятельности; это положение не действует в отношении прочих задействованных лиц, которые сами являются лицами, указанными в абзацах 1 или 2,
2. являясь задействованным лицом, указанным в абзаце 3, воспользовался услугами другого задействованного лица, которое, не имея со-

- ответствующих полномочий, разглашает чужую тайну, которая стала ему известна при осуществлении или по случаю его деятельности, и не обеспечил приведение этого лица к обязанности неразглашения; это положение не действует в отношении прочих задействованных лиц, которые сами являются лицами, указанными в абзацах 1 или 2, или
3. после смерти лица, обязанного хранить тайну в соответствии с положениями предложения 1 или абзаца 1 или 2, не имея соответствующих полномочий, разглашает чужую тайну, которую он узнал от скончавшегося или из его завещания.
- (5) Положения, предусмотренные в абзацах 1–4, применяются также в случае, если исполнитель, не имея соответствующих полномочий, разглашает чужую тайну после смерти затронутого лица.
- (6) Если исполнитель действует за вознаграждение или с намерением личного обогащения или обогащения другого лица или нанесения ущерба другому лицу, то наказанием является лишение свободы на срок до двух лет или денежный штраф.

Комментарии

1) Изменения в положения § 203 (абз. 2 предл. 1 № 4 и 5) УУ ФРГ внесены, а № 6 введён на основании ст. 3 Федерального закона от 2 августа 2000 года (BGBl. 2000 I S. 1253), абз. 2 введён на основании ст. 2 Федерального закона от 22 августа 2006 года (BGBl. 2006 I S. 1970), абз. 1 (№ 6) изменён на основании ст. 17 Федерального закона от 12 декабря 2007 года (BGBl. 2007 I S. 2840) и ст. 6 Федерального закона от 8 апреля 2008 года (BGBl. 2008 I S. 666). Новая редакция абз. 3–5 введена Законом о новом регулировании защиты тайн в случае задействования третьих лиц при исполнении профессиональной деятельности лиц, обязанных хранить тайну от 30. 10. 2017 (BGBl. 2017 I S. 3618).

2) Федеральный закон о предотвращении и разрешении конфликтов, связанных с беременностью [*Gesetz zur Vermeidung und Bewältigung von Schwangerschaftskonflikten (Schwangerschaftskonfliktgesetz – SchKG)*] от 27 июля 1992 года (BGBl. 1992 I S. 1398) с последующими изменениями и дополнениями.

3) Сфера применения нормы расширена в отношении европейского должностного лица на основании ст. 5 Закона о приведении в исполнение Постановления Совета (ЕС) 2017/1939 от 12 октября 2017 года об укреплении сотрудничества в отношении создания Европейской прокуратуры и о внесении изменений в прочие правовые акты [*Gesetz zur Durchführung der Verordnung (EU) 2017/1939 des Rates vom 12. Oktober 2017 zur Durchführung einer Verstärkten Zusammenarbeit zur Errichtung der Europäischen Staatsanwaltschaft und zur Änderung weiterer Vorschriften (EUStAGEG)*] от 10 июля 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1648).

§ 204. Использование чужих тайн

(1) Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, использует¹⁾ чужую тайну, а именно производственную или коммерческую тайну, хранить которую он обязан в соответствии с § 203, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Положения, предусмотренные в § 203 (абзаце 5), действуют соответственно.

Комментарии

1) В отношении определения понятия см. § 74с, с той особенностью, что здесь требуется использование информации с целью получения прибыли (BayObLG NStZ 1984, 169; *Schmitz*, JA 1997, 950), однако без её разглашения (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 204 Rn. 3, *Sturm*, JZ 1975, 10). Так, например, патентный поверенный, который использует изобретение своего клиента для собственного производства.

§ 205. Ходатайство об уголовном преследовании¹⁾

(1) ¹В случаях, предусмотренных в § 201 (абз. 1 и 2) и в §§ 202, 203 и 204, деяние преследуется только по ходатайству. ²Это положение действует также в случаях, предусмотренных в §§ 201a, 202a, 202b и 202d, за исключением случаев, в которых, по мнению правоохранительных органов, в силу особого общественного интереса в уголовном преследовании требуется государственное вмешательство по официальной инициативе.

(2) ¹Если потерпевший умирает, то право на ходатайство переходит к родственникам в соответствии с § 77 (абз. 2); это положение не действует в случаях, предусмотренных в §§ 202a, 202b и 202d. ²Если тайна не относится к частной жизни потерпевшего, то право на ходатайство об уголовном преследовании за совершение преступных деяний согласно §§ 203 и 204 переходит к наследникам. ³Если исполнитель в случаях, предусмотренных в §§ 203 и 204, разглашает или использует тайну после смерти лица, которому она принадлежала, то предложения 1 и 2 действуют соответственно. ⁴В случаях, предусмотренных в § 201a (абзаце 1 № 3 и абзаце 2 предложения 2), право на ходатайство имеют родственники, указанные в § 77 (абзаце 2).²⁾

Комментарии

1) Изменения в положения § 205 (абзац 1) УУ ФРГ внесены на основании Тридцать шестого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*36. Straffänderungsgesetz – StrafÄG*) от 30 июля 2004 года (BGBl. 2004 I S. 2012). Положения абзаца 1 (предложения 1) изменены, предложения 2 внесены, абзаца 2 (предложения 1) изменены на основании ст. 1 Сорок первого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*41. Straffänderungsgesetz – StrafÄG*) от 7 августа 2007 года (BGBl. 2007 I S. 1786). Дальнейшие изменения внесены в связи с введением в § 202d УУ ФРГ на основании ст. 5 Закона о введении обязанности сохранения и

максимального срока сохранения данных трафика от 10 декабря 2015 года (BGBl. 2015 I S. 2218).

2) Предложение 4 введено в Уголовное уложение на основании ст. 1 Пятьдесят девятого закона о внесении изменений в уголовное законодательство об укреплении защиты прав личности при изготовлении снимков с изображением другого лица от 9 октября 2020 года (BGBl. 2020 I S. 2075), вступившего в силу 1 января 2021 года.

§ 206. Нарушение почтовой и телекоммуникационной тайны

(1) Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, передаёт другому лицу сведения о фактах, составляющих почтовую или телекоммуникационную тайну, которые стали ему известны в качестве владельца или сотрудника корпорации, профессионально занимающейся почтовым или телекоммуникационным обслуживанием, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто в качестве владельца или сотрудника, указанной в абзаце 1 корпорации, не имея соответствующих полномочий:

1. вскрывает послание, которое было запечатано и вверено этой корпорации для пересылки или, используя технические средства, знакомится с его содержанием без вскрытия,
2. скрывает¹⁾ послание, которое было доверено этой корпорации для пересылки, или
3. разрешает или поддерживает одно из действий, предусмотренных в абзаце 1 или в № 1 или № 2.

(3) Положения, предусмотренные в абзацах 1 и 2, действуют в отношении лиц, которые:

1. исполняют обязанности надзора за корпорациями, указанными в абзаце 1,
2. заняты почтовым или телекоммуникационным обслуживанием по поручению подобной корпорации или по её полномочию, или
3. изготавливают установки, предназначенные для осуществления деятельности подобной корпорации, или работают на них.

(4) Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, передаёт другому лицу сведения о фактах, которые стали известны ему в качестве должностного лица, осуществляющего свою деятельность вне почтового или телекоммуникационного сектора, в результате уполномоченного или неуполномоченного вмешательства в почтовую или телекоммуникационную тайну, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(5) ¹К почтовой тайне относятся подробные сведения о почтовом обороте определённых лиц, а также содержание почтовых отправлений. ²К телекоммуникационной тайне относятся содержание телекоммуникации

и подробные сведения о ней, в особенности в отношении факта участия кого-либо в телекоммуникационном процессе. ³Телекоммуникационная тайна распространяется также на подробные сведения о неудавшихся попытках установления связи.

Комментарии

1) Под «скрытием» следует понимать не только уничтожение или изъятие послания, но и длительная задержка послания путём, например, умышленно неправильной сортировки (см. OLG Köln, NJW 1987, 2596, OLG Hamburg, NJW 1989, 1372). Решающим является, что послание изымается из почтового или телекоммуникационного оборота. Спорным является вопрос, что именно следует понимать под «посланием» во всем контексте второго абзаца данной нормы. По преобладающему в литературе мнению, под «посланием» понимаются только физические предметы (письма, открытки и пр.), в то время как, например, послания по электронной почте не подпадают под сферу защиты второго абзаца, что следует из требований абз. 2 (№ 1) в отношении того, что послание должно быть «запечатано» (*Altenhain*, in: MKStGB, § 206 Rn. 44 f.; *Träger*, in: LKStGB, § 206 Rn. 22, 29; *Lackner/Kühl*, StGB, § 206 Rn. 8; *Kargl*, in NKStGB, § 206 Rn. 25). Сторонники этого мнения не учитывают, что, во-первых, данное требование может быть выполнено путём кодировки электронного письма, во-вторых, положения абз. 2 (№ 2) вовсе не содержат этой предпосылки и, наконец, в-третьих, данная норма распространяется также на телекоммуникационные корпорации, что при вышеуказанном (узком) понимании термина «послание» практически бессмысленно.

§§ 207–210. (Исключены)

Комментарии

1) Ранее – дуэль на смертельном оружии. Данная норма исключена на основании ст. 1 (№ 38) Первого Закона о реформе немецкого уголовного права от 25 июня 1969 года (BGBl. 1969 I S. 645).

ШЕСТНАДЦАТЫЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ

§ 211. Тяжкое убийство [*Mord*]

(1) Лицо, совершившее тяжкое убийство [*Mörder*], наказывается пожизненным лишением свободы.

(2) Лицом, совершившим тяжкое убийство, является тот, кто убивает человека:

из садистских побуждений, для удовлетворения сексуального влечения, из особо низменных корыстных побуждений¹⁾ или иных низменных побуждений,

коварным²⁾ или особо жестоким способом, или с помощью общепаспных средств, или с целью сделать возможным или сокрыть другое преступное деяние.

Комментарии

1) Стремление достижения материальной выгоды любой ценой, даже ценой жизни другого человека (BGHSt. 10, 399; 29, 317, BGH NJW 1981, 932, 1995, 2365, 2001, 763, Fischer, StGB, 64. Aufl., § 211 Rn. 10 mwN.). Это стремление выражается здесь в особо низменной, ещё более предосудительной форме, чем корыстные побуждения, например, в § 236 (абз. 4) УУ ФРГ.

2) См. комментарии к § 224 (абз. 1 № 3).

§ 212. Убийство

(1) Тот, кто убивает человека, не совершая при этом тяжкого убийства, наказывается как убийца [*Totschläger*] лишением свободы на срок не менее пяти лет.

(2) В особо тяжких случаях назначается наказание в виде пожизненного лишения свободы.

§ 213. Менее тяжкий случай убийства

Если убийца без собственной вины был приведён в ярость издевательствами над ним или его родственником или тяжким оскорблением, нанесённым ему или его родственнику со стороны убитого, и тем самым был внезапно спровоцирован к совершению деяния, или имеет место иной менее тяжкий случай, то наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет.

§§ 214.¹⁾ и 215.²⁾ (Исключены)

Комментарии

1) Ранее – убийство при совершении наказуемого деяния. § 214 исключён Законом от 4 сентября 1941 года.

2) Ранее – убийство родственника по возрастающей линии родства. § 215 исключён Законом от 4 сентября 1941 года.

§ 216. Причинение смерти по требованию

(1) Если кто-либо был на основании ясно выраженного и серьёзного требования убитого склонён к причинению ему смерти, то назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

(2) Покушение наказуемо.

§ 217. Профессиональное содействие самоубийству¹⁾

(1) Тот, кто с намерением оказать содействие самоубийству другого лица, на профессиональной основе предоставляет ему возможность для совершения самоубийства, создаёт такую или посредничает в получении такой возможности – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) За участие в деянии²⁾ не наказывается тот, кто сам не действует на профессиональной основе и является либо родственником другого лица, указанного в абзаце 1, либо близким ему лицом.

Комментарии

1) Ранее – причинение смерти новорождённому. § 217 был исключён на основании ст. 1 (№ 35) Шестого Закона о реформе уголовного права Германии от 26 ноября 1998 года (BGBl. 1998 I S. 164).

§ 217, в действовавшей до 26.02.2020 редакции, введён ст. 1 Закона об уголовной ответственности за профессиональное оказание содействия самоубийству от 03.12.2015 (BGBl. 2015 I S. 2177).

Решением Верховного Конституционного суда ФРГ – 2 BvR 2347/15 от 26.02.2020 (постановление от 10.03.2020, BGBl. 2020 I S. 525) § 217 признан в действующей редакции противоречащим Основному закону (Конституции) Германии и ничтожным.

2) См. комментарии к § 8.

§ 218. Прерывание беременности

(1) ¹⁾Тот, кто прерывает беременность – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом. ²⁾Действия, результат которых наступает до завершения процесса внедрения оплодотворённой яйцеклетки в матку, не считаются прерыванием беременности в контексте настоящего закона.

(2) ¹⁾В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет. ²⁾Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. действует против воли беременной женщины, или
2. по грубой неосторожности¹⁾ создаёт смертельную опасность или опасность причинения тяжкого вреда здоровью беременной женщины.

(3) Если деяние совершает беременная женщина, то наказанием является лишение свободы на срок до одного года или денежный штраф.

(4) ¹⁾Покушение наказуемо. ²⁾Беременная женщина не подлежит наказанию за покушение.

Комментарии

1) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 218a. Ненаказуемость прерывания беременности

(1) Состав преступного деяния, предусмотренного в § 218, отсутствует, если:

1. требование о прерывании беременности исходит от беременной женщины, которая на основании свидетельства, выданного в соответствии с § 219 (абз. 2 предложением 2), доказала врачу, что она приняла участие в соответствующей консультации как минимум за три дня до аборта,
2. беременность прерывается врачом и
3. со времени зачатия прошло не более двенадцати недель.

(2) Прерывание беременности, произведённое врачом с согласия беременной женщины, не является противоправным, если с учётом настоящих и будущих жизненных обстоятельств беременной оно было с медицинской точки зрения необходимо для устранения опасности для жизни или опасности тяжкого ухудшения физического или духовного состояния беременной, и эта опасность не может быть устранена другим приемлемым для беременной способом.

(3) Предпосылки, предусмотренные в абзаце 2, считаются также выполненными в случае прерывания беременности, произведённого врачом с согласия беременной женщины, если в соответствии с медицинским заключением доказано, что беременная является пострадавшей от противоправного деяния, предусмотренного в §§ 176–178 Уголовного уложения, есть серьёзные основания полагать, что беременность наступила в результате этого деяния, и со времени зачатия прошло не более двенадцати недель.

(4) ¹Беременная женщина не подлежит наказанию в соответствии с § 218, если прерывание беременности произведено врачом после проведения консультации (§ 219) и со времени зачатия прошло не более двадцати двух недель. ²Суд может воздержаться от наказания в соответствии с § 218, если беременная женщина ко времени аборта находилась в состоянии особого давления на неё.

§ 218b. Прерывание беременности без медицинского заключения; неправильное медицинское заключение

(1) ¹Тот, кто в случаях, предусмотренных в § 218a (абз. 2 или 3), прерывает беременность без того, чтобы ему было предъявлено письменное заключение врача, не производящего прерывание беременности, о наличии предпосылки, предусмотренных в § 218a (абз. 2 или 3), – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с § 218. ²Тот, кто, являясь врачом, даёт заведомо неправильное заключение о предпосылках, установленных в § 218a (абз. 2 или 3), для предъявления в соответствии с предложением 1, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии

с § 218. ³Беременная женщина не подлежит наказанию в соответствии с предложениями 1 или 2.

(2) ¹Врач не вправе давать заключения в соответствии с § 218а (абз. 2 или 3), если ему это было запрещено компетентной инстанцией на основании того, что он был осуждён вступившим в законную силу приговором за совершение противоправного деяния, предусмотренного в абзаце 1, в §§ 218, 219а или 219б, или за совершение иного противоправного деяния, касающегося прерывания беременности. ²Компетентная инстанция может временно запретить врачу давать заключения, предусмотренные в § 218а (абз. 2 или 3), если в отношении него начато судебное разбирательство по подозрению в совершении одного из указанных в предложении 1 противоправных деяний.

§ 218с. Нарушение врачебных обязанностей при прерывании беременности

(1) Тот, кто прерывает беременность:

1. без того, чтобы предоставить беременной женщине возможность изложить причины, по которым она требует прервать беременность,
2. без того, чтобы провести с беременной женщиной медицинскую консультацию о значении аборта, в особенности о процедуре, последствиях, рисках, возможном физическом и психическом влиянии,
3. без того, чтобы в случаях, предусмотренных в § 218а (абз. 2 и 3), на основании медицинского обследования предварительно убедиться в сроке беременности, или,
4. несмотря на то, что он в случае, предусмотренном в § 218а (абз. 1), проконсультировал женщину в соответствии с § 219, –

наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с § 218.

(2) Беременная женщина не подлежит наказанию в соответствии с абзацем 1.

§ 219. Консультирование беременной женщины в бедственной и конфликтной ситуациях

(1) ¹Консультация служит защите зачатой жизни. ²Она должна руководствоваться усилиями придать женщине мужества к сохранению беременности и раскрыть ей перспективы жизни с ребёнком; она призвана оказать помощь женщине в принятии ответственного и добросовестного решения.

³При этом женщина должна осознавать, что даже по отношению к матери плод в любой стадии беременности имеет собственное право на жизнь и что поэтому в соответствии с правопорядком прерывание беременности допустимо только в исключительных ситуациях, когда вынашивание ребёнка создаёт для женщины нагрузку, которая является настолько тяжё-

лой и чрезвычайной, что она превышает приемлемые для потерпевшего границы. ⁴Консультация должна советом и помощью содействовать преодолению связанной с беременностью конфликтной ситуации и разрешению бедственной ситуации. ⁵Подробно данную материю регулирует Закон о разрешении конфликтов, связанных с беременностью¹⁾.

(2) ¹В соответствии с положениями Закона о разрешении конфликтов, связанных с беременностью, консультация должна проводиться соответствующим признанным консультативным органом. ²По окончании консультации консультативный орган выдаёт беременной женщине оформленное в соответствии с требованиями Закона о разрешении конфликтов, связанных с беременностью, свидетельство о проведении консультации, датированное последним днём консультации и содержащее личные данные беременной. ³Врач, осуществляющий прерывание беременности, не может быть консультантом.

Комментарии

1) *Gesetz zur Vermeidung und Bewältigung von Schwangerschaftskonflikten (Schwangerschaftskonfliktgesetz – SchKG)* от 27 июля 1992 года (BGBl. 1992 I S. 1398), последние изменения внесены ст. 13а закона от 14 декабря 2019 года (BGBl. 2019 I S. 2789).

§ 219а. Реклама прерывания беременности

(1) Тот, кто публично, на собрании или посредством распространения материала (§ 11 абзац 3) из побуждений получения имущественной выгоды или особо предосудительным образом предлагает, сообщает, рекламирует:

1. собственные услуги или услуги других лиц по осуществлению или содействию прерыванию беременности, или
2. средства, предметы или процедуры, пригодные для прерывания беременности, и указывает на эту пригодность,

или публикует объявления вышеназванного содержания, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Положения, предусмотренные в абзаце 1 (№ 1), не применяются, если врачи или консультативные органы, признанные на основании закона, извещаются о том, какие врачи, больницы или организации готовы проинформировать о прерывании беременности в соответствии с предпосылками, установленными в § 218а (абз. 1–3).

(3) Положения, предусмотренные в абзаце 1 (№ 2), не применяются, если деяние совершено в отношении врачей или лиц, уполномоченных к торговле средствами и предметами, предусмотренными в абзаце 1 (№ 2), либо посредством публикации в специализированных медицинских или фармакологических журналах.

(4) Положения, предусмотренные в абзаце 1, не применяются, если врачи, больницы или организации:

1. указывают на тот факт, что они производят прерывание беременности в соответствии с предпосылками, установленными в § 218a (абзацах 1–3), или
2. указывают на информацию о прерывании беременности компетентного в данном контексте федерального или земельного государственного органа, консультативного органа в соответствии с Законом о предотвращении и преодолении конфликтов, связанных с беременностью¹⁾ или врачебной палаты.²⁾

Комментарии

1) *Gesetz zur Vermeidung und Bewältigung von Schwangerschaftskonflikten (Schwangerschaftskonfliktgesetz – SchKG)* от 27 июля 1992 года (BGBl. 1992 I S. 1398), последние изменения внесены ст. 13а закона от 14 декабря 2019 года (BGBl. 2019 I S. 2789).

2) Положения абзаца 4 внесены Федеральным законом об улучшении информации о прерывании беременности [*Gesetz zur Verbesserung der Information über einen Schwangerschaftsabbruch*] от 22.03.2019 (BGBl. 2019 I S. 350).

§ 219b. Введение в оборот средств прерывания беременности

(1) Тот, кто вводит в оборот средства или предметы, пригодные для прерывания беременности, с намерением способствовать совершению противоправных деяний, предусмотренных в § 218, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Участие женщины, которая подготавливает прерывание собственной беременности, ненаказуемо в соответствии с абзацем 1.

(3) Средства и предметы, связанные с деянием, могут быть конфискованы.

§ 220. (Исключён)

Комментарии

Ранее: предложение аборта. Ныне – полностью охвачено диспозицией § 219a (абз. 1 № 1).

§ 220a. (Утратил силу)

Комментарии

См. комментарии к § 6 (№ 1).

§ 221. Оставление в опасности

(1) Тот, кто человека:

1. ставит в беспомощное положение или
2. оставляет на произвол судьбы в беспомощном положении, хотя этот человек находится под его присмотром или он по иным основаниям обязан оказывать ему помощь,

и тем самым подвергает его смертельной опасности или опасности причинения тяжкого вреда здоровью, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет назначается, если исполнитель:

1. совершает деяние в отношении своего ребёнка или лица, которое было вверено ему для воспитания или оказания поддержки в организации его образа жизни¹⁾, или
2. посредством совершения деяния причиняет тяжкий вред здоровью потерпевшего.

(3) Если исполнитель причиняет содеянным смерть потерпевшему, то наказанием является лишение свободы на срок не менее трёх лет.

(4) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 2 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, в менее тяжких случаях в контексте абзаца 3 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

Комментарии

1) См. комментарии к § 174 (абз. 1 № 1).

§ 222. Причинение смерти по неосторожности

Тот, кто по неосторожности причиняет человеку смерть, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

СЕМНАДЦАТЫЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ ПРОТИВ ТЕЛЕСНОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ

§ 223. Нанесение телесных повреждений

(1) Тот, кто физически истязает другое лицо или причиняет вред его здоровью, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

§ 224. Нанесение телесных повреждений опасным способом

(1) Тот, кто наносит телесные повреждения:

1. посредством применения яда или иного вещества, вредного для здоровья,
2. путём применения оружия или иного опасного орудия¹⁾,
3. посредством вероломного нападения²⁾,
4. сообщая с другим соучастником или

5. посредством обращения с потерпевшим, представляющим собой опасность для его жизни,³⁾ – наказывается лишением свободы на срок шести месяцев до десяти лет, а в менее тяжких случаях – лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.
- (2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) Дословно: «инструмент» [*„Werkzeug“*]. Подобным орудием (инструментом) является любой предмет, посредством которого потерпевшему могут быть нанесены физические увечья. В соответствии с господствующим мнением подобным орудием может служить лишь движимая вещь, используемая исполнителем для усиления его чисто физической силы для нанесения телесных повреждений (см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 224 Rn. 8 с дальнейшими ссылками). Естественные природные условия (напр., водоём, пропасть, палящее солнце и пр.) орудиями в контексте данной альтернативы не являются. Правоприменительной практикой данная альтернатива не применяется также в отношении недвижимых вещей, которые исполнитель использует для нанесения телесных повреждений, например, бьёт потерпевшего о стену (BGHSt. 22 235) или бросает его на пол (BGH NStZ-RR 2005, 75), толкает на раскалённую печь (RGSt. 24, 372) или на железный забор и пр. Некоторые представители юридической литературы напротив распространяют сферу применения данной альтернативы и на недвижимые вещи (*Küpper*, JuS 2000, S. 225 f.; *Lilie*, in: LKStGB, § 243 Rn. 27; *Stree*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., StGB, § 243 Rn. 8). Опасным орудием является в случае, если применяемый предмет с учётом его свойств и применения в конкретном случае пригоден для нанесения существенных телесных повреждений (BGHSt. 3, 109; 14, 152, 154; 30, 375, 377; BGH NStZ 1987, 174; 1999, 616 f.; 2007, 95; StV 1998, 485 ff.; *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 224 Rn. 9 с дальнейшими ссылками).

2) В отличие от коварного нападения в контексте § 211 УУ ФРГ (т.е. осознанного использования, беззащитности потерпевшего, основанной на неожиданности нападения, см. BGHSt. 11, 139, 142) вероломность нападения в контексте § 224 (абз. 1 № 3) УУ ФРГ отличается наличием элемента обмана, т.е. планомерного сокрытия своих истинных намерений (см. *Stree*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 224 Rn. 12 mwN.). Таким образом, для вероломного нападения недостаточно единственно неожиданного нападения, например, из засады или пр.

3) Подобным обращением считается любое обращение с потерпевшим, создающее хотя бы абстрактную (т.е. объективно пригодную) опасность для его жизни, BGH NStZ 2002, 597, 598; BGH NStZ 2004, 618; *Lilie*, in: LKStGB, § 224 Rn. 36). Некоторые авторы предъявляют более жёсткие требования для данной квалификации нанесения телесных повреждений, а именно тем, что требуют наличия в обращении с потерпевшим конкретной опасности для его жизни, т.е. такого обращения с человеком, при котором смертельный исход зависит исключительно от

случайности (см. *Stree*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 224 Rn. 12 mwN.). В любом случае абстрактно или конкретно опасным для жизни потерпевшего должно быть только обращение с ним (т.е. действие). Является ли опасным для жизни само телесное повреждение (последствие), нанесённое в результате обращения с потерпевшим, не имеет значения для состава данной квалификации.

§ 225. Истязание вверенных лиц

(1) Тот, кто мучает или грубо истязает лицо, не достигшее восемнадцатилетнего возраста, или лицо, беззащитное вследствие немощности или болезни, которое:

1. подлежит его попечению или присмотру,
2. относится к кругу проживающих с ним лиц,
3. передано в его распоряжение попечителем, или
4. подчинено ему в рамках служебных или трудовых отношений,

или тот, кто посредством злостного пренебрежения своими обязанностями заботы об этом лице причиняет вред его здоровью, – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее одного года назначается, если исполнитель посредством совершения деяния подвергает вверенное лицо:

1. смертельной опасности или опасности причинения тяжкого вреда здоровью, или
2. опасности нанесения значительного ущерба для физического или духовного развития.

(4) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет, в менее тяжких случаях в контексте абзаца 3 – в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

§ 226. Тяжкое телесное повреждение

(1) Если последствием телесного повреждения является то, что лицо, которому оно было нанесено:

1. теряет зрение на один или оба глаза, слух, дар речи или способность к деторождению,
2. теряет важную конечность или впредь не сможет больше её использовать, или
3. становится впредь в значительной степени обезображенным или приобретает хроническое заболевание, паралич или душевную болезнь или неполноценность,

то наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) Если исполнитель причиняет указанные в абзаце 1 последствия преднамеренно или осознанно¹⁾, то наказанием является лишение свободы на срок не менее трёх лет.

(3) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, в менее тяжких случаях в контексте абзаца 2 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

Комментарии

1) См. комментарии к § 15.

§ 226а. Нанесение увечий женским гениталиям¹⁾

(1) Тот, кто наносит увечья наружным половым органам лица женского пола, – наказывается лишением свободы на срок не менее одного года.

(2) В менее тяжких случаях назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

Комментарии

1) Норма внесена ст. 1 Сорок седьмого закона о внесении изменений в уголовное законодательство [47. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*] от 24 сентября 2013 года (BGBl. 2013 I S. 2014) и вступила в силу с 29 сентября 2013 года.

§ 227. Нанесение телесных повреждений со смертельным исходом

(1) Если исполнитель нанесением телесных повреждений (§§ 223–226а)¹⁾ причиняет смерть потерпевшему, то наказанием является лишение свободы на срок не менее трёх лет.

(2) В менее тяжких случаях назначается наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

Комментарии

1) Сфера действия § 227 УУ ФРГ расширена в отношении § 226а УУ ФРГ на основании ст. 1 Сорок седьмого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (47. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 24 сентября 2013 года (BGBl. 2013 I S. 2014).

§ 228. Согласие потерпевшего

Тот, кто наносит телесное повреждение с согласия потерпевшего, действует противоправно только в том случае, если, несмотря на согласие, деяние противоречит добрым нравам¹⁾.

Комментарии

1) Под этим несколько архаично звучащим термином понимается несоответствие деяния общепринятой морали. Ещё Имперский суд (RG JW 38, 30), а затем

и постоянная юрисдикция Федерального Верховного суда ФРГ (см. BGH 4, 32, 91; 49, 34, 41) дали данному понятию следующее определение: «Несоответствие чувству морали всех справедливо мыслящих людей». Понятно, что подобное (чрезвычайно широкое) определение проблематично для уголовного права и наводит на мысль о неконституционности данной нормы из-за несоответствия принципу определённости, заложенному в ст. 103 (абз. 2) Основного закона ФРГ. В соответствии с господствующим мнением в немецкой юридической литературе и правоприменительной практике во избежание вердикта неконституционности данное понятие подлежит узкому (рестрективному) толкованию.

§ 229. Нанесение телесных повреждений по неосторожности

Тот, кто по неосторожности наносит другому лицу телесные повреждения, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

§ 230. Ходатайство об уголовном преследовании

(1) ¹Умышленное нанесение телесных повреждений в соответствии с § 223 и нанесение телесных повреждений по неосторожности в соответствии с § 229 преследуются только по ходатайству, за исключением случаев, в которых, по мнению правоохранительных органов, в силу особого общественного интереса в уголовном преследовании требуется государственное вмешательство по официальной инициативе. ²Если потерпевший умирает, то в случае умышленного нанесения телесных повреждений право на ходатайство переходит согласно § 77 (абз. 2) к родственникам.

(2) ¹Если деяние совершено в отношении должностного лица, лица, принявшего на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, или солдата немецких вооружённых сил (Бундсвера) во время несения своей службы или в связи с его службой, то оно преследуется также по ходатайству начальника по службе. ²Это же правило применяется в отношении служителей и учреждений церкви и других религиозных обществ публичного права.

§ 231. Участие в драке

(1) Тот, кто принимает участие в драке или нападении нескольких лиц, – наказывается, уже за само принятие участия, лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом, если дракой или нападением была причинена смерть человеку или были нанесены тяжкие телесные повреждения (§ 226).

(2) В соответствии с положениями, предусмотренными в абзаце 1, не наказывается тот, чьё участие в драке или нападении не может быть поставлено ему в упрёк.

ВОСЕМНАДЦАТЫЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ ПРОТИВ ЛИЧНОЙ СВОБОДЫ

§ 232. Торговля людьми¹⁾

(1) ¹Лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет наказывается тот, кто вербует, перевозит, передаёт, размещает или принимает другое лицо, используя его личное или материальное затруднительное положение или беспомощное состояние, связанное с пребыванием в чужой стране, или кто совершает эти действия в отношении лица, не достигшего возраста двадцати одного года, если:

1. данное лицо подлежит эксплуатации,
 - а) при занятии проституцией или совершении действий сексуального характера с исполнителем или с третьим лицом, или в присутствии исполнителя или третьего лица или при попустительстве действиям сексуального характера по отношению к себе со стороны исполнителя или третьего лица,
 - б) при осуществлении трудовой деятельности,
 - в) при занятии попрошайничеством или
 - г) при совершении действий, за которые предусмотрено уголовное наказание.
2. данное лицо подлежит обращению в рабство, крепостное состояние, долговую кабалу или тому соответствующие или с тем схожие отношения, или
3. данное лицо подлежит противоправному изъятию у него человеческого органа.

²Эксплуатация при осуществлении трудовой деятельности в контексте предложения 1 (№ 1 буквы в) имеет место, если предоставление работы осуществляется из безответственного стремления к наживе²⁾ на условиях труда, которые явно не соответствуют условиям труда работников, которые осуществляют такую же или сравнимую трудовую деятельность (трудовая деятельность на условиях эксплуатации рабочей силы).

(2) Лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет наказывается тот, кто другое лицо, подлежащее эксплуатации способом, указанным в абзаце 1 (предложениях 1 № 1–3),

1. насильно, угрожая причинением ощутимого вреда или обманным путём вербует, перевозит, передаёт, размещает или принимает или
2. похищает или им завладевает или оказывает содействие его завладению третьим лицом.

(3) ¹В случаях, предусмотренных в абзаце 1, назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до десяти лет, если:

1. потерпевшим является лицо, которое во время совершения деяния не достигло восемнадцатилетнего возраста,

2. при совершении деяния исполнитель физически тяжело истязает потерпевшего или посредством деяния или действия, произведённого во время совершения деяния, по меньшей мере по грубой неосторожности³⁾ подвергает его смертельной опасности или опасности причинения тяжкого вреда здоровью, или
3. исполнитель действует в виде промысла или в составе банды⁴⁾, организованной для длительного совершения подобных деяний.

³⁾В случаях, предусмотренных в абзаце 2, назначается наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет, если наличествует одно из обстоятельств, указанных в предложении 1 (№ 1–3).

(4) В случаях, предусмотренных в абзацах 1, 2 и 3 (предложении 1), покушение наказуемо.

Комментарии

1) Ранее: Торговля людьми с целью сексуальной эксплуатации. 15.10.2016 вступил в силу Закон о совершенствовании правового регулирования, касающегося противодействия торговле людьми, и о внесении изменений в закон о Федеральном центральном регистре, а также в Восьмую книгу Социального кодекса ФРГ от 11.10.2016 (BGBl. 2016 I S. 2226), приведший уголовное законодательство, направленное против торговли людьми, в соответствие с европейскими требованиями. Данным законом в национальное уголовное законодательство была трансформирована Директива 2011/36/EU Европейского парламента и Совета от 05.04.2011 о предупреждении и борьбе с торговлей людьми и о защите жертв, пострадавших от торговли людьми, и замещении Рамочного постановления Совета 2002/629/JI (ABl. L 101, 15.04.2011, S. 1), что привело к основополагающей реновации самой концепции уголовно-правовых норм, направленных на противодействие торговле людьми (BT-Drs. 18/9095, S. 18). Так, состав торговли людьми был кардинально реформирован и расширен альтернативой торговле людьми с целью совершения преступных деяний и попрошайничества, состав торговли людьми с целью торговли органами был перенесён из дополнительного в основное уголовное право. Кроме того, была расширена сфера применения квалифицированных составов торговли людьми. О предшествующих реформах см. комментарии к §§ 180b, 181. Подробный анализ положений, предусмотренных в §§ 232–233а, до последней реформы уголовного законодательства, касающегося противодействия торговле людьми, см. *Rapog A. И., Хелльманн, У., Головненко, П. В.*, Торговля людьми в российском и немецком уголовном праве // *Lex Russica* 2008/5, С. 1162–1179 (1170–1179).

2) Дословно: «стремление к наживе, не считаясь ни с чем» [*rücksichtsloses Gewinnstreben*]. Безответственным является стремление к наживе, побуждающее исполнителя к безудержному стяжательству без малейшей оглядки на личное или материальное положение потерпевшего, на его потребности, на влияние, которое оказывают на потерпевшего эксплуататорские условия труда, а также на последствия такого трудоустройства для потерпевшего (BT-Drs. 18/9095, S. 28). Безответственное стремление к наживе является элементом субъективной стороны состава

торговли людьми и представляет собой мотив исполнителя, направленный на привлечение лица к работе с применением эксплуататорских условий труда. По замыслу законодателя таким «коррективом» из сферы применения §§ 232 и след. УУ ФРГ исключаются случаи, в которых исполнитель эксплуатирует рабочую силу исключительно из-за собственного бедственного положения (BT-Drs. 18/9095, S. 28).

3) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

4) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 232a. Принудительная проституция

(1) Лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет наказывается тот, кто вовлекает другое лицо, используя его личное или материальное затруднительное положение или беспомощное состояние, связанное с пребыванием в чужой стране, или кто вовлекает другое лицо, не достигшее возраста двадцати одного года:

1. в занятие или продолжение занятия проституцией или
2. в совершение действий сексуального характера, посредством которых это лицо эксплуатируется, с исполнителем или с третьим лицом, или в присутствии исполнителя или третьего лица, или в то, чтобы позволить исполнителю или третьему лицу совершить эти действия с собой.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Лишением свободы на срок от одного года до десяти лет наказывается тот, кто насильно, угрожая причинением ощутимого вреда или обманным путём вовлекает другое лицо в занятие или продолжение занятия проституцией или в иные действия сексуального характера, указанные в абзаце 1 (№ 2).

(4) В случаях, предусмотренных в абзаце 1, назначается наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет и в случаях, предусмотренных в абзаце 3, – наказание в виде лишения свободы на срок не менее одного года, если наличествует одно из обстоятельств, указанных в § 232 (абзаце 3 предложении 1 № 1–3).

(5) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет, в менее тяжких случаях в контексте абзацев 3 и 4 – наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до десяти лет.

(6) ¹Лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет наказывается тот, кто с лицом, являющимся потерпевшим:

1. от торговли людьми в контексте § 232 (абзаца 1 предложения 1 № 1 буквы а), также в сочетании с § 232 (абзацем 2) или
2. от деяния в контексте абзацев 1–5,

и занимающимся проституцией, за вознаграждение совершает действия сексуального характера или привлекает данное лицо совершить эти действия с собой и при этом использует его личное или материальное затрудни-

тельное положение или беспомощное состояние, связанное с пребыванием в чужой стране.² В соответствии с предложением 1 не наказывается тот, кто добровольно заявляет в компетентный государственный орган о деянии, указанном в предложении 1 (№ 1 или 2), совершенном в ущерб лицу, занимающемуся проституцией в контексте предложения 1, или добровольно инициирует подобное заявление, за исключением случаев, в которых это деяние к этому времени полностью или частично уже было обнаружено, и исполнитель об этом знал либо при разумной оценке обстоятельств должен был с этим считаться.

§ 232b. Принудительный труд

(1) Лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет наказывается тот, кто побуждает другое лицо, используя его личное или материальное затруднительное положение или беспомощное состояние, связанное с пребыванием в чужой стране, или кто побуждает другое лицо, не достигшее возраста двадцати одного года:

1. заняться или продолжить занятие трудовой деятельностью на условиях эксплуатации рабочей силы (§ 232 абзац 1 предложение 2),
2. поддаться обращению в рабство, крепостное состояние, долговую кабалу или тому соответствующие или с тем схожие отношения или
3. заняться или продолжить занятие попрошайничеством, посредством которого это лицо эксплуатируется.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Лишением свободы на срок от одного года до десяти лет наказывается тот, кто насильно, угрожая причинением ощутимого вреда или обманным путём побуждает другое лицо:

1. заняться или продолжить занятие трудовой деятельностью на условиях эксплуатации рабочей силы (§ 232 абзац 1 предложение 2),
2. поддаться обращению в рабство, крепостное состояние, долговую кабалу или тому соответствующие или с тем схожие отношения или
3. заняться или продолжить занятие попрошайничеством, посредством которого это лицо эксплуатируется.

(4) Положения, предусмотренные в § 232a (абзацах 4 и 5), действуют соответственно.

§ 233. Эксплуатация рабочей силы

(1) Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказывается тот, кто эксплуатирует другое лицо, используя его личное или материальное затруднительное положение или беспомощное состояние, связанное с пребыванием в чужой стране, или кто эксплуатирует другое лицо, не достигшее возраста двадцати одного года:

1. при осуществлении трудовой деятельности в соответствии с § 232 (абзацем 1 предложением 2),

2. при занятии попрошайничеством или
 3. при совершении этим лицом действий, за которые предусмотрено уголовное наказание.
- (2) Наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до десяти лет назначается, если:
1. потерпевшим является лицо, которое во время совершения деяния не достигло восемнадцатилетнего возраста,
 2. при совершении деяния исполнитель физически тяжело истязает потерпевшего или посредством деяния или действия, произведённого во время совершения деяния, по меньшей мере по грубой неосторожности¹⁾ подвергает его смертельной опасности или опасности причинения тяжкого вреда здоровью,
 3. исполнитель доводит потерпевшего посредством полного или частичного удержания оплаты труда, общепринято положенной потерпевшему за его деятельность, до бедственного материального положения или значительно ухудшает уже сложившееся бедственное материальное положение, или
 4. исполнитель действует в составе банды²⁾, организованной для длительного совершения подобных деяний.
- (3) Покушение наказуемо.
- (4) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет или денежный штраф, в менее тяжких случаях в контексте абзаца 2, – в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.
- (5) ¹⁾Наказанием в виде лишения свободы на срок до двух лет или денежным штрафом наказываются тот, кто оказывает содействие совершению деяния в контексте абзаца 1 посредством:
1. посредничества в осуществлении трудовой деятельности на условиях эксплуатации рабочей силы (§ 232 абзац 1 предложение 2),
 2. сдачи в наем предпринимательских помещений³⁾ или
 3. сдачи в наем эксплуатируемому лицу жилых помещений.

²⁾Положения, предусмотренные в предложении 1, не имеют действия, если деяние уже подлежит более тяжкому наказанию на основании других норм.

Комментарии

- 1) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.
- 2) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].
- 3) См. комментарии к § 123.

§ 233a. Эксплуатация человека при использовании неправомерного лишения свободы¹⁾

(1) Лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет наказываются тот, кто запирает другое лицо или иным образом лишает его свободы и в этом положении эксплуатирует его:

1. при занятии проституцией,
2. при осуществлении трудовой деятельности в соответствии с § 232 (абзацем 1 предложением 2),
3. при занятии попрошайничеством или
4. при совершении этим лицом действий, за которые предусмотрено уголовное наказание.

(2) Покушение наказуемо.

(3) В случаях, предусмотренных в абзаце 1, назначается наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет, если наличествует одно из обстоятельств, указанных в § 233 (абзаце 2 № 1–4).

(4) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет, в менее тяжких случаях в контексте абзаца 3, – в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до десяти лет.

Комментарии

1) Ранее: Оказание содействия торговле людьми. В старой редакции норм о торговле людьми положениями § 233a УУ ФРГ устанавливалась уголовная ответственность за содействие торговле людьми посредством действий, которые в новой редакции § 232 УУ ФРГ являются торговлей людьми как таковой [(...) вербует, перевозит, передаёт, размещает или принимает (...)].

§ 233b. Надзор за поведением¹⁾

В случаях, предусмотренных в §§ 232, 232a (абзацах 1–5), §§ 232b, 233 (абзацах 1–4) и § 233a, суд может установить надзор за поведением (§ 68 абз. 1).

Комментарии

1) Изменения в заголовке § 233b УУ ФРГ и исключение абзаца 2 («В случаях, предусмотренных в §§ 232, – 232a (абзацах 1–5) и §§ 232b–233a, подлежат применению положения, установленные в § 73d, если исполнитель действует в виде промысла или в составе банды [дословно: «в качестве члена банды» (*als Mitglied einer Bande*)], организованной для длительного совершения подобных деяний») были произведены в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 73a.

§ 234. Похищение человека¹⁾

(1) Тот, кто насильно, угрожая причинением ощутимого вреда, или обманным путём завладевает другим лицом, чтобы оставить его на произвол судьбы в беспомощном положении или передать его на службу в иностранную военную или ей подобную организацию, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

Комментарии

1) В редакции ст. 1 Тридцать седьмого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*37. Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 11 февраля 2005 года (BGBl. 2005 I S. 239).

§ 234а. Угон человека

(1) Тот, кто путём обмана, угроз или насилия перемещает¹⁾ другого человека за пределы пространства действия настоящего Закона, или побуждает его туда податься, или препятствует его возвращению оттуда и таким образом подвергает его опасности политического преследования, сопряжённого, вследствие противоречащего принципам правового государства применения к нему мер насилия и произвола, с причинением вреда его физической целостности или жизни, потерей свободы или ощутимым ухудшением его профессионального или материального положения, – наказывается лишением свободы на срок не менее одного года.

(2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(3) Тот, кто подготавливает подобное деяние, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) Со сравнительной точки зрения см. п. «б» ч. 2 ст. 240 УК РФ.

§ 235. Похищение малолетних

(1) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказываются тот, кто похищает¹⁾ у родителей, одного из родителей, опекуна или попечителя или не возвращает этим лицам:

1. лицо, не достигшее восемнадцати лет, с применением насилия, угрозы причинения ощутимого вреда или обманным путём, или
2. ребёнка, не являясь его родственником.

(2) Таким же образом наказываются тот, кто:

1. похищает ребёнка у родителей, одного из родителей, опекуна или попечителя, чтобы увезти его за границу, или

2. не возвращает ребёнка родителям, одному из родителей, опекуну или попечителю из-за границы, куда он был увезён или направлен.
- (3) В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 2) и в абзаце 2 (№ 1), покушение наказуемо.
- (4) Наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет назначается, если исполнитель:
 1. посредством совершения деяния подвергает потерпевшего смертельной опасности или опасности причинения тяжкого вреда здоровью или нанесения значительного ущерба для физического или духовного развития, или
 2. совершает деяние за вознаграждение или с намерением личного обогащения или обогащения другого лица.
- (5) Если исполнитель причиняет содеянным смерть потерпевшему, то наказанием является лишение свободы на срок не менее трёх лет.
- (6) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 4 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, в менее тяжких случаях в контексте абзацев 5 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.
- (7) Похищение малолетних в случаях, предусмотренных абзацами 1–3, подлежит уголовному преследованию только по ходатайству, за исключением случаев, в которых, по мнению правоохранительных органов, в силу особого общественного интереса в уголовном преследовании требуется государственное вмешательство по официальной инициативе.

Комментарии

1) Дословно: «отнимает» [„entzieht“]. Подразумевается нарушение права опеки малолетнего (см. § 1631 Гражданского уложения ФРГ [*Bürgerliches Gesetzbuch (BGB)*] в редакции официальной публикации от 2 января 2002 года, BGBl. 2002 I S. 2909; BGBl. 2003 I S. 738, с последующими изменениями и дополнениями): опека, воспитание, определения места пребывания) посредством пространственного удаления малолетнего из сферы влияния указанных в данной норме правомочных лиц на определённое время, см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 235 Rn. 6. По мнению ФВС ФРГ достаточным является, например, похищение четырёхлетнего ребёнка на 10 минут (BGHSt. 16, 58).

§ 236. Торговля детьми¹⁾

(1) ¹⁾Тот, кто, грубо пренебрегая обязанностью попечения и воспитания, передаёт своего ребёнка, не достигшего восемнадцатилетнего возраста, или своего подопечного или воспитанника, не достигшего восемнадцатилетнего возраста, на длительное время другому лицу и действует при этом за вознаграждение или с намерением личного обогащения или обогащения другого лица, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом. ²⁾Таким же образом наказывается тот, кто в слу-

чаях, предусмотренных в предложении 1, на длительное время принимает у себя ребёнка, подопечного или воспитанника и предоставляет за это вознаграждение.

(2) ¹Тот, кто, не имея соответствующих полномочий:

1. выступает посредником при усыновлении (удочерении) лица, не достигшего восемнадцатилетнего возраста, или
2. осуществляет посредническую деятельность, направленную на то, чтобы третье лицо на длительное время приняло у себя лицо, не достигшее восемнадцатилетнего возраста,

и действует при этом за вознаграждение или с намерением личного обогащения или обогащения другого лица, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом. ²Таким же образом наказывается тот, кто, являясь посредником в усыновлении (удочерении) лица, не достигшего восемнадцатилетнего возраста, предоставляет другому лицу вознаграждение за дачу необходимого согласия на усыновление (удочерение). ³Если в случаях, предусмотренных в предложении 1, исполнитель добивается того, что таким образом усыновлённое (удочерённое) лицо переправляется на территорию Германии или за границу, то наказанием является лишение свободы на срок до пяти лет или денежный штраф.

(3) Покушение наказуемо.

(4) Наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до десяти лет назначается, если исполнитель:

1. действует из корыстных побуждений, в виде промысла или в составе банды²⁾, организованной для длительного занятия торговлей детьми, или
2. посредством совершения деяния исполнитель подвергает ребёнка или усыновлённое (удочерённое) лицо опасности нанесения значительного ущерба его физическому или духовному развитию.

(5) Суд может в случаях, предусмотренных в абзацах 1 и 3, в отношении соучастников, а в случаях, предусмотренных в абзацах 2 и 3, в отношении участников³⁾, вина которых, учитывая физическое и духовное благополучие ребёнка или усыновлённого (удочерённого) лица, является незначительной, смягчить наказание по своему усмотрению (§ 49 абз. 2), или воздержаться от назначения наказания в соответствии с абзацами 1–3.

Комментарии

1) В редакции ст. 1 Федерального закона о трансформации Рамочного решения Совета Европейского Союза о борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и с детской порнографией от 31 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2149).

2) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

3) См. комментарии к § 8.

§ 237. Принудительное бракосочетание¹⁾

(1) ¹⁾Тот, кто насильно или угрожая причинением ощутимого вреда противоправно принуждает человека к бракосочетанию, – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет. ²⁾Деяние является противоправным, если применение насилия или угроза причинения ощутимого вреда представляются предосудительными в отношении достигаемой цели²⁾.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто для совершения деяния, предусмотренного в абзаце 1, путём насилия, угрозы причинения ощутимого вреда или обмана перемещает другого человека за пределы пространства действия настоящего Закона или побуждает его туда податься или препятствует его возвращению оттуда³⁾.

(3) Покушение наказуемо.

(4) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф.

Комментарии

1) В редакции от 1 июля 2011 года. Норма введена ст. 4 Федерального закона о борьбе с принудительным бракосочетанием и об укреплении защиты потерпевших от принудительного бракосочетания, а также о внесении изменений в прочие нормативные акты, касающиеся законодательного регулирования пребывания иностранных граждан на территории ФРГ и предоставления им убежища от 23 июня 2011 года (BGBl. 2011 I S. 1266). Ориентируясь на общие составы принуждения (§ 240 УУ ФРГ), торговли людьми (§§ 232 след. УУ ФРГ) и угона (неправомерного перемещения) человека (§ 234а УУ ФРГ), в немецкое уголовное законодательство была внесён состав § 237 УУ ФРГ, предусматривающий новое регулирование уголовной ответственности за принуждение к бракосочетанию. Тем самым немецкий законодатель последовал рекомендациям ООН о необходимости подачи чёткого сигнала о нетерпимости подобного вида «современного рабства» (Подробно с дальнейшими ссылками: VT-Drs. 17/1213, S. 8). Защищённым правовым благом в диспозиции § 237 УУ ФРГ является «свобода бракосочетания» (VT-Drs. 17/4401, S. 1, 8; *Eisele/Majer*, NStZ 2011, 546, 547; *Schumann*, JuS 2011, 789, 790) как важное проявление и составная часть комплексного конституционного права личности на самоопределение (ст. 2 абз. 1 Основного закона ФРГ), *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 237 Rn. 3 mwN. С учётом правоприменительной практики Федерального Конституционного суда ФРГ под свободой бракосочетания понимается не только фундаментальная охрана брака и семьи, гарантированная ст. 6 (абз. 1) Основного закона ФРГ (BVerfGE 31, 58, 67; 76, 1, 42; 105, 313, 342), но и конкретно право каждого на заключение брака как такового (свободный доступ к правовому институту бракосочетания) с партнёром по собственному свободному выбору (свобода выбора супруга/супруги), *Bülte/Becker*, ZiS 2012, 61. Это правовое благо, гарантированное Конституцией ФРГ, ст. 12 Европейской Конвенции по правам человека (BGBl. 2002 II S. 1054, 1055) и ст. 16 Всеобщей декларации прав человека (A/RES/217, UN-Док. 217A-(III)), безусловно

нарушается принуждением человека к заключению брака и требует уголовно-правовой защиты, которую призван обеспечивать § 237 УУ ФРГ (*Bülte/Becker*, ZIS 2012, 61 mwN.; *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 237 Rn. 3 mwN.).

Не умоляя важности предмета регулирования § 237 УУ ФРГ, следует все же обратить внимание и на некоторые догматические и практические проблемы, связанные с данными составами преступного деяния. Особо проблематичной представляется относительно узкая сфера применения данной нормы, что, во-первых, связано с сегодняшним представлением о толковании понятия «брак», ведь защищённым является лишь брак в правовом смысле, т.е. брак, заключённый и вступивший в силу в соответствии с §§ 1310 след. Гражданского уложения ФРГ (*Bürgerliches Gesetzbuch (BGB)* в редакции официальной публикации от 2 января 2002 года, BGBI. 2002 I S. 2909; BGBI. 2003 I S. 738, с последующими изменениями и дополнениями), даже если он впоследствии может быть признан недействительным, а также иностранный брак, признанный действенным в Германии или соответствующий *ordre public*. В отличие от этого, не подпадают под защиту § 237 УУ ФРГ гражданские браки и партнёрства, а также чисто религиозные или иные внеправовые формы бракосочетания (подробно и с критическими замечаниями в данной связи см.: *Bülte/Becker*, ZIS 2012, 61 ff. mwN.). Во-вторых, речь идёт о крайне выборочном восприятии предмета регулирования в целом и ограничении общего видения проблемы «миграционным кругом задействованных лиц» (критические замечания в данной связи см. также *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 237 Rn. 3f.; *Kubik/Zimmermann*, JR 2013, 192, 194). Кроме того, в особенности учитывая специфику защищённого правового блага, непоследовательным представляется нераспространение сферы действия § 237 УУ ФРГ на такие деяния, как, например, принуждение к отказу от заключения брака или принуждение к разводу, которые и после реформы могут квалифицироваться «лишь» как принуждение по общему составу § 240 УУ ФРГ (критические замечания в данной связи см. также: *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 237 Rn. 3).

2) За «принуждение к бракосочетанию» § 237 (абз. 1) УУ ФРГ устанавливает уголовную ответственность и предусматривает наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет. В ходе реформы, названной в № 1, уголовная ответственность за принудительное бракосочетание была перенесена из положения об особо тяжких случаях принуждения (§ 240 абз. 4 предл. 2 № 1 УУ ФРГ в редакции, действовавшей до 01.07.2011) в особый (самостоятельный) состав преступного деяния, диспозиция которого предусматривает «насилие» или «угрозу причинения ощутимого вреда» в качестве средства принуждения и «вступление в брак» в качестве отнесённого к составу последствия принуждения. Особая предосудительность деяния и вместе с тем основание для ужесточения наказания по сравнению с общим составом принуждения заключается в повышенном уровне неприемлемости принудительного бракосочетания, которое, по сути, означает принуждение человека ко вступлению в нежеланные длительные правовые и личные отношения с другим лицом (BT-Drs. 17/4401, S. 12). Как и в положениях § 240 (абз. 2) УУ ФРГ (см.: BT-Drs. 17/4401, S. 12) ограничивающим сферу применения состава характером обладает оговорка о предосудительности, закреплённая в § 237

(абз. 1 предл. 2) УУ ФРГ и устанавливающая, что принудительное бракосочетание (т.е. деяние в контексте § 237 абз. 1 предл. 1 УУ ФРГ) является противоправным только в том случае, если специально установлена предосудительность соотношения средств и цели принуждения (т.н. *Zweck-Mittel-Relation*, см. комментарии к § 240). Подобное регулирование призвано предотвратить криминализацию социально-адекватных семейных конфликтов (См.: VT-Drs. 17/4401, S. 12).

3) § 237 (абз. 2) УУ ФРГ криминализирует «неправомерное перемещение человека для принуждения его к браку» и устанавливает уголовную ответственность (с теми же рамками уголовного наказания, как и в случае самого принуждения к бракосочетанию в § 237 абз. 1 УУ ФРГ) за действия, предшествующие принудительному бракосочетанию (подготовительные действия принуждения к бракосочетанию). В соответствии с данной нормой неправомерное перемещение человека для принуждения его к браку совершает тот, кто с целью принуждения к бракосочетанию насильно, угрожая причинением ощутимого вреда или обманным путём перемещает другого человека за границу, побуждает его туда податься или препятствует его возвращению. Основание для криминализации названных в законе подготовительных действий (т.е. особая предосудительность деяния) заключается в том, что пострадавший ещё на этой (ранней) стадии преступного деяния именно посредством этих действий лишается фактической и правовой внутригосударственной защиты с целью обеспечить его последующее принуждение к бракосочетанию (VT-Drs. 17/4401, S. 12; *Bülte/Becker*, ZiS 2012, 61, 62).

§ 238. Преследование¹⁾

(1) Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказывается тот, кто способом, пригодным для значительного ухудшения качества жизни другого лица²⁾, недозволенно³⁾ преследует его тем, что систематически⁴⁾:

1. ищет пространственной близости этого лица,
2. пытается установить с этим лицом контакт, используя телекоммуникационные средства, иные средства коммуникации или через третьи лица,
3. злоупотребляя личными данными этого лица,
 - а) заказывает для него товары или услуги или
 - б) привлекает третьих лиц к установлению с ним контакта или
4. угрожает этому лицу причинением вреда жизни, телесной неприкосновенности, здоровью или свободе его самого или другого близкого ему лица, или
5. действует иным сравнимым образом⁵⁾.

(2) Наказание в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет назначается, если исполнитель посредством совершения деяния подвергает потерпевшего, родственника потерпевшего или иное близкое для потерпевшего лицо смертельной опасности или опасности причинения тяжкого вреда здоровью.⁶⁾

(3) Если исполнитель причиняет содеянным смерть потерпевшему, родственнику потерпевшего или иному близкому для потерпевшего лицу, то наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет.⁷⁾

(4) В случаях, предусмотренных абзацем 1, деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству, за исключением случаев, в которых, по мнению правоохранительных органов, в силу особого общественного интереса в уголовном преследовании требуется государственное вмешательство по официальной инициативе.

Комментарии

1) § 238 УУ ФРГ введён на основании ст. 1 Сорокового закона о внесении изменений в уголовное законодательство (40. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 22 марта 2007 года (BGBl. 2007 I S. 354). Под т.н. «сталкингом» [„*Stalking*“] следует понимать систематическое преследование, навязчивое внимание, домогательство, запугивание или угрозы, которые недозволенно (см. ком. № 3) направлены против другого лица и могут негативно влиять на качество его жизни. Так, известны случаи, в которых определённое лицо (как правило: бывшие супруг или супруга, лицо из круга поклонников, коллег, знакомых, завистников и пр.) подвергает потерпевшего психическому террору и тем самым грубейшим образом нарушает сферу его личной жизни. Это проявляется в том, что вследствие постоянного нахождения под массивным психическим давлением потерпевший начинает как можно реже покидать свою квартиру, вынужден менять привычки, место работы или жительства и т.д. (См.: BT-Drs. 16/1030, S. 1). Несмотря на то, что некоторые из проявлений неправомерного преследования посредством оказания психического давления на человека (при определённых условиях) наказуемы в соответствии с общими составами, направленными на защиту телесной неприкосновенности и свободы личности (например, принуждение в § 240 УУ ФРГ, угроза в § 241 УУ ФРГ или нанесение телесных повреждений по §§ 223 след. УУ ФРГ), и в соответствии с положениями § 4 Закона о гражданско-правовой защите от насильственных деяний и (неправомерных) преследований [*Gesetz zum zivilrechtlichen Schutz vor Gewalttaten und Nachstellungen (Gewaltschutzgesetz – GewSchG)*] от 11.12.2001, BGBl. 2001 I S. 3513), правоприменительная практика показывает, что для действенной борьбы с нарушением личных прав человека, заключающимся в длительном недозволенном преследовании, которое может совершаться самыми разнообразными способами, а также для противодействия опасному потенциалу, скрывающемуся в подобных поведенческих схемах, в Уголовное уложение был введён § 238 как отдельный состав, максимально охватывающий весь спектр преступных деяний в данной области (BT-Drs. 16/575, S. 1; 16/1030, S. 1). Защищённым правовым благом в данном составе является свобода формирования воли и действий личности в отношении собственного жизнеустройства (BT-Drs. 15/5410 S. 6; 16/1030 S. 6; *Eisele*, in: Schönke/Schröder, 29. Aufl., § 238 Rn. 4 mwN.). Кроме этого, положения § 238 (абз. 2 и 3) УУ ФРГ защищают физическую неприкосновенность

и жизнь потерпевшего от неправомерного преследования (см. BT-Drs. 15/5410 S. 6, 16/1030 S. 6).

2) В изначальной редакции, действовавшей до 10 марта 2017 года, диспозиция состава § 238 (абз. 1) УУ ФРГ предусматривала наступление преступного последствия – значительного ухудшения качества жизни потерпевшего и гласила:

«(1) Тот, кто недозволенно преследует человека тем, что систематически:

- 1. ищет его пространственной близости,*
- 2. пытается установить с ним контакт, используя телекоммуникационные средства, иные средства коммуникации или через третьи лица,*
- 3. злоупотребляя его личными данными, заказывает для него товары или услуги или привлекает третьих лиц к установлению с ним контакта,*
- 4. угрожает ему причинением вреда жизни, телесной неприкосновенности, здоровью или свободе его самого или близкого ему лица, или*
- 5. действует иным сравнимым образом*
и тем самым значительно ухудшает качество его жизни, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.»

Таким образом, наступление уголовной ответственности за неправомерное преследование решительным образом зависело от (внешне воспринимаемой) реакции потерпевшего на нарушение его правовых благ (BT-Drs. 18/9946, S. 10f.; 18/10654, S. 1). Иными словами, если потерпевший не поддавался оказываемому на него давлению и не позволил изменить к худшему условия своей жизни, наказуемость за неправомерное преследование по § 238 УУ ФРГ не наступала, а в силу отсутствия законодательно предписанной уголовной ответственности за покушение на совершение уголовного проступка неправомерного преследования в контексте § 238 (абз. 1, 2) УУ ФРГ (См. § 23 абз. 1 в сочетании с § 12 абз. 2 УУ ФРГ) – по данному составу полностью исключалась.

Субъективное восприятие stalking потерпевшим (например: страх, депрессия, стресс и т.д.) во внимание не принимались (BT-Drs. 18/9946, S. 13; Fischer, StGB, 64. Aufl., § 238 Rn. 22 mwN.). Разумеется, такая ситуация коренным образом противоречила цели и смыслу состава неправомерного преследования и не способствовала эффективной защите правовых благ, нарушаемых инкриминированными в § 238 (абз. 1) УУ ФРГ деяниями (BT-Drs. 18/9946, S. 10f., 13.). Поэтому Законом об улучшении защиты от (неправомерных) преследований (*Gesetz zur Verbesserung des Schutzes gegen Nachstellungen – NachstSVG*) от 1 марта 2017 года (BGBl. 2017 I S. 386) структура состава § 238 (абз. 1) УУ ФРГ была существенно изменена. Вместо материальной структуры состава § 238 (абз. 1) УУ ФРГ, предусматривавшей наступление преступного последствия в виде значительного ухудшения качества жизни потерпевшего, была сформулирована формальная конструкция с особыми требованиями пригодности инкриминированного деяния для достижения определённого преступного последствия (т.н. „*Eignungsdelikt*“, см. напр. § 126 УУ ФРГ). В новой (ныне действующей) редакции § 238 (абз. 1) УУ ФРГ уголовной ответственности подлежит тот, кто, систематически совершая указанные выше действия, недозволенно преследует другое лицо способом, пригодным для значительно-

го ухудшения качества его жизни. Таким образом, уголовная ответственность по § 238 (абз. 1) УУ ФРГ наступает уже тогда, когда поведение преступника оказывает на потерпевшего психическое давление, потенциально способное принудить его к изменению своего жизнеустройства. Иными словами, решающим является не столько действительно причинённое значительное ухудшение качества жизни потерпевшего, сколько объективная пригодность деяния для наступления подобного преступного последствия (BT-Drs. 18/9946, S. 13 f.).

3) Подразумевается действие против воли потерпевшего или не имея соответствующих полномочий, которые могут следовать из публично-правовых предписаний (полицейские или административно-правовые полномочия) или основываться на гражданско-правовых требованиях (напр. инкассо, договорные отношения, исполнение требований алиментации и пр.).

4) Дословно: «настойчиво» [„*beharrlich*“]. Это понятие законодатель использует также в положениях § 184e, и в Общей части – в положениях §§ 56d (абз. 3 предл. 3), 56f (абз. 1 № 2, 3), 67g (абз. 1 № 2, 3), 70b (абз. 1 № 2, 3). В виду имеется систематическое преследование, которое характеризуется не только неоднократностью (что само по себе является лишь одним из объективных условий «систематичности», см. BGHSt. 54, 189, 195), но и объективной последовательностью и субъективной злонамеренностью (злостностью) поведения. Иначе говоря, систематически преследует другого человека тот, кто неоднократно совершает указанные действия и при этом, во-первых, осознанно противодействует несогласию потерпевшего или в силу безразличия игнорирует его волю и, во-вторых, действует, обнаруживая при этом своё пренебрежение волеизъявлениями потерпевшего и свою готовность к этому пренебрежению и впредь (BGHSt. 54, 189, 195, см. также *Mitsch*, NStZ 2010, 513).

5) Ещё до названной в ком. № 1 реформы высказывались сомнения в конституционности § 238 УУ ФРГ, в особенности, в отношении возможной неопределённости положений § 238 (абз. 1 № 5) УУ ФРГ («действует иным сравнимым образом»), см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 238 Rn. 6 mwN. Ещё в большей степени эти сомнения укрепились в ходе законодательного процесса по реформированию уголовно-правового регулирования неправомерного преследования, поскольку изменение структуры § 238 (абз. 1) УУ ФРГ из материального в формальный состав с особыми требованиями пригодности инкриминированного деяния для достижения преступного последствия при одновременном сохранении открытого перечня инкриминированных деяний, во-первых, противоречит принципу определённости уголовно-правовых норм, а во-вторых, может привести к неоправданному расширению криминализации (возможно) социально-адекватных действий (См.: BT-Drs. 18/9946, S. 14). Поэтому в правительственном проекте Закона об улучшении защиты от (неправомерных) преследований от 12.10.2016г. (BT-Drs. 18/9946) был предложен закрытый перечень инкриминированных деяний посредством удаления открытой альтернативы, предусмотренной в § 238 (абз. 1 № 5) УУ ФРГ. Однако данная инициатива в итоге не была законодательно закреплена. Парламентский профильный комитет по праву и защите прав потребителей не усмотрел в изменении структуры § 238 (абз. 1) УУ ФРГ с одновременным сохранением

отрытого перечня инкриминированных деяний противоречий конституционным требованиям и рекомендовал сохранить § 238 (абз. 1 № 5) УУ ФРГ в новой редакции закона с целью противодействия возникновению пробелов наказуемости, связанных с удалением данной альтернативы из Уголовного уложения (BT-Drs. 18/10654, S. 1 ff., 5).

Основанием для введения (BT-Drs. 16/3641, S. 14) и сохранения (BT-Drs. 18/10654, S. 5) открытого перечня инкриминированных деяний в диспозицию неправомерного преследования являлась необходимость по возможности всеобъемлюще охватить разнообразие типичных для stalking поведенческих схем и структур, соответствовать дальнейшему техническому развитию и таким образом предотвратить возможное возникновение пробелов наказуемости. Однако насколько такого рода «внутриструктурная» аналогия (BT-Drs. 16/3641, S. 14) удовлетворяет конституционные требования к определённости уголовно-правовых норм (ст. 103 абз. 2 Основного закона ФРГ) представляется в силу отсутствия чётких контуров состава по крайней мере сомнительным (подробно см. также: *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 238 Rn. 6a mwN.).

6) § 238 (абз. 2) УУ ФРГ содержит квалификационный состав неправомерного преследования и ужесточает наказание, если посредством stalking потерпевший, его родственник или иное близкое ему лицо подвергается смертельной опасности либо опасности причинения тяжкого вреда здоровью.

7) § 238 (абз. 3) УУ ФРГ представляет собой квалификацию основного деликта (§ 238 абз. 1 УУ ФРГ) по тяжести последствий (нем. „Erfolgsqualifikation“, см. § 18 УУ ФРГ), т.е. неправомерное преследование со смертельным исходом (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 238 Rn. 37). Следует отметить, что вследствие ненаказуемости покушения на совершение основного деликта неправомерного преследования (§ 238 абз. 1 УУ ФРГ) по справедливому преобладающему мнению в немецкой юридической литературе уголовная ответственность за покушение на совершение неправомерного преследования со смертельным исходом (§ 238 абз. 3 УУ ФРГ), нем. „erfolgsqualifizierter Versuch“, не наступает (см.: *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 238 Rn. 37 mwN.; § 22 Rn. 37 mwN., иного мнения *Eisele*, in: Schönke/Schröder, 29. Aufl., § 238 Rn. 38 mwN.). Бесспорно иначе выглядит ситуация при завершенном основном деликте и покушении на причинение тяжкого последствия, нем. „versuchte Erfolgsqualifizierung“. В этих случаях уголовная ответственность за покушение наступает в соответствии с §§ 238 (абз. 3), 22, 23 УУ ФРГ, поскольку неправомерное преследование со смертельным исходом как таковое является уголовным преступлением в контексте § 23 (абз. 1) в сочетании с § 12 (абз. 1) УУ ФРГ (см.: *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 238 Rn. 27 mwN.; § 22 Rn. 37a mwN.).

§ 239. Неправомерное лишение свободы

(1) Тот, кто запирает человека или иным образом лишает его свободы, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет назначается, если исполнитель:

1. лишает потерпевшего свободы на срок более одной недели, или
2. содеянным или действием, совершенным во время совершения деяния, причиняет тяжкий вред здоровью потерпевшего.

(4) Если исполнитель причиняет содеянным или действием, совершенным во время совершения деяния, потерпевшему смерть, то наказанием является лишение свободы на срок не менее трёх лет.

(5) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 3 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, а в менее тяжких случаях в контексте абзаца 4 – лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

§ 239a. Похищение человека с целью вымогательства

(1) Тот, кто похищает человека или завладевает человеком для того, чтобы использовать заботу потерпевшего о своём благе или заботу третьего лица о благе потерпевшего для вымогательства (§ 253), или тот, кто использует для подобного вымогательства созданное им подобным действием положение потерпевшего, – наказывается лишением свободы на срок не менее пяти лет.

(2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок не менее одного года.

(3) Если исполнитель причиняет содеянным, по меньшей мере по грубой неосторожности¹⁾, смерть потерпевшему, то наказанием является пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее десяти лет.

(4) ¹Суд может смягчить наказание в соответствии с положениями, предусмотренными в § 49 (абз. 1), если исполнитель, отказавшись от выкупа, которого он требовал, способствует возвращению потерпевшего на место его жизнедеятельности²⁾. ²Если этот результат³⁾ наступает без содействия исполнителя, то достаточным является его усердное старание, направленное на достижение этого результата.

Комментарии

1) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

2) В случае похищения совершеннолетнего достаточным является, как правило, его освобождение при условии, что исполнитель желает возвращения потерпевшего и последний в состоянии добраться, напр., до своего места жительства или пребывания (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 239a Rn. 19; *Träger/Schluckebier*, LKStGB, § 239a Rn. 34). Если самостоятельное возвращение потерпевшего осложнено вследствие его детского или пожилого возраста, болезни или ранения, то исполнитель должен обеспечить поступление потерпевшего под соответствующую опеку (*Eser/Eisele*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 239a Rn. 37; *Horn/Wolters*, in: SKStGB, § 239a

Rn. 21). В любом случае, недостаточным является, напр., оставление потерпевшего на месте его сокрытия или его освобождение при условиях, в которых сам исполнитель не рассчитывает на благополучное возвращение потерпевшего (BGH NStZ 2001, 532).

3) Имеются в виду возвращение потерпевшего и отказ от выкупа (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 239a Rn. 20).

§ 239b. Захват заложников

(1) Тот, кто похищает человека или завладевает человеком для того, чтобы посредством угрозы причинения потерпевшему смерти или тяжкого телесного повреждения (§ 226) или лишения его свободы на срок, превышающий одну неделю, принудить его или третье лицо к действию, попустительству или бездействию, или тот, кто использует для подобного принуждения созданное им подобным действием положение потерпевшего, – наказывается лишением свободы на срок не менее пяти лет.

(2) Положения, предусмотренные в § 239a (абз. 2–4), действуют соответственно.

§ 239с. Надзор за поведением

В случаях, предусмотренных в §§ 239a и 239b, суд может установить надзор за поведением (§ 68 абз. 1).

§ 240. Принуждение

(1) Тот, кто насильно или угрожая причинением ощутимого вреда, противоправно принуждает человека к действию, попустительству или бездействию, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Деяние является противоправным, если применение насилия или угроза причинения ощутимого вреда представляются предосудительными в отношении достигаемой цели¹⁾.

(3) Покушение наказуемо.

(4) ¹В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. принуждает беременную женщину к прерыванию беременности, или²⁾,
2. злоупотребляет своими полномочиями или своим положением должностного лица.

Комментарии

1) В соответствии с данным положением принуждение является уголовно наказуемым только в том случае если его противоправность особо установлена посредством определения предосудительности соотношения средств принуждения

(насилия или угрозы причинения ощутимого вреда) и цели принуждения (действия, попустительства или бездействия). Предсудительность этого соотношения (т.н. *Mittel-Zweck-Relation*) устанавливается посредством общей оценки всех обстоятельств в соотношении средств и цели принуждения (см. BVerfG NJW 1991, 972; 1992, 2689; 2002, 1031, 1034; BVerfG NStZ 1991, 279).

2) Ранее особо тяжкий случай принуждения в § 240 (абз. 4 № 1) УУ ФРГ содержал две альтернативы: принуждение другого лица к действию сексуального характера или к заключению брака. Альтернатива «к заключению брака» исключена из особо тяжких случаев принуждения на основании создания самостоятельного состава насильственного бракосочетания, введённого в УУ ФРГ ст. 4 Федерального закона о борьбе с принудительным бракосочетанием и об укреплении защиты потерпевших от принудительного бракосочетания, а также о внесении изменений в прочие нормативные акты, касающиеся законодательного регулирования пребывания иностранных граждан на территории ФРГ и предоставления им убежища от 23 июня 2011 года (BGBl. 2011 I S. 1266). Альтернатива принуждения другого лица к действию сексуального характера исключена на основании Пятидесятого закона о реформе уголовного законодательства ФРГ (Закон об улучшении защиты сексуального самоопределения человека) от 4 ноября 2016 года (BGBl. 2016 I S. 2460), поскольку её предмет регулирования полностью охвачен § 177 (абз. 2 № 5).

§ 241. Угроза

(1) Тот, кто угрожает человеку совершением направленного против него или против близкого ему лица уголовного преступления, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто заведомо¹⁾ вводит человека в заблуждение о том, что якобы предстоит совершение направленного против него или близкого ему лица уголовного преступления.

Комментарии

1) См. комментарии к § 15.

§ 241a. Возбуждение подозрения, ведущего к политическому преследованию

(1) Тот, кто посредством заявления¹⁾ или возбуждения подозрения²⁾ подвергает другое лицо опасности политического преследования, сопряжённого, вследствие противоречащего принципам правового государства применения к нему мер насилия и произвола, с причинением вреда его физической целостности или жизни, потерей свободы или ощутимым ухудшением его профессионального или экономического положения, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто делает или передаёт сообщение о другом лице³⁾ и тем самым подвергает его указанной в абзаце 1 опасности политического преследования.

(3) Покушение наказуемо.

(4) Если в заявлении, возбуждении подозрения или сообщении о другом лице содержится ложное утверждение или если деяние совершено с намерением причинить одно из указанных в абзаце 1 последствий, или имеет место иной особо тяжкий случай, то может назначаться наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

Комментарии

1) Официальное заявление, поданное в соответствующую инстанцию (напр., в государственный орган, партию, организацию или отдельному функционеру или посреднику). Адресат заявления, подозрения или сообщения не должен быть обязательно идентичен с органом, от которого исходит опасность политического преследования. Поэтому адресатом подобных заявлений и пр. могут выступать и национальные государственные органы, если в представлении исполнителя его ложные заявления, подозрения или сообщения (см. абзац 4) должны привести к выдворению потерпевшего из страны, и он за границей будет подвергнут политическому преследованию (подробно *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 241a Rn. 3).

2) См. § 164.

3) В отличие от официального заявления или подозрения в контексте абзаца 1, под сообщением подразумевается неофициальный, возможно тайный донос.

ДЕВЯТНАДЦАТЫЙ РАЗДЕЛ. КРАЖА И ПРИСВОЕНИЕ

§ 242. Кража

(1) Тот, кто изымает чужую движимую вещь у другого лица с намерением противоправно присвоить эту вещь или передать её во владение другому лицу, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

§ 243. Особо тяжкий случай кражи

(1) ¹В особо тяжких случаях кража наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. для совершения деяния вторгается с взломом, пробирается или проникает с помощью подобранного ключа¹⁾ или другого инструмента, не предназначенного для надлежащего отпираания²⁾, в здание, служебное либо предпринимательское помещение³⁾ или иное отграниченное пространство⁴⁾, или прячется в помещении,
2. крадёт вещь, которая посредством запертого хранилища или иного защитного приспособления особо защищена от кражи,

3. крадёт в виде промысла,
4. крадёт из церкви или из иного здания или помещения, предназначенного для отправления религиозных обрядов, вещь, предназначенную для богослужения или служащую объектом религиозного почитания,
5. крадёт имеющую значение для науки, искусства или истории или для технического развития вещь, которая находится в общедоступной коллекции или публично экспонируется,
6. крадёт, используя при этом беспомощность другого лица, несчастный случай или общую опасность, или
7. крадёт огнестрельное оружие, для приобретения которого требуется разрешение в соответствии с Федеральным законом об оружии⁵⁾, пулемёт, автомат, автоматическое или полуавтоматическое оружие или содержащее взрывчатое вещество боевое оружие, подпадающее под положения Федерального закона о контроле боевого оружия⁶⁾ или взрывчатое вещество.

(2) В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (предложении 2 № 1–6), особо тяжкий случай исключён, если деяние совершено в отношении вещи, имеющей незначительную ценность.

Комментарии

1) Таким является ключ, который в момент совершения кражи (хотя бы временно) не предназначен правомочным лицом для отпирания помещения (OLG Hamburg, VRS 31, 362), например, поддельный ключ, ключ, неправомерно не возвращённый хозяину выехавшим съёмщиком, запасной или дополнительный ключ, не используемый хозяином или правомочным съёмщиком и пр.). Дискуссионным является вопрос, насколько потерянный, украденный или тайно подделанный ключ, используемый третьим лицом для проникновения в помещение с целью совершения деяния по § 242 (абз. 1) УУ ФРГ является «подобранным ключом» в контексте § 243 (абз. 1 предл. 2 № 1) УУ ФРГ. Решающим в данной связи является в конечном итоге предназначение ключа, данное ему правомочным лицом. Т.е. украденный (потерянный) ключ не является «подобранным» так долго, пока правомочное лицо не обнаружит его пропажу и не лишит его таким образом предназначения правомерного отпирания (BGHSt. 21, 189). В случаях, в которых правомочное лицо не знает о существовании ключа (напр., тайно подделанного), оно не имеет основания для определения его предназначения. Иными словами, подобный ключ всегда является «подобранным» в контексте § 243 (абз. 1 предл. 2 № 1), см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 243 Rn. 8a.

2) Например, отмычка или любой другой инструмент, который, не являясь ключом, воздействует на механизм замка для его отпирания (см. BGHSt. 5, 207).

3) См. комментарии к § 123.

4) Отграничение пространство есть обобщённое понятие для всех, указанных в № 1 помещений, и определяется как пространственное образование, хотя бы

частично предназначенное для нахождения в нем людей и отграниченное с помощью специальных, хотя бы частично искусственных сооружений с целью не допустить вторжения посторонних (BGHSt. 1, 158, 164 (GS); *Krey/Hellmann*, *Strafrecht* BT, Rn. 102 mwN.). При этом отграничение не должно быть абсолютным, т.е. такие пробелы в ограничении, как дырки в заборе, отсутствие крыши (например: двор, склад под открытым небом, кладбище и пр.) не имеют значения, см. *Fischer*, *StGB*, 64. Aufl., § 243 Rn. 4 mwN. Хотя данное определение и включает в себя квартиры, законодатель изъял данное понятие из действующей редакции особо тяжкого случая (отягчающие обстоятельства кражи) и ввёл квартирные кражи в положения § 244 (абз. 1 № 3) УУ ФРГ, являющегося квалифицированным составом кражи и составом являющим *lex specialis* по отношению к §§ 242, 243 (абз. 1 предл. 2 № 1) УУ ФРГ.

5) Закон об оружии (*Waffengesetz – WaffG*) от 11 октября 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3970).

6) Закон о контроле боевого оружия [*Gesetz über die Kontrolle von Kriegswaffen – KrWaffKontrG*] в редакции официальной публикации от 22 ноября 1990 года (BGBl. 1990 I S. 2506) с последующими изменениями и дополнениями.

§ 244. Вооружённая кража, кража бандой, квартирная кража¹⁾

(1) Лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет наказываются тот, кто:

1. совершает кражу, при которой он сам или другой соучастник:
 - a) имеет при себе оружие или другое опасное орудие,
 - b) имеет при себе иное орудие или средство для того, чтобы насильно или путём угрозы применения насилия предотвратить или преодолеть сопротивление другого лица,
2. крадёт, находясь в составе банды²⁾, организованной для длительного совершения разбоев или краж, при содействии другого члена этой банды, или
3. совершает кражу, для осуществления которой он с взломом вторгается в жилище³⁾, пробирается в него или проникает с помощью подобранный ключа или другого инструмента, не предназначенного для надлежащего отпираания, или прячется в жилище.

(2) Покушение наказуемо.

(3) В менее тяжких случаях абзацев 1–3 наказанием является лишение свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет⁴⁾.

(4) Если квартирная кража в контексте абзаца 1 (№ 3) касается частной квартиры, находящийся в постоянном пользовании, то наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет.⁵⁾

Комментарии

1) В редакции Двадцать четвёртого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (Оказание сопротивления представителю власти) от 1 ноября 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2130).

- 2) Дословно: «являясь членом банды» [*als Mitglied einer Bande*].
- 3) См. соответствующе комментарии к § 123.
- 4) Данное положение об определении размеров наказания в менее тяжких случаях введена на основании ст. 1 Федерального закона от 1 ноября 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2130).
- 5) Абз. 4: «В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 2), подлежат применению положения, установленные в § 73d.» был исключён в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 73a.

Новая редакция положений абзаца 4 введена Пятьдесят пятым законом о внесении изменений в уголовное законодательства – квартирная кража [*55. Strafänderungsgesetz – Wohnungseinbruchsdiebstahl – 55. StrafÄG*] от 17.07.2017 (BGBl. 2017 I S. 2442).

§ 244a. Тяжкая кража бандой

- (1) Лишением свободы на срок от одного года до десяти лет наказываются тот, кто, находясь в составе банды¹⁾, организованной для длительного совершения разбоев или краж, при содействии другого члена этой банды совершает кражу при наличии предпосылок, установленных в § 243 (абз. 1 предложении 2), или в случае, предусмотренном в § 244 (абз. 1 № 1 или 3).
- (2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.
- (3) (*Исключён*)²⁾

Комментарий

- 1) Дословно: «являясь членом банды» [*als Mitglied einer Bande*].
- 2) Абз. 3: «Положения, установленные в §§ 43a и 73d, подлежат применению» был исключён в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 73a.

§ 245. Надзор за поведением

В случаях, предусмотренных в §§ 244–244a, суд может установить надзор за поведением (§ 68 абз. 1).

§ 246. Присвоение

- (1) Тот, кто противоправно присваивает или передаёт во владение другому лицу чужую движимую вещь, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит более тяжкому наказанию на основании других норм.

(2) Если в случаях, предусмотренных в абзаце 1, вещь была доверена исполнителю, то наказанием является лишение свободы на срок до пяти лет или денежный штраф.

(3) Покушение наказуемо.

§ 247. Бытовая кража

Если потерпевшим от кражи или присвоения является родственник, опекун или попечитель, или если потерпевший проживает с исполнителем в одном бытовом сообществе, то деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству.

§ 248. (Исключён)

Комментарии

Ранее: полицейский надзор. Данная норма исключена на основании Федерального закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [*Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB*] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507). Ныне см. § 245.

§ 248a. Кража и присвоение вещей, имеющих незначительную ценность

Кража и присвоение вещей, имеющих незначительную ценность, подлежат уголовному преследованию в случаях, предусмотренных в §§ 242 и 246, только по ходатайству, за исключением случаев, в которых, по мнению правоохранительных органов, в силу особого общественного интереса в уголовном преследовании требуется государственное вмешательство по официальной инициативе.

§ 248b. Использование транспортного средства без соответствующих полномочий

(1) Тот, кто использует транспортное средство или велосипед против воли уполномоченного лица, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит более тяжкому наказанию на основании других норм.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству.

(4) Транспортными средствами в контексте данной нормы являются средства передвижения, движимые при помощи машинной силы, а наземные транспортные средства причисляются к таковым только в том объёме, в котором они не связаны с железнодорожными путями¹⁾.

Комментарии

1) Защищёнными являются, таким образом, все виды движимых машинной силой транспортных средств, в том числе не только автотранспортные средства, но и моторные лодки, корабли, самолёты и пр. Исключение представляют собой наземные рельсовые транспортные средства, т.е. трамваи, поезда, дрезины и т.д.

§ 248с. Хищение электрической энергии

(1) Тот, кто отводит чужую электрическую энергию из электрической установки или электрического приспособления при помощи проводника, не предназначенного для надлежащей передачи энергии из электрической установки или электрического приспособления, – наказывается, если он действует с намерением противоправного присвоения электрической энергии или предоставления её другому лицу, лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Положения, предусмотренные в §§ 247 и 248а, действуют соответственно.

(4) ¹Если действие, предусмотренное в абзаце 1, совершается с намерением противоправного нанесения ущерба другому лицу, то наказанием является лишение свободы на срок до двух лет или денежный штраф. ²Деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству.

ДВАДЦАТЫЙ РАЗДЕЛ. РАЗБОЙ И ВЫМОГАТЕЛЬСТВО**§ 249. Разбой**

(1) Тот, кто, применяя насилие против другого лица или угрожая наличной опасностью для физической целостности или жизни, изымает чужую движимую вещь у другого лица с намерением противоправно присвоить или передать эту вещь во владение другому лицу, – наказывается лишением свободы на срок не менее одного года.

(2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

§ 250. Тяжкий разбой

(1) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее трёх лет назначается, если:

1. исполнитель или другой соучастник разбоя:
 - а) имеет при себе оружие или другое опасное орудие,
 - б) имеет при себе иное орудие или средство для того, чтобы насилием или путём угрозы применения насилия предотвратить или преодолеть сопротивление другого лица,

- с) посредством совершения деяния подвергает другое лицо опасности причинения тяжкого вреда здоровью, или
2. исполнитель совершает разбой, находясь в составе банды¹⁾, организованной для длительного совершения разбоев или краж, при содействии другого члена этой банды.
- (2) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее пяти лет назначается, если исполнитель или другой соучастник разбоя:
1. применяет при совершении деяния оружие или другое опасное оружие,
 2. в случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 2), имеет при себе оружие, или
 3. другое лицо:
 - а) при совершении деяния физически тяжело истязает или
 - б) при совершении деяния подвергает смертельной опасности.
- (3) В менее тяжких случаях в контексте абзацев 1 и 2 наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет.

Комментарии

- 1) Дословно: «являясь членом банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 251. Разбой со смертельным исходом

Если исполнитель совершением разбоя (§§ 249 и 250) причиняет, по меньшей мере по грубой неосторожности¹⁾, смерть другому человеку, то наказанием является пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее десяти лет.

Комментарии

- 1) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 252. Разбойная кража

Тот, кто, будучи застигнутым при совершении кражи, применяет против другого лица насилие или угрожает наличной опасностью для физической целостности или жизни с тем, чтобы сохранить в своём владении украденные вещи, – наказывается наравне с лицом, совершившим разбой.

§ 253. Вымогательство

(1) Тот, кто с применением насилия или угрожая причинением ощутимого вреда, противоправно принуждает человека к действию, попустительству или бездействию и тем самым наносит ущерб имуществу принуждаемого или другого лица с целью неправомерного личного обогащения или неправомерного обогащения третьего лица, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Деяние является противоправным, если применение насилия или угроза причинения ощутимого вреда представляются предосудительными в отношении достигаемой цели¹⁾.

(3) Покушение наказуемо.

(4) ¹В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок не менее одного года. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель действует в виде промысла или в составе банды²⁾, организованной для длительного совершения вымогательства.

Комментарии

1) См. комментарии к § 240 (абз. 2).

2) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 254. (Исключён)

Комментарии

Ранее: тяжкое вымогательство. Данное положение исключено из Уголовного уложения в 1943 году.

§ 255. Разбойное вымогательство

Если вымогательство совершается с применением насилия против другого лица или с угрозой наличной опасности для физической целостности или жизни, то исполнитель наказывается наравне с лицом, совершившим разбой¹⁾.

Комментарии

1) Следует обратить внимание на то, что основное отличие § 253 УУ ФРГ от § 255 УУ ФРГ заключается в средстве принуждения. В случае «простого» вымогательства (§ 253) достаточным средством принуждения является любое насилие (в том числе направленное против вещей) или угроза причинения ощутимого вреда, в то время как при разбойном вымогательстве требуется применения квалифицированного средства принуждения, т.е. разбойного средства, как и в случае § 249 УУ ФРГ, подробно см. *Krey/Hellmann, Strafrecht BT, Rn. 296 ff.*

§ 256. Надзор за поведением

В случаях, предусмотренных в §§ 249–255, суд может установить надзор за поведением (§ 68 абз. 1).

Комментарии

1) Абз. 2: «¹В случаях, предусмотренных в §§ 253 и 255, подлежат применению положения, установленные в §§ 43а, 73d, если исполнитель действует в составе банды (дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*]), организованной для длительного совершения подобных деяний. ²Положения, предусмотренные в § 73d,

подлежат применению также в том случае, если исполнитель действует в виде промисла» был исключён в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 73а.

ДВАДЦАТЬ ПЕРВЫЙ РАЗДЕЛ. УКРЫВАТЕЛЬСТВО И СКУПКА КРАДЕНОГО

§ 257. Укрывательство

(1) Тот, кто оказывает помощь другому лицу, совершившему противоправное деяние¹⁾, с намерением сохранить для него преимущества, полученные в результате деяния, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Наказание не может быть тяжелее, чем наказание, предусмотренное за предшествующее деяние.

(3) ¹За укрывательство не наказываются тот, кто подлежит наказанию за участие в предшествующем деянии. ²Это положение не имеет действия в отношении того, кто подстрекает к укрывательству лицо, не задействованное в предшествующем деянии.

(4) ¹Укрывательство подлежит уголовному преследованию только по ходатайству, по полномочию или по требованию уголовного преследования, если укрыватель мог бы наказываться в качестве исполнителя или участника²⁾ предшествующего деяния только по ходатайству, по полномочию или по требованию уголовного преследования. ³Положения, предусмотренные в § 248а, действуют соответственно.

Комментарии

1) Т.н. «предшествующее» укрывательству деяние (см. формулировку в последующих абзацах данной нормы). Подобным укрываемым деянием является противоправное деяние другого лица, т.е. любое уголовно наказуемое деяние, которое принесло или должно принести исполнителю этого деяния имущественную прибыль. Таким образом, укрываемым деянием могут выступать не только имущественные деликты, но и преступные деяния, наказуемость которых предусмотрена в §§ 108b (абз. 2), 136, 146 и след., 180а, 181а, 184, 203, 235, 267 и след., 331 и след. УУ ФРГ, а также в §§ 106 и след. Закона о защите авторских и смежных прав [*Gesetz über Urheberrecht und verwandte Schutzrechte – UrhG*] от 9 сентября 1965 года (BGBl. 1965 I S. 1273). Административные правонарушения не являются «предшествующими» деяниями в контексте § 257 (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 257 Rn. 2).

2) См. комментарии к § 8.

§ 258. Воспрепятствование наказанию

(1) Тот, кто преднамеренно или осознанно¹⁾ полностью или частично препятствует тому, чтобы другое лицо подверглось наказанию в соответствии с уголовным законом за совершение противоправного деяния или принудительной мере (§ 11 абз. 1 № 8), – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто преднамеренно или осознанно полностью или частично препятствует исполнению назначенного другому лицу наказания или назначенной другому лицу принудительной меры.

(3) Наказание не может быть тяжелее, чем наказание, предусмотренное за предшествующее деяние²⁾.

(4) Покушение наказуемо.

(5) За воспрепятствование наказанию не наказывается тот, кто посредством деяния хочет полностью или частично воспрепятствовать также тому, что он сам подвергнется наказанию или принудительной мере, или исполнению назначенного ему наказания, или назначенной ему мере.

(6) Тот, кто совершает деяние в пользу родственника, – наказанию не подлежит.

Комментарии

1) См. комментарии к § 15.

2) В отношении определения «предшествующего» деяния см. соответствующее примечание к § 257, с поправкой, что в контексте § 258 УУ ФРГ не имеет значения, принесло ли это (предшествующее) деяние его исполнителю имущественную прибыль.

§ 258a. Воспрепятствование наказанию при исполнении должностных обязанностей

(1) Если в случаях, предусмотренных в § 258 (абз. 1), исполнитель призван в качестве должностного лица участвовать в уголовном процессе либо в производстве по назначению принудительной меры (§ 11 абз. 1 № 8), или если он призван в случаях, предусмотренных в § 258 (абз. 2), в качестве должностного лица участвовать в исполнении наказания или принудительной меры, то наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, а в менее тяжких случаях, – лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Положения, предусмотренные в § 258 (абз. 3 и 6), не подлежат применению.

§ 259. Скупка краденого

(1) Тот, кто с целью личного обогащения или обогащения третьего лица скупает или иным образом приобретает для себя или третьего лица, сбы-

вает или помогает сбыть вещь, украденную либо иным образом полученную другим лицом посредством совершения направленного против чужого имущества противоправного деяния, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Положения, предусмотренные в §§ 247 и 248а, действуют соответственно.

(3) Покушение наказуемо.

§ 260. Скупка краденого в виде промысла, скупка краденого бандой

(1) Лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет наказываются тот, кто совершает скупку краденого:

1. в виде промысла или

2. в составе банды¹⁾, организованной для длительного совершения разбоев, краж или скупки краденого.

(2) Покушение наказуемо.

(3) *(Исключён)*²⁾.

Комментарии

1) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

2) Абз. 3: «¹В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 2), подлежат применению положения, установленные в §§ 43а, 73d. ²Положения, установленные в § 73d, подлежат применению также в случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 1)» был исключён в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 73а.

§ 260а. Скупка краденого бандой в виде промысла

(1) Лишением свободы на срок от одного года до десяти лет наказываются тот, кто в виде промысла совершает скупку краденого, находясь в составе банды¹⁾, организованной для длительного совершения разбоев, краж или скупки краденого.

(2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

(3) *(Исключён)*²⁾.

Комментарии

1) Дословно: «являясь членом банды» [*als Mitglied einer Bande*].

2) Абз. 3: «Положения, предусмотренные в §§ 43а, 73d, подлежат применению» был исключён в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 73а.

§ 261. Отмывание денег, сокрытие неправомерно полученных имущественных ценностей¹⁾

(1) ¹⁾Тот, кто скрывает предмет, полученный в результате одного из противоправных деяний, указанных в предложении 2, утаивает его происхождение либо препятствует установлению его происхождения, его обнаружению, конфискации или процессуальному обеспечению²⁾ этого предмета или создаёт опасность срыва этих мер, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет. ²⁾Противоправными деяниями в контексте предложения 1 являются:

1. уголовные преступления,
2. уголовные проступки в соответствии со следующими нормами:
 - а) §§ 108e, 332 (абзацы 1 и 3), а также § 334, во всех случаях также в сочетании с § 335a,³⁾
 - б) § 29 (абз. 1 предл. 1 № 1) Федерального закона об обращении наркотических средств⁴⁾ и § 19 (абз. 1 № 1) Федерального закона о надзоре за обращением основных веществ, злоупотребление которыми возможно для неразрешённого производства наркотических средств⁵⁾,
3. уголовные проступки в соответствии с § 373 или с § 374 (абз. 2) Налогового кодекса⁶⁾, в обоих случаях в сочетании с § 12 (абз. 1) Федерального закона о проведении совместной организации рынка и прямых платежей⁷⁾,
4. уголовные проступки:
 - а) в соответствии с §§ 152a, 181a, 232 (абзацами 1–3 предложением 1 и абзацем 4), § 232a (абзацами 1 и 2), § 232b (абзацами 1 и 2), § 233 (абзацами 1–3), § 233a (абзацами 1 и 2), §§ 242, 246, 253, 259, 263–264, 265c, 266, 267, 269, 271, 284, 299, 326 (абз. 1, 2 и 4), § 328 (абз. 1, 2 и 4), а также с § 348,
 - б) в соответствии с § 96 Федерального закона о пребывании, трудоустройстве и интеграции иностранцев на территории Германии⁸⁾, с § 84 Федерального закона о политическом убежище⁹⁾, с § 370 Налогового кодекса, с § 119 (абз. 1–4) Федерального закона о торговле ценными бумагами¹⁰⁾, а также с §§ 143, 143a и 144 Федерального закона о защите товарных и прочих отличительных знаков¹¹⁾, с §§ 106–108b Федерального закона об авторском праве и смежных защищённых правах¹²⁾, с § 25 Федерального закона о промышленных образцах¹³⁾, §§ 51 и 65 Федерального закона о защите авторских прав на дизайн¹⁴⁾, с § 142 Федерального закона о патентах¹⁵⁾, с § 10 Федерального закона о защите топографий микроволноводных полупроводниковых изделий¹⁶⁾ и с § 39 Федерального закона об охране новых сортов растений¹⁷⁾, совершенные в виде промысла или находясь в составе банды¹⁸⁾, организованной для длительного совершения подобных деяний, и

5. уголовные проступки в соответствии с §§ 89а и 89с и в соответствии с §§ 129 и 129а (абз. 3 и 5), во всех случаях также в сочетании с § 129b (абз. 1), а также уголовные проступки, совершенные членом преступного или террористического сообщества (§§ 129 и 129а, в обоих случаях также в сочетании с § 129b абз. 1).¹⁹⁾

³⁾Положения, предусмотренные в предложении 1, действуют в случае совершенного в виде промысла или бандой уклонения от уплаты налогов в соответствии с § 370 Налогового кодекса в отношении затрат, сэкономленных в результате уклонения от уплаты налогов, или неправомерно полученного возмещения налогов, либо неправомерно полученных льгот налогообложения, а также в случаях, предусмотренных в предложении 2 (№ 3), также в отношении предметов, в связи с которыми было совершено уклонение от уплаты соответствующих сборов.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто указанный в абзаце 1 предмет:

1. приобретает для себя или третьего лица²⁰⁾, или
2. хранит либо использует для себя или третьего лица, если он во время получения предмета знал о его происхождении.

(3) Покушение наказуемо.

(4) ¹В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель действует в виде промысла или в составе банды²¹⁾, организованной для длительного отмывания денег.

(5) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1 или 2, по грубой неосторожности²²⁾ не осознает, что происхождение предмета основывается на одном из указанных в абзаце 1 противоправных деяний, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(6) Деяние не подлежит наказанию в соответствии с положениями абзаца 2, если перед этим третье лицо приобрело предмет, не совершая при этом преступного деяния.

(7) ¹Предметы, связанные с преступным деянием, могут быть конфискованы. ²Положения, предусмотренные в § 74а, подлежат применению.

(8) К предметам, указанным в абзацах 1, 2 и 5, приравниваются предметы, полученные в результате совершенных за границей деяний, указанного в абзаце 1 вида, если это деяние наказуемо на месте его совершения.

(9) ¹В соответствии с абзацами 1–5 не наказывается тот,

1. кто добровольно заявляет о деянии в компетентный государственный орган или добровольно инициирует подобное заявление, за исключением случаев, в которых деяние к этому времени уже было полностью или частично обнаружено, и исполнитель об этом знал либо при разумной оценке обстоятельств должен был с этим считаться, и

2. в случаях, предусмотренных в абзаце 1 или абзаце 2, при наличии предпосылок, установленных в № 1, способствует процессуальному обеспечению предмета, связанного с преступным деянием.

²Кроме того, в соответствии с абзацами 1–5 не наказывается тот, кто подлежит наказанию за соучастие в предшествующем деянии. ³Освобождение от наказания в соответствии с предложением 2 исключено, если исполнитель или участник²³⁾ вводит в оборот предмет, полученный в результате одного из противоправных деяний, указанных в абзаце 1 (предложении 2), и при этом утаивает противоправное происхождение предмета.

Комментарии

1) Ст. 1 Федерального закона об усилении борьбы с отмыванием денег и уклонением от уплаты налогов [*Gesetz zur Verbesserung der Bekämpfung der Geldwäsche und Steuerhinterziehung (Schwarzgeldbekämpfungsgesetz – SchwGBG)*] от 28 апреля 2011 года (BGBl. 2011 I S. 676) в список уголовных проступков, являющихся «исходными» деяниями для легализации преступных доходов (абз. 1 № 4b), был добавлен ряд экономических преступных деяний. См. также положения Федерального закона о выявлении доходов, полученных в результате тяжких преступных деяний [*Gesetz über das Aufspüren von Gewinnen aus schweren Straftaten (GeldwäscheG – GwG)*] в редакции от 23 июня 2017 года (BGBl. 2017 I S. 1822). Последнее изменение см. ст. 269 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

Абзац 7 (предложение 3): «*Положения, предусмотренные в § 74d, подлежат применению, если исполнитель действует в виде промывала или в составе банды [дословно: «в качестве члена банды» (als Mitglied einer Bande)], организованной для длительного отмывания денег»* был исключён в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 73a.

Абзац 10 исключён в виду введения в Общую часть Уголовного уложения ФРГ положения, регламентирующего обращение с главным свидетелем обвинения (§ 46b УУ ФРГ), на основании ст. 1 Сорок третьего закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*43. Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 29 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2288). В силе с 1 сентября 2009 года. Текст прежней редакции § 261 (абз. 10) гласил: «*В случаях, предусмотренных в абзацах 1–5, суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания, предусмотренного этими нормами, если исполнитель путём добровольного сообщения известной ему информации существенно способствовал раскрытию противоправного деяния в объёме, превышающим его собственный вклад, или противоправного деяния другого лица.*»

2) См. комментарии к § 51 (абз. 5).

3) Отсылка к § 108e УУ ФРГ внесена в соответствии со ст. 1 Сорок восьмого закона о внесении изменений в уголовное законодательство, касающегося переименования и расширения состава преступного деяния подкупа обладателя депутатских

полномочий, (48. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 23 апреля 2014 года (BGBl. 2014 I S. 410). В силе с 1 сентября 2014 года.

4) *Gesetz über den Verkehr mit Betäubungsmitteln (Betäubungsmittelgesetz – BtMG)* в редакции официальной публикации от 1 марта 1994 года (BGBl. 1994 I S. 358). Последнее изменение см. ст. 91 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

5) *Gesetz zur Überwachung des Verkehrs mit Grundstoffen, die für die unerlaubte Herstellung von Betäubungsmitteln missbraucht werden können (Grundstoffüberwachungsgesetz – GÜG)* от 11 марта 2008 года (BGBl. 2008 I S. 306). Этот закон заменяет старую редакцию GÜG от 7 октября 1994 года (BGBl. 1994 I S. 2835). Последнее изменение см. ст. 92 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

6) *Abgabeordnung (AO 1977)* от 16 марта 1976 года (BGBl. 1976 I S. 613, ber. 1977 I S. 269) в редакции официальной публикации от 1 октября 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3866, 2003 I S. 61). Последнее изменение см. ст. 6 Федерального закона от 29 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1512).

7) *Gesetz zur Durchführung der gemeinsamen Marktorganisationen und der Direktzahlungen (Marktorganisationsgesetz – MOG)* от 31 августа 1972 года в редакции официальной публикации от 7 ноября 2017 года (BGBl. 2017 I S. 3746). Последнее изменение см. ст. 281 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

8) *Gesetz über den Aufenthalt, die Erwerbstätigkeit und die Integration von Ausländern im Bundesgebiet (Aufenthaltsgesetz – AufenthG)* от 30 июля 2004 года в редакции официальной публикации от 25 февраля 2008 года (BGBl. 2008 I S. 162); последнее изменение см. ст. 169 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

9) *Asylgesetz (AsylG)* от 26 июня 1992 года в редакции официальной публикации от 2 сентября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 1798); последнее изменение см.: ст. 165 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

10) *Gesetz über den Wertpapierhandel (Wertpapierhandelsgesetz – WpHG)* от 26 июля 1994 года в редакции официальной публикации от 9 сентября 1998 года (BGBl. 1998 I S. 2708). Последнее изменение см. ст. 4 Федерального закона от 27 марта 2020 года (BGBl. 2020 I S. 543).

11) *Gesetz über den Schutz von Marken und sonstigen Kennzeichen (Markengesetz – MarkenG)* от 25 октября 1994 года (BGBl. 1994 I S. 3082, 1995 I S. 156, 1996 I S. 682). Последнее изменение см. ст. 1 Федерального закона от 11 декабря 2018 (BGBl. 2018 I S. 2357).

12) *Gesetz über Urheberrecht und verwandte Schutzrechte (Urheberrechtsgesetz – UrhG)* от 9 сентября 1965 года (BGBl. 1965 I S. 1273). Последнее изменение см. ст. 1 Федерального закона от 28 ноября 2018 года (BGBl. 2018 I S. 2014).

13) *Gebrauchsmustergesetz (GebrMG)* от 5 мая 1936 года в редакции официальной публикации от 28 августа 1986 года (BGBl. 1986 I S. 1455). Последнее изменение см. ст. 10 Федерального закона от 17 июля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 2541).

14) *Gesetz über den rechtlichen Schutz von Design (Designgesetz – DesignG)* [до 01.01. 2014 – *Gesetz über den rechtlichen Schutz von Mustern und Modellen (Geschmacksmustergesetz – GescmMG)*] в редакции закона от 24 февраля 2014 года. (BGBl. 2014 I

S. 122). Последнее изменение см. ст. 15 Федерального закона от 17 июля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 2541).

15) *Patentgesetz (PatG)* от 5 мая 1936 года в редакции официальной публикации от 16 декабря 1980 года (BGBl. 1981 I S. 1). Последнее изменение см. ст. 4 Федерального закона от 8 октября 2017 года (BGBl. 2017 I S. 3546).

16) *Gesetz über den Schutz der Topographien von mikroelektronischen Halbleitererzeugnissen (Halbleiterschutzgesetz – HalblSchG)* от 22 октября 1987 года. Последнее изменение см. ст. 12 Федерального закона от 17 июля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 2541).

17) *Sortenschutzgesetz (SortSchG)* от 11 декабря 1985 в редакции официальной публикации от 19 декабря 1997 года (BGBl. 1997 I S. 3164). Последнее изменение см. ст. 6 (абз. 37) Федерального закона от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872).

18) Дословно: «членом банды» [*von einem Mitglied einer Bande*].

19) Новая редакция § 261 (абз. 1 № 5) УУ ФРГ введена согласно ст. 1 Федерального закона о преследовании подготовки тяжких насильственных деяний, угрожающих государственной безопасности [*Gesetz zur Verfolgung der Vorbereitung von schweren staatsgefährdenden Gewalttaten – StraftVVG*] от 30 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2437). В силе с 4 августа 2009 года.

20) В отношении соответствия § 261 (абз. 2 № 1) УУ ФРГ с положениями ст. 100 Основного закона (Конституции) см. BVerfG от 30 марта 2004 года – 2 BvR 1520/01, 2 BvR 1521/01 – (BGBl. 2004 I S. 715), который в отношении наказуемости защитника в уголовном процессе установил это соответствие только при условии, что уголовное наказание может угрожать ему только в том случае, если защитник во время получения гонораара однозначно знал о его (противоправном) происхождении.

21) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

22) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

23) См. комментарии к § 8.

§ 262. Надзор за поведением

В случаях, предусмотренных в §§ 259–261, суд может установить надзор за поведением (§ 68 абз. 1).

ДВАДЦАТЬ ВТОРОЙ РАЗДЕЛ. МОШЕННИЧЕСТВО И ЗЛУПОТРЕБЛЕНИЕ ДОВЕРИЕМ

§ 263. Мошенничество

(1) Тот, кто с намерением получения неправомерной имущественной выгоды для себя или третьего лица наносит ущерб имуществу другого лица тем, что он путём сообщения ложных фактов или путём искажения либо сокрытия истинных фактов вводит в заблуждение или поддерживает заблуждение¹⁾, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо

(3) ¹В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. действует в виде промысла или в составе банды²⁾, организованной для длительного совершения подделки документов или мошенничества,
2. причиняет утрату имущества в крупном размере³⁾ или действует с намерением посредством длительного совершения мошенничества подвергнуть большое количество людей опасности утраты имущественных ценностей,
3. доводит другое лицо до бедственного материального положения,
4. злоупотребляет своими полномочиями или своим положением должностного лица или европейского должностного лица, или
5. вводит в заблуждение в отношении якобы наступившего страхового случая, после того как им или другим лицом с этой целью был совершён поджог вещи, имеющей значительную ценность, или эта вещь была посредством поджога целиком или частично уничтожена, или было утоплено или посажено на мель судно.

(4) Положения, предусмотренные в § 243 (абз. 2), а также в §§ 247 и 248а, действуют соответственно.

(5) Лишением свободы на срок от одного года до десяти лет, а в менее тяжких случаях лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет называется тот, кто в виде промысла совершает мошенничество, находясь в составе банды⁵⁾, организованной для длительного совершения преступных деяний, предусмотренных в §§ 263–264 или 267–269.

(6) Суд может назначить надзор за поведением (§ 68 абз. 1).

(7) (Исключён)⁴⁾.

Комментарии

1) Следует заметить, что в случае так называемого «треугольного» мошенничества не требуется идентичности между заблуждающимся лицом и лицом, которому в конечном итоге наносится ущерб. Однако между этими лицами должна существовать определённая связь, позволяющая заблуждающемуся лицу распоряжаться имуществом пострадавшего, что является неписаной предпосылкой состава § 263. При этом требования, предъявляемые к этой связи, её правовой или фактической направленности спорны в немецкой юридической литературе. Подробно см. *Krey/Hellmann*, *Strafrecht BT*, Rn. 410 ff.

2) Дословно: «в качестве члена банды [*als Mitglied einer Bande*].

3) Ответ на вопрос о сумме, начиная с которой имущественный вред признается в крупном размере, является крайне спорным (подробно об этой дискуссии см. *Fischer*, *StGB*, 64. Aufl., § 263 Rn. 215 с дальнейшими ссылками). ВФС ФРГ (BGHSt. 48, 360, см. также BGH *wistra* 2009, 236, 237) определил размер этой

суммы для данной нормы и для § 264 (абз. 2 № 1) УУ ФРГ «как правило» от 50.000 евро.

4) Абзац 7 ранее гласил: «¹Положения, установленные в §§ 43а и 73d, подлежат применению, если исполнитель действует в составе банды, организованной для длительного совершения преступных деяний, предусмотренных в §§ 263–264 или 267–269. ²Положения, предусмотренные в § 73d, подлежат применению также в том случае, если исполнитель действует в виде промысла». Данная норма исключена в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 73а.

5) Дословно: «являясь членом банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 263а. Компьютерное мошенничество¹⁾

(1) Тот, кто с намерением получить неправомерную имущественную выгоду для себя или третьего лица наносит ущерб имуществу другого лица тем, что оказывает влияние на результат электронно-вычислительного процесса обработки данных посредством неправильного составления программ, использования неправильных или неполных данных, несанкционированного использования данных или посредством оказания иного влияния на процесс обработки, не имея на это соответствующих полномочий, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Положения, предусмотренные в § 263 (абз. 2–6), действуют соответственно.

(3) Тот, кто подготавливает преступное деяние, предусмотренное в абзаце 1, тем, что производит, приобретает для себя или другого лица, предлагает к продаже, хранит или передаёт другому лицу компьютерные программы, цель которых заключается в совершении подобного деяния, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(4) В случаях, предусмотренных в абзаце 3, действуют положения, установленные в § 149 (абз. 2 и 3), соответственно.

Комментарии

1) В редакции ст. 1 Тридцать пятого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (35. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 22 декабря 2003 года (BGBl. 2003 I S 2838).

§ 264. Мошенничество, направленное на получение субсидий¹⁾

(1) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказывается тот, кто:

1. за себя или другое лицо сообщает государственному органу, к компетенции которого относится удовлетворение заявок на субсидии, или иному включённому в процедуру по предоставлению субсидий органу или лицу (органу субсидирования) неправильные или непол-

ные сведения о значимых для субсидирования фактах в свою пользу или в пользу другого лица,

2. использует предмет или денежное пособие вопреки ограничению использования, предусмотренному правовым предписанием или органом субсидирования в отношении данной субсидии,
3. вопреки правовым предписаниям о предоставлении субсидий оставляет в неведении орган субсидирования о значимых для субсидирования фактах, или
4. использует в процедуре по предоставлению субсидий свидетельство о праве на субсидию или о значимых для субсидирования фактах, полученное на основании сообщения неправильных или неполных сведений.

(2) ¹В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. из грубо корыстных побуждений или пользуясь поддельными или фальсифицированными документами получает для себя или другого лица неправомерную субсидию в крупном размере²),
2. злоупотребляет своими полномочиями или своим положением должностного лица или европейского должностного лица, или
3. пользуется содействием должностного лица или европейского должностного лица, злоупотребляющего своими полномочиями или своим положением.

(3) Положения, предусмотренные в § 263 (абз. 5), действуют соответственно.

(4) В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 2), покушение наказуемо.

(5) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 1–3), совершает действия по грубой неосторожности³), – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(6) ¹В соответствии с положениями, предусмотренными в абзацах 1–4, не наказывается тот, кто добровольно предотвращает предоставление субсидии на основании содеянного. ²Если субсидия не предоставляется без содействия исполнителя, то для освобождения от наказания достаточным является его добровольное и усердное старание, направленное на предотвращение предоставления субсидии.

(7) ¹Наряду с наказанием в виде лишения свободы на срок минимум один год за совершения деяния, предусмотренного в абзацах 1–3, суд может лишить пригодности занимать общественные должности и пригодности осуществлять права, получаемые в результате участия в общественных выборах (§ 45 абз. 2). ²Предметы, связанные с деянием, могут быть конфискованы; положения, установленные в § 74а, подлежат применению.

(8) ¹Субсидией в контексте данной нормы является:

1. пособие из общественных средств в соответствии с федеральным или земельным правом, предоставляемое предприятиям или корпорациям⁴⁾, которое хотя бы отчасти:
 - а) предоставляется без встречного исполнения обязательства⁵⁾ в соответствии с его рыночной стоимостью и
 - б) служит развитию экономики⁶⁾;
2. пособие из общественных средств в соответствии с правом Европейского Союза, которое хотя бы отчасти предоставляется без встречного исполнения обязательства в соответствии с его рыночной стоимостью.

²Предприятием или корпорацией в контексте предложения 1 (№ 1) является также общественная корпорация⁷⁾.

- (9) Значимыми для субсидирования в контексте абзаца 1 являются факты:
1. которые законом или на основании закона органом субсидирования определены как значимые для субсидирования или
 2. от которых в соответствии с законом или договором о субсидии зависит удовлетворение заявки на субсидию или субсидированную выгоду, предоставление, требование возврата, дальнейшее предоставление или оставление без изменения субсидии или субсидированной выгоды.

Комментарии

1) См. также положения Федерального закона против злоупотреблений при использовании субсидий [*Gesetz gegen mißbräuchliche Inanspruchnahme von Subventionen – SubventionsG – SubvG*] от 29 июля 1976 года (BGBl. 1976 I S. 2034, 2037).

2) См. комментарии к § 263 (абз. 3 предл. 2 № 2).

3) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

4) См. комментарии к § 14 (абз. 2 предл. 2).

5) Достижение цели субсидирования не считается подобным встречным исполнением (BGH NStZ 1990, 35).

6) Полными субсидиями являются, например, так называемые «потерянные» пособия для сельского хозяйства; частичными субсидиями являются, например, кредиты на льготных условиях, заниженные цены на сельскохозяйственные продукты, предоставление пособия, превышающего рыночную стоимость встречного обязательства, и пр.

7) Под общественной корпорацией (общественным предприятием) понимается любая организационно-правовая форма (административного или частного права) административного управления, которая участвует в общественной и хозяйственной жизни в качестве производителя или распределителя определённых товаров, например, коммунальные транспортные предприятия, газовые корпорации, поставщики электроэнергии, общества по жилищному строительству и т.д., подробно см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 264 Rn. 11.

§ 264a. Мошенничество, направленное на достижение капиталовложения

(1) Тот, кто в отношении:

1. распространения ценных бумаг, преимущественных прав на приобретение ценных бумаг или долевого участия, которые должны обеспечить участие в прибыли корпорации, или
2. оферты, направленной на увеличение вклада в подобное долевое участие,

сообщает в рекламных проспектах, в представлениях или обзорах об имущественном положении большому кругу лиц неправильные, более выгодные сведения, или умалчивает о невыгодных фактах, относящиеся к обстоятельствам, имеющим значение для принятия решения о приобретении или увеличении подобного участия, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Положения, предусмотренные в абзаце 1, подлежат соответствующему применению, если деяние совершено в отношении долевого участия в имуществе, которым корпорация управляет от своего имени, но за чужой счёт.

(3) ¹В соответствии с положениями, предусмотренными в абзацах 1 и 2, не наказывается тот, кто добровольно предотвращает исполнение обязательств, обоснованных тем, что на основании содеянного было произведено приобретение или увеличение соответствующего участия. ²Если обязательство не исполняется без содействия исполнителя, то для освобождения от наказания достаточным является его добровольное и усердное старание, направленное на предотвращение исполнения обязательства.

§ 265. Злоупотребление, связанное со страхованием

(1) Тот, кто повреждает, уничтожает, ухудшает потребительские свойства, исключает возможность доступа¹⁾ или передаёт другому лицу вещь, застрахованную на случай уничтожения, повреждения, ухудшения потребительских свойств, утраты или кражи, с целью получить для себя или третьего лица исполнение страхового обязательства, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с § 263.

(2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) Дословно: отводит на сторону [*beiseite schafft*]. В отличие от той же предпосылки в § 283 (абз. 1 № 1) УУ ФРГ (см. соответствующие комментарии) здесь под «исключением возможности доступа» понимается фактическое удаление вещи из сферы доступа уполномоченных лиц страховочной компании. Данная предпосылка может быть воплощена, например, путём скрытия вещи; оставления вещи в опасном месте, чтобы спровоцировать её кражу; выброс вещи; дарение

вещи; отказа от права собственности (см. § 959 Гражданского кодекса ФРГ [*Bürgerliches Gesetzbuch – BGB*] в редакции официальной публикации от 2 января 2002 года, BGBl. 2002 I S. 2909; BGBl. 2003 I S. 738, с последующими изменениями и дополнениями, и пр.), но не посредством правовых манипуляций (*Geppert*, Jura 1998, 384; *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 265 Rn. 6; *Perron*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 265 Rn. 9; *Tiedemann*, in: LKStGB, Nachtrag § 265 Rn. 7).

§ 265a. Получение услуг манипуляционным путём

(1) Тот, кто с намерением не производить соответствующей оплаты, манипуляционным путём¹⁾ пользуется услугами автомата²⁾ или служащей общественным целям телекоммуникационной сети, проездом в общественном транспорте или проникает на какое-либо мероприятие или в заведение, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом, если деяние не подлежит более тяжкому наказанию в соответствии с другими нормами.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Положения, предусмотренные в §§ 247 и 248а, действуют соответственно.

Комментарии

1) Манипуляционным путём пользуется услугами или проникает в заведение тот, кто, не имея соответствующих полномочий, ненадлежащим образом фактически получает соответствующую услугу, посредством манипуляции соответствующих контрольных механизмов или устройств, см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 265a Rn. 3 mwN.

2) Под автоматами понимаются только такие, которые сами производят соответствующую услугу (например: музыкальные автоматы, игровые автоматы, весы-автоматы, автоматические камеры хранения, и т.д.), в то время как торговые автоматы данным составом не охвачены, поскольку, во-первых, товар, право собственности на который передаётся посредством торгового автомата, не является «услугой» в контексте § 264а УУ ФРГ, а во-вторых, соответствующие деяния подпадают под сферу действия составов, направленных против собственности (спорно; h. M. см. *Krey/Hellmann*, Strafrecht BT, Rn. 33 mwN, 512b).

§ 265b. Мошенничество, направленное на получение кредита

(1) Тот, кто предприятию или корпорации¹⁾ в связи с заявлением на предоставление, оставление без изменений или изменение условий кредита для предприятия или корпорации или для якобы существующего предприятия или якобы существующей корпорации:

1. в отношении экономического положения:

- а) предоставляет неправильную или неполную документацию, а конкретно балансы, расчёты прибыли и убытков, имущественные обзоры или экспертные заключения, или

b) сообщает в письменном виде неправильные или неполные сведения,

выгодные для лица, получающего кредит, и являющиеся значительными для принятия решения по подобному заявлению, или

2. не сообщает при подаче заявления такие ухудшения, указанного в документации или сведениях экономического положения, которые являются значительными для принятия решения по подобному заявлению, –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) ¹В соответствии с положениями, предусмотренными в абзаце 1, не наказываются тот, кто добровольно предотвращает исполнение кредитором принятых на себя на основании содеянного кредиторских обязательств.

²Если обязательство не исполняется без содействия исполнителя, то для освобождения от наказания достаточным является его добровольное и усердное старание, направленное на предотвращение исполнения обязательства.

(3) В контексте абзаца 1:

1. предприятиями и корпорациями являются независимо от рода их деятельности такие, в которых с учётом вида и объёма деятельности требуется ведение дел в соответствии с порядком, предусмотренным для коммерческого предпринимательства;
2. кредитами являются денежные ссуды любого вида, акцептные кредиты, приобретение и отсрочка денежных требований, дисконтирование векселей и чеков, выдача поручительств, гарантий и прочих обеспечений.

Комментарии

1) Подразумевается только сам кредитор, но не предприятия или корпорации, оказывающие посреднические услуги в кредитовании, поскольку подобное понимание противоречило бы смыслу нормы (того же мнения *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 265a Rn. 20; *Hellmann*, in: NKStGB, § 265b Rn. 42; *Perron*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 265b Rn. 23; *Samson/Günther*, in: SKStGB, § 265b Rn. 10; другого мнения придерживается *Tiedemann*, in: LKStGB, § 265b Rn. 62). Поэтому не исключено совершение данного деяния посредством использования другого лица в соответствии с § 25 (абз. 1, альт. 2) УУ ФРГ, если подобная компания-посредник передаёт ложные данные кредитору. В отношении терминологии см. примечание к § 14 (абз. 2 предл. 2).

§ 265c. Мошенничество в ставках на спорт¹⁾

(1) Тот, кто, являясь спортсменом или тренером, требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что он окажет

влияние на ход или результат организованного спортивного соревнования в пользу соперника, вследствие чего будет получена неправомерная имущественная выгода посредством связанной с данным соревнованием публичной ставки на спорт,²⁾ – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто спортсмену или тренеру предлагает, обещает или предоставляет выгоду для него или третьего лица в качестве встречного обязательства за то, что тот окажет влияние на ход или результат организованного спортивного соревнования в пользу соперника, вследствие чего будет получена неправомерная имущественная выгода посредством связанной с данным соревнованием публичной ставки на спорт.

(3) Тот, кто, являясь арбитром³⁾, судьёй судейской бригады⁴⁾ или спортивным судьёй⁵⁾⁶⁾ требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что он противоречащим правилам образом окажет влияние на ход или результат организованного спортивного соревнования, вследствие чего будет получена неправомерная имущественная выгода посредством связанной с данным соревнованием публичной ставки на спорт,²⁾ – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(4) Таким же образом наказывается тот, кто арбитру³⁾, судье судейской бригады⁴⁾ или спортивному судьё⁵⁾ предлагает, обещает или предоставляет выгоду для него или третьего лица в качестве встречного обязательства за то, что тот противоречащим правилам образом окажет влияние на ход или результат организованного спортивного соревнования, вследствие чего будет получена неправомерная имущественная выгода посредством связанной с данным соревнованием публичной ставки на спорт.

(5) Организованным спортивным соревнованием в контексте данной нормы является любое спортивное мероприятие на территории Германии или за границей,

1. которое организовано национальной или международной спортивной организацией или организовано по её поручению или с её признания и
2. при проведении которого требуется соблюдение правил, принятых национальной или международной спортивной организацией к обязательному применению её организациями-участниками.

(6) ¹Тренером в контексте данной нормы является тот, кто при проведении спортивного соревнования принимает решения об участии и наставлении спортсменов. ²К тренеру приравниваются лица, которые в силу их профессионального или материального положения могут оказывать значительное влияние на участие или наставление спортсменов.

Комментарии

1) Данный состав, а также криминализация манипуляции профессиональных спортивных соревнований (§ 265d УУ ФРГ) введены ст. 1 Пятьдесят первого закона о внесении изменений в уголовное законодательство – Уголовная ответственность за мошенничество в ставках на спорт и манипуляцию профессиональных спортивных соревнований от 11.04.2017 (BGBl. 2017 I, S. 815). Оба состава предусматривают уголовную ответственность за противоправный сговор, направленный на манипуляцию спортивных соревнований. Основным отличием в диспозициях является то, что § 265c устанавливает ответственность за сговор о манипуляции спортивных соревнований, на которые делаются ставки, а § 265d распространяется на сговор о манипуляции высококлассных спортивных состязаний, имеющих профессиональный спортивный характер (BT-Drs. 235/16, S. 6).

2) Возможность получения значительных выигрышей, связанных со ставками на спорт, может послужить серьёзным импульсом для участников пари к манипуляции спортивного соревнования. Аналогично торговле инсайдерской информацией исполнитель получает непропорциональную выгоду, если он коррумпирует спортсмена, тренера или спортивного судью и получает, таким образом, доступ к информации, не отражённой в соответствующих спортивных рейтингах (BT-Drs. 235/16, S. 6; *Adams/Rock, ZfWG 2010, 381*). Злоупотребления в ставках на спорт зачастую связаны с организованной преступностью, что делает их своего рода связующим звеном между спортом и организованной преступностью, что, в свою очередь, представляет собой серьёзную опасность для добросовестности в спорте и связанных с ним правомерных имущественных интересов (см. BT-Drs. 235/16, S. 6). Поскольку данные проблемы не связаны исключительно с профессиональным спортом, сфера применения § 265c распространяется на организованные спортивные соревнования, не зависимо от их ранга, спортивных показателей или профессиональности участников (см. нормативное определение понятия «организованные спортивные соревнования» в § 265c абз. 5).

3) Нем. *Schiedsrichter*. Арбитром (рефери) является спортивный судья, непосредственного осуществляющий надзор за соблюдением правил участниками спортивного соревнования и наделённый полномочиями при необходимости применять меры дисциплинарного характера (см. BT-Drs. 235/16, S. 14f.).

4) Нем. *Wertungsrichter*. Судьёй судейской бригады, является лицо, оценивающее выступления спортсменов не исключительно по объективным критериям (напр. артистизм, посадка, элегантность, точность и т.д.), см. BT-Drs. 235/16, S. 15.

5) Нем. *Kampfrichter*. Спортивным судьёй является лицо, следящее за соблюдением правил в соответствующем спортивном соревновании (напр. секундометрист, стартёр, судья на повороте и т.д. (см. BT-Drs. 235/16, S. 15).

6) Следует учесть, что конкретное обозначение судьи той или иной спортивной организацией для воплощения состава принципиального значения не имеет (BT-Drs. 235/16, S. 14). Решающим является конкретная функция судьи и его возможность оказывать влияние на ход и результат спортивного соревнования.

§ 265d. Манипуляция профессиональных спортивных соревнований

(1) Тот, кто, являясь спортсменом или тренером, требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что он в нарушение добросовестной конкуренции¹⁾ окажет влияние на ход или результат профессионального спортивного соревнования в пользу соперника, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто спортсмену или тренеру предлагает, обещает или предоставляет выгоду для него или третьего лица в качестве встречного обязательства за то, что тот в нарушение добросовестной конкуренции окажет влияние на ход или результат профессионального спортивного соревнования в пользу соперника.

(3) Тот, кто, являясь арбитром, судьёй судейской бригады или спортивным судьёй²⁾ требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что он противоречащим правилам образом окажет влияние на ход или результат профессионального спортивного соревнования, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(4) Таким же образом наказывается тот, кто арбитру, судье судейской бригады или спортивному судье предлагает, обещает или предоставляет выгоду для него или третьего лица в качестве встречного обязательства за то, что тот противоречащим правилам образом окажет влияние на ход или результат профессионального спортивного соревнования.

(5) Профессиональным спортивным соревнованием в контексте данной нормы является любое спортивное мероприятие на территории Германии или за границей,

1. которое организовано Федеральной спортивной лигой³⁾ или международной спортивной организацией или организовано по её поручению или с её признания,
2. при проведении которого требуется соблюдение правил, принятых национальной или международной спортивной организацией к обязательному применению её организациями-участниками и
3. в котором преимущественно принимают участие спортсмены, непосредственно или посредственно получающие за свою спортивную деятельность значительный доход.

(6) Положения, предусмотренные в § 265c (абз. 6), действуют соответственно.

Комментарии

1) Дословно: антиконкурентным образом (*in wettbewerbsswidriger Weise*).

2) См. № 3–6 комментария к § 265c.

3) *Нем. Sportbundesverband*. Имеются в виду спортивные лиги федерального уровня. Это означает, что профессиональными спортивными соревнованиями в контексте § 265d УУ ФРГ не могут быть мероприятия, организованные национальными региональными (земельными или муниципальными) спортивными организациями. Для этого необходимо как минимум признание соревнования Федеральной спортивной лигой или международной спортивной организацией (BT-Drs. 235/16, S. 19).

§ 265e. Особо тяжкие случаи мошенничества в ставках на спорт и манипуляции профессиональных спортивных соревнований

¹В особо тяжких случаях деяние в соответствии с §§ 265c и 265d наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если:

1. деяние связано с выгодой в крупном размере, или
2. исполнитель действует в виде промысла или в составе банды¹⁾, организованной для длительного совершения подобных деяний.

Комментарии

1) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 266. Злоупотребление доверием

(1) Тот, кто злоупотребляет предоставленным ему на основании закона, поручения государственного органа или правовой сделки полномочием распоряжаться чужим имуществом или обязывать другое лицо, или нарушает возложенную на него в силу закона, поручения государственного органа, правовой сделки или доверительных отношений обязанность действовать в чужих имущественных интересах и тем самым наносит ущерб тому, чьи имущественные интересы он обязан защищать, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Положения, предусмотренные в § 243 (абз. 2) и в §§ 247, 248a и 263 (абз. 3), действуют соответственно.

§ 266a. Удержание и растрата заработной платы¹⁾

(1) Тот, кто, являясь работодателем, удерживает взносы работников или служащих на социальное страхование, включая страхование на случай безработицы, от перечисления взимающей подобные взносы организации, независимо от того, произведена ли выплата заработной платы, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто, являясь работодателем:

1. сообщает взимающей подобные взносы организации неправильные или неполные сведения в отношении значимых для социального страхования фактов, или

2. в нарушение своих обязанностей оставляет взимающую подобные взносы организацию в неведении в отношении значимых для социального страхования фактов

и тем самым удерживает от перечисления этой организации взносы работодателя, которые он обязан выплачивать на социальное страхование, включая страхование на случай безработицы, независимо от того, произведена ли выплата заработной платы.

(3) ¹Тот, кто, являясь работодателем, удерживает прочие части заработной платы, которые работодатель обязан выплатить за работника или служащего другому лицу, однако не выплачивает их этому лицу и не сообщает работнику или служащему о неисполнении выплаты другому лицу самое позднее по наступлении срока исполнения или безотлагательно после этого, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом. ²Положения, предусмотренные в предложении 1, не распространяются на части заработной платы, удержанные в качестве подоходного налога.

(4) ¹В особо тяжких случаях в контексте абзацев 1 и 2 наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. из грубо корыстных побуждений удерживает взносы в крупном размере,
2. продолжительно удерживает взносы, применяя подделанные или фальсифицированные документы,
3. продолжительно удерживает взносы и с целью сокрытия фактических трудовых отношений заполучает ложные, поддельные или фальсифицированные документы от третьего лица, которое предоставляет таковые в виде промысла,
4. действует в составе банды²⁾, организованной для длительного удержания взносов, и которая с целью сокрытия фактических трудовых отношений предъявляет ложные, поддельные или фальсифицированные документы, или
5. пользуется содействием должностного лица, злоупотребляющего своими полномочиями или своим положением.

(5) К работодателю приравнивается заказчик надомника или надомника, использующего наёмный труд, или лица, приравнённого к ним в соответствии с положениями Федерального закона о надомном труде³⁾, а также мастер-посредник.

(6) ¹В случаях, предусмотренных в абзацах 1 и 2, суд может воздержаться от наказания в соответствии с данной нормой, если работодатель самое позднее по наступлении срока исполнения или безотлагательно после этого направляет в письменной форме взимающую взносы организации:

1. сообщение о размере удержанных взносов и

2. объяснение о том, почему невозможна выплата в срок, хотя он приложил к этому усердное старание.

²Если наличествуют предпосылки, установленные в предложении 1, и впоследствии уплачены взносы в соразмерный срок, установленный взимающей взносы организацией, то в этом объёме исполнитель не наказывается.

³В случаях, предусмотренных в абзаце 3, действуют положения, установленные в предложениях 1 и 2, соответственно.

Комментарии

1) Изменения в § 266a (абз. 1, 3, 4) УУ ФРГ, а также редакционные изменения в абз. 5 и 6 внесены на основании ст. 8 Федерального закона от 23 июля 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2787). Новая редакция § 266a (абз. 2 и 3) УУ ФРГ введена ст. 2 Федерального закона от 23 июля 2004 года (BGBl. 2004 I S. 1842). Этим же Законом внесены изменения в положения абзацев 4 и 6.

2) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

3) *Heimarbeitsgesetz (HAG)* от 14 марта 1951 года (BGBl. 1951 III GlNr. 804-1) в редакции закона от 20 мая 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1055).

§ 266b. Злоупотребление чековыми и кредитными картами

(1) Тот, кто злоупотребляет данной ему посредством предоставления чековой карты или кредитной карты возможностью обязать эмитента к оплате и тем самым наносит ему ущерб, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Положения, предусмотренные в § 248a, действуют соответственно.

ДВАДЦАТЬ ТРЕТИЙ РАЗДЕЛ. ПОДДЕЛКА ДОКУМЕНТОВ

§ 267. Подделка документов

(1) Тот, кто с целью введения в заблуждение¹⁾ в правовом обороте изготавливает поддельный документ, фальсифицирует подлинный документ или использует подделанный или фальсифицированный документ, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

(3) ¹В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. действует в виде промысла или в составе банды²⁾, организованной для длительного совершения мошенничества или подделки документов,
2. причиняет утрату имущества в крупном размере³⁾,

3. посредством большого количества подделанных или фальсифицированных документов подвергает значительной угрозе безопасность правового оборота, или
 4. злоупотребляет своими полномочиями или своим положением должностного лица или европейского должностного лица.
- (4) Лишением свободы на срок от одного года до десяти лет, а в менее тяжких случаях – лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет наказывается тот, кто в виде промысла совершает подделку документов, находясь в составе банды⁴⁾, организованной для длительного совершения преступных деяний, предусмотренных в §§ 263–264 или 267–269.

Комментарии

1) Данная «цель введения в заблуждение» (т.е. обмана) в правовом обороте представляет собой предпосылку субъективной стороны состава и предполагает наличие прямого умысла, направленного на то, что другое лицо на основании своего заблуждения, вызванного исполнителем, совершит значимое в правовом смысле действие. Наличие косвенного умысла в данной связи недостаточно (иного мнения придерживается *Puppe*, in: NKStGB, § 267 Rn. 103). В соответствии с господствующим мнением в литературе и судебной практике необходимой является как минимум осознанность введения в заблуждение; наличие преднамеренности, т.е. прямого умысла первой степени (подробно см. примечание к § 15), не требуется (BGHSt. 5, 151; BayObLG NJW 1998, 2917; *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 267 Rn. 42; *Cramer/Heine*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 267 Rn. 91). В отношении прочих предпосылок состава (инкриминированного действия, свойств документа и его подлинности или ложности) достаточно наличия косвенного умысла (BGHSt. 38, 345, 348; BGH NStZ 1999, 619f.; *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 267 Rn. 41; *Puppe*, in NKStGB, § 267 Rn. 97).

2) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

3) Сумма крупного размера имущественного вреда соответствует таковой в § 263 (абз. 3 предл. 2 № 2) (см. соответствующие примечания к § 263) и определяется посредством объективного толкования. Иными словами, не имеет значения, насколько потерпевший расценивает утрату своего имущества как таковую в крупном размере (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 267 Rn. 51).

4) Дословно: «являясь членом банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 268. Подделка технических записей

(1) Тот, кто с целью введения в заблуждение¹⁾ в правовом обороте:

1. изготавливает поддельную техническую запись или фальсифицирует техническую запись, или
 2. использует поддельную или фальсифицированную техническую запись, –
- наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Технической записью является отображение данных²⁾, измеряемых или расчётных величин, состояния или хода событий, которое полностью или частично самостоятельно изготавливается технической установкой³⁾, позволяет любому лицу или специалисту распознать предмет записи, и предназначено для доказывания значимого в правовом смысле факта, независимо от того, было ли это предназначение предусмотрено ещё в процессе изготовления отображения или придано ему позже.

(3) К изготовлению поддельных технических записей приравнивается действия исполнителя, которыми он посредством манипуляционного влияния на процесс записи влияет на её результат.

(4) Покушение наказуемо.

(5) Положения, предусмотренные в § 267 (абз. 3 и 4), действуют соответственно.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 267.

2) Имеется в виду информация, отображаемая технической установкой в кодированном виде.

3) Отображение указанных в данной норме данных, величин или событий должны полностью или частично самостоятельно изготавливается технической установкой в ходе автоматизированного технического процесса. Поэтому техническими записями не являются отображения, представляющие собой лишь репродукцию оригинала, как например, необработанные технической установкой ксерокопии (BGHSt. 24, 142; OLG Köln, StV 1987, 297; иного мнения придерживается *Hoyer*, in SKStGB, § 268 Rn. 19), фотографии (*Puppe*, in NKStGB, § 268 Rn. 13), сканированные данные (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 268 Rn. 10) и пр.

§ 269. Подделка значимых для доказывания данных

(1) Тот, кто с целью введения в заблуждение¹⁾ в правовом обороте заносит в электронную память значимые для доказывания данные или изменяет их таким образом, что при их восприятии наличествовал бы поддельный или фальсифицированный документ, или использует таким образом собранные или изменённые данные, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Положения, предусмотренные в § 267 (абз. 3 и 4), действуют соответственно.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 267.

§ 270. Введение в заблуждение в правовом обороте в процессе обработки данных

К введению в заблуждение в правовом обороте приравнивается оказание в правовом обороте фальсифицирующего влияния на процесс обработки данных.

§ 271. Ложное засвидетельствование посредством использования другого лица¹⁾

(1) Тот, кто способствует тому, что заявления, переговоры или факты, значимые для прав или правоотношений, подвергаются засвидетельствованию либо занесению в электронную память в публичных документах, книгах, файлах или реестрах в качестве сделанных или совершенных, в то время как они вообще не были сделаны или совершены, либо были сделаны или совершены иным образом или лицом во исполнение полномочий, которых это лицо в действительности не имеет, или другим лицом, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто с целью введения в заблуждение в правовом обороте использует ложное засвидетельствование или занесение в электронную память данных указанного в абзаце 1 вида.

(3) Если исполнитель действует за вознаграждение или с намерением личного обогащения или обогащения другого лица или нанесения ущерба другому лицу, то наказанием является лишение свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(4) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) В редакции Шестого закона о реформе уголовного законодательства ФРГ [*Sechstes Gesetz zur Reform des Strafrechts – 6.StrRG*] от 26 января 1998 года (BGBl. 1998 I S. 164). Этой реформой положения §§ 271–273 (ст. редакции) были сконцентрированы в данной норме.

§ 272. (Исключён)**Комментарии**

Ранее: тяжкое ложное засвидетельствование посредством использования другого лица. Данная норма исключена на основании ст. 1 (№ 67) Шестого закона о реформе уголовного законодательства ФРГ [*Sechstes Gesetz zur Reform des Strafrechts – 6.StrRG*] от 26 января 1998 года (BGBl. 1998 I S. 164).

§ 273. Изменение официальных удостоверений

(1) Тот, кто с целью введения в заблуждение¹⁾ в правовом обороте:

1. удаляет, делает неузнаваемыми, перекрывает или скрывает данные, внесённые в официальное удостоверение²⁾, или удаляет из него отдельные страницы, или
2. использует таким образом изменённое официальное удостоверение, –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с § 267 или § 274.

(2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) См. соответствующее примечание к § 267.

2) Под официальным удостоверением понимается документ, выданный (национальным или иностранным) государственным органом или иной организацией, исполняющей функции административного управления, с целью удостоверения личности владельца или его индивидуальных отношений (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 273 Rn. 2; *Hecker*, GA 1997, 526), например: паспорт, удостоверение личности, водительское удостоверение, удостоверение беженца, разрешение на ношение оружия, охотничий билет и т.д.

§ 274. Сокрывание документов; изменение пограничных знаков

(1) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказуется тот, кто:

1. с намерением причинить вред другому лицу уничтожает, повреждает или скрывает документ или техническую запись, который или которая ему либо не принадлежит вообще, либо принадлежит не только ему,
2. с намерением причинить вред другому лицу удаляет, скрывает, приводит в негодность или изменяет значимые для доказывания данные (§ 202a абз. 2), которыми он не вправе распоряжаться или не вправе распоряжаться один, или
3. с намерением причинить вред другому лицу изымает, уничтожает, делает неузнаваемым, передвигает или ставит на ложном месте пограничный камень или иной знак, предназначенный для обозначения границы или водного уровня.

(2) Покушение наказуемо.

§ 275. Подготовка подделки официальных удостоверений

(1) Тот, кто подготавливает подделку официальных удостоверений¹⁾ тем, что изготавливает, приобретает для себя или другого лица, предлагает к продаже, хранит, передаёт другому лицу:

1. пластины, формы, печатные устройства, типографические клише, негативы, матрицы или подобные приспособления, которые по своей сути пригодны для совершения деяния,
 2. бумагу, сорт которой идентичен тому, который предназначен для изготовления официальных удостоверений и особо защищён от подделки или настолько с ним схож, что их можно перепутать, или
 3. бланки официальных удостоверений
- или предпринимает действия²⁾, направленные на их ввоз или вывоз, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.
- (2) Если исполнитель действует в виде промысла или в составе банды³⁾, организованной для длительного совершения преступных деяний, указанных в абзаце 1, то наказанием является лишение свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.
- (3) Положения, предусмотренные в § 149 (абз. 2 и 3), действуют соответственно.

Комментарии

- 1) См. соответствующие комментарии к § 273.
- 2) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).
- 3) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 276. Приобретение фальшивых официальных удостоверений

(1) Тот, кто:

1. предпринимает действия¹⁾, направленные на то, чтобы ввезти или вывезти,
2. приобретает для себя или другого лица, хранит или предаёт другому лицу с намерением сделать возможным использование для введения в заблуждение в правовом обороте²⁾,

подделанное или фальсифицированное официальное удостоверение или официальное удостоверение, содержащее ложное засвидетельствование указанного в §§ 271 и 348 вида, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Если исполнитель действует в виде промысла или в составе банды³⁾, организованной для длительного совершения преступных деяний, указанных в абзаце 1, то наказанием является лишение свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

Комментарии

- 1) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).
- 2) См. соответствующие комментарии к § 267.
- 3) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 276а. Документы на право пребывания, документы на транспортное средство¹⁾

Положения, предусмотренные в §§ 275 и 276, действуют также в отношении документов на право пребывания, а именно свидетельств о любом виде статуса пребывания иностранца и свидетельств о допущении пребывания, а также в отношении документов на транспортное средство, а именно технического купона на транспортное средство и технического паспорта на транспортное средство.

Комментарии

1) В редакции ст. 11 (№ 14) Федерального закона от 30 июля 2004 года (BGBl. 2004 I S. 1950). Изменения вступили в силу 1 января 2005 года.

§ 277. Подделка медицинских освидетельствований

Тот, кто, используя не полагающееся ему профессиональное обозначение врача или иного допущенного к практике медицинского работника¹⁾ или не имея соответствующих полномочий, от имени этих лиц оформляет свидетельство о состоянии своего здоровья или здоровья другого лица, или фальсифицирует подобное подлинное свидетельство и использует его для введения в заблуждение государственных органов или страховых компаний, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

Комментарии

1) Например: акушер (ка); санитар (ка), медсестра или медбрат (см. Федеральный закон о деятельности медперсонала от 20 сентября 1965 года, BGBl. 1965 I S. 1443); медико-технический (ая) ассистент (ка) (см. Федеральный закон о деятельности технических ассистентов в медицине от 8 сентября 1971 года, BGBl. 1971 I S. 1515); массажисты, специалисты по гимнастике или водной гимнастике для лиц, страдающих заболеваниями, (см. Федеральный закон от 21 декабря 1958 года, BGBl. 1958 I S. 985).

§ 278. Оформление неверных медицинских освидетельствований

Врачи и иные допущенные к практике медицинские работники¹⁾, оформляющие заведомо неверное свидетельство о состоянии здоровья человека для использования в государственных органах или страховых компаниях, – наказываются лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) См. комментарии к § 277.

§ 279. Использование неверных медицинских освидетельствований

Тот, кто использует свидетельство указанного в §§ 277 и 278 вида с целью введения в заблуждение государственного органа или страховой компании в отношении состояния своего здоровья или состояния здоровья другого лица, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

§ 280. (Исключён)**Комментарии**

Данная норма исключена на основании положений Первого закона о реформе уголовного права (*1.StrRG*) от 25 июня 1969 года (BGBl. 1969 I S. 645).

§ 281. Злоупотребление удостоверяющими личность документами

(1) ¹Тот, кто с целью введения в заблуждение¹⁾ в правовом обороте использует удостоверяющий личность документ, оформленный на другое лицо, или тот, кто с целью введения в заблуждение в правовом обороте передаёт другому лицу удостоверяющий личность документ, оформленный не на это лицо, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом. ²Покушение наказуемо.

(2) К удостоверяющему личность документу приравниваются свидетельства и другие документы, используемые в правовом обороте в качестве удостоверений²⁾.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 267.

2) Частности расширения сферы применения данной нормы на «свидетельства и другие документы, используемые в правовом обороте в качестве удостоверений», являются в части природы и характера этих удостоверений весьма дискуссионными в немецкой юридической литературе. Под удостоверениями личности в контексте абзаца 1 понимаются документы, защищённые в §§ 273, 275 УУ ФРГ (см. соответствующее примечание к § 273). Свидетельствами и прочими документами в контексте абзаца 2 следует считать такие, которые используются в правоотношениях в качестве удостоверяющих документов, причём эти документы не должны быть выданы непременно государственным органом (в отличие от §§ 273, 275 УУ ФРГ). Таким образом, защищёнными являются, например, служебные удостоверения частных фирм (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 281 Rn. 2; *Hoyer*, in SKStGB, § 281 Rn. 3, иного мнения придерживается *Hecker*, GA 1997, 526). Данная норма защищает лишь подлинные документы (*Lackner/Kühl*, StGB, 27. Aufl., § 281 Rn. 1; *Puppe*, in NKStGB, 2. Aufl., § 281 Rn. 12f., иного мнения придерживается *Hoyer*, in SKStGB, § 281 Rn. 4). В случае злоупотребления подделками применяется § 267 УУ ФРГ, а если речь идёт о фальсифицированном документе в контексте § 271 (абз. 1) УУ ФРГ, то применению подлежит лишь абзац 2 той же нормы (*Cramer/Heine*, in: Schönke/

Schröder, 28. Aufl., § 281 Rn. 2; Fischer, StGB, 64. Aufl., § 281 Rn. 2, иного мнения придерживается Hoyer, in SKStGB, § 281 Rn. 4).

§ 282. Конфискация имущества¹⁾

¹⁾Предметы, с которыми связано одно из преступных деяний, предусмотренных в § 267, § 268, § 271 (абз. 2 и 3), § 273 или § 276, последняя норма также в сочетании с § 276а, или в § 279, могут быть конфискованы. ²⁾В случаях, предусмотренных в § 275, также в сочетании с § 276а, конфискации подлежат указанные в этих положениях средства подделки.

Комментарии

1) Изменения в заголовок § 282 УУ ФРГ и исключение абзаца 1 («¹В случаях, предусмотренных в §§ 267–269, 275 и 276, подлежат применению положения, установленные в §§ 43а, 73d, если исполнитель действует в составе банды, организованной для длительного совершения подобных деяний. ²Положения, предусмотренные в § 73d, подлежат применению также в том случае, если исполнитель действует в виде промысла») были произведены в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [Vermögensabschöpfung], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 43а и §§ 73 след.

ДВАДЦАТЬ ЧЕТВЁРТЫЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ, СВЯЗАННЫЕ С НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТЬЮ

§ 283. Банкротство

(1) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказывается тот, кто в случае сверхзадолженности¹⁾ или в случае грозящей либо наступившей неплатёжеспособности²⁾:

1. исключает возможность доступа³⁾ к частям своего имущества или утаивает части своего имущества, которые в случае открытия конкурсного производства принадлежали бы к конкурсной массе, или в нарушение требований надлежащего ведения хозяйства⁴⁾ уничтожает, повреждает или приводит их в негодность,
2. в нарушение требований надлежащего ведения хозяйства⁵⁾ заключает убыточные или спекулятивные сделки, или биржевые сделки на курсовую разницу в отношении товаров или ценных бумаг, или посредством нерентабельных расходов, азартных игр или пари тратит чрезмерные суммы или становится должником чрезмерных сумм,
3. приобретает в кредит товары или ценные бумаги и в нарушение требований надлежащего ведения хозяйства⁶⁾ отчуждает или иным

- образом отпускает их или изготовленные из этих товаров вещи значительно ниже их стоимости,
4. вводит в заблуждение о якобы существующих правах других лиц или признает фиктивные права,
 5. не ведёт торговые книги, вести которые он обязан на основании закона, или ведёт или изменяет их таким образом, что это осложняет оценку его имущественного положения,
 6. до истечения срока хранения, предусмотренного для лица, в обязанности которого входит ведение бухгалтерского учёта, исключает возможность доступа к торговым книгам или иным документам, хранить которые коммерсант обязан в соответствии с положениями торгового права, или утаивает, уничтожает или повреждает эти книги или документы и тем самым осложняет оценку его имущественного положения,
 7. вопреки торговому праву:
 - а) составляет балансы таким образом, что осложняется оценка его имущественного положения,
 - б) в предписанный срок не составляет баланс своего имущества или не проводит в предписанный срок инвентаризацию, или
 8. иным способом, грубо нарушающим требования надлежащего ведения хозяйства⁷⁾, ухудшает своё имущественное положение или скрывает либо маскирует действительное состояние его дел.
- (2) Таким же образом наказываются тот, кто посредством указанных в абзаце 1 действий создаёт свою сверхзадолженность или неплатёжеспособность⁸⁾.
- (3) Покушение наказуемо.
- (4) Тот, кто:
1. в случаях, предусмотренных в абзаце 1, по неосторожности⁹⁾ не знает о своей сверхзадолженности или грозящей либо наступившей неплатёжеспособности,
 2. в случаях, предусмотренных в абзаце 2, по грубой неосторожности¹⁰⁾ причиняет сверхзадолженность или неплатёжеспособность, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.
- (5) Тот, кто:
1. в случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 2, 5 или 7), действует по неосторожности и по меньшей мере по неосторожности не знает о своей сверхзадолженности или грозящей либо наступившей неплатёжеспособности, или
 2. в случаях, предусмотренных в абзаце 2 в сочетании с абзацем 1 (№ 2, 5 или 7), действует по неосторожности и по меньшей мере по грубой неосторожности¹¹⁾ причиняет сверхзадолженность или неплатёжеспособность, –

наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(6) Деяние подлежит наказанию только в том случае, если исполнитель прекратил платежи по требованиям или в отношении его имущества открыто конкурсное производство или ходатайство об открытии конкурсного производства отклонено за отсутствием конкурсной массы.

Комментарии

1) Сверхзадолженность [„*Überschuldung*“] имеет место, если пассив больше актива и таким образом ценность имущества должника не покрывает его долги (см. § 19 абз. 2 предл. 1 Федерального закона о несостоятельности (*Insolvenzordnung – InsO*) от 5 октября 1994 года (BGBl. 1994 I S. 2866) в редакции Федерального закона о модернизации права обществ с ограниченной ответственностью и борьбе со злоупотреблениями (*MoMiG*) от 23 октября 2008 года (BGBl. 2008 I S. 2026) и соответствующие ссылки, содержащиеся в § 92 (абз. 2 предл. 1) Федерального закона об акционерных обществах от 6 сентября 1965 года (BGBl. 1965 I S. 1089) в редакции ст. 5 MoMiG; § 64 (абз. 1 предл. 1) Федерального закона об обществах с ограниченной ответственностью (*GmbHG*) от 20 апреля 1892 года (RGBl. 1892 S. 477) в редакции ст. 1 MoMiG; § 130а (абз. 1 предл. 1) Торгового уложения Германии (*HGB*) от 10 мая 1897 года (RGBl. 1897 S. 219) в редакции ст. 3 MoMiG. Изменения на основании положений MoMiG вступили в силу 1 ноября 2008 года.

2) Неплатёжеспособность [„*Zahlungsunfähigkeit*“] имеет место, если должник за отсутствием соответствующих средств предположительно на длительное время не в состоянии исполнить срочные денежные обязательства (см. BGH NJW 2000, S. 156), требования по которым выставлены кредитором (см. *Stree/Heine*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 283 Rn. 52). В соответствии с § 17 (абз. 2 предл. 2) Федерального закона о несостоятельности (*Insolvenzordnung – InsO*) неплатёжеспособность предполагается, если должник прекратил выплаты по обязательствам. О грозящей неплатёжеспособности речь идёт, если должник предположительно будет не в состоянии исполнить имеющиеся денежные обязательства в срок (см. § 18 абз. 2 InsO).

3) См. примечания к § 265. В контексте данной нормы под исключением возможности доступа понимается не только фактическое удаление имущественных ценностей из сферы доступа кредиторов (см. § 265), но и правовые изменения в отношении этого имущества, например, передача прав на имущество супругу или другому лицу, обременение имущества правами третьих лиц без непосредственно следующего встречного обязательства (фиктивные продажа, обременение, передача в залог) и пр.

4) Дословно: «образом, противоречащим требованиям надлежащего ведения хозяйства» [„*in einer den Anforderungen einer ordnungsgemäßen Wirtschaft widersprechenden Weise*“]. Имеется в виду, что именно конкретное инкриминированное действие/бездействие является несовместимым с (установленными или принятыми) требованиями надлежащего хозяйствования. Данная предпосылка ограничива-

ет сферу применения состава в части уничтожения, повреждения и приведения в негодность принадлежащих к конкурсной массе имущественных ценностей лишь злонамеренными действиями, несовместимыми с нормальной (надлежащей) хозяйственной деятельностью. Например, диспозицией данной нормы не охвачено использование вещей, предназначенных для использования, или снос здания, находящегося в аварийном состоянии, и пр. (подробно и с дальнейшими ссылками см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 283 Rn. 6).

5) См. соответствующие разъяснения в комментарии к № 1.

6) См. соответствующие разъяснения в комментарии к № 1.

7) Данной альтернативой охвачены все ухудшающие или скрывающие имущественное положение должника действия, не предусмотренные в № 1–7, если они осуществлены при грубом нарушении требований надлежащего хозяйствования.

8) В отличие от положений абзаца 1, в ситуации, предусмотренной в абзаце 2, исполнитель (должник) не осуществляет указанные в абзаце 1 (№ 1–8) банкротские действия в кризисной ситуации (т.е. в обстановке сверхзадолженности или неплатёжеспособности), а создаёт кризисную ситуацию посредством осуществления банкротских действий. Умысел исполнителя (наличие косвенного умысла достаточно) направлен в абзаце 1 на то, что кризис уже имеет место, а в абзаце 2 – на создание кризисной ситуации (наступление сверхзадолженности или неплатёжеспособности) в качестве результата банкротских деяний (господствующее мнение в немецкой юридической литературе, см., например, *Tiedemann*, in: LKStGB, § 283 Rn. 2 с дальнейшими ссылками, иного мнения придерживается *Hoyer*, in SKStGB, § 283 Rn. 5, который видит в § 283 (абз. 2) УУ ФРГ деликт конкретной опасности).

9) См. комментарии к § 15.

10) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

11) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 283a. Особо тяжкий случай банкротства

¹В особо тяжких случаях в контексте § 283 (абз. 1–3) банкротство наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. действует из корыстных побуждений или
2. осознанно создаёт для многих лиц опасность утраты вверенных ему их имущественных ценностей или доводит этих лиц до бедственного материального положения.

§ 283b. Нарушение обязанности ведения бухгалтерского учёта

(1) Лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом наказывается тот, кто:

1. не ведёт торговые книги, вести которые он обязан на основании закона, или ведёт или изменяет их таким образом, что осложняется оценка его имущественного положения,

2. до истечения законодательно предусмотренного срока хранения исключает возможность доступа к торговым книгам или иным документам, хранить которые коммерсант обязан в соответствии с положениями торгового права, или утаивает, уничтожает или повреждает эти книги или документы, и тем самым осложняет оценку его имущественного положения,
 3. вопреки торговому праву:
 - а) составляет балансы таким образом, что осложняется оценка его имущественного положения, или
 - б) в предписанный срок не составляет баланс своего имущества или не проводит в предписанный срок инвентаризацию.
- (2) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 1 или 3), действует по неосторожности, наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.
- (3) Положения, предусмотренные в § 283 (абз. 6), действуют соответственно.

§ 283c. Предоставление преимущества кредитору

- (1) Тот, кто, зная о своей неплатёжеспособности, предоставляет одному из кредиторов обеспечение его требований¹⁾ или удовлетворяет его требования, на что этот кредитор не вправе претендовать совсем²⁾ или в этом виде³⁾ или в это время⁴⁾, и тем самым преднамеренно или осознанно⁵⁾ предоставляет ему преимущество перед остальными кредиторами, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.
- (2) Покушение наказуемо.
- (3) Положения, предусмотренные в § 283 (абз. 6), действуют соответственно.

Комментарии

1) Укрепление правовой позиции кредитора в отношении удовлетворения его требования посредством, например, передачи права на собственность для обеспечения требования кредитора, залог, ипотека, предоставление права на оставление вещи во владении кредитора до удовлетворения его требования и пр., см. *Lackner/Kühl*, StGB, § 283c Rn. 4.

2) Кредитор не имеет права претендовать на обеспечение или удовлетворение требования, например, в случае если должник в свою очередь имеет право на отказ от исполнения требования, может это требование оспорить или если истёк срок давности для заявления требования.

3) Например, исполнение денежного требования товарами, за исключением случаев, в которых данная возможность была заранее предусмотрена договором.

4) Например, исполнение требования досрочно.

5) См. комментарии к § 15.

§ 283d. Предоставление преимущества должнику

(1) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказуется тот, кто:

1. зная о грозящей другому лицу неплатёжеспособности, или
2. по прекращении другим лицом платежей по требованиям, или в процессе конкурсного производства в отношении имущества другого лица, или во время проведения процедуры принятия решения об открытии конкурсного производства в отношении имущества другого лица

с согласия этого лица или в его пользу исключает возможность доступа¹⁾ к частям его имущества или утаивает части его имущества, которые в случае открытия конкурсного производства принадлежали бы к конкурсной массе, или в нарушение требований надлежащего ведения хозяйства²⁾ уничтожает, повреждает или приводит их в негодность.

(2) Покушение наказуемо.

(3) ¹В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. действует из корыстных побуждений или
2. осознанно создаёт для многих лиц опасность утраты вверенных другому лицу имущественных ценностей или доводит этих лиц до бедственного материального положения.

(4) Деяние подлежит наказанию только в том случае, если другое лицо прекратило платежи по требованиям или в отношении его имущества открыто конкурсное производство или ходатайство об открытии конкурсного производства отклонено за отсутствием конкурсной массы.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 283.

2) См. соответствующие разъяснения в комментариях к § 283 (абз. 1 № 1).

ДВАДЦАТЬ ПЯТЫЙ РАЗДЕЛ. НАКАЗУЕМАЯ КОРЫСТЬ**§ 284. Неразрешённая организация азартных игр**

(1) Тот, кто без официального разрешения публично организует или проводит азартную игру¹⁾ или предоставляет приспособления или помещения для её проведения, – наказуется лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Публично организованными считаются также азартные игры в объединениях или закрытых обществах, в которых обычно организуются азартные игры.

(3) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, действует:

1. в виде промысла или
2. в составе банды²⁾, организованной для длительного совершения подобных деяний, –

наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(4) Тот, кто рекламирует публичную азартную игру (абзацы 1 и 2), – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

Комментарии

1) Данным составом охвачены только азартные игры (дословно: «игры наудачу» [*Glücksspiele*]), т.е. игры, выигрыш или проигрыш в которых зависит исключительно или в большей степени от случайности (BGHSt. 2, 274; *Hoyer*, in: SKStGB, § 284 Rn. 13 mwN.; *Wohlter*, in: NKStGB, § 284 Rn. 13, 15 mwN.), как например, большинство карточных игр, рулетка, игра в кости, игры в казино, игры на определённых игровых автоматах и пр. Под эту дефиницию не подпадают так называемые «игры на умение» [*Geschicklichkeitsspiele*], т.е. игры, результат которых по меньшей мере в значительной степени зависит от внимательности, умения, сноровки или знаний среднего игрока (BGHSt. 2, 274). Такой игрой является, например, классический «напёрсток», если условия игры в конкретной ситуации допускают влияние внимательности игрока на исход игры (BGHSt. 36, 74; *Lampe*, JuS 1994, 737, 739; v. *Bubnoff*, in: LKStGB, § 284 Rn. 9, 10). Однако в большинстве случаев в настоящее время во все чаще публично организуемых напёрсточных играх, игрок обманым путём вводится в заблуждение о том, что он якобы имеет возможность своей внимательностью воздействовать на результат игры. В этом случае игра хотя и не превращается в азартную игру («игру наудачу») в контексте § 284 (спорно), но организаторы подлежат уголовному наказанию за мошенничество в соответствии с § 263 (LG Frankfurt NJW 1993, 945; *Sack*, NJW 1992, 2540; другого мнения придерживаются *Lampe*, JuS 1994, 737, 742 и *Wohlter*, in: NKStGB, § 284 Rn. 21, полагающие, что уголовная ответственность наступает по §§ 263, 284, 52).

2) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 285. Участие в неразрешённой азартной игре

Тот, кто принимает участие в публичной азартной игре (§ 284), – наказывается лишением свободы на срок до шести месяцев или денежным штрафом размером до ста восьмидесяти дневных ставок.

§ 286. Конфискация имущества¹⁾

¹⁾В случаях, предусмотренных в §§ 284 и 285, конфискации подлежат игровые приспособления и находящиеся на игровом столе или в игровом банке деньги, если они ко времени принятия решения принадлежат исполнителю или участнику²⁾. ²⁾В противном случае предметы могут быть конфискованы; положения, предусмотренные в § 74а, подлежат применению.

Комментарии

1) Изменения в заголовок § 286 УУ ФРГ и исключение абзаца 1 («*1B* случаях, предусмотренных в §§ 284 (абз. 3 № 2), подлежат применению положения, установленные в §§ 43а, 73d. ²Положения, предусмотренные в § 73d, подлежат применению также в случаях, предусмотренных в § 284 (абз. 3 № 1)») были произведены в ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872). См. комментарии к § 43а и §§ 73 след.

2) См. комментарии к § 8.

§ 287. Неразрешённая организация лотереи или розыгрыша

(1) Тот, кто без официального разрешения организует публичные лотереи или розыгрыши движимых или недвижимых вещей, а именно предлагает заключение игровых договоров на принятие участие в публичной лотерее или розыгрыше, или принимает предложения, направленные на заключение подобных игровых договоров, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Тот, кто рекламирует публичные лотереи или розыгрыши (абзац 1), – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

§ 288. Воспрепятствование принудительному исполнительному производству

(1) Тот, кто при грозящем ему принудительном исполнительном производстве с намерением воспрепятствовать удовлетворению кредитора отчуждает части своего имущества или исключает возможность доступа¹⁾ к ним, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству.

Комментарии

1) См. комментарии к § 283.

§ 289. Неправомерное возвращение собственнику заложенной вещи

(1) Тот, кто с противоправным намерением изымает свою собственную движимую вещь или чужую движимую вещь в пользу её собственника у лица, обладающего правом получения выгод от вещи¹⁾, залогодержателя²⁾ или лица, обладающего правом пользования³⁾ или удержания⁴⁾, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству.

Комментарии

1) См. § 1030 и последующие нормы Гражданского уложения ФРГ (*Bürgerliches Gesetzbuch – BGB*) в редакции официальной публикации от 2 января 2002 года (BGBl. 2002 I S. 2909 и BGBl. 2003 I S. 738) с последующими изменениями и дополнениями.

2) См. §§ 559 ff., 583, 592, 567, 704, 1204 ff. BGB (см. выше); § 397, 410, 421 HGB (см. комментарии к § 283).

3) См. §§ 535 ff., 581 ff., 598 ff., 743 BGB (см. выше).

4) См., например, §§ 273, 972, 1000 BGB (см. выше); § 369 HGB (см. комментарии к § 285).

§ 290. Неполномочное пользование заложенными вещами

Публичные заимодавцы по залогу, пользующиеся заложенными у них предметами без соответствующих полномочий, – наказываются лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

§ 291. Ростовщичество

(1) ¹Тот, кто использует стеснённое положение, неопытность, недостаток умственных способностей или значительное слабование другого лица тем, что для себя или третьего лица:

1. за сдачу в наем жилых помещений и связанные с этим дополнительные услуги,
2. за предоставление кредита,
3. за прочие услуги или
4. за посредничество в получении одной из вышеназванных услуг

принимает обещание о предоставлении ему имущественных выгод или получает имущественные выгоды, являющиеся очевидно несоразмерными по отношению к услуге или к посредничеству в её получении, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом. ²Если несколько лиц участвуют в оказании услуги, посредничестве или выступают в ином качестве, и тем самым выявляется очевидная несоразмерность всех имущественных выгод по отношению ко всем встречным обязательствам, то положения, предусмотренные в предложении 1, имеют действие в отношении каждого, кто использует стеснённое положение и прочие слабости другого лица для получения чрезмерной имущественной выгоды для себя или третьего лица.

(2) ¹В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. посредством совершения деяния доводит другое лицо до бедственного материального положения,
2. совершает деяние в виде промысла,
3. посредством использования векселя принимает обещания о предоставлении ему ростовщических имущественных выгод.

§ 292. Браконьерство

(1) Тот, кто в нарушение чужого права на охоту или разрешения на охоту:

1. выслеживает дичь, её ловит, убивает или присваивает либо передаёт во владение третьему лицу, или
2. присваивает либо передаёт во владение третьему лицу, повреждает или уничтожает вещь, обращение с которой регулируется законодательством об охоте¹⁾, –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) ¹В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель совершает деяние:

1. в виде промысла или постоянно,
2. в ночное время, запретное время, при использовании западной или иным не соответствующим правилам охоты образом, или
3. сообща с несколькими соучастниками²⁾, вооружёнными огнестрельным оружием.

(3) Положения, установленные в абзацах 1 и 2, не распространяются на лиц, уполномоченных на охоту в охотничьем угодье, постольку поскольку это касается права на охоту на территориях, расположенных в этом охотничьем угодье и признанных ограниченными в соответствии с § 6a Федерального закона об охоте.³⁾

Комментарии

1) Основным законодательным актом в данной связи является Федеральный закон об охоте [*Bundesjagdgesetz – BJagdG*] от 29 ноября 1952 года в редакции официальной публикации от 29 сентября 1976 года (BGBl. 1976 I S. 2849). Последние изменения внесены ст. 291 Федерального закона от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

2) См. комментарии к § 8.

3) Абзац 3 введён ст. 2 Закона об изменении норм охотничьего права (*JagdRÄG*) от 29 мая 2013 года (BGBl. 2013 I S. 1386).

§ 293. Браконьерская ловля рыбы

Тот, кто в нарушение чужого права на лов рыбы или разрешения на лов рыбы:

1. ловит рыбу или
2. присваивает либо передаёт во владение третьему лицу, повреждает или уничтожает вещь, обращение с которой регулируется законодательством о рыболовстве¹⁾, –

наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) Законодательство о рыболовстве находится в Германии в ведомстве федеральных земель (подробно см. § 69 Федерального закона о введении в действие Гражданского уложения ФРГ [*Einführungsgesetz zum Bürgerlichen Gesetzbuche (EGBGB)*] в редакции официальной публикации от 21 сентября 1994 года (BGBl. 1994 I S. 2994; 1997 I S. 1061) и земельные законодательные и подзаконные акты о рыболовстве).

§ 294. Ходатайство об уголовном преследовании

В случаях, предусмотренных в § 292 (абз. 1) и в § 293, деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству потерпевшего, если деяние совершено родственником или в месте, в котором исполнитель был вправе в ограниченном объеме заниматься охотой или рыбалкой.

§ 295. Конфискация имущества

¹Охотничьи и рыболовные приспособления, собаки и другие животные, которые исполнитель или участник при исполнении деяния имел при себе или использовал, могут быть конфискованы. ²Положения, предусмотренные в § 74а, подлежат применению.

§ 296. (Исключён)

Комментарии

Данная норма исключена на основании ст. 1 (№ 86) Первого Закона о реформе уголовного права (*1.StrRG*) от 25 июня 1969 года (BGBl. 1969 I S. 645).

§ 296а. (Исключён)

Комментарии

Данная норма исключена на основании § 12 Федерального закона о морской рыбной ловле от 12 июля 1984 года (BGBl. 1984 I S. 876).

§ 297. Создание опасности для кораблей, автотранспортных средств и воздушных судов товарами, запрещёнными для провоза

(1) Тот, кто без ведома судовладельца или капитана корабля или, являясь капитаном корабля, без ведома судовладельца доставляет или принимает на борт немецкого корабля вещь, транспортировка которой создаёт:

1. для корабля или груза опасность выемки¹) или конфискации (§§ 74–74f), или
2. для судовладельца или капитана корабля опасность наказания, – наказываемая лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказываемся тот, кто, являясь судовладельцем, без ведома капитана корабля доставляет или принимает на борт немецкого ко-

рабля вещь, транспортировка которой создаёт для капитана корабля опасность наказания.

(3) Положения, предусмотренные в абзаце 1 (№ 1), действуют также в отношении иностранных кораблей, принявших груз полностью или частично на территории Германии.

(4) ¹Положения, предусмотренные в абзацах 1–3, применяются соответственно, если вещи доставлены или приняты на борт автотранспортного средства или воздушного судна. ²В этом контексте вместо судовладельца и капитана корабля речь идёт о владельце и водителе автотранспортного средства или владельце и пилоте воздушного судна.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 51 (абз. 5).

ДВАДЦАТЬ ШЕСТОЙ РАЗДЕЛ. ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ ПРОТИВ КОНКУРЕНЦИИ

§ 298. Договорённость, ограничивающая конкуренцию в процессе конкурса товаров или услуг

(1) Тот, кто в процессе конкурса товаров или услуг делает оферту, основанную на противоправной договорённости, которая направлена на то, чтобы побудить организатора конкурса принять определённую оферту, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) К конкурсу в контексте абзаца 1 приравнивается свободное предоставление заказа по результату предшествующего ему конкурса кандидатов.

(3) ¹В соответствии с положениями, предусмотренными в абзаце 1, также в сочетании с абзацем 2, не наказывается тот, кто добровольно предотвращает принятие организатором конкурса оферты или исполнение им взятого на себя обязательства. ²Если без содействия исполнителя оферта не принимается или обязательство не исполняется, то для освобождения от наказания достаточным является его добровольное и усердное старание, направленное на предотвращение принятия оферты или исполнения обязательства.

§ 299.¹⁾ Коммерческий подкуп²⁾

(1) Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказывается тот, кто в деловом обороте³⁾, являясь служащим или уполномоченным лицом⁴⁾ предприятия⁵⁾,

1. требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве

встречного обязательства за то, что он при приобретении товаров или услуг в условиях национальной или иностранной конкуренции недобросовестно окажет предпочтение другому лицу, или

2. без согласия предприятия требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что при приобретении товаров или услуг совершит действие или бездействие и тем самым нарушит свои обязанности по отношению к предприятию.⁶⁾

(2) Таким же образом наказывается тот, кто в деловом обороте служащему или уполномоченному лицу предприятия

1. предлагает, обещает или предоставляет выгоду для него или третьего лица в качестве встречного обязательства за то, что тот при приобретении товаров или услуг в условиях национальной или иностранной конкуренции недобросовестно окажет предпочтение ему или другому лицу, или
2. без согласия предприятия предлагает, обещает или предоставляет выгоду для него или третьего лица в качестве встречного обязательства за то, что тот при приобретении товаров или услуг совершит действие или бездействие и тем самым нарушит свои обязанности по отношению к предприятию.⁷⁾

Комментарии

1) В редакции ст. 1 Закона о противодействии коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption – KorrbekG*] от 20 ноября 2015 года (BGBl. 2015 I, S. 2025).

2) Дословно: Получение и дача взятки в деловом обороте [*Bestechlichkeit und Bestechung im geschäftlichen Verkehr*]. Использование в данном контексте понятия «коммерческий подкуп» обосновано схожестью предмета регулирования в § 299 УУ ФРГ и ст. 204 УК РФ.

Наравне с должностными коррупционными преступлениями (*Amtsbestechung*, §§ 331–335a УУ ФРГ), подкупом обладателя депутатских полномочий (*Bestechlichkeit und Bestechung von Mandatsträgern*, § 108e StGB), а также получением и дачей взятки в сфере здравоохранения (*Bestechlichkeit und Bestechung im Gesundheitswesen*, §§ 299a след. УУ ФРГ) коммерческий подкуп (*Bestechlichkeit und Bestechung im geschäftlichen Verkehr*, § 299 УУ ФРГ) является составной частью антикоррупционного уголовного законодательства Германии. Следует отметить, что понятие коррупции не имеет законодательно установленного определения в немецком уголовном праве, да и сам термин в Уголовном уложении Германии не употребляется. Однако, исходя из самого факта существования структурированного антикоррупционного уголовного законодательства, а также опираясь на определение в обосновании к Закону о противодействии коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption*] от 13 августа 1997 года (BGBl. 1997 I S. 2038), которое толкует данное понятие как «противоправное взаимодействие должностных лиц и ответственных представи-

телей экономических структур, обоснованное предосудительным стремлением к получению неправомерной выгоды» (BT-Drs. 13/3353, S. 8), под собирательным термином коррупции следует понимать криминологический феномен, проявляющийся в злоупотреблении служебным положением в государственных, публичных или экономических структурах с целью получения неправомерной выгоды за оказание другому лицу определённых услуг, связанных с профессиональной деятельностью коррупционера, например, неправомерное оказание преимущества другому лицу перед конкурентами, нарушение своих служебных обязанностей или просто их выполнение (*Головненков П.В.* // DRJV 2017/2, С. 314, 320, см. также *Hellmann/Beckemper*, *Wirtschaftsstrafrecht*, 4. Aufl., Rn. 759, которые при таком определении данного понятия причисляют к антикоррупционному уголовному праву также сопутствующие деликты мошенничества и растраты, что представляется сомнительным, хотя бы в силу отсутствия их антикоррупционной направленности, см. также BT-Drs. 18/6446 S. 1, 12).

В отличие от должностных коррупционных преступлений (§§ 331–335а УУ ФРГ), коммерческий подкуп не связан с защитой доверия общественности в безупречность представителей государственной власти и в объективность принимаемых ими решений (что является охраняемыми правовыми благами §§ 331 след. УУ ФРГ, см. BGHSt. 14, 123, 131; 15, 88, 96; 43, 370, 377), а направлен исключительно на защиту добросовестной конкуренции в частном секторе, интересов конкурентов и работодателя (подробно и с дальнейшими ссылками: *Головненков П.В.* // DRJV 2017/2, С. 314, 325 след.; *Hellmann/Beckemper*, *Wirtschaftsstrafrecht*, 4. Aufl. 2013, Rn. 760).

3) Деловым оборотом являются все деловые контакты и действия, связанные с предпринимательством.

4) § 299 УУ ФРГ является специальным деликтом, поскольку может быть воплощён лишь служащим или уполномоченным лицом предприятия.

5) Реформой антикоррупционного уголовного законодательства 2015 года ранее использованный термин «деловое предпринимательство» [*geschäftlicher Betrieb*] был заменён на «предприятие» [*Unternehmen*], что является исключительно редакционным приведением терминологии норм уголовного законодательства в соответствие с изменившимися нормами законодательства о противодействии недобросовестной конкуренции. Подробно см.: BT-Drs. 18/4350, S. 22. Термин «предприятие» (как и «деловое предпринимательство» в старой редакции § 299) следует понимать уже, чем термин «деловой оборот». Под предприятием и (деловым) предпринимательством понимается хозяйственная деятельность как таковая, т.е. деятельность, которой соответствующее лицо занимается определённое (длительное) время и направленная на обмен обязательств и встречных обязательств (BGHSt. 2, 396, 10, 366). Данная деятельность не должна быть обязательно коммерческой, поскольку извлечение прибыли не является признаком состава. Поэтому охваченными являются также некоммерческие предприятия, служащие исключительно благотворным или социальным целям (см. BGHSt. 2, 396, 402; 43, 96, 105), как например, (частные) больницы и другие медицинские учреждения. Кроме того, под сферу применения данного состава подпадают также служащие

или уполномоченные лица представителей свободных профессий, например: врача, адвоката, налогового консультанта, архитектора и пр. Если (и в рамках, в которых) государственные учреждения задействованы в хозяйственной деятельности, они также могут представлять собой предприятие в контексте § 299 (BT-Drs. 18/4350, S. 22).

6) В соответствии с § 299 УУ ФРГ предусмотрена уголовная ответственность за пассивный коммерческий подкуп. В соответствии с абзацем 1 (№ 1) этой нормы уголовной ответственности подлежит служащий или уполномоченное лицо предприятия (в прежней редакции – делового предпринимательства), который/которое в деловом обороте требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что недобросовестно окажет предпочтение другому лицу при приобретении конкурирующих товаров или профессиональных услуг на национальном или международном рынке.

Вторая альтернатива данной нормы (пассивный коммерческий подкуп в соответствии с § 299 абз. 1 № 2 УУ ФРГ) предусматривает уголовную ответственность служащего или уполномоченного лица предприятия (т.е. работодателя), который/которое в деловом обороте без согласия работодателя требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что при приобретении товаров или профессиональных услуг совершит действие или бездействие и тем самым нарушит свои обязанности по отношению к работодателю.

В ходе реформы антикоррупционного уголовного законодательства Германии, проведённой в 2015 году, § 299 УУ ФРГ претерпел обширные изменения. Если раньше в качестве инкриминированного деяния § 299 УУ ФРГ требовал наличие противоправного сговора, направленного на предоставление выгоды в качестве встречного обязательства за недобросовестное оказание предпочтения при приобретении конкурирующих товаров или профессиональных услуг, то в новой редакции данной нормы охвачены также ситуации вне рынка конкуренции (подробно: *Dann*, NJW 2016, 203, 204.). Решающим в данной альтернативе является не опасность нарушения добросовестности конкуренции (см. *Hoven*, NStZ 2015, 553, 556), а возможность нарушения лояльности работника по отношению к работодателю, т.е. опасность нарушения интересов работодателя в исполнении обязанностей сотрудников без неправомерного постороннего вмешательства (BT-Drs. 18/4350, S. 21; 18/6389, S. 15. Подробно и с дальнейшими ссылками: *Dann*, NJW 2016, 203, 204).

7) В § 299 (абз. 2) УУ ФРГ установлено зеркальное (по отношению к абзацу 1) регулирование в отношении наказуемости взяткодателя за активный коммерческий подкуп.

§ 299a. Получение взятки в сфере здравоохранения¹⁾

Тот, кто, являясь представителем медицинской профессии, для занятия которой или для использования в правовом обороте профессионального обозначения которой необходимо приобретение подлежащего государственному регулированию образования, в связи с осуществлением своей профессиональной деятельности требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что он:

1. при назначении лекарственных препаратов, целебных или вспомогательных средств или медицинских продуктов,
2. при приобретении лекарственных препаратов, целебных или вспомогательных средств или медицинских продуктов, соответственно предназначенных для непосредственного применения представителем медицинской профессии или его профессиональным помощником, или
3. при направлении пациентов или материала для медицинского исследования

недобросовестно окажет предпочтение другому лицу в условиях национальной или международной конкуренции, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) Специальный состав § 299a УУ ФРГ внесён на основании ст. 1 Закона о противодействии коррупции в сфере здравоохранения от 30 мая 2016 года (BGBl. 2016 I S. 1254). Подробно об этапах законодательного процесса см. *Головненков П.В. // DRJV 2017/2, С. 314, 326 след.* с дальнейшими ссылками.

Защищённым правовым благом в антикоррупционных деликтах в сфере здравоохранения являются защита свободной конкуренции в сфере здравоохранения и интересов пациентов (подробно: *Головненков П.В. // DRJV 2017/2, С. 314, 336 с* дальнейшими ссылками).

§ 299b. Дача взятки в сфере здравоохранения¹⁾

Тот, кто предлагает, обещает или предоставляет представителю медицинской профессии в контексте § 299a в связи с осуществлением его профессиональной деятельности для него или третьего лица выгоду в качестве встречного обязательства за то, что он:

1. при назначении лекарственных препаратов, целебных или вспомогательных средств, или медицинских продуктов,
2. при приобретении лекарственных препаратов, целебных или вспомогательных средств или медицинских продуктов, соответственно предназначенных для непосредственного применения представителем медицинской профессии или его профессиональным помощником, или

3. при направлении пациентов или материала для медицинского исследования недобросовестно окажет предпочтение ему или другому лицу в условиях национальной или международной конкуренции, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) По отношению к § 299а УУ ФРГ зеркально сформулированный специальный состав § 299b внесён на основании ст. 1 Закона о противодействии коррупции в сфере здравоохранения от 30 мая 2016 года (BGBl. 2016 I S. 1254). Подробно об этапах законодательного процесса см. *Головненков П.В.* // DRJV 2017/2, С. 314, 326 след. с дальнейшими ссылками.

§ 300. Особо тяжкие случаи коммерческого подкупа и получения и дачи взятки в сфере здравоохранения

¹В особо тяжких случаях деяние, предусмотренное в §§ 299, 299а и 299b¹⁾, наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если:

1. деяние связано с выгодой в крупном размере, или
2. исполнитель действует в виде промысла или в составе банды¹⁾, организованной для длительного совершения подобных деяний.

Комментарии

1) Дополнением отсылки к §§ 299а и 299b УУ ФРГ в § 300 УУ ФРГ, произведённым в ходе реформы антикоррупционного законодательства (см. комментарии к §§ 299а и 299b), сфера применения действующей нормы об особо тяжком случае коммерческого подкупа была существенно расширена и распространяется теперь также на коррупционные злоупотребления в сфере здравоохранения.

2) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 301. Ходатайство об уголовном преследовании

(1) Коммерческий подкуп в соответствии с § 299 преследуется только по ходатайству, за исключением случаев, в которых, по мнению правоохранительных органов, в силу особого общественного интереса в уголовном преследовании требуется государственное вмешательство по официальной инициативе.

(2) Право на ходатайство в соответствии с абзацем 1 имеют в случаях, предусмотренных в § 299 (абзаце 1 № 1 и абзаце 2 № 1), наравне с потерпевшим также объединения и коллегии, указанные в § 8 (абзаце 3 № 2 и 4) Закона против недобросовестной конкуренции¹⁾.

Комментарии

1) *Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb – UWG* от 3 июля 2004 (BGBl. 2004 I S. 1414) в редакции Федерального закона от 3 мая 2010 (BGBl. 2010 I S. 254). Последние изменения внесены на основании ст. 5 Федерального закона от 18 апреля 2019 года (BGBl. 2019 I S. 466)

§ 302. (Исключён)**Комментарии**

Ранее: «Имущественный штраф и расширенная конфискация того, что было приобретено преступным путём». Ст. 1 Закона о противодействии коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption – KorrBekG*] от 20 ноября 2015 года (BGBl. 2015 I, S. 2025) был исключён абзац 2, предусматривавший в случае активного коммерческого подкупа в составе банды применение имущественного штрафа (§ 43a УУ ФРГ ст. ред.) наравне с расширенной конфискацией (§ 73d УУ ФРГ ст. ред.), поскольку Федеральным Конституционным судом Германии § 43a был признан противоречащим Основному закону (Конституции) ФРГ и ничтожным. В ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872), из текста Уголовного уложения ФРГ был исключён и абз. 1, гласивший: «В случаях, предусмотренных в §§ 299, 299a и 299b, подлежат применению положения, установленные в § 73d, если исполнитель действует в виде промысла или в составе банды [дословно: «в качестве члена банды» (*als Mitglied einer Bande*)], организованной для длительного совершения подобных деяний». См. комментарии к § 43a и § 73a.

**ДВАДЦАТЬ СЕДЬМОЙ РАЗДЕЛ.
ПОВРЕЖДЕНИЕ ВЕЩЕЙ****§ 303. Повреждение вещей¹⁾**

(1) Тот, кто противоправно повреждает или уничтожает чужую вещь, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто, не имея соответствующих полномочий, не лишь незначительно и не лишь краткосрочно изменяет внешний вид чужой вещи.

(3) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) В редакции Тридцать девятого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (39. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 1 сентября 2005 года (BGBl. 2005 I S. 2674).

§ 303а. Изменение данных

(1) Тот, кто противоправно удаляет, скрывает, приводит в негодность или изменяет данные (§ 202а абз. 2), – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

(3) В отношении подготовки преступного деяния, предусмотренного в абзаце 1, соответственно действуют положения, установленные в § 202с.

§ 303б. Компьютерный саботаж¹⁾

(1) Тот, кто значительно нарушает обработку данных, имеющую существенное значение для другого лица, тем, что он:

1. совершает деяние, предусмотренное в § 303а (абз. 1),
2. вводит или передаёт данные (§ 202а абз. 2) с намерением нанести ущерб другому лицу,
3. уничтожает, повреждает, приводит в негодность, удаляет или изменяет установку обработки данных, –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Если обработка данных имеет существенное значение для чужого предприятия, чужой корпорации или государственного органа, то наказанием является лишение свободы на срок до пяти лет или денежный штраф.

(3) Покушение наказуемо.

(4) ¹В особо тяжких случаях в контексте абзаца 2 наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. причиняет утрату имущества в крупном размере,
2. действует в виде промысла или в составе банды²⁾, организованной для длительного совершения компьютерного саботажа, или
3. посредством деяния нарушает обеспечение населения жизненно важными товарами или услугами или ущемляет безопасность Федеративной Республики Германия.

(5) В отношении подготовки преступного деяния, предусмотренного в абзаце 1, соответственно действуют положения, установленные в § 202с.

Комментарии

1) В редакции ст. 1 Сорок первого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*41. Strafreänderungsgesetz – StrafÄG*) от 7 августа 2008 года (BGBl. 2008 I S. 1786).

2) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 303с. Ходатайство об уголовном преследовании¹⁾

В случаях, предусмотренных в §§ 303, 303а (абз. 1 и 2), а также в § 303б (абз. 1–3), деяние преследуется только по ходатайству, за исключением

случаев, в которых, по мнению правоохранительных органов, в силу особого общественного интереса в уголовном преследовании требуется государственное вмешательство по официальной инициативе.

Комментарии

1) В редакции ст. 1 Сорок первого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*41. Strafvänderungsgesetz – StrafÄG*) от 7 августа 2008 года (BGBl. 2008 I S. 1786).

§ 304. Общественно опасное повреждение вещей¹⁾

(1) Тот, кто повреждает или уничтожает предметы, служащие объектом почитания действующего на государственной территории религиозного общества, или вещи, предназначенной для богослужения, или надгробные камни, общественные памятники, памятники природы, предметы искусства, науки или ремесла, которые находятся в общественной коллекции или публично экспонируются, или предметы, служащие на пользу общества или украшению общественных дорог, площадей или установок, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто, не имея соответствующих полномочий, не лишь незначительно и не лишь краткосрочно изменяет внешний вид указанной в абзаце 1 вещи или указанного там предмета.

(3) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) В редакции Тридцать девятого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (*39. Strafvänderungsgesetz – StrafÄG*) от 1 сентября 2005 года (BGBl. 2005 I S. 2674).

§ 305. Разрушение строительных сооружений

(1) Тот, кто противоправно полностью или частично разрушает находящиеся в чужой собственности здание, корабль, мост, плотину, построенную дорогу, железнодорожное сооружение или иное строительное сооружение, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

§ 305а. Разрушение важных средств производства¹⁾

(1) Тот, кто противоправно полностью или частично разрушает:

1. чужое, имеющее значительную ценность техническое средство производства, которое имеет существенное значение для сооружения установки или создания корпорации в контексте § 316b (абз. 1 № 1 или 2), или для сооружения установки, служащей действию или устранению подобной установки или подобной корпорации, или

2. имеющее значительную ценность техническое средство производства, которое имеет существенное значение для операций полиции, вооружённых сил (Бундесвера), пожарной охраны, гражданской обороны или спасательной службы, или
3. транспортное средство²⁾ полиции, вооружённых сил (Бундесвера), пожарной охраны, гражданской обороны или спасательной службы, –

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) В редакции Двадцать четвёртого закона о внесении изменений в уголовное законодательство (Оказание сопротивления представителю власти) от 1 ноября 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2130).

2) См. § 248b (абз. 4) УУ ФРГ и соответствующие комментарии к этой норме.

ДВАДЦАТЬ ВОСЬМОЙ РАЗДЕЛ. ОБЩЕОПАСНЫЕ ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ

§ 306. Поджог

(1) Тот, кто поджигает или путём поджога полностью или частично разрушает чужие:

1. здания или постройки¹⁾,
2. производственные помещения или технические устройства, а именно машинное оборудование,
3. товарные склады или запасы,
4. транспортные средства²⁾, железнодорожные, воздушные или водные средства передвижения,
5. леса, поля (луга и степи) или торфяные болота или
6. сельскохозяйственные, продовольственные или лесоводческие установки или продукцию, –

наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

Комментарии

1) Постройки отличаются от зданий только меньшими размерами. Постройки должны представлять собой самостоятельное целое, занимать определённое, достаточно значительное место и быть защищёнными от внешнего влияния посредством стен и крыши. Постройки могут быть жилыми и нежилыми, как например:

сарай, дачи, строительные будки или вагоны, контейнеры, используемые под конторы или склады, и пр., см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 306 Rn. 3а.

2) См. § 248b (абз. 4) и соответствующие комментарии к этой норме.

§ 306а. Тяжкий поджог

(1) Лишением свободы на срок не менее одного года наказывается тот, кто поджигает или путём поджога полностью или частично разрушает:

1. здание, корабль, постройку или иное помещение, служащее жилью людей,
2. церковь или иное здание, служащее оправлению религиозных обрядов, или
3. помещение, служащее временному нахождению в нем людей, в то время, в которое люди в нем обычно находятся.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто поджигает или путём поджога полностью или частично разрушает вещь, указанную в § 306 (абз. 1 № 1–6), и тем самым подвергает другого человека опасности причинения вреда здоровью.

(3) В менее тяжких случаях в контексте абзацев 1 и 2 наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

§ 306б. Особо тяжкий поджог

(1) Тот, кто посредством поджога в соответствии с § 306 или § 306а причиняет тяжкий вред здоровью другого человека¹⁾ или вред здоровью большого количества людей²⁾, – наказывается лишением свободы на срок не менее двух лет.

(2) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее пяти лет назначается, если исполнитель в случаях, предусмотренных в § 306а:

1. посредством совершения деяния подвергает другого человека смертельной опасности,
2. действует с намерением сделать возможным или сокрыть другое преступное деяние, или
3. препятствует тушению пожара или осложняет тушение пожара.

Комментарии

1) Деяния, предусмотренные в §§ 306, 306а УУ ФРГ, квалифицируются по тяжести последствий в соответствии с данной альтернативой в случае, если посредством поджога причинён как минимум по неосторожности (см. § 18) тяжкий вред здоровью по меньшей мере одного человека (за исключением самого исполнителя). Понятие «тяжкого» вреда толкуется шире, чем предусмотрено в § 226 УУ ФРГ. Помимо указанных там тяжких последствий, данной альтернативой охвачены, например, длительные серьёзные заболевания, утрата или серьёзное нарушение обоняния, определённых физических функций или трудоспособности (BT-Drs. VI/3434, S. 13; 12/192, S. 28; 13/8587, S. 28; *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 306b Rn. 4).

2) В отличие от первой альтернативы, данная квалификация по тяжести последствий требует причинение (простого) вреда здоровью по смыслу § 223 УУ ФРГ. Имеются в виду, например, ожоги, отравления угарным газом, а также психические отклонения, если они обретают болезненный характер и превышают просто испуг или панику, связанную с пожаром (BGH NStZ 1997, 123). Непременным условием является однако, что этот вред причинён здоровью большого количества людей. Понятие «большого» количества людей является неопределённым и толкуется по мнению судебной практики (BGHSt. 44, 175, 178) соответственно специфике состава в заведении, в котором эти люди находятся (спорно, см *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 306b Rn. 5 mwN.). Бесспорным является однако, что понятие «большого» количества людей не идентично с понятием «необозримое» количество людей, т.е. требует в любом случае определения.

§ 306с. Поджог со смертельным исходом

Если исполнитель совершением поджога (§§ 306 и 306b) причиняет, по меньшей мере по грубой неосторожности¹⁾, смерть другому человеку, то наказанием является пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее десяти лет.

Комментарии

1) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 306d. Поджог по неосторожности

(1) Тот, кто в случаях, предусмотренных в § 306 (абз. 1) или в § 306а (абз. 1), действует по неосторожности, или в случаях, предусмотренных в § 306а (абз. 2), причиняет опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Тот, кто в случаях, предусмотренных в § 306а (абз. 2), действует по неосторожности и причиняет опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

§ 306е. Деятельное раскаяние

(1) В случаях, предусмотренных в §§ 306, 306а и 306b, суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания¹⁾, предусмотренного этими нормами, если исполнитель добровольно потушит пожар, прежде чем был нанесён существенный ущерб²⁾.

(2) В соответствии с положениями, предусмотренными в § 306d, не наказывается тот, кто добровольно потушит пожар, прежде чем был нанесён существенный ущерб.

(3) Если пожар потушен без содействия исполнителя, прежде чем был нанесён существенный ущерб, то достаточным является его добровольное и усердное старание, направленное на достижение этой цели.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 23.

2) Имеется в виду ущерб, нанесённый правовым благам, защищённым в §§ 306–306b УУ ФРГ, включая причинение вреда физической целостности и жизни людей (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 306e Rn. 3; *Geppert*, Jura 1998, 605; *Heine*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 306e Rn. 7; *Lackner/Kühl*, StGB, 27. Aufl., § 306e Rn. 2). Для определения существенности ущерба решающим является объём повреждения защищённого объекта. Так, по мнению ФВС ФРГ существенным является ущерб, нанесённый жилому дому, если на его восстановление требуется сумма, превышающая 2500,- евро (BGHSt. 48, 14, 22 f.).

§ 306f. Создание пожароопасной ситуации

(1) Тот, кто курением, открытым огнём или светом, выбрасыванием горящих или тлеющих предметов или иным образом подвергает опасности пожара:

1. огнеопасные производства или установки,
2. сельскохозяйственные или продовольственные установки или производства, в которых находится их продукция,
3. леса, поля (луга и степи) или торфяные болота, или
4. возделанные поля или легко воспламеняющуюся сельскохозяйственную продукцию, хранящуюся на полях, –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто подвергает опасности пожара вещь, указанную в абзаце 1 (№ 1–4), и тем самым подвергает опасности физическую целостность или жизнь другого человека или чужие вещи, имеющие значительную ценность.

(3) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, действует по неосторожности или в случаях, предусмотренных в абзаце 2, создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

§ 307. Производство взрыва при использовании ядерной энергии

(1) Тот, кто предпринимает действия¹⁾, направленные на производство взрыва путём высвобождения ядерной энергии и тем самым на создание опасности для физической целостности или жизни другого человека или для чужих вещей, имеющих значительную ценность, – наказывается лишением свободы на срок не менее пяти лет.

(2) Тот, кто производит взрыв путём высвобождения ядерной энергии и тем самым по неосторожности подвергает опасности физическую целостность или жизнь другого человека или чужие вещи, имеющие значительную ценность, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(3) Если исполнитель причиняет содеянным, по меньшей мере по грубой неосторожности²⁾, смерть другому человеку, то наказанием является:

1. в случаях, предусмотренных в абзаце 1, – пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее десяти лет,
2. в случаях, предусмотренных в абзаце 2, – лишение свободы на срок не менее пяти лет.

(4) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 2, действует по неосторожности и создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

Комментарии

- 1) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).
- 2) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 308. Производство взрыва при использовании взрывчатых веществ¹⁾

(1) Тот, кто производит взрыв иным путём, чем высвобождение ядерной энергии, а именно путём использования взрывчатых веществ, и тем самым подвергает опасности физическую целостность или жизнь другого человека или чужие вещи, имеющие значительную ценность, – наказывается лишением свободы на срок не менее одного года.

(2) Если исполнитель посредством совершения деяния причиняет тяжкий вред здоровью другого человека или вред здоровью большого количества людей²⁾, то назначается наказание в виде лишения свободы на срок не менее двух лет.

(3) Если исполнитель причиняет содеянным, по меньшей мере по грубой неосторожности³⁾, смерть другому человеку, то наказанием является пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее десяти лет.

(4) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, а в менее тяжких случаях в контексте абзаца 2 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

(5) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(6) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, действует по неосторожности и создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) См. также положения Федерального закона о взрывоопасных веществах [*Gesetz über explosionsgefährliche Stoffe – Sprengstoffgesetz – SprengG*] от 13 сентября 1976 года в редакции официальной публикации от 10 сентября 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3518). Последние изменения внесены ст. 232 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

2) См. соответствующие комментарии к § 306b.

3) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 309. Злоупотребление ионизирующим излучением¹⁾

(1) Тот, кто с намерением причинить вред здоровью другого человека предпринимает действия²⁾, направленные на то, чтобы подвергнуть этого человека ионизирующему облучению, способному причинить вред его здоровью, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) Если исполнитель предпринимает действия³⁾, направленные на то, чтобы подвергнуть необозримое количество людей подобному ионизирующему облучению, то наказанием является лишение свободы на срок не менее пяти лет.

(3) Если исполнитель причиняет в случаях, предусмотренных в абзаце 1, посредством совершения деяния тяжкий вред здоровью другого человека или вред здоровью большого количества людей⁴⁾, то назначается наказание в виде лишения свободы на срок не менее двух лет.

(4) Если исполнитель причиняет содеянным, по меньшей мере по грубой неосторожности⁵⁾, смерть другому человеку, то наказанием является пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее десяти лет.

(5) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, а в менее тяжких случаях в контексте абзаца 3 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

(6) ¹⁾Тот, кто с намерением:

1. ухудшить потребительские свойства чужой вещи, имеющей значительную ценность,
2. на длительное время ухудшить состояние водоёмов, воздуха или почвы, или
3. причинить вред не принадлежащим ему животным или растениям, имеющим значительную ценность, подвергает вещь, водоём, воздух, почву, животных или растения ионизирующему облучению, способному нанести подобные ухудшения, изменения или вред, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом. ²⁾Покушение наказуемо.

Комментарии

1) Положения шестого абзаца в редакции Федерального закона от 26 октября 2007 года (BGBl. 2007 I S. 2523).

2) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).

3) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).

4) См. соответствующие комментарии к § 306b.

5) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 310. Подготовка уголовного преступления, совершаемого посредством взрыва или облучения¹⁾

(1) Тот, кто для подготовки:

1. предприятия определённых действий²⁾ в контексте § 307 (абз. 1) или § 309 (абз. 2),
2. деяния, предусмотренного в § 308 (абз. 1), совершаемого посредством использования взрывчатых веществ,
3. деяния, предусмотренного в § 309 (абз. 1),
4. деяния, предусмотренного в § 309 (абз. 6),

изготавливает ядерное топливо, иные радиоактивные материалы, взрывчатые вещества или необходимые для совершения деяния особые приспособления, приобретает их для себя или для другого лица, хранит или передаёт их другому лицу, – наказывается в случаях, предусмотренных в № 1, лишением свободы на срок от одного года до десяти лет, в случаях, предусмотренных в № 2 и в № 3, – лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, а в случаях, предусмотренных в № 4, – лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 (№ 1) наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

(3) В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 3 и 4), покушение наказуемо.

Комментарии

1) В редакции Федерального закона от 26 октября 2007 года (BGBl. 2007 I S. 2523).

2) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).

§ 311. Высвобождение ионизирующего излучения¹⁾

(1) Тот, кто, нарушая административно-правовые обязанности (§ 330d абз. 1 № 4, 5, абз. 2):

1. высвобождает ионизирующее излучение,
2. вызывает процессы ядерного расщепления,

способные²⁾ причинить вред физической целостности или жизни другого человека, чужим вещам, имеющим значительную ценность, или причинить существенный вред животным или растениям, водоёмам, воздуху или почве, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Тот, кто по неосторожности:

1. при осуществлении эксплуатации установки, в частности производственного комплекса, совершает действие в контексте абзаца 1 способом, пригодным для причинения вреда вне территории, на которой находится установка, или
2. в прочих случаях в контексте абзаца 1 действует, грубо нарушая административно-правовые обязанности, –

наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) В редакции Сорок пятого закона о реформе уголовного законодательства, принятого с целью трансформации директивы Европейского Парламента и Совета об уголовно-правовой защите окружающей среды от 6 декабря 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2557), вступившего в действие 14 декабря 2011 года. См. также ст. 2 Федерального закона к Конвенции от 26 октября 1979 года о физической защите ядерного материала от 24 апреля 1990 года (BGBl. 1990 II S. 326), в редакции ст. 6 Тридцать первого Закона о внесении изменений в уголовное законодательство (31. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 27 июня 1994 года (BGBl. 1994 I S. 1440), с изменениями, внесёнными на основании ст. 4 (абз. 4) Шестого закона о реформе уголовного законодательства ФРГ [*Sechstes Gesetz zur Reform des Strafrechts – 6. StrRG*] от 26 января 1998 года (BGBl. 1998 I S. 164):

«Статья 2:

Положения, установленные в § 311 (абз. 1 и 2), а также в § 328 (абз. 1 № 1) Уголовного уложения действуют со следующей поправкой:

К административно-правовой обязанности в контексте § 311 (абз. 1) и к разрешению или запрещению в контексте § 328 (абз. 1 № 1) приравниваются соответствующие иностранные административно-правовые обязанности, разрешения и запрещения».

В отношении дифференциации понятий «запрещение» [*„Untersagung“*] и «запрет» [*„Verbot“*] см. положения § 330d (абз. 2 предл. 1 № 3, 4), введённые в Уголовное уложение ФРГ Сорок пятым законом о реформе уголовного законодательства от 6 декабря 2011 года.

2) § 311 УУ ФРГ является деликтом потенциальной опасности [*potenzielles Gefährdungsdelikt*], поскольку наличия конкретной опасности не требуется, а речь идёт о действиях, лишь пригодных для нанесения соответствующего вреда (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 311 Rn. 1 mwN.).

§ 312. Допущение брака при изготовлении ядерной технической установки

(1) Тот, кто допускает брак при изготовлении ядерной технической установки (§ 330d № 2) или предметов, предназначенных для сооружения или

эксплуатации этой установки, или неправильно их поставляет¹⁾ и тем самым создаёт опасность для физической целостности или жизни другого человека или для чужих вещей, имеющих значительную ценность, и эта опасность связана с воздействием процесса ядерного расщепления или излучения радиоактивного материала, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Если исполнитель посредством совершения деяния причиняет тяжкий вред здоровью другого человека или вред здоровью большого количества людей²⁾, то назначается наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

(4) Если исполнитель причиняет содеянным смерть другому человеку, то наказанием является лишение свободы на срок не менее трёх лет.

(5) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 3 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, а в менее тяжких случаях в контексте абзаца 4 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

(6) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1:

1. создаёт опасность по неосторожности, или
2. действует по грубой неосторожности³⁾ и создаёт опасность по неосторожности, –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) Наказанию подлежит изготовление или поставка бракованной установки или соответствующих предметов. В отношении терминов «изготовление» и «поставка» см. примечания к § 109e. Бракованными являются установка и соответствующие предметы, если их качество не соответствует правовым предписаниям, а в случае их отсутствия – признанным техническим правилам, и поэтому они не пригодны для их использования по назначению (*Cramer/Heine*, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 312 Rn. 4 mwN.).

2) См. соответствующие комментарии к § 306b.

3) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 313. Причинение наводнения

(1) Тот, кто причиняет наводнение и тем самым создаёт опасность для физической целостности или жизни другого человека или для чужих вещей, имеющих значительную ценность, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) Положения, предусмотренные в § 308 (абз. 2–6), действуют соответственно.

§ 314. Общеопасное отравление

(1) Лишением свободы на срок от одного года до десяти лет наказывается тот, кто отравляет:

1. воду в обрамлённых¹⁾ источниках, колодцах, водопроводах или хранилищах питьевой воды, или
2. предметы, предназначенные для публичной продажи и публичного использования,

или подмешивает в них вредные для здоровья вещества, или продаёт, предлагает к продаже или вводит иным образом в оборот отравленные предметы или предметы с подмешанными вредными для здоровья веществами в контексте № 2.

(2) Положения, предусмотренные в § 308 (абз. 2–4), действуют соответственно.

Комментарии

1) Вода из не обрамлённых источников и т.д., т.е. грунтовая, стоящая или протекающая вода, а также вода, свободно вытекающая из источников, защищена положениями, предусмотренными в § 324 УУ ФРГ.

§ 314а. Деятельное раскаяние

(1) В случаях, предусмотренных в § 307 (абз. 1) и в § 309 (абз. 2), суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2), если исполнитель добровольно прекращает дальнейшее исполнение деяния или иным образом устраняет опасность.

(2) Суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания¹⁾, предусмотренного следующими нормами, если исполнитель:

1. в случаях, предусмотренных в § 309 (абз. 1) или в § 314 (абз. 1) добровольно прекращает дальнейшее исполнение деяния или иным образом устраняет опасность, или
2. в случаях, предусмотренных в:
 - а) § 307 (абз. 2),
 - б) § 308 (абз. 1 и 5),
 - в) § 309 (абз. 6),
 - г) § 311 (абз. 1),
 - д) § 312 (абз. 1 и 6 № 1),
 - е) § 313, также в сочетании с § 308 (абз. 5),

добровольно устраняет опасность, прежде чем был нанесён существенный ущерб.

(3) В соответствии со следующими нормами не наказывается тот, кто:

1. в случаях, предусмотренных в:
 - а) § 307 (абз. 4),
 - б) § 308 (абз. 6),

- с) § 311 (абз. 3),
 - д) § 312 (абз. 6 № 2),
 - е) § 313 (абз. 2) в сочетании с § 308 (абз. 6), добровольно устраняет опасность, прежде чем был нанесён существенный ущерб, или
2. в случаях, предусмотренных в § 310, добровольно прекращает дальнейшее исполнение деяния или иным образом устраняет опасность.
- (4) Если опасность устраняется без содействия исполнителя, то достаточным является его добровольное и усердное старание, направленное на достижение этой цели.

Комментарии

- 1) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 315. Опасное вмешательство в железнодорожное, водное или воздушное движение

(1) Тот, кто нарушает безопасность железнодорожного, подвешного, водного или воздушного движения тем, что он:

1. разрушает, повреждает или устраняет установки или транспортные средства¹⁾,
2. чинит препятствия,
3. подаёт ложные знаки или сигналы, или
4. осуществляет схожее, столь же опасное вмешательство

и тем самым создаёт опасность для физической целостности или жизни другого человека или для чужих вещей, имеющих значительную ценность, – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Наказание в виде лишения свободы на срок не менее одного года назначается, если исполнитель:

1. действует с намерением:
 - а) причинить несчастный случай, или
 - б) сделать возможным или сокрыть другое преступное деяние, или
2. посредством совершения деяния причиняет тяжкий вред здоровью другого человека или вред здоровью большого количества людей²⁾.

(4) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет, а в менее тяжких случаях в контексте абзаца 3 – в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

(5) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(6) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, действует по неосторожности и создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) Защищёнными являются помимо установок (напр. рельсы и шпалы, светофоры и семафоры, вокзальные часы, буи, взлётные и посадочные полосы и пр., включая принадлежности к ним, см. BGH NStZ-RR 1997, 200) также транспортные средства, (дословно: «средства транспортировки» [*„Beförderungsmittel“*]), т.е. служащие перевозке людей или грузов мобильные устройства, в частности соответствующие средства передвижения (См. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 315 Rn. 8a mwN.), как например, локомотивы, железнодорожные грузовые и пассажирские вагоны, самолёты и пр.

2) См. соответствующие комментарии к § 306b.

§ 315а. Нарушение правил безопасности движения железнодорожного, водного или воздушного транспорта¹⁾

(1) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказывается тот, кто:

1. управляет железнодорожным или подвесным транспортным средством, водным или воздушным судном несмотря на то, что он в результате потребления алкогольных напитков или иных одурманивающих средств или вследствие психических расстройств либо физических недостатков не в состоянии безопасно управлять транспортным средством, или,
2. являясь водителем такого транспортного средства или иным лицом, ответственным за безопасность, своими действиями, грубо противоречащими его обязанностям, нарушает правовые предписания об обеспечении надёжности железнодорожного, подвесного, водного или воздушного движения

и тем самым создаёт опасность для физической целостности или жизни другого человека или для чужих вещей, имеющих значительную ценность.

(2) В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 1), покушение наказуемо.

(3) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1:

1. создаёт опасность по неосторожности или
2. действует по неосторожности и создаёт опасность по неосторожности, –

наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) Дословно: создание опасности в железнодорожном, водном или воздушном движении [*Gefährdung des Bahn-, Schiffs-, und Luftverkehrs*].

§ 315b. Опасное вмешательство в дорожное движение

- (1) Тот, кто нарушает безопасность дорожного движения тем, что он:
1. разрушает, повреждает или устраняет установки или транспортные средства¹⁾,
 2. чинит препятствия,
 3. осуществляет схожее, столь же опасное вмешательство
- и тем самым создаёт опасность для физической целостности или жизни другого человека или для чужих вещей, имеющих значительную ценность, – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до десяти лет.
- (2) Покушение наказуемо.
- (3) Если исполнитель действует при наличии предпосылок, установленных в § 315 (абз. 3), то наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет, а в менее тяжких случаях – лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.
- (4) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.
- (5) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, действует по неосторожности и создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) В данном случае защищёнными являются (помимо относящихся к дорожному движению установок) любые встречающиеся в общественном дорожном движении средства передвижения, предназначенные для перевозки людей или грузов, независимо от силы, приводящей их в движение. Так, транспортными средствами в данном контексте являются любые движимые машинной силой транспортные средства (автомобили, электромобили, мотоциклы и пр.), велосипеды, трамваи, прицепы любого типа, моторизированные или не моторизированные инвалидные коляски и т.д. (См. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 315b Rn. 6 mwN.).

§ 315c. Нарушение правил безопасности дорожного движения¹⁾

- (1) Тот, кто в дорожном движении:
1. управляет транспортным средством²⁾, несмотря на то:
 - а) что он в результате потребления алкогольных напитков или иных одурманивающих средств, или
 - б) вследствие психических расстройств либо физических недостатковне в состоянии безопасно управлять транспортным средством, или
 2. грубо нарушая правила дорожного движения и безответственно³⁾:
 - а) не учитывает права преимущества в дорожном движении,

- b) неправильно обгоняет или иным образом нарушает правила обгона,
- c) нарушает правила езды при пересечении пешеходных переходов,
- d) превышает скорость на плохо обозримых участках дороги, на перекрёстках, на въездах на дорогу или на железнодорожных переездах,
- e) не придерживается правой полосы на плохо обозримых участках дороги,
- f) разворачивается на автострадах или автотранспортных шоссе, движется обратным ходом или в противоположном направлении или предпринимает попытку к этому, или
- g) не обозначает на достаточном расстоянии стоящие или аварийные транспортные средства несмотря на то, что этого требует обеспечение безопасности движения,

и тем самым создаёт опасность для физической целостности или жизни другого человека или для чужих вещей, имеющих значительную ценность, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 1), покушение наказуемо.

(3) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1,

1. создаёт опасность по неосторожности, или
2. действует по неосторожности и создаёт опасность по неосторожности, –

наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) Дословно: «создание опасности в дорожном движении» [*Gefährdung des Straßenverkehrs*].

2) См. комментарии к § 315b.

3) Дословно: «не считаясь ни с чем» [*rücksichtslos*]. В отношении правильного понимания данного термина в зависимости от контекста см. также комментарии к § 232. Безответственно в данном случае действует тот, кто, не проявляя ни малейшей предупредительности в дорожном движении, из эгоистических побуждений нарушает свои обязанности по отношению к другим участникам дорожного движения или по равнодушию не допускает ни малейшего сомнения в своём поведении на дороге и поэтому, не затрудняя себя размышлениями на эту тему, едет «как попало», (постоянная юрисдикция Федерального Верховного суда по уголовным делам и земельных Верховных судов, см., например, BGHSt. 5, 392; VRS 13, 28; 15, 346; BayObLG NJW 1988, 274; OLG Braunschweig, NJW 1954, 486; OLG Köln, NJW 1954, 732).

§ 315d. Запрещённые гонки на транспортных средствах¹⁾

(1) Тот, кто в дорожном движении:

1. организовывает или проводит неразрешённые гонки на транспортных средствах,
2. принимает участие в неразрешённых гонках на транспортных средствах в качестве водителя транспортного средства,
3. в качестве водителя транспортного средства управляет им с несоответствующей скоростью и грубо нарушая правила дорожного движения и безответственно, чтобы развить максимально возможную скорость, –

наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

(2) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 2 или 3) создаёт опасность для физической целостности или жизни другого человека или для чужих вещей, имеющих значительную ценность, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(3) В случаях, предусмотренных в абзаце 1 (№ 1), покушение наказуемо.

(4) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 2, создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(5) Если исполнитель посредством совершения деяния причиняет смерть или тяжкий вред здоровью другого человека или вред здоровью большого количества людей²⁾, то назначается наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет, в менее тяжких случаях – наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

Комментарии

1) Норма внесена на основании Пятьдесят шестого закона о внесении изменений в уголовное законодательство – Уголовная ответственность за неразрешённые гонки на транспортных средствах в дорожном движении – от 30.09.2017 (BGBl. 2017 I S. 3532). Подробно: BT Drs. 18/12964.

2) См. соответствующие комментарии к § 306b.

§ 315e. Рельсовый транспорт в дорожном движении

В том объёме, в котором в дорожном движении задействован рельсовый транспорт, подлежат применению только нормы, направленные на защиту дорожного движения (§ 315b и § 315c).

§ 315f. Конфискация имущества

¹⁾Транспортные средства, связанные с преступным деянием в контексте § 315d (абзаца 1 № 2 или № 3, абзацев 2, 4 или 5), могут быть конфискованы.

²⁾Положения, предусмотренные в § 74a, подлежат применению.

§ 316. Управление транспортным средством в состоянии опьянения

(1) Тот, кто в транспортном движении (§§ 315–315e) управляет транспортным средством несмотря на то, что он в результате потребления алкогольных напитков или иных одурманивающих средств не в состоянии безопасно управлять транспортным средством, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с § 315a или § 315c.

(2) В соответствии с положениями абзаца 1 подлежит наказанию также тот, кто совершает деяние по неосторожности.

§ 316a. Разбойное нападение на водителя транспортного средства

(1) Тот, кто с целью совершения разбоя (§§ 249 или 250), разбойной кражи (§ 252) или разбойного вымогательства (§ 255) совершает нападение на физическую целостность или жизнь, или посягает на свободное волеизъявление водителя транспортного средства или пассажира и при этом использует особые условия дорожного движения, – наказывается лишением свободы на срок не менее пяти лет.

(2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет.

(3) Если исполнитель причиняет содеянным, по меньшей мере по грубой неосторожности¹⁾, смерть другому человеку, то наказанием является пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее десяти лет.

Комментарии

1) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 316b. Создание помехи для деятельности общественных предприятий

(1) Тот, кто препятствует или мешает:

1. деятельности корпорации или работе установки, служащим общественному обеспечению почтовыми услугами или общественному транспорту,
2. работе установки, служащей общественному снабжению водой, светом, теплом или энергией, или деятельности корпорации, которая иным образом жизненно важна для снабжения населения,
3. работе устройства¹⁾ или установки, служащим целям общественного порядка или общественной безопасности,

тем, что уничтожает, повреждает, удаляет, изменяет или приводит в негодность служащую деятельности или работе вещь, или отводит предназначенную для деятельности или работы электрическую энергию, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

(3) ¹В особо тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель нарушает содеянным снабжение населения жизненно важными ресурсами, в особенности водой, светом, теплом или энергией.

Комментарии

1) Термин «устройство» следует понимать в данном случае широко, а именно как комплекс персонала и/или технических средств для достижения определённых целей (BGHSt. 31, 2).

§ 316с. Нападение на судно воздушного или водного транспорта

- (1) ¹Лишением свободы на срок не менее пяти лет наказывается тот, кто:
1. применяет насилие или посягает на свободное волеизъявление или осуществляет иные действия для того, чтобы завладеть:
 - а) находящимся в полете воздушным судном гражданской авиации,
 - б) кораблём гражданского водного сообщения, или захватить управление ими, или
 2. применяет огнестрельное оружие или предпринимает действия¹⁾, направленные на производство взрыва или пожара для того, чтобы разрушить или повредить такое воздушное судно или корабль или находящийся на его борту груз.

²К находящемуся в полете воздушному судну приравнивается воздушное судно, на борт которого уже взошли члены экипажа или пассажиры, или если уже началась его погрузка, или если члены экипажа или пассажиры, в соответствии с расписанием, ещё не сошли с борта, или если ещё не закончена его разгрузка.

(2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от одного года до десяти лет.

(3) Если исполнитель содеянным причиняет, по меньшей мере по грубой неосторожности²⁾, смерть другому человеку, то наказанием является пожизненное лишение свободы или лишение свободы на срок не менее десяти лет.

(4) Тот, кто для подготовки преступного деяния, предусмотренного в абзаце 1, изготавливает, приобретает для себя или для другого лица, хранит или передаёт другому лицу огнестрельное оружие, взрывчатые вещества или иные материалы или приспособления, предназначенные для осуществления взрыва или пожара, – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

Комментарии

- 1) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).
- 2) См. комментарии к §§ 73е, 15, 18.

§ 317. Создание помехи для работы телекоммуникационных установок

(1) Тот, кто препятствует или ставит под угрозу работу служащей общественным целям коммуникационной установки тем, что уничтожает, повреждает, удаляет, изменяет или приводит в негодность служащую её работе вещь, или отводит предназначенную для её работы электрическую энергию, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Тот, кто совершает деяние по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

§ 318. Повреждение важных сооружений

(1) Тот, кто повреждает или разрушает водопроводы, шлюзы, запруды, плотины, дамбы или другие гидросооружения или мосты, паромы, дороги или защитные запруды или служащие горнодобывающей промышленности приспособления для водоотлива, вентиляции или для въезда и выезда работников и тем самым создаёт опасность для физической целостности или жизни другого человека, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Если исполнитель посредством совершения деяния причиняет тяжкий вред здоровью другого человека или вред здоровью большого количества людей¹⁾, то назначается наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

(4) Если исполнитель причиняет содеянным смерть другому человеку, то наказанием является лишение свободы на срок не менее трёх лет.

(5) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 3 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, а в менее тяжких случаях в контексте абзаца 4 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

(6) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1:

1. создаёт опасность по неосторожности, или
2. действует по неосторожности и создаёт опасность по неосторожности, –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 306б.

§ 319. Создание опасности при строительстве

(1) Тот, кто нарушает общепризнанные технические правила при планировании строительного объекта, руководстве строительством, возведении или сносе строительного объекта и тем самым создаёт опасность для физической целостности или жизни другого человека, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто, осуществляя профессиональную или коммерческую деятельность¹⁾, нарушает общепризнанные технические правила при планировании работ по установке технического оборудования на строительном объекте, руководстве этими работами или их осуществлении, или при планировании работ по удалению уже встроеного оборудования этого вида, руководстве этими работами или их осуществлении и тем самым создаёт опасность для физической целостности или жизни другого человека.

(3) Тот, кто создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(4) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзацах 1 и 2, действует по неосторожности и создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) См. комментарии к § 70.

§ 320. Деятельное раскаяние

(1) В случаях, предусмотренных в § 316с (абз. 1), суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2), если исполнитель добровольно прекращает дальнейшее исполнение деяния или иным образом предотвращает наступление последствий деяния.

(2) Суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания¹⁾, предусмотренного следующими нормами, если исполнитель в случаях, предусмотренных в:

1. § 315 (абз. 1, 3 № 1 или абз. 5),
2. § 315b (абз. 1, 3 или 4, абз. 3) в сочетании с § 315 (абз. 3 № 1),
3. § 318 (абз. 1 или 6 № 1),
4. § 319 (абз. 1–3),

добровольно устраняет опасность, прежде чем был нанесён существенный ущерб.

(3) В соответствии со следующими нормами не наказывается тот, кто:

1. в случаях, предусмотренных в:

- a) § 315 (абз. 6),
- b) § 315b (абз. 5),
- c) § 318 (абз. 6 № 2),
- d) § 319 (абз. 4),

добровольно устраняет опасность, прежде чем был нанесён существенный ущерб, или

2. в случаях, предусмотренных в § 316с (абз. 4), добровольно прекращает дальнейшее исполнение деяния или иным образом устраняет опасность.

(4) Если без содействия исполнителя устраняется опасность или предотвращаются последствия, то достаточным является его добровольное и усердное старание, направленное на достижение этой цели.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 321. Надзор за поведением

В случаях, предусмотренных в §§ 306–306с и 307 (абз. 1–3), в § 308 (абз. 1–3), в § 309 (абз. 1–4), § 310 (абз. 1) и в § 316с (абз. 1 № 2), суд может установить надзор за поведением (§ 68 абз. 1).

§ 322. Конфискация имущества

Если совершено одно из преступных деяний, предусмотренных в §§ 306–306с, 307–314 или 316с, то могут быть конфискованы:

1. предметы, которые были созданы в процессе или в результате содеянного или которые были использованы или предназначены для совершения или для подготовки этого деяния, и
2. предметы, с которыми связано одно из преступных деяний, предусмотренных в §§ 310–312, 314 или 316с.

§ 323. (Исключён)

Комментарии

На основании ст. 1 № 87 Шестого Закона о реформе уголовного права Германии от 26 ноября 1998 года (BGBl. 1998 I S. 164) содержание ст. ред. § 323 перемещено в § 319.

§ 323а. Абсолютное опьянение

(1) Тот, кто умышленно или по неосторожности приводит себя в состояние абсолютного опьянения путём потребления алкогольных напитков или иных одурманивающих средств, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом, если он в этом состоянии совершает противоправное деяние и не может быть наказан за это, потому что он вследствие опьянения был невменяем или его невменяемость не исключена.

(2) Наказание не может быть тяжелее, чем наказание, предусмотренное за деяние, совершенное в состоянии опьянения.

(3) Деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству, по полномочию или по требованию уголовного преследования, если совершенное в состоянии опьянения деяние подлежит уголовному преследованию только по ходатайству, по полномочию или по требованию уголовного преследования.

§ 323б. Создание угрозы для курса лечения от алкогольной и наркотической зависимости

Тот, кто осознанно предоставляет или передаёт лицу, проходящему в соответствующем учреждении назначенный государственным органом или принудительный курс лечения от алкогольной и наркотической зависимости, алкогольные напитки или иные одурманивающие средства без разрешения руководителя лечебного учреждения или уполномоченного им лица, или склоняет это лицо к потреблению подобных средств, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

§ 323с. Неоказание помощи

(1) Тот, кто не оказывает помощь в несчастных случаях или в случае общей опасности или бедствия, хотя такая помощь необходима и в соответствии с обстоятельствами может быть от него потребована, в особенности может быть им оказана без значительной для него опасности и без нарушения иных важных обязанностей, – наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(2) Таким же образом подлежит уголовному наказанию тот, кто в этих ситуациях препятствует лицу, оказывающему или желающему оказать помощь третьему лицу.

ДВАДЦАТЬ ДЕВЯТЫЙ РАЗДЕЛ. ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ

§ 324. Загрязнение водоёмов

- (1) Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, загрязняет водоём или иным образом ухудшает его свойства – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.
- (2) Покушение наказуемо.
- (3) Если исполнитель действует по неосторожности, то наказанием является лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф.

§ 324а. Загрязнение почвы

- (1) Тот, кто, нарушая административно-правовые обязанности, вводит в почву, позволяет попасть в почву или высвобождает вещества:
 1. способом, пригодным для того, чтобы причинить вред здоровью другого лица, животным, растениям или иным объектам, имеющим значительную ценность, или водоёму, или
 2. в значительной мерезагрязняет или иным образом ухудшает, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.
- (2) Покушение наказуемо.
- (3) Если исполнитель действует по неосторожности, то наказанием является лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф.

§ 325. Загрязнение воздуха¹⁾

- (1) ¹⁾Тот, кто при осуществлении эксплуатации установки, в частности производственного комплекса или оборудования, нарушая административно-правовые обязанности, производит изменения воздуха, пригодные для того, чтобы вне территории, на которой находится установка, причинить вред здоровью другого лица, животным, растениям или иным объектам, имеющим значительную ценность, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом. ²⁾Покушение наказуемо.
- (2) Тот, кто при осуществлении эксплуатации установки, в частности производственного комплекса или оборудования, нарушая административно-правовые обязанности, высвобождает в воздух вне пределов производственной территории вредные вещества в значительном количестве, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.
- (3) Тот, кто, нарушая административно-правовые обязанности, высвобождает в воздух вредные вещества в значительном количестве, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с абзацем 2.

(4) Если исполнитель в случаях, предусмотренных в абзацах 1 и 2, действует по неосторожности, то наказанием является лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф.

(5) Если исполнитель в случаях, предусмотренных в абзаце 3, действует по грубой неосторожности²⁾, то наказанием является лишение свободы на срок до одного года или денежный штраф.

(6) Вредными веществами в контексте абзацев 2 и 3 являются вещества, пригодные для того, чтобы:

1. причинить вред здоровью другого лица, животным, растениям или иным объектам, имеющим значительную ценность, или
2. на длительное время загрязнить водоём, воздух или почву или иным образом ухудшить их состояние.

(7) Положения, предусмотренные в абзаце 1, также в сочетании с абзацем 4, не действуют в отношении транспортных средств, железнодорожных, воздушных или водных средств передвижения.

Комментарии

1) В редакции Сорок пятого закона о реформе уголовного законодательства, принятого с целью трансформации директивы Европейского Парламента и Совета об уголовно-правовой защите окружающей среды от 6 декабря 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2557), вступившего в действие 14 декабря 2011 года.

2) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 325a. Создание шума, сотрясений и высвобождение неионизирующего излучения

(1) Тот, кто при осуществлении эксплуатации установки, в частности производственного комплекса или технического устройства, нарушая административно-правовые обязанности, производит шум, пригодный для того, чтобы вне пределов территории расположения установки причинить вред здоровью другого лица, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Тот, кто при осуществлении эксплуатации установки, в частности производственного комплекса или технического устройства, нарушая административно-правовые обязанности, служащие обеспечению защиты от шума, сотрясений и неионизирующего излучения, создаёт опасность для здоровья другого лица, не принадлежащих ему животных или чужих вещей, имеющих значительную ценность, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(3) Если исполнитель действует по неосторожности, то наказанием является:

1. в случаях, предусмотренных в абзаце 1, – лишение свободы на срок до двух лет или денежный штраф,

2. в случаях, предусмотренных в абзаце 2, – лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф.
- (4) Положения, предусмотренные в абзацах 1–3, не действуют в отношении транспортных средств, железнодорожных, воздушных или водных средств передвижения.

§ 326. Неразрешённое обращение с отходами¹⁾

(1) Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, вне допущенной к эксплуатации в соответствующих целях установки или значительно отклоняясь от предписанной и проверенной процедуры собирает, транспортирует, обрабатывает²⁾, утилизирует, складирует, сваливает, сливает, устраняет, торгует, выступает посредником в передаче или иным образом имеет в хозяйственном обороте отходы, которые:

1. содержат или могут быть носителями ядов или возбудителей общепризнанных болезней, переносимых на людей или животных,
2. вызывают у человека раковые заболевания, являются вредными для способности к деторождению или изменяют наследственность,
3. являются взрывоопасными, самовоспламеняющимися или радиоактивными в степени, превышающей уровень незначительности, или
4. в соответствии с их видом, свойствами или количеством пригодны для того, чтобы:
 - а) на длительное время загрязнить водоём, воздух или почву или иным образом ухудшить их состояние, или
 - б) создать угрозу для поголовья животных или популяции растений,

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто в нарушение запрета³⁾ или без соответствующего разрешения перемещает отходы в контексте абзаца 1 в пространство действия настоящего закона, из пространства действия настоящего закона или через эту территорию.

(3) Тот, кто в нарушение административно-правовой обязанности не сдаёт радиоактивные отходы, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(4) В случаях, предусмотренных в абзацах 1 и 2, покушение наказуемо.

(5) Если исполнитель действует по неосторожности, то наказанием является:

1. в случаях, предусмотренных в абзацах 1 и 2, – лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф,
2. в случаях, предусмотренных в абзаце 3, – лишение свободы на срок до одного года или денежный штраф.

(6) Деяние не подлежит наказанию, если из-за малозначительного количества отходов явно исключено вредоносное влияние на экологию, в частности на людей, водоёмы, воздух, почву, полезных животных или полезные растения.

Комментарии

1) В редакции Сорок пятого закона о реформе уголовного законодательства от 06.12.2011 (BGBl. 2011 I S. 2557), принятого с целью трансформации в национальное уголовное законодательство директивы Европейского Парламента и Совета об уголовно-правовой защите окружающей среды (2008/99/EG) и вступившего в действие 14.12.2011, § 326 (абз. 2 № 1) предусматривал уголовную ответственность за перемещение отходов в контексте статьи 2 (№ 1) Постановления (EG) № 1013/2006 Европейского Парламента и Совета от 14.06.2006 о перемещении отходов (ABl. L 190 от 12.07.2006 С. 1, L 318 от 28.11.2008, С. 15), последний раз изменённого Постановлением (EU) № 135/2012 (ABl. L 46 от 17.02.2012, С. 30), в количестве, превышающем уровень незначительности, если это касается незаконной транспортировки отходов в контексте статьи 2 (№ 35) Постановления (EG) № 1013/2006. Законом о внесении изменений в положения, касающиеся перемещения отходов, от 01.11.2016 (BGBl. 2016 I S. 2452) были внесены существенные изменения в уголовное законодательство, касающееся незаконного обращения с отходами. В том числе, в Закон о перемещении отходов от 19.07.2007 (BGBl. 2007 I S. 1462) были включены составы, предусматривающие уголовную ответственность за нарушение требований Постановления (EG) № 1013/2006, а также дополнительные административные составы, предусматривающие административную ответственность за определённые нарушения норм Закона о перемещении отходов (См. BT-Drs. 18/8961, S. 7 ff.). Таким образом, состав преступного деяния § 326 (абз. 2 № 1) был перенесён в дополнительное уголовное законодательство, а новая редакция данной нормы была возвращена в состояние, действовавшее до вступления в силу Сорок пятого закона о реформе уголовного законодательства. Подробно см. BT-Drs. 18/8961, S. 12.

2) Имеются в виду действия, результатом которых должны являться качественные или количественные изменения, направленные в первую очередь не на извлечение выгоды, а служащие утилизации отходов, например сортировка, измельчение, компостирование, извлечение ядовитых веществ, сжигание и т.д. Разборка на запчасти сданного на свалку транспортного средства также считается «обработкой» в данном контексте (см. LG Stuttgart, NStZ 2006, 291).

3) В отношении дифференциации понятий «запрет» [„Verbot“] и «запрещение» [„Untersagung“] см. положения § 330d (абз. 2 предл. 1 № 3, 4), введённые в Уголовное уложение ФРГ Сорок пятым законом о реформе уголовного законодательства от 6 декабря 2011 года.

§ 327. Неразрешённая эксплуатация установок¹⁾

(1) Тот, кто, не имея необходимого разрешения или в нарушение подлежащего исполнению запрещения²⁾:

1. осуществляет эксплуатацию ядерно-технической установки, имеет во владении готовую к эксплуатации или выведенную из строя ядерно-техническую установку, её полностью или частично демонтирует, или существенно изменяет подобную установку или её эксплуатацию, или
2. существенно изменяет производственный комплекс, в котором используется ядерное топливо, или вносит существенные изменения в его расположение, –

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) ¹Лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом наказывается тот, кто осуществляет эксплуатацию:

1. требующей разрешения установки или иной установки в контексте Федерального закона об охране окружающей среды от вредных выбросов³⁾, эксплуатация которой запрещена в целях обеспечения защиты от опасностей,
2. требующего разрешения трубопровода, предназначенного для транспортировки опасных для водных ресурсов веществ, в контексте Закона об экспертизе экологической приемлемости⁴⁾,
3. установки по утилизации отходов в контексте Закона о циркуляционном процессе⁵⁾ или
4. установки по очищению сточных вод в соответствии с положениями § 60 (абз. 3) Закона о водных ресурсах⁶⁾,

не имея при этом необходимого согласно соответствующему закону разрешения или официально установленного плана, или в нарушение основанного на соответствующем законе подлежащего исполнению запрещения.

²Таким же образом наказывается тот, кто, не имея необходимого разрешения или официально установленного плана, или в нарушение основанного на соответствующем законе подлежащего исполнению запрещения, осуществляет на территории другого государства-участника Европейского Союза эксплуатацию установки, в которой хранятся или используются опасные вещества либо смеси или осуществляются опасные работы, способом, пригодным для того, чтобы вне установки причинить вред физической целостности или жизни другого человека, или причинить существенный вред животным или растениям, водоёмам, воздуху или почве.

(3) Если исполнитель действует по неосторожности, то наказанием является:

1. в случаях, предусмотренных в абзаце 1, – лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф,
2. в случаях, предусмотренных в абзаце 2, – лишение свободы на срок до двух лет или денежный штраф.

Комментарии

1) В редакции Сорок пятого закона о реформе уголовного законодательства, принятого с целью трансформации директивы Европейского Парламента и Совета об уголовно-правовой защите окружающей среды от 6 декабря 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2557), вступившего в действие 14 декабря 2011 года. Изменения в § 327 (абз. 2 № 2) УУ ФРГ внесены ст. 3 Закона о внесении изменений в законодательство о водных ресурсах (*Gesetz zur Neuregelung des Wasserrechts – WRNG*) от 31 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2585) с последующими изменениями и дополнениями.

2) В отношении дифференциации понятий «запрещение» [*„Untersagung“*] и «запрет» [*„Verbot“*] см. положения § 330d (абз. 2 предл. 1 № 3, 4), введённые в Уголовное уложение ФРГ Сорок пятым законом о реформе уголовного законодательства от 6 декабря 2011 года.

3) Федеральный закон об охране окружающей среды от вредного влияния, осуществляемого посредством загрязнения воздуха, акустического загрязнения, сотрясений и сходных процессов [*Gesetz zum Schutz vor schädlichen Umwelteinwirkungen durch Luftverunreinigungen, Geräusche, Erschütterungen und ähnliche Vorgänge – Bundes-Immissionsschutzgesetz – BImSchG*] от 15 марта 1974 года в редакции официальной публикации от 17 марта 2013 года (BGBl. 2013 I S. 1274); последние изменения внесены на основании ст. 103 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

4) *Gesetz über die Umweltverträglichkeitsprüfung (UVPG)* от 12 февраля 1990 года в редакции в редакции Закона от 24 февраля 2010 года (BGBl. 2010 I S. 94); последние изменения внесены на основании ст. 117 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328). До 1 марта 2010 года в данной норме была дана ссылка на Закон о регулировании обращения с водными ресурсами [*Gesetz zur Ordnung des Wasserhaushalts – Wasserhaushaltsgesetz – WHG*] в редакции официальной публикации от 19 августа 2002 года (BGBl. 2002 I S. 3245), который утратил силу на основании ст. 24 Закона от 31 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2585). Этим же законом введена в силу новая редакция WHG, последние изменения в которую были внесены на основании ст. 1 Федерального закона от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1408).

5) Федеральный закон о содействии циркуляционному процессу и обеспечении экологической утилизации отходов [*Gesetz zur Förderung der Kreislaufwirtschaft und Sicherung der umweltverträglichen Bewirtschaftung von Abfällen (Kreislaufwirtschaftsgesetz – KrWG)*] в редакции Федерального закона о реформе законодательства о циркуляционном процессе и обеспечении экологической утилизации отходов [*Gesetz zur Neuordnung des Kreiswirtschafts- und Abfallrechts*] от 24 февраля 2012 года (BGBl. 2012 I S. 212); последние изменения в которую были внесены на основании ст. 2 (абз. 9) Федерального закона от 20 июля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 2808).

6) Федеральный закон о регулировании обращения с водными ресурсами [*Gesetz zur Ordnung des Wasserhaushalts (Wasserhaushaltsgesetz – WHG)*] от 31 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2585). Подробно см. выше комментарии № 4.

§ 328. Неразрешённое обращение с радиоактивными материалами и иными опасными веществами и грузом¹⁾

(1) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказывається:

1. тот, кто, не имея необходимого разрешения или в нарушение подлежащего исполнению запрещения²⁾, или
2. тот, кто, не имея необходимого разрешения, или тот, кто в нарушение подлежащего исполнению запрещения прочие радиоактивные материалы, которые в соответствии с их видом, свойствами или количеством пригодны для того, чтобы посредством ионизирующего излучения причинить смерть или тяжкий вред здоровью другого лица, или причинить существенный вред животным или растениям, водоёмам, воздуху или почве,

изготавливает, хранит, транспортирует, обрабатывает, использует в производстве или иным образом использует, ввозит или вывозит.

(2) Таким же образом наказывається тот, кто:

1. незамедлительно не сдаёт ядерное топливо, сдавать которое он обязан в соответствии с положениями Закона об атомной энергии³⁾,
2. отдаёт ядерное топливо или указанные в абзаце 1 (№ 2) радиоактивные материалы неуполномоченному лицу или посредничает в их передаче неуполномоченному лицу,
3. производит ядерный взрыв, или
4. склоняет другое лицо к совершению действия, предусмотренного в № 3, или способствует такому действию.

(3) Лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом наказывається тот, кто, нарушая административно-правовые обязанности:

1. при осуществлении эксплуатации установки, в частности производственного комплекса или технического устройства, складировать, обрабатывает, использует в производстве или иным образом использует радиоактивные материалы или опасные вещества либо смеси в соответствии со статьёй 3 Постановления (ЕГ) № 1272/2008 Европейского Парламента и Совета от 16 декабря 2008 года о классификации, маркировке и упаковке веществ и смесей, принятого для изменения и отмены Директив 67/548/EWG и 1999/45/EG, а также для изменения Постановления (ЕГ) № 1907/2006 (ABl. L 353 от 31 декабря 2008 года, С. 1), последний раз изменённого Постановлением (ЕГ) № 790/2009 (ABl. L 235 от 5 сентября 2009 года, С. 1), или
2. транспортирует, пересылает, упаковывает или распаковывает, погрузает или разгружает, принимает или передаёт другому лицу опасный груз

и тем самым подвергает опасности здоровье другого лица, животных или растения, водоёмы, воздух или почву или чужие вещи, имеющие значительную ценность.

(4) Покушение наказуемо.

(5) Если исполнитель действует по неосторожности, то наказанием является лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф.

(6) Положения, установленные в абзацах 4 и 5, не действуют в отношении деяний, предусмотренных в абзаце 2 (№ 4).

Комментарии

1) В редакции Сорок пятого закона о реформе уголовного законодательства, принятого с целью трансформации директивы Европейского Парламента и Совета об уголовно-правовой защите окружающей среды от 6 декабря 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2557), вступившего в действие 14 декабря 2011 года.

2) См. комментарии к § 311. В отношении дифференциации понятий «запрещение» [„Untersagung“] и «запрет» [„Verbot“] см. положения § 330d (абз. 2 предл. 1 № 3, 4), введённые в Уголовное уложение ФРГ Сорок пятым законом о реформе уголовного законодательства от 6 декабря 2011 года.

3) Федеральный закон о мирном использовании ядерной энергии и защите от опасностей, связанных с этим [*Gesetz über die friedliche Verwendung der Kernenergie und den Schutz gegen ihre Gefahren – Atomgesetz – AtG*] от 23 декабря 1959 года в редакции официальной публикации от 15 июля 1985 года (BGBl. 1985 I S. 1565); последние изменения внесены на основании ст. 239 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

§ 329. Создание опасности для нуждающихся в защите территорий¹⁾

(1) ¹⁾Тот, кто осуществляет на соответствующей территории эксплуатацию установки в нарушение принятого согласно положениям Федерального закона об охране окружающей среды от вредных выбросов²⁾ подзаконного нормативного акта, затрагивающего территорию, нуждающуюся в особой защите от вредоносного влияния на экологию, осуществляемого посредством загрязнения воздуха или акустического загрязнения, или на которой во время безветренной погоды следует опасаться сильного роста вредоносного влияния на экологию, осуществляемого посредством загрязнения воздуха, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом. ²⁾Таким же образом наказывается тот, кто на соответствующей территории осуществляет эксплуатацию установок в нарушение подлежащего исполнению распоряжения, данного на основании указанного в предложении 1 подзаконного нормативного акта. ³⁾Положения, предусмотренные в предложениях 1 и 2, не действуют в отношении транспортных средств, железнодорожных, воздушных или водных средств передвижения³⁾.

(2) ¹⁾Тот, кто в нарушение правовой нормы, установленной в целях охраны водной заповедной зоны или заповедника лечебных источников, или в нарушение подлежащего исполнению запрещения⁴⁾:

1. осуществляет эксплуатацию производственных установок, использующих вещества, опасные для водных ресурсов,
2. осуществляет эксплуатацию трубопровода, предназначенного для транспортировки веществ, опасных для водных ресурсов или транспортирует эти вещества, или
3. в условиях коммерческого производства разрабатывает гравий, песок, глину или другие твёрдые материалы, –

наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом. ²Производственной установкой в контексте предложения 1 является также установка, эксплуатация которой осуществляется общественной корпорацией.

(3) Тот, кто в нарушение правовой нормы, установленной в целях охраны природного заповедника или территории, временно квалифицируемой качестве природного заповедника, или национального парка, или в нарушение подлежащего исполнению запрещения:

1. разрабатывает или добывает природные ископаемые или иные составные части почвы или недр,
2. создаёт карьеры или производит насыпи,
3. создаёт, изменяет или удаляет водоёмы,
4. осушает торфяные болота, трясины, болотистые места или иные территории с повышенной влажностью,
5. валит лес,
6. убивает, отлавливает, выслеживает или полностью или частично разрушает или удаляет лежбища животных, вид которых находится под особой защитой в контексте Федерального закона о защите природы⁵,
7. повреждает или удаляет растения, вид которых находится под особой защитой в контексте Федерального закона о защите природы, или
8. сооружает здание

и тем самым в степени, превышающей уровень незначительности, ущемляет сферу защиты соответствующего нормативного акта⁶, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(4) Тот, кто, нарушая административно-правовые обязанности, на территории «Natura-2000» наносит значительный ущерб важному для достижения цели сохранения или цели защиты этой территории:

1. ареалу обитания вида, указанному в статье 4 (абзаце 2) Директивы 2009/147/EG Европейского Парламента и Совета от 30 ноября 2009 года о сохранении видов диких птиц (ABl. L 20 от 26.01.2010, С. 7) или в Приложении I к этой Директиве, или в Приложении II к Директиве 92/43/EEC Совета от 21 мая 1992 года по сохранению естественных сред обитания и дикой фауны и флоры (ABl. L 206 от 22.07.1992,

С. 7), последний раз изменённой Директивой 2013/17/EU (ABl. L 158 от 10.06.2013, С. 193), или

2. типу естественной среды обитания, указанному в Приложении I к Директиве 92/43/EWG Совета от 21 мая 1992 года по сохранению естественных сред обитания и дикой фауны и флоры (ABl. L 206 от 22.07.1992, С. 7), последний раз изменённой Директивой 2013/17/EU (ABl. L 158 от 10.06.2013, С. 193), –

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(5) Если исполнитель действует по неосторожности, то наказанием является:

1. в случаях, предусмотренных в абзацах 1 и 2, – лишение свободы на срок до двух лет или денежный штраф,
2. в случаях, предусмотренных в абзаце 3, – лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф.

(6) Если исполнитель действует в случаях, предусмотренных в абзаце 4, по грубой неосторожности⁷⁾, то наказанием является лишение свободы сроком до трёх лет или денежный штраф.

Комментарии

1) В редакции Сорок пятого закона о реформе уголовного законодательства, принятого с целью трансформации директивы Европейского Парламента и Совета об уголовно-правовой защите окружающей среды от 6 декабря 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2557), вступившего в действие 14 декабря 2011 года. Приведение бланкетного состава § 329 (абз. 4) УУ ФРГ в соответствие с дополняющими состав Директивами Европейского Парламента на основании ст. 1 Закона о противодействии коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption – KorrbekG*] от 20 ноября 2015 года (BGBl. 2015 I S. 2025).

2) Федеральный закон об охране окружающей среды от вредного влияния, осуществляемого посредством загрязнения воздуха, акустического загрязнения, сотрясений и сходных процессов [*Gesetz zum Schutz vor schädlichen Umwelteinwirkungen durch Luftverunreinigungen, Geräusche, Erschütterungen und ähnliche Vorgänge – Bundes-Immissionsschutzgesetz – BimSchG*] от 15 марта 1974 года в редакции официальной публикации от 17 марта 2013 года (BGBl. 2013 I S. 1274); последние изменения внесены на основании ст. 103 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

3) См. также § 325 (абз. 5) и § 325a (абз. 4).

4) В отношении дифференциации понятий «запрещение» [„*Untersagung*“] и «запрет» [„*Verbot*“] см. положения § 330d (абз. 2 предл. 1 № 3, 4), введённые в Уголовное уложение ФРГ Сорок пятым законом о реформе уголовного законодательства от 6 декабря 2011 года.

5) [*Gesetz über Naturschutz und Landschaftspflege – Bundesnaturschutzgesetz – BNatSchG*], Федеральный закон от 29 июля 2009 года (BGBl. 2009 I S. 2542); последние из-

менения внесены на основании ст. 290 Постановления от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1328).

6) Инкриминированным последствием деяния, предусмотренного в данном абзаце, является, таким образом, ущемление сферы защиты правовой нормы, установленной в целях охраны соответствующих заповедных зон (см. § 12 абз. 2 BNatSchG), или подлежащего исполнению запрета.

7) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 330. Особо тяжкий случай экологического преступного деяния¹⁾

(1) ¹В особо тяжких случаях умышленное деяние, предусмотренное в §§ 324–329, подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до десяти лет. ²Как правило, особо тяжкий случай имеет место, если исполнитель:

1. наносит ущерб водоёму, почве или заповедной территории в контексте § 329 (абз. 3) в такой степени, что этот ущерб не может быть возмещён вообще, может быть возмещён только путём чрезмерных затрат или только спустя длительное время,
2. создаёт угрозу для общественного обеспечения водой,
3. на длительное время вредит поголовью животных или популяции растений, вид которых находится под строгой защитой, или
4. действует из корыстных побуждений.

(2) Тот, кто посредством умышленного деяния, предусмотренного в §§ 324–329:

1. подвергает другое лицо смертельной опасности или опасности причинения тяжкого вреда здоровью, или подвергает большое количество людей опасности причинения вреда здоровью, или
2. причиняет смерть другому человеку, – наказывается в случаях, предусмотренных в № 1, лишением свободы на срок от одного года до десяти лет, а в случаях, предусмотренных в № 2, – лишением свободы на срок не менее трёх лет, если деяние не подлежит наказанию в соответствии с § 330a (абз. 1–3).

(3) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 2 (№ 1) назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, в менее тяжких случаях в контексте абзаца 2 (№ 2) – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

Комментарии

1) В редакции Сорок пятого закона о реформе уголовного законодательства, принятого с целью трансформации директивы Европейского Парламента и Совета об уголовно-правовой защите окружающей среды от 6 декабря 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2557), вступившего в действие 14 декабря 2011 года.

§ 330a. Тяжкая угроза посредством высвобождения ядов

(1) Тот, кто распространяет или высвобождает материалы, которые могут содержать или создать яды¹⁾, и тем самым подвергает другое лицо смертельной опасности или опасности причинения тяжкого вреда здоровью, или подвергает большое количество людей опасности причинения вреда здоровью, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) Если исполнитель причиняет содеянным смерть другому человеку, то наказанием является лишение свободы на срок не менее трёх лет.

(3) В менее тяжких случаях в контексте абзаца 1 назначается наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до пяти лет, в менее тяжких случаях в контексте абзаца 2 – в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет.

(4) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(5) Тот, кто в случаях, предусмотренных в абзаце 1, действует по грубой неосторожности²⁾ и создаёт опасность по неосторожности, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

Комментарии

1) Имеются в виду не только материалы, которые содержат яды в своей структуре, но и материалы, которые могут выделить яды лишь в процессе химической реакции в случае контакта, напр., с водой, кислородом и т.д. (*Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 330a Rn. 2).

2) См. комментарии к §§ 73e, 15, 18.

§ 330b. Деятельное раскаяние

(1) ¹⁾В случаях, предусмотренных в § 325a (абз. 2), § 326 (абз. 1–3), § 328 (абз. 1–3) и § 330a (абз. 1, 3 и 4), суд может по своему усмотрению смягчить наказание (§ 49 абз. 2) или воздержаться от назначения наказания¹⁾, предусмотренного этими нормами, если исполнитель добровольно предотвращает опасность или устраняет созданное им состояние, прежде чем был нанесён существенный ущерб. ²⁾При наличии этих же предпосылок исполнитель не наказывается также в соответствии с § 325a (абз. 3 № 2), § 326 (абз. 5), § 328 (абз. 5) и § 330a (абз. 5).

(2) Если без содействия исполнителя предотвращается опасность или своевременно устраняется созданное им состояние, то достаточным является его добровольное и усердное старание, направленное на достижение этой цели.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 23.

§ 330c. Конфискация имущества¹⁾

¹⁾Если совершено одно из преступных деяний, предусмотренных в §§ 326, 327 (абз. 1 или 2), §§ 328, 329 (абз. 1, 2) или § 329 (абз. 3, эта норма также в сочетании с абз. 5) или § 329 (абз. 4, эта норма также в сочетании с абз. 6), то могут быть конфискованы:

1. предметы, которые были созданы в процессе или в результате содеянного, или которые были использованы или предназначены для совершения или для подготовки этого деяния, и
2. предметы, с которыми связано деяние.

²⁾Положения, предусмотренные в § 74а, подлежат применению.

Комментарии

1) В редакции Сорок пятого закона о реформе уголовного законодательства, принятого с целью трансформации директивы Европейского Парламента и Совета об уголовно-правовой защите окружающей среды от 6 декабря 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2557), вступившего в действие 14 декабря 2011 года.

§ 330d. Определение понятий¹⁾

(1) В контексте настоящего закона:

1. водоёмом являются:
наземный водоём, грунтовые воды и море;
2. ядерно-технической установкой является:
установка, предназначенная для создания или обработки или использования в производстве или расщепления ядерного топлива или для переработки облучённого ядерного топлива;
3. опасным грузом является:
груз в контексте Закона о транспортировке опасных грузов²⁾ и основанного на нём подзаконного нормативного акта, а также в контексте правовых норм, регулирующих международные перевозки опасных грузов в соответствующей сфере применения,
4. административно-правовой обязанностью является:
обязанность, которая основывается:
 - a) на правовой норме,
 - b) на судебном решении,
 - c) на подлежащим исполнению административном предписании,
 - d) подлежащей исполнению возложенной обязанности или
 - e) на публично-правовом договоре, в том объёме в котором данная обязанность могла бы быть возложена также административным предписанием,и служит защите от опасностей или вредного влияния на экологию, в частности на людей, животных, растения, водоёмы, воздух или почву;

5. осуществлением действия, на которое не имеется разрешения, установленного плана или иного допуска, является:

также действие, осуществляемое на основании разрешения, установленного плана или иного допуска, полученного вследствие угрозы, дачи взятки, противоправной договорённости или вследствие предоставления неправильных или неполных сведений.

(2) ¹Для применения положений, установленных в §§ 311, 324а, 325, 326, 327 и 328, в случаях, в которых деяние совершено в другом государстве-участнике Европейского Союза, понятия:

1. административно-правовая обязанность,
2. предписанная и проверенная процедура,
3. запрещение,
4. запрет,
5. допущенная к эксплуатации установка,
6. разрешение,
7. официально установленный план

приравниваются к соответствующим понятиям обязанностей, процедур, запрещений, запретов, допущенных к эксплуатации установок, разрешений, официально установленных планов, содержащимся в законодательных нормах другого государства-участника Европейского Союза или в административных актах другого государства-участника Европейского Союза. ²Это положение действует только в том объёме, в котором этим документом был трансформирован или применён нормативный акт Европейского Союза или нормативный акт Европейского Сообщества по атомной энергии, служащий защите от опасностей для окружающей среды, в частности для людей, зверей или растений, водоёмов, воздуха или почвы, или вредоносного влияния на них.

Комментарии

1) В редакции Сорок пятого закона о реформе уголовного законодательства, принятого с целью трансформации директивы Европейского Парламента и Совета об уголовно-правовой защите окружающей среды от 6 декабря 2011 года (BGBl. 2011 I S. 2557), вступившего в действие 14 декабря 2011 года.

2) [*Gesetz über die Beförderung gefährlicher Güter – Gefahrgutbeförderungsgesetz – GGBeFG*]. Федеральный закон от 6 августа 1975 года (BGBl. 1975 I S. 2121); последние изменения внесены ст. 13 Федерального закона от 12 декабря 2019 года (BGBl. 2019 I S. 2510).

ТРИДЦАТЫЙ РАЗДЕЛ. ДОЛЖНОСТНЫЕ ПРЕСТУПНЫЕ ДЕЯНИЯ

§ 331. Получение выгоды¹⁾

(1) Должностное лицо²⁾, европейское должностное лицо³⁾ или лицо, принявшее на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой,⁴⁾ которое за исполнение своих служебных обязанностей⁵⁾ требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) ¹Судья, член суда Европейского союза или третейский судья, который требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что он совершил или совершит в будущем судебское действие, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом. ²Покушение наказуемо.

(3) Деяние не подлежит наказанию в соответствии с абзацем 1, если исполнитель получает соответствующее обещание или принимает выгоду, которую он не требовал, и компетентное ведомство в рамках своих полномочий изначально разрешило получение этой выгоды, или исполнитель незамедлительно подаёт заявление в это ведомство, и оно выдаёт разрешение на получение этой выгоды.

Комментарии

1) Специальный состав § 331 УУ ФРГ (*Головненков П.В. // DRJV 2017/2, С. 314, 321; Fischer, StGB, 64. Aufl. § 331 Rn. 4*) предусматривает уголовную ответственность за мздоимство, т.е. пассивный подкуп посредством требования специальным субъектом деяния (в случае абзаца 2 см. также расширение круга специальных субъектов приравнёнными к ним лицами в соответствии с § 335a абз. 2 УУ ФРГ) получения выгоды, получения соответствующего обещания или принятия выгоды за исполнение своих служебных обязанностей.

Охраняемым правовым благом является защита доверия общественности в безупречность представителей государственной власти и в объективность принимаемых ими решений (см. комментарии к § 299 с дальнейшими ссылками). § 331 УУ ФРГ (впрочем, как и все антикоррупционные деликты Уголовного уложения ФРГ) представляет собой деликт абстрактной опасности (*Fischer, StGB, 64. Aufl. § 331 Rn. 2 mwN.*).

Подробно об антикоррупционном законодательстве Германии см. комментарии к § 299.

2) § 11 (абз. 1 № 2) УУ ФРГ.

3) § 11 (абз. 1 № 2a) УУ ФРГ. Данное расширение круга специального субъекта §§ 331, 332 УУ ФРГ (специального объекта в §§ 333, 334 УУ ФРГ) введено Законом о

противодействию коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption – KorrBekG*] от 20 ноября 2015 (BGBl. 2015 I S. 2025).

4) § 11 (абз. 1 № 4) УУ ФРГ.

5) В диспозиции состава мздоимства в контексте абзаца 1 (в отличие от взяточничества) не предусматривается, чтобы исполнитель совершал инкриминированное действие (см. ком. № 1) в качестве встречного обязательства за совершение конкретного служебного действия (см. BGH wistra 1999, 224). Оборотом «за исполнение» [*für die (...) -ausübung*] выражается суть (хотя бы конклюдентно выраженного, см. BGHSt. 31, 254, 280, подробно и критически: *Fischer*, StGB, 64. Aufl. § 331 Rn. 23 mwN.) неправомерного сговора, в рамках которого достаточной (но и обязательной) является лишь связь между выгодой и исполнением служебных обязанностей (BGH NJW 2004, 3507 ff.), причём должностное лицо или иной названный в законе специальный субъект должен эту связь распознать и (как минимум) одобрить (*Fischer*, StGB, 64. Aufl. § 331 Rn. 23 mwN.). Так, если подношение производится, например, для поддержки добрых отношений с должностным лицом, за плодотворное дальнейшее сотрудничество или для обеспечения хорошего климата в деловых отношениях, требуемая связь очевидна и нет необходимости в конкретизации определённого служебного действия (см. BGH NJW 2004, 3573, 3575; BGH wistra 2000, 97; LG Wuppertal, NJW 2003, 1405; *Fischer*, StGB, 64. Aufl. § 331 Rn. 24 mwN.; *Головенков П. В.* // DRJV 2017/2, С. 314, 322; *Heine*, in: Schönke/Schröder, 29. Aufl., § 331 Rn. 7 mwN.).

§ 332. Получение взятки¹⁾

(1) ¹⁾ Должностное лицо, европейское должностное лицо или лицо, принявшее на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, ²⁾ которое требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что это лицо совершило или совершит в будущем служебное действие и тем самым нарушило или нарушит свои служебные обязанности, ³⁾ – наказывается лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет. ²⁾ В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок до трёх лет или денежный штраф. ³⁾ Покушение наказуемо.

(2) ¹⁾ Судья, член суда Европейского союза или третейский судья, который требует получения выгоды для себя или третьего лица, получает соответствующее обещание или принимает эту выгоду в качестве встречного обязательства за то, что он совершил или совершит в будущем судебное действие и тем самым нарушил или нарушит свои судебские обязанности, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет. ²⁾ В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет или денежный штраф.

(3) Если исполнитель требует выгоды в качестве встречного обязательства за совершение действия в будущем, получает соответствующее обещание

или принимает эту выгоду, то положения, предусмотренные в абзацах 1 и 2, применяются уже в том случае, если он по отношению к другому лицу выявил свою готовность:

1. при совершении деяния нарушить свои обязанности или,
2. в том объёме, в котором он может действовать по своему усмотрению, действовать, поддавшись влиянию, оказываемому на него посредством выгоды.⁴⁾

Комментарии

1) Состав должностного коррупционного преступного деяния пассивного взятничества, т.е. получения взятки в контексте § 332 УУ ФРГ является специальным, поскольку адресован специальному субъекту, указанному в абзацах 1 и 2 и в § 335а УУ ФРГ (подробно *Головненков П.В.* // DRJV 2017/2, С. 314, 321 след.). В отношении защищённого правового блага см. комментарии к §§ 299, 331

2) См. комментарии № 2–4 к § 331.

3) В отличие от составов мздоимства, к неправомерному сговору в рамках составов взятничества предъявляются особые требования о конкретном действии должностного лица, связанным с получением выгоды и нарушающим его служебные обязанности (BGH NStZ-RR 2008, 13, 14; *Fischer*, StGB, 64. Aufl. § 332 Rn. 11 mwN.; *Hellmann/Beckemper*, Wirtschaftsstrafrecht, 4. Aufl., Rn. 796 mwN.).

4) В соответствии с абзацем 3 необходимый (обуславливающий наступление уголовной ответственности) неправомерный сговор о конкретном, нарушающем должностные обязанности будущем действии должностного лица (или приравненного к нему лица) имеет место уже в том случае, если должностное лицо выявило по отношению к взяткодателю свою готовность при совершении деяния нарушить свои обязанности или, при принятии решения по усмотрению, поддаться влиянию, мотивированному взяткой. Поскольку, таким образом, деяние окончено по заключении неправомерного сговора (BGHSt. 15, 239, 249), для выполнения состава решающим является лишь сговор как таковой и не имеет значения, что должностное лицо не выполнило, не могло выполнить или втайне вообще не собиралось выполнять неправомерное действие, являвшееся предметом сговора *Fischer*, StGB, 64. Aufl. § 332 Rn. 12 ff. mwN.; *Головненков П.В.* // DRJV 2017/2, С. 314, 322).

§ 333. Предоставление выгоды¹⁾

(1) Тот, кто предлагает, обещает или предоставляет должностному лицу, европейскому должностному лицу, лицу, принявшему на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, или солдату вооружённых сил (Бундесвера) за исполнение служебных обязанностей выгоду для него или третьего лица, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(2) Тот, кто предлагает, обещает или предоставляет судье, члену суда Европейского союза или третейскому судье выгоду для него или третьего лица в качестве встречного обязательства за то, что он совершил или совершит в

будущем судебское действие, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(3) Деяние не подлежит наказанию в соответствии с абзацем 1, если компетентное ведомство в рамках своих полномочий изначально разрешило адресату получение этой выгоды или это ведомство по незамедлительно поданному им заявлению выдаёт разрешение на получение этой выгоды.

Комментарии

1) По отношению к § 331 УУ ФРГ зеркально сформулированный специальный состав мздоимства, т.е. активного подкупа должностного лица или иного законодательно установленного специального объекта, посредством предложения, обещания или предоставления выгоды.

В отношении защищённого правового блага, специальных объектов и сути неправомерного сговора см. комментарии к § 331.

§ 334. Дача взятки¹⁾

(1) ¹Тот, кто предлагает, обещает или предоставляет должностному лицу, европейскому должностному лицу, лицу, принявшему на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой, или солдату вооружённых сил (Бундесвера) выгоду для него или третьего лица в качестве встречного обязательства за то, что это лицо совершило или совершит в будущем служебное действие и тем самым нарушило или нарушит свои служебные обязанности, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет. ²В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок до двух лет или денежный штраф.

(2) ¹Тот, кто предлагает, обещает или предоставляет судье, члену суда Европейского союза или третейскому судье выгоду для него или третьего лица в качестве встречного обязательства за то, что он:

1. совершил судебское действие и тем самым нарушил свои судебские обязанности или
2. совершит в будущем судебское действие и тем самым нарушит свои судебские обязанности, –

наказывается в случае, предусмотренном в № 1, лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет, а в случае, предусмотренном в № 2, – лишением свободы на срок от шести месяцев до пяти лет. ²Покушение наказуемо.

(3) Если исполнитель предлагает, обещает или предоставляет выгоду в качестве встречного обязательства за совершение действия в будущем, то положения, предусмотренные в абзацах 1 и 2, применяются уже в том случае, если он покушается склонить другое лицо к тому, что оно:

1. при совершении деяния нарушит свои обязанности или

2. в том объёме, в котором оно может действовать по своему усмотрению, действовало, поддавшись влиянию, оказываемому на него посредством выгоды.

Комментарии

1) По отношению к § 332 УУ ФРГ зеркально сформулированный состав должностного коррупционного преступного деяния активного взяточничества, т.е. дачи взятки в контексте § 334 УУ ФРГ, является специальным, поскольку предусматривает специальный объект, указанный в абзацах 1 и 2 и в § 335а УУ ФРГ. В отношении защищённого правового блага, специальных объектов и сути неправомерного сговора см. комментарии к § 332.

§ 335. Особо тяжкие случаи получения и дачи взятки

(1) В особо тяжких случаях:

1. деяние, предусмотренное в:
 - а) § 332 (абз. 1 предложения 1), также в сочетании с абзацем 3, и
 - б) § 334 (абз. 1 предложения 1 и абз. 2), в обоих случаях в сочетании с абз. 3,
подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет, а
2. деяние, предусмотренное в § 332 (абз. 2), также в сочетании с абз. 3, – наказанию в виде лишения свободы на срок не менее двух лет.

(2) Как правило, особо тяжкий случай в контексте абзаца 1 имеет место, если:

1. деяние связано с выгодой в крупном размере,
2. исполнитель продолжительно принимает выгоды, которые он требовал в качестве встречного обязательства за то, что он совершит в будущем служебное действие, или
3. исполнитель действует в виде промысла или в составе банды¹⁾, организованной для длительного совершения подобных деяний.

Комментарии

1) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 335а.¹⁾ Служащие иностранных государств и международных организаций²⁾

(1) При применении положений, установленных в § 331 (абзаце 2) и § 333 (абзаце 2), а также в §§ 332 и 334, последние в обоих случаях также в сочетании с § 335, в отношении деяния, направленного на совершение в будущем судебного действия или на совершение в будущем служебного действия, приравниваются:

1. к судье:
член иностранного или международного суда;

2. к прочему должностному лицу:
 - а) служащий иностранного государства и лицо, которому поручено исполнение обязанностей административного управления в пользу иностранного государства;
 - б) служащий международной организации и лицо, которому поручено исполнение обязанностей международной организации;
 - в) солдат вооружённых сил иностранного государства и солдат, которому поручено исполнение обязанностей международной организации.

(2) При применении положений, установленных в § 331 (абзацах 1 и 3), а также в § 333 (абзацах 1 и 3), в отношении деяния, направленного на совершение в будущем служебного действия, приравниваются:

1. к судье:
член Международного уголовного суда;
2. к прочему должностному лицу:
служащий Международного уголовного суда

(3) При применении положений, установленных в § 331 (абзацах 1 и 3), в отношении деяния, направленного на совершение в будущем служебного действия, приравниваются:

1. к солдату вооружённых сил (Бундесвера):
солдат войск не германских государств-участников Североатлантического пакта, базирующихся в Федеративной Республике Германия и расположенных в момент совершения деяния на территории Германии;
2. к прочему должностному лицу:
служащий этих войск;
3. к лицу, принявшему на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой:
лицо, которое работает в войсках или действует по их поручению и приняло на себя на основании общего или специального распоряжения вышестоящей войсковой командной инстанции и в установленной форме специальные обязательства по добросовестному исполнению своих обязанностей.

Комментарии

1) § 335a введён на основании ст. 1 Закона о противодействии коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption – KorrBekG*] от 20 ноября 2015 года (BGBl. 2015 I, S. 2025), который имплементирует в национальное уголовное право европейские и международные требования (BT-Drs. 18/4350, S. 12 f. Подробно: *Dann*, NJW 2016, 203, 206).

2) Круг объектов (субъектов) указанных антикоррупционных (специальных) деликтов расширен отождествлением должностного лица со служащими иностранного государства или международной организации, а также лицами, уполно-

моченных выполнять публичные обязанности в пользу иностранного государства или международной организации. Соответствующие положения действуют также в отношении иностранных (международных) судей и военнослужащих.

§ 336. Служебное бездействие

К совершению служебного или судейского действия в контексте §§ 331–335а приравнивается бездействие.

§ 337. Оплата деятельности третейского судьи

Оплата деятельности третейского судьи является только в том случае выгодой в контексте §§ 331–335, если третейский судья требует, получает соответствующее обещание или принимает её от одной процессуальной стороны за спиной другой процессуальной стороны, или если одна процессуальная сторона ему её предлагает, обещает или предоставляет за спиной другой процессуальной стороны.

§ 338. (Исключён)¹⁾

Комментарии

1) Ранее: «Имущественный штраф и расширенная конфискация того, что было приобретено преступным путём». Ст. 1 Закона о противодействии коррупции [*Gesetz zur Bekämpfung der Korruption – KorrBekG*] от 20 ноября 2015 года (BGBl. 2015 I, S. 2025) был исключён абзац 2, предусматривавший в случае активного взяточничества в составе банды применение имущественного штрафа (§ 43а УУ ФРГ ст. ред.) наравне с расширенной конфискацией (§ 73d УУ ФРГ ст. ред.), поскольку Федеральным Конституционным судом Германии § 43а признан противоречащим Основному закону (Конституции) ФРГ и ничтожным. В ходе реформы регулирования уголовно-правового института изъятия имущества [*Vermögensabschöpfung*], проведённой Федеральным законом от 13 апреля 2017 года (BGBl. 2017 I S. 872), был исключён и абз. 1, гласивший: «*В случаях, предусмотренных в §§ 332 и 334, в обоих случаях также в сочетании с §§ 335а–337, подлежат применению положения, установленные в § 73d, если исполнитель действует в виде промысла или в составе банды²⁾, организованной для длительного совершения подобных деяний.*» из текста УУ ФРГ. См. ком. к § 43а и § 73а.

2) Дословно: «в качестве члена банды» [*als Mitglied einer Bande*].

§ 339. Вынесение неправоудного приговора или решения

Судья, иное должностное лицо или третейский судья, виновный в неправоудном ведении правового дела или принятии решения по нему в пользу или в ущерб одной процессуальной стороны, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до пяти лет.

§ 340. Нанесение телесных повреждений при исполнении должностных обязанностей

(1) ¹Должностное лицо, которое во время несения службы или в связи со своей службой наносит телесные повреждения или допускает их нанесение, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

²В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок до пяти лет или денежный штраф.

(2) Покушение наказуемо.

(3) Положения, установленные в §§ 224–229, действуют в отношении деяний, предусмотренных в абзаце 1, соответственно.

§§ 341–342. (Исключены)**Комментарии**

Исключены на основании ст. 19 № 190 Федерального закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [*Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB*] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507).

§ 343. Принуждение к даче показаний

(1) Тот, кто являясь должностным лицом, призванным участвовать:

1. в уголовном процессе, в процедуре принудительного помещения лица в соответствующее учреждение¹⁾,
2. в процессе, связанном с назначением административного денежного взыскания²⁾ или
3. в дисциплинарном процессе³⁾ или в процессах в судах на общественных началах⁴⁾ или в судах по делам представителей определённых профессий⁵⁾,

физически истязает другое лицо или иным образом применяет к нему насилие, угрожает применением к нему насилия, или причиняет ему моральные мучения с целью принудить его дать определённые показания в процессе, сделать там определённое заявление или не совершать этих действий, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет.

(2) В менее тяжких случаях наказанием является лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет.

Комментарии

1) См. соответствующие комментарии к § 174а.

2) См. Закон о дисциплинарном воздействии Германии [*Bundesdisziplinargesetz – BDG*] от 9 июля 2001 года (BGBl. 2001 I S. 1510); последние изменения внесены ст. 62 Постановления от 19 июня 2020 (BGBl. 2020 I S. 1328). С дальнейшими примерами см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 343 Rn. 4.

3) См. Федеральный закон об административных правонарушениях [*Gesetz über Ordnungswidrigkeiten – OWiG*] от 24 мая 1968 года в редакции Федерального закона от 19 февраля 1987 года (BGBl. 1087 I S. 602); последние изменения внесены ст. 185 Постановления от 19 июня 2020 (BGBl. 2020 I S. 1328). Подробно см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 343 Rn. 5 mwN.

4) Например: адвокатские суды, §§ 116 ff. Федерального положения об адвокатуре Германии (*Bundesrechtsanwaltsordnung – BRAO*) от 1 августа 1959 года (BGBl. 1959 I S. 565); последние изменения внесены ст. 1 закона от 19 июня 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1403); нотариальные суды, §§ 95 ff. Федерального положения о нотариате (*Bundesnotarordnung – BNotO*) от 13 февраля 1937 года в редакции BGBl. III, Gliederungsnummer 303-1, изменённой на основании закона от 30 ноября 2019 года (BGBl. 2019 I S. 1942). С дальнейшими примерами см. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 343 Rn. 5.

5) Например, в отношении налоговых консультантов, см. §§ 89 ff. Федерального закона о деятельности налоговых консультантов (*Steuerberatungsgesetz – StBerG*) в редакции официальной публикации от 4 ноября 1975 года (BGBl. 1975 I S. 2735); последние изменения внесены на основании ст. 5 Федерального закона от 22 декабря 2010 года (BGBl. 2010 I S. 2248). См. *Fischer*, StGB, 64. Aufl., § 343 Rn. 5.

§ 344. Уголовное преследование невиновного

(1) ¹Тот, кто, являясь должностным лицом, призванным участвовать в уголовном процессе, за исключением процедуры назначения принудительных мер, не связанных и изоляцией от общества (§ 11 абз. 1 № 8), преднамеренно или осознанно¹ подвергает уголовному преследованию невиновного или лицо, которое в соответствии с законом не подлежит уголовному преследованию, или оказывает воздействие на проведение такого преследования, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет, а в менее тяжких случаях – лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет. ²Положения, предусмотренные в предложении 1, действуют соответственно в отношении должностного лица, призванного участвовать в процедуре принудительного помещения лица в соответствующее учреждение².

(2) ¹Тот, кто, являясь должностным лицом, призванным участвовать в процедуре назначения принудительных мер, не связанных и изоляцией от общества (§ 11 абз. 1 № 8), преднамеренно или осознанно подвергает уголовному преследованию лицо, которое, согласно закону, не подлежит уголовному преследованию, или оказывает воздействие на проведение такого преследования, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет. ²Положения, предусмотренные в предложении 1, действуют соответственно в отношении должностного лица, призванного участвовать:

1. в процессе, связанном с назначением административного денежного взыскания, или

2. в дисциплинарном процессе, в процессах в судах на общественных началах³⁾ или в судах по делам представителей определённых профессий⁴⁾.

³⁾Покушение наказуемо.

Комментарии

- 1) См. комментарии к § 15.
- 2) См. соответствующие комментарии к § 174а.
- 3) См. соответствующие комментарии к § 343.
- 4) См. соответствующие комментарии к § 343.

§ 345. Исполнение наказания, назначенного в отношении невиновного

(1) Тот, кто, являясь должностным лицом, призванным участвовать в исполнении наказания в виде лишения свободы, принудительных мер исправления и безопасности, связанных и изоляцией от общества, или принудительного помещения лица в соответствующее учреждение¹⁾ исполняет такое наказание, меру или помещение, несмотря на то что они согласно закону исполнению не подлежат, – наказывается лишением свободы на срок от одного года до десяти лет, а в менее тяжких случаях – лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Если исполнитель действует по грубой неосторожности²⁾, то наказанием является лишение свободы сроком до одного года или денежный штраф.

(3) ¹⁾Тот, кто, за исключением случаев, указанных в абзаце 1, являясь должностным лицом, призванным участвовать в исполнении наказания или принудительных мер (§ 11 абз. 1 № 8), исполняет наказание или меру, несмотря на то что они согласно закону исполнению не подлежат, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет. ²⁾Таким же образом наказывается тот, кто, являясь должностным лицом, призванным участвовать в исполнении:

1. содержания несовершеннолетнего под арестом,
2. административного денежного взыскания или дополнительных последствий в соответствии с законодательством об административных правонарушениях³⁾,
3. денежного взыскания за нарушение порядка или содержания под стражей за нарушение порядка,
4. дисциплинарной меры, меры в процессах в судах на общественных началах⁴⁾ или в судах по делам представителей определённых профессий⁵⁾,

приводит в исполнение такое правовое последствие, несмотря на то что оно согласно закону исполнению не подлежит. ³⁾Покушение наказуемо.

Комментарии

- 1) См. соответствующие комментарии к § 174а.
- 2) См. комментарии к §§ 73е, 15, 18.
- 3) См. положения Федерального закона об административных правонарушениях [*Gesetz über Ordnungswidrigkeiten – OWiG*] от 24 мая 1968 года в редакции Федерального закона от 19 февраля 1987 года (BGBl. 1087 I S. 602); последние изменения внесены ст. 185 Постановления от 19 июня 2020 (BGBl. 2020 I S. 1328). В отношении избранного термина для перевода понятия „*Ordnungswidrigkeit*“ см. Хелльманн, У.В., Экономическая преступность и уголовная ответственность // *Lex Russica* 2007/5, С. 985–996 (прим. П.Г.) в сноске № 5, С. 989).
- 4) См. соответствующие комментарии к § 343.
- 5) См. соответствующие комментарии к § 343.

§§ 346. и 347. (Исключены)**Комментарии**

Исключены на основании ст. 19 (№ 192) Федерального закона о введении в действие Уголовного уложения ФРГ [*Einführungsgesetz zum Strafgesetzbuch – EGStGB*] от 2 марта 1974 года (BGBl. 1974 I S. 469; 1975 I S. 1916; 1976 I S. 507).

§ 348. Служебный подлог¹⁾

(1) Должностное лицо, уполномоченное составлять публичные документы, которое в рамках своей компетенции заверяет ложный юридически значимый факт или вписывает либо вносит его в публичные реестры, книги или файлы, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) Дословно: Ложное засвидетельствование при исполнении должностных обязанностей (*Falschbeurkundung im Amt*). Со сравнительной точки зрения см. состав, предусмотренный в ст. 292 УК РФ, который определяет служебный подлог по российскому уголовному праву как внесение из корыстных побуждений должностным лицом, а также приравненным к нему лицом, в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание. Поскольку, по сути, сравнимыми являются как предмет, так и специальный субъект преступного деяния по § 348 УУ ФРГ и ст. 292 УК РФ, перевод понятия „*Falschbeurkundung im Amt*“ как «*служебный подлог*» представляется допустимым и верным.

§§ 349.–351. (Исключены)**§ 352. Неправомерное взимание (завышение) тарифной платы**

(1) Должностное лицо, адвокат или иной поверенный в правовых вопросах, который в свою пользу взимает плату по тарифу¹⁾ или иное вознаграждение за исполнение должностных обязанностей, наказывается, если он взимает эту плату или вознаграждение, зная о том, что выплачивающее их лицо не должно их платить вообще или должно платить в меньшем размере, лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(2) Покушение наказуемо.

Комментарии

1) Подразумевается вознаграждение, размеры которого установлены законом или подзаконным нормативным актом.

§ 353. Неправомерное завышение размеров сборов, неправомерное сокращение пособий

(1) Должностное лицо, взимающее в общественный бюджет налоги, пошлины или иные сборы, которое взимает эти сборы, зная о том, что выплачивающее их лицо не должно их платить вообще или должно платить в меньшем размере, и при этом противоправно полученное полностью или частично не вносит в бюджет, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Таким же образом наказывается тот, кто, являясь должностным лицом, противоправно сокращает получателю официальные пособия, выплачиваемые в деньгах или предоставляемые в виде натурального пособия, и декларирует их в счёте как полностью выплаченные или предоставленные.

§ 353а. Нарушение доверительных отношений на дипломатической службе

(1) Тот, кто, представляя Федеральную Республику Германия перед иностранным правительством, сообществом государств или межгосударственной организацией, действует вопреки должностному указанию или представляет неверные отчёты фактического свойства с намерением ввести в заблуждение Федеральное правительство, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

(2) Деяние подлежит уголовному преследованию только по полномочию Федерального правительства.

§ 353b. Нарушение служебной тайны и особой обязанности хранить тайны

(1) ¹Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, разглашает тайну, которая была ему доверена или иным образом доведена до сведения в качестве:

1. должностного лица,
2. лица, принявшего на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой,
3. лица, исполняющего обязанности и имеющего полномочия в соответствии с законодательством о представительстве интересов работников, или
4. европейского должностного лица

и тем самым ставит под угрозу важные общественные интересы, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом.

²Если исполнитель содеянным создал по неосторожности угрозу для важных общественных интересов, то он наказывается лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом.

(2) Тот, кто, за исключением случаев, предусмотренных в абзаце 1, не имея соответствующих полномочий, делает доступным другому лицу или обнародует предмет или информацию¹⁾:

1. которые он обязан хранить в тайне на основании постановления федерального или земельного законодательного органа или одного из его комитетов, или
2. обязанность хранить которые в тайне была возложена на него иным государственным органом в соответствии с законом, в законодательно предусмотренной форме и с указанием на уголовную ответственность за нарушение обязанности хранения тайны,

и тем самым ставит под угрозу важные общественные интересы, – наказывается лишением свободы на срок до трёх лет или денежным штрафом.

(3) Покушение наказуемо.

(3а) Пособнические действия лица, указанного в положениях § 53 (абз. 1 предл. 1 № 5) Уголовно-процессуального кодекса, не являются противоправными, если они ограничиваются получением, обработкой или публикацией тайны или предмета или информации, в сохранении конфиденциальности которых существует особая обязанность.²⁾

(4) ¹Деяние подлежит уголовному преследованию только по полномочию.

²Полномочие выдаётся:

1. президентом законодательного органа:
 - а) в случаях, предусмотренных в абзаце 1, если тайна стала известна исполнителю во время его деятельности в федеральном или земельном законодательном органе или в его интересах,
 - б) в случаях предусмотренных в абзаце 2 (№ 1);

2. высшим федеральным органом
 - a) в случаях, предусмотренных в абзаце 1, если тайна стала известна исполнителю во время его деятельности в ином государственном органе или в его интересах, или в другом федеральном органе или в его интересах,
 - b) в случаях, предусмотренных в абзаце 2 (№ 2), если на исполнителя со стороны федерального органа были возложены специальные обязательства;
3. Федеральным правительством в случаях, предусмотренных в абзаце 1 (предложении 1 № 4), если тайна была доведена до сведения исполнителя во время его деятельности в одном из учреждений Европейского Союза;
4. высшим земельным органом во всех остальных случаях, предусмотренных в абзацах 1 и 2 (№ 2).

³В случаях, предусмотренных в предложении 2 (№ 3), деяние подлежит уголовному преследованию только в случае, если дополнительно наличествует требование учреждения об уголовном преследовании.⁵⁾

Комментарии

1) Инкриминированным действием в данной альтернативе является предоставление неуполномоченному лицу предметов или информации, а также публичное оглашение. Под «предметами» в данном контексте понимаются, напр., письменные материалы, изображения, модели и пр. «Информацией» являются устные сообщения. (Fischer, StGB, 64. Aufl., § 353b Rn. 11; Perron, in: Schönke/Schröder, 28. Aufl., § 353b Rn. 12; иного мнения придерживается Träger, in: LKStGB, § 353b Rn. 53, который причисляет любую информацию в сферу защиты данной нормы).

2) Абзац 3а данной нормы введён Законом об укреплении свободы печати в уголовном и уголовно-процессуальном законодательстве [*Gesetz zur Stärkung der Pressefreiheit im Straf- und Strafprozessrecht (PrStG)*] от 25 июня 2012 года (BGBl. 2012 I S. 1374).

3) Сфера применения нормы расширена в отношении европейского должностного лица, а также введены связанные с этим дополнительные требования на основании ст. 5 Закона о приведении в исполнение Постановления Совета (ЕС) 2017/1939 от 12 октября 2017 года об укреплении сотрудничества в отношении создания Европейской прокуратуры и о внесении изменений в прочие правовые акты [*Gesetz zur Durchführung der Verordnung (EU) 2017/1939 des Rates vom 12. Oktober 2017 zur Durchführung einer Verstärkten Zusammenarbeit zur Errichtung der Europäischen Staatsanwaltschaft und zur Änderung weiterer Vorschriften (EUSTAGEG)*] от 10 июля 2020 года (BGBl. 2020 I S. 1648).

§ 353с. (Исключён)**Комментарии**

Ранее: Неуполномоченная передача тайных предметов или тайной информации. Данная норма исключена на основании Семнадцатого Закона внесении изменений в уголовное законодательство (17. *Strafänderungsgesetz – StrafÄG*) от 21 декабря 1979 года (BGBl. 1979 I S. 2324). См. § 353b абз. 2.

§ 353d. Запрещённые сообщения о судебных разбирательствах

(1) Лишением свободы на срок до одного года или денежным штрафом наказывается тот, кто:

1. в нарушение законодательно наложенного запрета делает публичное сообщение о судебном разбирательстве, участие общественности в котором было исключено, или о содержании официального документа, касающегося предмета этого разбирательства,
2. в нарушение запрета разглашения, возложенного на него судом на основании закона, не имея соответствующих полномочий, разглашает факты, дошедшие до его сведения в закрытом судебном разбирательстве, или из официального документа, касающегося предмета этого разбирательства, или
3. публично сообщает полный текст или значительные части обвинительного заключения или иного официального документа уголовного процесса, процесса по назначению административного денежного взыскания или дисциплинарного процесса, прежде чем они были оглашены в открытом судебном разбирательстве или процесс завершён¹⁾.

Комментарии

1) В отношении конституционности данной альтернативы см. BVerfGE 71, 206.

§ 354. (Исключён)**Комментарии**

Ранее: Нарушение тайны переписки и телекоммуникационной связи. Исключён Федеральным законом, сопровождающим Закон о телекоммуникационной связи от 17 декабря 1997 года (BGBl. 1997 I S. 3108). Ныне см. § 206.

§ 355. Нарушение налоговой тайны

(1) ¹Тот, кто, не имея соответствующих полномочий, разглашает или использует:

1. личные данные другого лица, которые стали ему известны в качестве должностного лица:
 - а) в административном делопроизводстве, в процессе финансовой ревизии или в судебном производстве по налоговым делам,
 - б) в уголовном процессе за совершение налогового преступного деяния или в процессе по назначению административного денежного взыскания за совершение налогового административного правонарушения,
 - в) по другой причине из сообщения государственной налоговой инспекции или из предоставленного ему согласно закону налогового заключения или свидетельства о фактах, принятых во внимание при налогообложении,

или

2. чужую предпринимательскую или коммерческую тайну, которая стала ему известна в качестве должностного лица в одном из процессов, указанных в № 1, –

наказывается лишением свободы на срок до двух лет или денежным штрафом. ²Личные данные другого лица или чужие предпринимательские или коммерческие тайны также стали известны исполнителю в качестве должностного лица в одном из процессов, указанных в предложении 1 (№ 1), если они следуют из данных, к которым он имел доступ и, не имея соответствующих полномочий, получил путём электронной обработки информации. ¹ ³Информация, касающаяся определённого или распознаваемого скончавшегося физического лица или организаций, правомочного или неправомочного объединения лиц или имущественных масс, приравнивается к личным данным другого лица.

(2) К должностному лицу в контексте абзаца 1 приравниваются:

1. лица, принявшие на себя специальные обязанности, связанные с государственной службой,
2. официально назначенные эксперты или
3. служители церквей или других религиозных сообществ публичного права.

(3) ¹Деяние преследуется только по ходатайству начальника по службе или пострадавшего. ²В отношении деяний официально назначенных экспертов правом подать ходатайство обладает, наряду с потерпевшим, руководитель государственного органа², производство которого затрагивает данное экспертное заключение.

Комментарии

1) Предложение 2 введено ст. 16 Закона о модернизации процедуры налогообложения [*Gesetz zur Modernisierung des Besteuerungsverfahrens*] от 18.07.2016 (BGBl. 2016 I S. 1679); изменено и добавлено предложением 3 на основании Второго закона о защите личных данных от 20 ноября 2019 года (BGBl. 2019 I S. 1626).

2) См. § 11 (абз. 1 № 7).

§ 356. Взаимоисключающее правовое представительство

(1) Адвокат или иной поверенный в правовых вопросах, который в делах, доверенных ему в этом его качестве, вопреки обязанности оказывает услуги советом или помощью в одном и том же правовом вопросе обеим сторонам, – наказывается лишением свободы на срок от трёх месяцев до пяти лет.

(2) Если он действует в согласии с противной процессуальной стороной в ущерб процессуальной стороне, которую он представляет, то назначается наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до пяти лет.

§ 357. Склонение подчинённого к совершению преступного деяния

(1) Начальник, который склоняет своих подчинённых к совершению противоправного деяния при исполнении должностных обязанностей или предпринимает действия¹⁾, направленные на подобное склонение, или попустительствует совершению подобных деяний подчинёнными, подлежит наказанию, соответствующему тому, которое предусмотрено за совершение этих деяний.

(2) Это же предписание применяется в отношении должностного лица, которому поручен надзор или контроль над служебными делами другого должностного лица в том объёме, в котором противоправное деяние, совершенное последним, касается дел, подлежащих надзору или контролю.

Комментарии

1) См. положения, предусмотренные в § 11 (абз. 1 № 6).

§ 358. Дополнительные последствия

Наряду с наказанием в виде лишения свободы на срок не менее шести месяцев за совершение преступного деяния, предусмотренного в §§ 332, 335, 339, 340, 343, 344, 345 (абз. 1 и 3), в §§ 348, 352–353b (абз. 1), в §§ 355 и 357, суд может лишить пригодности занимать общественные должности (§ 45 абз. 2).

АЛФАВИТНО-ПРЕДМЕТНЫЙ УКАЗАТЕЛЬ

А

аборт § 218

агентурная деятельность

- разведывательная § 99
- с целью саботажа § 87
- шпионская § 98

агрессия

- призывы к преступлению «–», § 80а

административное правонарушение § 345 абз. 3 № 2 (ком.)

акции

- подделка, фальсификация § 151 в соч. §§ 146, 147, 149, 150

алиментация

- нарушение обязанности § 170

арест, нарушение имущественного «–» § 136

Б

банда §§ 146, 184с, 232 след., 236, 244 след., 249, 253, 260 след., 263, 265е, 266а, 267, 275 след., 284, 300, 335

- кража, скупка краденого §§ 260, 260а
- разбой § 250 № 2
- организация § 127

банкротство §§ 283, 283а

бедствие

неоказание помощи § 323с

бездействие § 13

- вопреки обязанности § 323с
- служебное § 336

безопасность

меры исправления и «–» §§ 61 след., § 345

беременность

прерывание §§ 218 след.

беспомощное состояние

- торговля людьми, при использовании «–» § 232
- кража, при использовании «–» § 243 № 6
- нарушение неприкосновенности сугубо личной сферы частной жизни § 201а
- оставление в опасности § 221

бланки

- еврочеков подделка § 152b
- удостоверений, документов подделка §§ 275, 276

брак § 11

- двоебрачие § 172
- преступления, направленные против «–» и семьи §§ 169 след.
- бракосочетание, принудительное § 237

браконьерство §§ 292–295

- охота § 292
- ловля рыбы § 293

Бундесвер

- вредительская пропаганда, направленная против «–» § 109d

бухгалтерия

- обязанность ведения «–» книг § 283b

бюллетень на выборах

- фальсификация § 107b

В**введение в оборот,**

- фальшивых денег, § 147

вербовка, §§ 109f, 109h, 232

- для несения иностранной военной службы § 109h
- для разведывательной деятельности § 109f
- к занятию проституцией § 232

вероисповедание

- воспрепятствование отправлению «–», оскорбление «–» §§ 166, 167

- кража предметов, служащих «–» §§ 242, 243 № 4

- повреждение предметов, служащих «–» § 304

- поджог §§ 306, 306a № 2

вероломное нападение §§ 223, 224**взлом**

- печати § 136
- разбой § 250
- хранилища при краже § 243 № 2

взносы

- на социальное страхование, удержание § 266a

взрыв

- подготовка § 310
- при использовании взрывчатых веществ § 308
- при использовании ядерной энергии § 307

взрывчатые вещества §§ 6, 89a, 140**взятка**

- дача §§ 334, 335
- получение §§ 332, 335
- в сфере здравоохранения 299a, 299b

взяточничество §§ 332, 334, 335

- в сфере здравоохранения §§ 299a, 299b

вина § 46**владение**

- присвоение, находящихся во в. вещей § 246

власть

- исполнение §§ 113, 114
- оказание сопротивления § 113
- присвоение § 132

водительские права

- зачёт срока временного лишения § 51
- лишение §§ 61, 69 след.

водное транспортное движение

- создание опасности §§ 315, 315a

военная служба § 109h**воздержание от наказания §§ 157, 158, 233**

- в отношении главного свидетеля обвинения § 46b
- при негодном покушении § 23
- при тяжком последствии для исполнителя § 60

воздушное судно §§ 297, 315, 316c**возмещение ущерба § 46a****вооружённые группы § 127****вооружённые силы**

- вредительская пропаганда, направленная против «–» § 109d

воспитание

- нарушение обязанности «–» §§ 131, 171, 174 след., 180, 221, 236

воспрепятствование наказанию § 258

- при исполнении должностных обязанностей § 258а

врачи

- нарушение личной тайны § 203
- подделка медицинских освидетельствований §§ 277, 278

выведывание

- данных § 202а
- шпионское § 96

выгода

- в деловом обороте (коммерческий подкуп) §§ 299, 300
- получение §§ 108е, 299, 331
- предоставление §§ 108е, 299, 333

вымогательство §§ 253–255

- показаний чиновником § 343

высвобождение

- ионизирующего излучения § 311
- ядов [*von Giften*], § 330а

высказывания §§ 36, 139, 193

- парламентские § 36
- при осуществлении правомерных интересов § 193

Г**горноработка** § 318**государственная измена** §§ 81–83

- наказуемость «–», совершенной за границей иностранцем § 5
- направленная против Земли § 82
- направленная против Федерации § 81
- подготовка § 83

гражданское состояние, акты

- предоставление ложных сведений § 169

Д**данные**

- выведывание § 202а
- изменение § 303а
- подделка значимых для доказывания «–» § 269

дача взятки §§ 334, 335

- в деловом обороте §§ 299, 300
- в сфере здравоохранения § 299б

двоебрачие § 172**денежные знаки**

- подделка § 149

денежный штраф §§ 40–43

- исчисление § 40
- преобразование в наказание в виде лишения свободы § 43
- срок давности § 79

деньги

- отмывание § 261
- подделка [*Nachmachen*] § 146
- фальсифицировать §§ 146 след.
- фальшивомонетничество §§ 146 след.
- фальшивые, введение в оборот § 147

депутат

- парламентские высказывания § 36
- подкуп «–» § 108е
- применение насилия против д. §§ 105, 106

деяния

- единство § 52
- множество § 53

добровольный отказ §§ 24, 31**доверие, злоупотребление** § 266**договорённость, ограничивающая конкуренцию** § 298**документы**

- подделка §§ 267, 348
- уничтожение §§ 133, 274

документы на право пребывания § 276а

документы на транспортное средство § 276a

должник, предоставление преимуществ § 283d

должностное лицо §§ 5, 11, 194, 201, 202d, 203, 206, 230, 240, 258a, 263, 264, 266a, 267, 331, 332, 333, 334, 335a, 339, 340, 343, 344, 345, 348, 352, 353, 353b, 355, 357

– европейское, §§ 5, 11, 263, 264, 267, 331, 332, 333, 334

должностное положение,

– использование для совершения действий сексуального характера § 174b

должностные обязанности

– нарушение при взяточничестве §§ 332, 333

– при неосторожном нанесении телесных повреждений §§ 229, 340

– при неосторожном убийстве § 222

должность

– лишение пригодности занимать «–» §§ 45, 92a, 101, 102, 109i, 129a, 264, 358

– непригодность занимать «–» §§ 45, 92a, 101, 102, 109i, 129a, 264, 358

– преступные деяния при исполнении «–» §§ 331–358

– утрата пригодности занимать «–» § 45

дожное движение, вмешательство § 315b

драка § 231**духовная слабость § 20**

душевная болезнь, нанесением телесных повреждений § 226

душевнобольной, наказуемость § 20

Е

еврочки, бланки – подделка § 152b

Ж**железная дорога**

– создание опасности для движения §§ 315 след.

– разрушение § 305

жилой дом

– кража из «–» § 243 № 1

– разбой § 250

жилище

– нарушение неприкосновенности «–» § 123

– неправомерная съёмка в «–» § 201a (абз. 3)

– кража из «–» § 244 (абз. 1 № 3)

З**заблуждение**

– введение в «–» § 263

– см. ошибка в запрете § 17

– см. ошибка в обстоятельствах деяния § 16

заведение, содержание «–» для занятия проституцией § 180a

заверение, ложное, данное вместо присяги § 156

завершение деяния, отличие от окончания § 11 (абз. 1 № 6) (ком.)

заграница

– криминальные и террористические объединения в «–» § 129b

– зачёт наказания, отбытого «–» § 51

– преступные деяния, совершенные «–» §§ 3, 4, 5, 6, 9

загрязнение

– водоёмов § 324

– почвы § 324a

заклучение

– превентивное, см. превентивное заключение

– предварительное § 51

заклучённые

– действия сексуального характера, злоупотребления § 174а

– мятеж § 121

– освобождение §§ 120, 121

законодательные органы §§ 105, 106

залог §§ 289, 290

заложник, захват § 239b

замена денежного штрафа лишением свободы § 43

западня § 292

запирание

– неправомерное лишение свободы путём «–» § 239

записи, технические

– подделка § 268

– уничтожение, повреждение, скрытие § 274

заповедник § 329

запрет осуществлять профессиональную деятельность §§ 61, 70 след.

заработная плата, удержание и присвоение § 266а

засвидетельствование, ложное §§ 271 след., § 348

затруднительное положение § 232

захоронение, создание помехи § 167а

зачёт §§ 51, 56, 56f, 57, 67

– зарубежного наказания § 51

– содержания в следственном изоляторе § 51

– срока временного лишения водительских прав § 51

защитник, нарушение тайны § 203

заявление о совершении

преступного деяния § 77 прим.

звания – почётные, злоупотребление § 132а

здание

– кража из «–» § 243 № 1

– поджог § 305

– разрушение § 305

здоровье

– ложное свидетельство о состоянии «–» §§ 277–279

– причинение вреда §§ 223 след., §§ 319–320

злоупотребления

– в отношении животных § 132а

– доверием § 266

– зависимостью несовершеннолетних для действий сексуального характера § 180

– сексуальные в отношении беззащитных лиц § 177

– сексуальные в отношении вверенных лиц § 174 (ком.)

– сексуальные в отношении детей §§ 176 след.

– сексуальные в отношении заключённых, больных и лиц, нуждающихся в помощи § 174а

– сексуальные при использовании отношений, связанных с консультацией, лечением или наблюдением § 174с

– сигналами бедствия § 145

– сексуальные при использовании должностного положения § 174b

– удостоверениями личности § 281

– чековыми и кредитными картами § 266b

знаки

– злоупотребление § 132а

– опознавательные запрещённых партий, использование, распространение § 86

значимость для прав и правоотношений § 271

И

игра наудачу §§ 284, 285

избиратели

- обман § 108a
- принуждение § 108
- подкуп § 108b

излучение, ионизирующее
высвобождение § 311

изнасилование § 177

- со смертельным исходом § 178

изображения § 11

- показ порнографических «–» ребёнку § 176
- порнографические § 176

изъятие средств деяния §§ 74 след., § 330c

- при браконьерстве и браконьерской ловле рыбы § 295
- при измене миру, гос. измене и т.д. § 92b
- при неразрешённой игре наудачу § 286
- при преступных деяниях, связанных с подделкой документов § 282
- при преступных деяниях, связанных со шпионажем § 101a
- при фальшивомонетничестве § 150
- средств прерывания беременности § 219b

имущественный арест,
повреждение § 136

имущественный штраф § 43a
(ком.)

иностранная военная служба,
вербовка § 109h

инструкция, для совершения тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности § 89b

инструмент, опасный, см. орудие
иностранные государства, преступные деяния, направленные против «–» §§ 102 след.

иностранцы, действие национального уголовного права в отношении «–» §§ 3, 5, 6

инцест § 173

исполнение помещения в соответствующие учреждения §§ 67 след.

исполнительное производство

- воспрепятствование § 288
- противодействие § 113

исправительные меры §§ 61 след.

- воспрепятствование §§ 258, 330b
- погашение за давностью § 78

исправление, меры «–» и безопасности §§ 61 след., § 345

испытательный срок § 56a

- возложение обязанностей при «–» § 56b
- дача указаний при «–» § 56c
- длительность § 56a
- условное наказание с назначением «–» § 56
- условно-досрочное освобождение на «–» §§ 57 след.

истязание §§ 223 след.

К

кабала § 233

капиталовложение, мошенничество, направленное на «–» § 264a

клевета § 187

коллекция, общественная
– повреждение § 304

комитет

- парламентский следственный § 162, 203

**компенсация исполнитель-
потерпевший** § 46а

**компьютерная преступ-
ность** §§ 202а, 263а, 269, 303а,
303b

**компьютерное мошенниче-
ство** § 263а

компьютерный саботаж § 303b

конкурс

- договорённость, ограничи-
вающая конкуренцию при
объявлении «–» § 298

конституционные

- анти«–» партии, поддержка § 84
- органы, пороченье § 90b
- основы, понятие § 92

**консультация, злоупотребление
для совершения действий
сексуального характера** § 174с

конфискация §§ 73 след.

**конфискация, расширен-
ная** §§ 129b, 256, 282, 286, 302, 338

корабль

- поджог §§ 306 след.
- разрушение §§ 305, 306а
- угроза контрабандой § 297
- утопление, посадка на мель § 263
(№ 5)

**корпорация/предприятие,
отличие** § 14 (прим.)

корысть, наказуемая §§ 284 след.

кража §§ 242–244а, 252

- бандой § 244
- бытовая § 247
- вещей, имеющих незначи-
тельную ценность § 248а
- вооружённая § 244
- квартирная § 244
- трупа § 168
- тяжкая «–» бандой § 244а

крайняя необходимость

- оправдывающая § 34
- извиняющая § 35

**кредит, мошенничество, направ-
ленное на получение** § 265b

**кредитные карты, злоупо-
требление** §§ 152а, 152b, 266b

**кредитор, предоставление пре-
имущества** § 283с

кредитоспособность, угроза § 187

Л

**лечение, злоупотребление
для совершения действий
сексуального характера** § 174с

лжеприсяга §§ 154, 155

- неосторожная «–» § 161
- склонение к «–» § 160

лица молодого возраста § 10
(ком.)

лишение

- временное «–» водительских
прав §§ 69 след.
- зачёт срока «–» свободы § 51
- неправомерное «–» сво-
боды § 239

**ложное засвидетельствова-
ние** §§ 271 след., § 348

**ложные показания, без при-
сяги** §§ 153 след.

лотерея § 287

М

малолетние §§ 180, 235

материалы, см. письменные «–»

меры, принудительные §§ 2,
61 след., § 345

- срок давности § 78

**место происшествия,
дорожно-транспортное**

- неразрешённое оставление «–» § 142
- место совершения деяния** § 9
- мздоимство** [*Vorteilnahme*], §§ 331, 333
- мир**
 - измена § 80
 - создание опасности для «–» § 100
- мост, разрушение** §§ 305, 318
- мотивы и цели, при определении размера наказания**
 - расистские § 46
 - ксенофобские § 46
 - человеконенавистнические § 46
- мошенничество** §§ 263–265

Н

- nulla poena sine lege** § 1
- наблюдение, злоупотребление** для совершения действий сексуального характера § 174c
- надзор за поведением** §§ 68 след., § 321
- наказание, в виде лишения свободы** §§ 38, 39
 - воздержание от «–», § 60
 - замена денежного штрафа «–» § 43
 - избежание краткосрочного «–» § 47
 - исчисление срока § 39
 - общее §§ 53, 54
 - пожизненное § 38
 - последующее определение 55
 - при единстве деяний § 52
 - при множестве деяний § 53
 - условное § 56 след.
 - условно-досрочное освобождение §§ 57, 57a, 57b, 58
- наказание, денежный штраф** §§ 40–43
 - воздержание от «–», § 60
 - исчисление «–» § 40
 - общее «–» §§ 53, 54
 - последующее определение § 55
 - предупреждение с оговоркой о назначении «–» §§ 59 след.
 - преобразование в наказание в виде лишения свободы § 43
 - срок давности § 79
- намерение** §§ 217, 226, 242
 - при мошенничестве § 263
- нанесение телесных повреждений** §§ 223 след.
 - опасное § 224
 - по неосторожности § 229
 - посредством неправомерного лишения свободы § 239
 - посредством оставления в опасности § 221
 - посредством повреждения гидросооружений § 318
 - при драке § 231
 - при разбое § 251
 - с согласия § 228
 - смертельное § 227
 - тяжкое § 226
 - ходатайство о преследовании §§ 77d, 230
 - чиновник §§ 340, 358
- нападение** 6, 32, 102, 114, 115, 139, 231, 316a, 316c
 - вероломное § 224 (ком.)
 - на воздушный или водный транспорт § 316c
 - на представителя власти §§ 114, 115
 - наличное, при необходимой обороне § 32
 - при драке § 231

напитки, алкогольные

- передача лицу во время курса лечения § 323b

насилие

- в отношении учреждений, чиновников §§ 113, 114
 - в отношении членов законодательного органа §§ 105, 106
 - вымогательство с применением «–» § 253
 - демонстрация § 131
 - крайняя необходимость §§ 34, 35
 - мятеж § 121
 - перемещение человека с применением «–» §§ 234–237
 - понуждение к действиям сексуального характера § 177
 - похищение малолетних с применением «–», § 235
 - принуждение избирателей с применением «–», § 108
 - принуждение к бракосочетанию с применением «–» § 237
 - принуждение с применением «–» § 240
 - принуждение Федерального президента с применением «–», § 106
 - противодействие исполнению гражданских прав § 107
 - торговля людьми с применением «–», §§ 232, 233a
 - требования применения § 130
 - тяжкое нарушение неприкосновенности жилища §§ 124, 125
- насильственное деяние**, тяжкое, угрожающее государственной безопасности §§ 89a, 89b, 91
- подготовка «–» § 89a
 - вступление в контакт с целью совершения «–» § 89b
 - руководство к совершению «–» § 91

начальник

- порицание § 193
- склонение подчинённого к совершению противоправного деяния § 357

необходимая оборона § 32,

- превышение «–» § 33

неосторожность §§ 15, 16

- понятие § 15
- формы §§ 15, 18, 74a (ком.)

несовершеннолетние §§ 10 (ком.), 182, 184c след.**несообщение о запланированном преступном деянии** §§ 138, 139**несчастный случай**

- кража при «–» § 243 № 6
- неоказание помощи § 323c

носители изображений § 11**нотариус**, нарушение частных тайн § 203**О****обладатель депутатских полномочий**, см.: депутат**обман (введение в заблуждение)**, §§ 100a, 108a, 109a, 152a, 263 след., 267 след., 271 след.**обогащение**, §§ 41, 73e, 202d, 203, 235, 236, 253, 259, 271**оборона**, необходимая § 32**обработка данных**

- введение в заблуждение в правовом обороте § 270
- повреждение § 303b

обременение

- эксгибиционистскими действиями § 183

обстоятельства деяния, заблуждение § 16

- общественно опасные преступные деяния** §§ 306–323с
- несообщение §§ 138, 139
 - угроза совершением § 126
- общественное спокойствие,**
нарушение богохульством § 166
- общественный порядок,**
нарушение § 183а
- обязанности,** возложение
во время испытательного
срока § 56b
- оговорка о назначении
наказания,** см. предупреждение
с оговоркой о назначении
наказания
- одурманивание,** наркотическое
- абсолютное § 323а
 - в дорожном движении § 315с
 - невменяемость § 20 (ком.), § 21
 - управление средством передвижения в состоянии «–» § 316
- окончание деяния,** отличие
от завершения § 11 абз. 1 № 6
(прим.)
- опасность,** общая
- кража при «–» § 243 № 6
 - неоказание помощи § 323с
 - создание §§ 312–316
- опасные материалы и
грузы** § 328
- определение размеров
наказания**
- принципы, § 46
 - при денежном штрафе §§ 40, 47
 - при лишении свободы § 39
- опьянение,** алкогольное
- абсолютное § 323а
 - в дорожном движении § 315с
 - невменяемость § 20 (прим.), § 21
 - управление средством передвижения в состоянии «–» § 316
- орудие, опасное §§ 224, 244, 250
- органы, государственные** § 11
(абз. 1 № 7)
- введение в заблуждение §§ 277–279
 - оскорбление в отношении «–» § 194
- оружие,** §§ 224, 244, 250
- огнестрельное, военное § 243 № 7
- освобождение**
- заключённых §§ 120, 121
 - от наказания § 56g
 - условно-досрочное §§ 57, 57а, 57b
- оскорбление** §§ 185, 186
- взаимное § 199
 - дипломата § 103
 - политических организаций § 194
 - полномочие к публикации § 200
 - в отношении государственного органа § 194
 - ходатайство об уголовном преследовании § 194
- оставление в опасности** беспомощного лица § 221
- отмычка,** при краже § 243 № 1
- отнятие,** малолетних § 235
- отравление** § 224
- общественно опасное § 314
- отходы** § 326
- официальные публикации,**
повреждение § 134
- охота,** осуществление без полномочий §§ 292–295
- право на «–» § 292
- ошибка**
- «–» в запрете § 17
 - «–» ошибка в обстоятельствах деяния § 16

П**памятники**, повреждение § 304**память**

– осквернение «–» умершего § 189

паром – разрушение, уничтожение и т.д. § 318**партии**, запрещённые §§ 85, 86а**печатные материалы**, приведение в негодность § 74d**печать** снятие, повреждение § 136**письма**

– открытие без полномочий § 202

– почтовым чиновником §§ 354, 358

письменные материалы, § 11

(абз. 3)

– для демонстрации насилия § 131

– изъятие § 74d

– показ ребёнку порнографических «–» § 176а

– порнографические § 184

– приведение в негодность § 74d

плотины, разрушение §§ 305, 318**побег заключённых** §§ 120, 121**повреждение**

– водопровода, шлюзов и т.д. § 318

– документов §§ 133, 274

– мостов §§ 305, 318

– надгробий, памятников и т.д. §§ 168, 304

– официальной печати § 136

– официальных публикаций государственных органов § 134

– транспортных установок §§ 315, 315а

подделка

– денег 146

– для введения в заблуждение в отношении гос. тайны § 100а

– документов § 267

– знаков оплаты 148

– значимых для доказывания данных § 269

– медицинских освидетельствований § 277

– расчётных карт, оплата по которым гарантируется эмитентом, и бланков еврочеков § 152b

– расчётных карт, чеков и векселей § 152а

– технических записей § 268

– ценных бумаг §§ 151, 152

поддержка [*Betreuung*] § 174**поджог** §§ 265, 306 след.

– деятельное раскаяние § 306е

– по неосторожности § 306d

– со смертельным исходом § 306с

– тяжкий § 306а

подкуп

– должностного лица (мздоимство) §§ 331, 333

– обладателя депутатских полномочий (депутата), 108е

– коммерческий (в деловом обороте) §§ 299, 300

подлог

– служебный, 348

подневольное положение

– использование § 291

подозрение, ложное §§ 164, 165**подстрекательство** §§ 26, 28, 111, 159, 257

– вина § 29

– к даче ложных показаний §§ 159, 160

– неудавшееся «–» к уголовному преступлению § 30

– посредством публичного призыва § 111

подчинённый, склонение к совершению преступных деяний § 357**пожароопасная ситуация** § 306f**показ** порнографических изображений ребёнку § 176

показания

- вымогательство § 343
- дача ложных §§ 153 след.
- исправление ложных «–» § 158
- крайняя необходимость при даче «–» § 157

покушение §§ 23, 30**половое сношение**

- между родственниками § 173
- понуждение к «–» § 177
- с беззащитными лицами § 179
- с детьми §§ 176, 177

получение взятки §§ 332, 335

- в деловом обороте §§ 299, 300

помещение в учреждения §§ 61 след.**помещения, проникновение**

- в «–» § 123

помощь

- к наказуемым действиям §§ 27, 257 след.
- неоказание § 323с
- нуждающиеся в «–», действия сексуального характера, злоупотребление §§ 174 (прим.), 174а
- оказание при укрывательстве § 257

попечение, нарушение обязанности «–» § 171**пороченье**

- государства § 90а
- памяти умерших § 189
- религии § 166
- Федерального президента § 90

поручение §§ 11, 14, 108е, 265с, 265d, 266**пособие, неправомерное сокращение** § 353**пособник** §§ 8 (прим.), 27, 28, 257**пособничество** §§ 8 (прим.) 27, 29, 257 след.

- к несостоявшемуся уголовному преступлению § 30

похищение человека § 234

- несообщение § 138

похищение человека §§ 234, 239а, 239b**право голоса**

- лишение §§ 45, 108с, 108е
- утрата § 45

правомерные интересы,

- осуществление §§ 193, 194

превентивное заключение §§ 66 и след.

- оговорённое «–» § 66а, 67d
- организация помещения в «–» § 66с – первичное «–» § 66, 67d
- последующее «–» §§ 66b, 67d

предварительное заключение, зачёт срока пребывания § 51**преднамеренность** § 15 (прим.), 87, 89с, 226, 258, 283с, 344**предприятие/корпорация,** отличие § 14 (ком.)**предупреждение с оговоркой о назначении наказания,** § 59 след.

- назначение отсроченного оговоркой наказания, § 59b

президент, Федеральный

- понуждение § 106
- пороченье § 90

преимущество, предоставлять – 283с, 283d**прерывание беременности** §§ 218–220**преследование**

- невиновного § 344
- неправомерное § 238

преступление, уголовное

- общественно опасные §§ 306 след.
- покушение § 23
- покушение на подстрекательство § 30
- понятие § 12

- срок давности § 78
- угроза совершением общественно опасного «–» § 126
- преступные деяния**
- ложное подозрение § 164
- публичный призыв к совершению «–» § 111
- экологические §§ 324 след.
- приведение в негодность**
- призывать** §§ 80а, 130
- письменных материалов** и пр. § 74d
- приговор**, уголовный
- опубликование §§ 156, 200
- приёмные родители**
- родственник § 11
- признаки**, особые индивидуальные §§ 28 след.
- признание**, вымогательство § 343
- призыв**
- к насилию и произволу § 130
- публичный «–» к совершению преступного деяния § 111
- принуждение** §§ 239b, 240, 253
- парламента § 105
- сексуальное § 177
- сексуальное со смертельным исходом § 178
- принимать** §§ 30, 108b, 108e, 265c, 265d, 287, 298, 299, 299a, 331, 332, 335, 337
- выгоду §§ 108b, 108e, 265c, 265d, 287, 298, 299, 299a, 331, 332, 335, 337
- предложение § 30
- принятие требования** совершения преступного деяния § 30
- присвоение** § 246
- бытовое § 247
- вещей, имеющих незначительную ценность § 248а
- власти § 132
- присяга**, ложная §§ 154, 160

- провокация**, убитым § 213
- производственная установка**, создание экологической опасности §§ 325 след.
- прокурор**, противодействие §§ 111–121
- проникновение**, в квартиру и т. д. §§ 123, 243
- прослушивание** носителей звукозаписи порнографического содержания в присутствии ребёнка § 176
- проституция**
- склонение к «–» § 180а
- торговля людьми с целью привлечения к «–» §§ 232, 233а
- эксплуатация § 180а
- проступок**, уголовный
- понятие, наказание § 12
- покушение §§ 22 след.
- срок давности § 78
- совершенный за границей §§ 3, 5, 6
- профессиональная деятельность**, запрет осуществления §§ 61, 70, 145с
- публикации**
- официальные, повреждение § 134а
- уголовных приговоров §§ 165, 200
- частных тайн § 203

Р

- радиоактивные материалы** §§ 326 след.
- разбой** §§ 249 след.
- несообщение § 138
- с поджогом §§ 306, 321
- скупка краденого § 259
- со смертельным исходом § 251
- разбойное убийство** § 251

разведывание

- государственных тайн § 96
- объектов саботажа § 87

разведывательная деятельность § 99**разжигание ненависти** к частям населения § 130**размеры наказания**, определение

- при денежном штрафе §§ 40, 47
- при лишении свободы § 39

раскаianie, деятельное §§ 24, 83а, 306е, 314а, 320**распространение**

- в средствах массовой информации § 184с
- запрещённых пропагандистских материалов § 86
- знаков запрещённых партий § 86а
- ложных фактов §§ 186, 187, 189
- письменных материалов и пр. § 111
- порнографических материалов §§ 184, 184а, 184б
- фальшивых денег §§ 146, 147

рассрочка, при оплате денежного штрафа § 42**расстройство сознания**, глубокое §§ 20, 21

- злоупотребление для совершения действий сексуального характера § 179

ребёнок

- действия сексуального характера со смертельным исходом § 176b
- действия сексуального характера, злоупотребление §§ 174 (прим.), 176 след.
- оставление в опасности § 221
- родственники § 11
- торговля § 236

религиозные общества

- нарушение службы § 167

- оскорбление § 166

- повреждение вещей § 304

ремесло, запрет § 145с**родители**

- кража у «–» § 247
- нанесение телесных повреждений § 225
- оставление в опасности § 221
- родственники § 11

родственник

- понятие § 11
- браконьерство, браконьерская ловля рыбы, ходатайство § 294
- действия сексуального характера с «–» § 174 (ком.)
- истязание § 225
- кража у «–», присвоение у «–» § 247

- крайняя необходимость § 35

- крайняя необходимость при даче показаний § 157

- мошенничество § 263

- нанесение телесных повреждений § 232

- убийство §§ 211, 212, 213

- укрывательство, воспрепятствование наказанию §§ 257, 258

розыгрыш, неразрешённый § 287**руководство** §§ 91, 130а, 265с

- к совершению преступных деяний § 130а

рыбная ловля, неправомерная §§ 293–295**С****саботаж** §§ 87 след., § 109е**садистские побуждения** § 211**самолёт**, захват § 316с**самоопределение**, сексуальное §§ 174 (прим.) след.**сборы**, неправомерное завышение размеров «–» § 353

- свидетель**, главный «–» обвинения § 46б
- свобода**, преступные деяния, направленные против «–» §§ 234–241а
- стговор** § 30
- семья**
- преступления, направленные против «–» и брака §§ 169 след.
 - двоебрачие, см. брак
 - принудительное бракосочетание, см. брак
- символы**, государственные
- осквернение § 90а
- скупка краденого** §§ 259, 260, 260а
- следственный изолятор**, см. предварительное заключение
- служба**, дипломатическая
- нарушение доверия § 353а
- служебные наименования**, злоупотребление § 132а
- слух**, потеря § 226
- смертельный исход** §§ 227, 239, 251, 306с, 307, 308, 309, 312, 314а, 318, 320
- смягчающие обстоятельства** §§ 49, 50
- согласие** пострадавшего с нанесением телесных повреждений § 228
- создание опасности**
- для внешней безопасности, наказуемость «–» за границей иностранцем § 5
 - для демократического государства §§ 84–91
 - для общ. спокойствия посредством посягательства на человеческое достоинство § 130
 - для телекоммуникационных установок § 317
 - для транспортного движения §§ 315–316
- соисполнители** § 25
- сокрытие неправомερных имущественных ценностей** § 261
- сообща**, исполнение деяний §§ 25, 124, 244, 292
- сообщения о парламентских высказываниях** § 37
- сообщества**
- преступные, организация §§ 129, 129б
 - террористические, организация §§ 129а, 129б
- сооружения**, разрушение § 305
- соразмерность**, § 62
- соучастие** § 8 (прим.), §§ 25 след.
- сплетня** § 186
- спокойствие**, общественное
- нарушение § 130
- способствовать, содействовать
- побегу, § 120
 - занятию проституцией, § 181а
 - совершению преступных деяний из группы лиц, § 184j
 - нарушению почтовой и телекоммуникационной тайны, § 206
 - атомному взрыву, § 328
- срок давности**
- прерывание § 78с
 - уголовного исполнения §§ 79 след.
 - уголовного преследования §§ 78 след.
- стабильность**, ущемление государственной «–» §§ 88, 89
- стационар**, психиатрический §§ 61, 63
- помещение § 63
 - срок проверки дальнейшего исполнения § 67е
- страховка**
- злоупотребление § 265
 - компании § 277

стремления, направленные против гос. стабильности § 92

строительство

– создание опасности при «–» § 319

судья

– взятка §§ 331 след.
– принятие неправомерного решения § 336

супруги, родственники § 11

сутенёрство § 181а

Т

тайна

– налоговая, нарушение § 355
– переписки, нарушение § 202
– почтовая, телекоммуникационная, нарушение § 206
– служебная, нарушение § 353b
– частная, нарушение § 203

террористические объединения §§ 129а, 129b

торговля людьми §§ 232–233b

– наблюдение за поведением, расширенная конфискация § 233b
– несообщение § 138
– трудоустройство, §§ 232, 232b, 233, 233а

травля групп населения § 130

транспортные средства §§ 315 след.

труп, изъятие § 168

тяжкое насильственное деяние, угрожающее государственной безопасности, см. насильственное деяние

У

убийство §§ 212, 213

– по неосторожности § 222
– по требованию § 216
– при драке § 231
– тяжкое § 211

увечье, § 226а

уголовный закон

– действие во времени § 2
– действие в пространстве §§ 3 след.

угроза, § 241

– вымогательство с применением «–» §§ 253, 255
– кража с применением «–» § 252
– нанесения ощутимого вреда §§ 106, 108, 232, 233а, 235, 237, 240, 253
– направленная против законодательных собраний §§ 105, 106,
– направленная против чиновника §§ 113, 114
– направленная против членов парламента § 106а
– направленной против исполнения гражданских прав § 107
– насилием § 125
– невиновность вследствие «–» § 35
– перемещение человека с применением «–» §§ 234, 237
– понуждение к сексуальным действиям с применением «–» § 177
– похищение малолетних с применением «–» § 235
– принуждение избирателей с применением «–» § 108
– принуждение к бракосочетанию с применением «–» § 237
– принуждение Федерального президента с применением «–» § 106
– совершения общественно опасного преступного деяния § 126

- создание помехи отправлению религии § 167
- торговля людьми с применением «–» §§ 232, 233а
- уголовным преступлением §§ 126, 240, 241

удостоверение личности

- злоупотребление § 281

удостоверение, официальное

- злоупотребление § 281
 - изменение «–» § 273
 - приобретение ложного «–» § 276
- укрывательство [*Begünstigung*], § 257

умысел [*Vorsatz*], § 15

- формы [*Formen*], § 15 (прим.)

униформа [*Uniform*], § 132а**уничтожение**

- чужих вещей, § 303
- письменных материалов, см. приведение в негодность

условный запрет § 70а**условное исполнение принудительной меры § 67b****условное наказание §§ 56 след.**

- отмена § 56f

усмотрение суда при смягчении наказания § 49**установка**

- разрушение, повреждение §§ 315 след.

утверждения верности**показаний § 155****участие**

- в деянии §§ 8 (прим.), 26, 27
- в драке § 231
- в игре наудачу § 285

участок, земельный отграниченный

- противоправное проникновение §§ 123 (прим.), 124

учёные степени, злоупотребление § 132а**учреждение (лечебное), специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости §§ 61, 64****ущемление стабильности ФРГ**

- понятие § 92
- наказуемое «–» § 81

Ф**факты**

- введение в заблуждение в отношении «–» § 263
- оскорбительные §§ 186, 187

фальсификация

- актов гражданского состояния 169
- выборов § 107а
- денег 146
- документов § 267
- знаков оплаты 148
- избирательных документов § 107b
- медицинских освидетельствований § 277
- расчётных карт, чеков и векселей 152а
- технических записей § 268

фальшивомонетничество §§ 146 след.**фальшивые деньги, введение в оборот § 147****Федеративная Республика, пороченье § 90а****флаг, осквернение § 90а****форма, оскорбительная §§ 192, 193****фотоснимки, нарушение неприкосновенности особо личной области частной жизни § 201а**

Х

- ходатайство** об уголовном преследовании §§ 77–77е
 – отличие от заявления § 77 (ком.)
 – при оскорблении § 194
хранение тайны
 – государственной § 93
 – служебной § 353b
хранилище
 – кража из «–» § 243 № 2

Ц

- ценность**, незначительная § 248а
ценные бумаги на предъявителя § 149

Ч

- чековые карты**, злоупотребление §§ 152а, 152b, 266b
чиновник
 – дача взятки § 334
 – оскорбление, тяжкое телесное повреждение, нанесённое «–ом» §§ 194, 340
 – преступные деяния §§ 331 след.
 – сопротивление «–у» § 113
членовредительство § 109

Э

- экзгибиционистские действия** § 183
эксперт, дача ложных показаний § 153
 – крайняя необходимость § 157
эксцесс, при необходимой обороне § 33
энергия, электрическая
 – отвод, хищение § 248с

Я

- яд**
 – высвобождение § 330а
 – отравление § 224
 – при подготовке тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности § 89а
ядерное топливо, неправомерный обход § 328
 – при подготовке тяжкого насильственного деяния, угрожающего государственной безопасности § 89а,
ядерно-техническая установка
 – брак § 312
 – неразрешённая эксплуатация §§ 327 след.

ТЕРМИНОЛОГИЧЕСКИЙ ГЛОССАРИЙ

А

Absicht – намерение, пред-
намеренность §§ 217, 263 след.;
см. также ком. к § 15

absichtlich – преднамеренно §§ 87,
89с, 226, 258, 283с, 344; см. также
ком. к § 15

Amtsbestechung – должностные
коррупционные преступления
§§ 331–335а

Amtsträger – должностное лицо
§§ 5, 11, 194, 201, 202d, 203, 206,
230, 240, 258а, 263, 264, 266а, 267,
331, 332, 333, 334, 335а, 339, 340,
343, 344, 345, 348, 352, 353, 353b,
355, 357

Amtsträger, Europäischer – евро-
пейское должностное лицо §§ 5,
11, 263, 264, 267, 331, 332, 333, 334

anbieten – предлагать §§ 108е, 131,
184, 201а; предоставлять § 266а,
оказывать § 66с

Angriff – нападение §§ 6, 32, 102,
114, 115, 139, 231, 316а, 316с

Anleitung – руководство §§ 91,
130а, 265с

annehmen – принимать §§ 30,
108е, 265с, 265d, 287, 298, 299,
299а, 331, 332, 335, 337

Anrechnung – зачёт §§ 51, 56, 56f,
57, 67

Anstiftung – подстрекатель-
ство §§ 26, 28, 111, 159, 257

Antrag – ходатайство § 77 след.

anwerben – вербовка §§ 109f,
109h, 232

Anzeige – заявление, сообщение
§§ 78b, 138

Aufschub – отсрочка § 79а

aufstacheln – призывать §§ 80а,
130

Auftrag – поручение §§ 11, 14, 108е,
265с, 265d, 266, заказ § 298

Ausbeutung – в зависимости от
контекста: эксплуатация §§ 232
след.; использование в своих
целях (определённых обстоя-
тельств) § 233а

Ausgleich – компенсация § 46а

Auslandstaten – деяния,
совершаемые вне пределов
Германии §§ 5 след.

Ausschuss – (парламентский)
профильный/следственный
комитет §§ 162, 203

Äußerungen – высказывания §§ 36,
139, 193

Aussetzung – условное исполнение
уголовного наказания или
определённой принудительной
меры §§ 56 след., 67b

Aussetzung (Widerruf der A.) – отмена условного наказания, запрета и пр. §§ 56f, 67g, 70b

Aussetzung der Maßregel – условное исполнение принудительной меры § 67b

Aussetzung der Strafe – условное наказание §§ 56 след.

Aussetzung der Unterbringung – условное помещение (в соответствующее учреждение), условное исполнение принудительной меры § 67b

Aussetzung des Berufsverbotes – условный запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью § 70a

Aussetzung des Strafrestes – условно-досрочное освобождение от наказания §§ 57 след.

auspähen – выведывание §§ 96, 202a, 202c

B

Bediensteter – служащий § 335a

bedrängen – преследовать § 184j

Beendigung – окончание преступного деяния § 78a

befugt/unbefugt – правомочно/неп правомочно §§ 201a, 202, 202a, 202b, 203, 204, 206, 219a, 236, 238, 248b, 263a, 290, 303, 304, 324, 326, 348, 353b, 353d, 355

beharrlich – систематически §§ 56d, 184f, 238

begünstigen – предоставлять преимущество §§ 283c след.

Behinderung – препятствование §§ 107a, 323c; неполноценность §§ 174c, 177, 226

Behörde – учреждение, государственный орган §§ 11, 78b, 194

Beihilfe – пособничество § 27

Beiträge – взносы § 266a

Bereicherung – обогащение §§ 41, 73e, 202d, 203, 235, 236, 253, 259, 271

Bergwerksbetrieb – горноразработка

Berufsverbot – запрет заниматься определённой профессиональной деятельностью §§ 61, 70 след.

Beschädigung – повреждение §§ 303 след.

Beschäftigung – в зависимости от контекста: труд, трудовая деятельность, предоставление работы §§ 232, 232b, 233, 233a

Beschimpfung – оскорбление § 166

Beschlagnahme – выемка §§ 94 след. УПК ФРГ

Beschluss – судебное постановление (определение), см. StPO, стр. 83

Besitz – владение §§ 74d, 76a, 184b след., 252

Besitztum, befriedetes – отграниченный земельный участок §§ 123 след.

Bestechlichkeit – взяточничество §§ 108b, 108e, 299a, 332

Bestechung – дача взятки §§ 108b, 108e, 299b, 334

Bestechungsvorteil – взятка §§ 299 след., 332, 334

bestimmen (jmd. zu etw.) – склонять (кого-либо к чему-либо) §§ 26, 177

Bestimmtheitsgebot – требование определённости уголовно-правовых норм (ст. 103 абз. 2 Основного закона ФРГ)

Beteiligung, Beteiligter – соучастие, соучастник, см. ком. к § 8

Betreuung in der Lebensführung –

оказание поддержки в организации образа жизни § 174

Bewährung/Bewährungszeit – испытательный срок §§ 56 след.

beweiserheblich – значимый для доказывания § 269

bewerben – рекламировать §§ 130, 184

beziehen – получать §§ 5, 130

Bildaufnahme – снимок изображения §§ 201a

Brandstiftung – поджог §§ 306 след.

bringen (in Gefahr) – подвергать (опасности) §§ 187, 224, 232, 306f след., 313, 315 след., 317 след., 325a след.

Bruch – взлом §§ 136, 243, 250

Bundesgerichtshof (BGH) – Федеральный Верховный суд ФРГ

Bundesverfassungsgericht (BVerfG) – Федеральный Конституционный суд ФРГ

Bundesversammlung – Федеральное собрание § 105

D

Dauer – длительность срока

Diebstahl – кража §§ 242 след.

Diensthandlung – служебное действие §§ 113, 114, 115, 332, 334, 335a

Doppelhehe – двоебращение § 172

Duldung – попустительство §§ 177, 232, 239b, 240, 253; свидетельство о допущении пребывания § 276a

E

echtes/unechtes (Delikt) – явный/неявный (состав)

Eignungsdelikt – формальный состав преступного деяния с особыми требованиями пригодности инкриминированного действия для достижения определённого преступного последствия

Einziehung – конфискация имущества §§ 73 след.

Einziehung von Taterträgen – конфискация приобретённого преступным путём §§ 73

Einziehung von Tatmitteln – конфискация средств совершения деяния § 74

entführen – похищать §§ 232, 239a, 239b

Entgelt – вознаграждение §§ 201a, 203

Entschädigungsmodell – модель непосредственного возврата утраченного имущества или компенсации ущерба в ходе уголовного процесса, ком. к § 73

Entziehung – лишение (прав) §§ 61, 69 след., конфискация имущества §§ 73 след.

Entziehungsanstalt – лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости §§ 61, 64

Erfolgsdelikt – материальный состав преступного деяния

erheblich – значительно §§ 21, 46a, 63, 64, 66, 66a, 66c, 67d, 68a, 68c, 69, 70, 70a, 89c, 129a, 171, 176a, 177, 184h, 188, 201a, 225, 226, 233, 235, 236, 265b, 265d, 267, 283, 291, 303, 303b, 304, 311, 323c, 329; су-

щественно (ущерб/вред) §§ 306е, 314а, 320, 327, 328, 330b; весомо § 42; значимо (обстоятельства, факты) §§ 264, 264а, 266а, 268, 269, 271, 274, 348

Erledigung des Berufsverbots – снятие запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью

Erpressung – вымогательство § 253 след.

Ersatzfreiheitsstrafe – преобразование в наказание в виде лишения свободы § 43

Erziehungspflicht – обязанность воспитания §§ 131, 171, 174 след., 180, 221, 236

Explosion – взрыв § 307

F

Fahrlässigkeit – неосторожность § 15 (ком.)

Falschbeurkundung im Amt – служебный подлог § 348

falsche Angaben – ложные сведения (показания) §§ 57, 107b, 162,

fälschen/nachmachen – фальсифицировать/подделывать §§ 100а, 146, 264

fördern – содействовать, способствовать §§ 67а, 120, 181а, 184j, 206, 328

fordern – требовать § 108е

Freiheitsstrafe – наказание в виде лишения свободы §§ 38 след.

Freisetzen – высвободить §§ 311, 330а

Funktion (politische) – должность (политическая) § 108е

Führungsaufsicht – надзор за поведением §§ 61, 68 след.

Fürsorgepflicht – обязанность попечения §§ 171, 225, 236

G

Gefährdung – создание опасности §§ 315, 315а

Gefährdungsdelikt – деликт (абстрактной/конкретной) опасности

Gegenleistung – встречное обязательство §§ 108е, 299; оплата труда § 233

Geldbuße – административное денежное взыскание

Geldstrafe – денежный штраф §§ 40 след.

gemeingefährlich – общеопасный/общественно опасный

Gesamtstrafe – общее наказание §§ 54, след.

Geschäftsraum – предпринимательское помещение §§ 123 след.

Gesundheitszeugnis – медицинское освидетельствование, справка (свидетельство) о состоянии здоровья §§ 277, 278

gewähren – предоставлять §§ 108е, 217

Gewerbsmäßigkeit – в виде промысла §§ 184а, 232, 236, 243, 253, 260 след., 263, 265а, 266а, 267, 275 след., 284, 291, 300, 303b, 335

Gewinnsucht – корысть §§ 236, 232

gewöhnlicher Aufenthalt – привычное место пребывания § 5

Gift – яд § 224

Gnadenweg – в порядке помилования § 45а

Großer Senat für Strafsachen des BGH – Расширенная Судебная коллегия по уголовным делам Федерального Верховного суда ФРГ

Gute Sitten – добрые нравы § 228

Н

Habgier – особо низменные корыстные побуждения § 211

Handlung – действие

heimtückisch – коварно § 211

Heiratsverschleppung – неправомерное перемещение человека для принуждения его к браку § 237

Heranwachsende – лица молодого возраста § 10 (ком.)

herstellen – изготавливать §§ 130, 201a

Hilflosigkeit – беспомощное состояние §§ 201a, 232 след.

hinterlistiger Überfall – вероломное нападение §§ 223, 224

Hochverrat – государственная измена §§ 81 след.

I

in Verbindung mit – в сочетании с

Inlandsbezug – отношение (связь) к национальным интересам

innertatbestandliche Analogie – внутривидовая (внутридиспозиционная) аналогия

Interessen, berechtigte – правомерные интересы §§ 193, 201a

Internationaler Strafgerichtshof – Международный уголовный суд § 78b

Inverkehrbringen – введение в оборот §§ 147

Irrtum – заблуждение §§ 16, 17

J

Jagdbezirk – охотничье угодье § 292

Jagdwilderei – браконьерство § 292

Jugendliche – несовершеннолетние §§ 10 (ком.), 182, 184с след.

K

Kampfrichter – спортивный судья § 265с

Kapitalverwaltungsgesellschaft – компания по управлению инвестиционной деятельностью §§ 17 след. Кодекса об инвестиционной деятельности на рынке капитала (KAGB)

Kernenergie – ядерная энергия
kommunale Gebietskörperschaft – муниципальное территориальное образование

Konturlosigkeit des Tatbestandes – бескрайность состава

Krankenhaus (psychiatrisches) – стационар (психиатрический) §§ 61, 63

Kriegswaffe – боевое оружие §§ 76a, 89с, 129a, 24

Kronzeuge – главный свидетель обвинения § 46b

L

Lebensbereich

– **höchstpersönlicher L.** – сугубо личная сфера частной жизни § 201a

– **persönlicher L.** – частная жизнь §§ 203, 205

Lebensgrundlage – центр экономических и социальных отношений (в контексте применения уголовного законодательства см. § 5)

Lebenspartner – лица, состоящие в однополном браке §§ 11, 172, 181a

Leichtfertigkeit – грубая неосторожность §§ 15, 18, 74a, 218, 232, 73e (ком.)

liefern – поставлять § 130

M

Mandat (politisches) – полномочия (политические) § 108e

Mandatsträger – обладатель депутатских полномочий, депутат § 108e

Manipulation von berufssportlichen Wettbewerben – манипуляция профессиональных спортивных соревнований §§ 5 (Nr. 10a), 265d

Maßnahme, vollzugsöffnende – мера по ослаблению режима исполнения наказания

Maßnahmen – принудительные меры §§ 11 (абз. 1 № 8), 61 след, 73 след.

Maßregeln

– **M. der Besserung und Sicherung** – меры исправления и безопасности §§ 61 след.

– **freiheitsentziehende M.** – принудительные меры, связанные с изоляцией от общества §§ 63 след.

Minderjährige – малолетние §§ 180, 235

Mitglied einer Bande – в составе банды §§ 146, 184c, 232 след., 236, 244 след., 249, 253, 260 след., 263, 265e, 266a, 267, 275 след., 284, 300, 335

Mittäter/schaft – соисполнитель/ство § 25

Motive

– **fremdenfeindliche M.** – кононавистнические мотивы § 46

– **menschenverachtende M.** – расистские мотивы § 46

– **rassistische M.** – ксенофобские мотивы § 46

N

Nachgemacht – поддельный §§ 264, 266a

Nachstellung – неправомерное преследование § 238

Not(lage) – бедственное положение § 233

Nötigung – принуждение § 240

Notwehr – необходимая оборона § 32

Notwehrexzess – превышение необходимой обороны § 33

Nutzungen (ziehen) – получать выгоду от пользования § 73

O

offenbaren – разглашать § 355

öffentliche Aufgaben – обязанности административного управления §§ 11, 335a

P

- Personenstand** – гражданское состояние
Privatgeheimnisse – личные тайны § 203
psychiatrisches Krankenhaus – психиатрический стационар

R

- Raub** – разбой § 250
Rechnungsprüfungsverfahren – процесс финансовой ревизии § 355
Rechtswidrigkeit – противоправность
Religion, religiöse Bekenntnisse, Religionsausübung – вероисповедание
Rettungskraft – спасатель § 115
Richtlinie EU – директива ЕС
Rückgewinnungshilfe – уголовно-правовая модель помощи по возвращению утраченного имущества потерпевшему посредством лишь процессуального обеспечения имущества для последующего самостоятельного ведения гражданского процесса, см. ком. к § 73.
rücksichtslos – безответственно. В зависимости от контекста: в дорожном движении – не проявляя ни малейшей предупредительности §§ 315c, 315d; при торговле людьми – безответственное стремление (к наживе) § 232
Rüge – порицание § 193

S

- Schaden** – ущерб
Schadenswidergutmachung – возмещение ущерба § 46a
schädigen – нанести ущерб, причинить вред
Schiedsrichter – арбитр § 265c
Schriften – письменные материалы § 11 (абз. 3)
Schuld – вина, виновность § 46
schwere staatsgefährdende Gewalttat – тяжкое насильственное деяние, угрожающее государственной безопасности §§ 89a, 89b, 91
seelischer Schaden – моральный вред §§ 66 след.,
Sexualstrafrecht – законодательство об уголовно-правовом противодействии преступлениям, совершенным на сексуальной почве §§ 174 след.
sexuelle Belästigung – сексуальное притеснение § 184i
Sexuelle Nötigung – сексуальное понуждение (понуждение к действиям сексуального характера) § 177 след.
sexueller Mißbrauch – сексуальное злоупотребление (точнее: действия сексуального характера в отношении определённого (защищённого) круга лиц при использовании определённых правовых отношений или определённого положения) §§ 174 след.
sexueller Übergriff – сексуальное домогательство §§ 177 след.
sich bemächtigen – завладеть §§ 232, 234 239a, 239b
sich versprechen lassen – получать обещание § 108e

Sicherstellung – процессуальное обеспечение §§ 94 след. УПК ФРГ

Sicherungsverwahrung – превентивные заключение §§ 61, 66 след.

Siegelbruch – взлом печати §§ 136

Sittlichkeit – нравственный устой § 184g

Sitz – Место нахождения, место государственной регистрации § 5

Sozialversicherung – социальное страхование § 266a

Sportbundesverband – Федеральная спортивная лига § 265d

Sportwettbetrug – мошенничество в ставках на спорт §§ 5 Nr. 10a, 265c

Sprengstoff – взрывное вещество

Stalking – см. Nachstellung

Störpropaganda – вредительская пропаганда § 109d

Störung – воспрепятствование § 167

Strafantrag – ходатайство об уголовном преследовании §§ 77 след.

Strafanzeige – заявление совершении преступного деяния § 78b

Strafaussetzung – условное наказание §§ 56 след.

Straferlass – освобождение от наказания

Straftat – преступное деяние

Straftaten im Amt – должностные преступные деяния §§ 331 след.

Strafvereitelung – воспрепятствование наказанию § 258

Strafvorbehalt – оговорка о назначении наказания §§ 59 след.

T

Tat – деяние

Täter-Opfer-Ausgleich – компенсация исполнитель-потерпевший § 46a

Täter/schaft – исполнитель/ство § 25, см. ком. к. § 8

Tatertrag – приобретённое преступным путём §§ 73 след.

Tätigkeitsdelikt – формальный состав преступного деяния

Täuschung – введение в заблуждение (обман) §§ 100a, 108a, 109a, 152a, 263 след., 267 след., 271 след.

Teilnehmer – участник, см. ком. к § 8

Telemedien – электронные средства информации и коммуникации 184d

U

Übel, empfindliches – ощутимый вред §§ 177, 240

Übereinkommen – Конвенция

überlassen – предоставлять § 130

übertragen – транслировать § 201a

um ... zu – с целью §§ 89с, 201a, 265

unbefugt – не имея (без) соответствующих полномочий, недозволенно § 201a

Unglücksfall – несчастный случай § 323с

Unrecht – неправомерность

Unrechtsvereinbarung – неправомерный сговор §§ 265с, 265d, 299, 299a, 299b, 331, 332, 333, 334

unrichtig – ложный § 266a

untauglicher Versuch – негодное покушение § 23

Unterbringung – помещение в соответствующее учреждение §§ 61 след.

Untergebrachter (untergebrachte Person) – лицо, помещенное в соответствующее учреждение для исполнения принудительной меры §§ 61 след.

unterlassen – бездействие

Unternehmensdelikt – деликт действия

Untersuchungsausschuss – (парламентский) следственный комитет §§ 162, 203

Untersuchungshaft – предварительное заключение §§ 51, 56, 66

Urteil – приговор (суда), подробно см. Головненков П. В., Спица Н. А., Комментарий к УПК ФРГ, С. 83

V

veranlassen (etwas) – инициировать § 261

veranlassen (jmd. zu etwas) – побуждать (кого-либо к чему-либо), вовлекать (кого-либо во что-либо), привлекать (кого-либо к чему-либо) §§ 232а, 232b, 234а, 237, 238

verbreiten – распространять § 130

verbringen – перемещать (человека) §§ 234а, 237, 326

Verfall – см. Einziehung von Taterträgen, конфискация того, что было приобретено преступным путём, подробно ком. к §§ 73 след.

verfälscht – фальсифицированный §§ 264, 266а

Verhältnismäßigkeit – соразмерность § 62

Verjährung – срок давности §§ 79

Verleitung – склонение (к совершению преступного деяния) § 357

vermitteln – посредничать § 217

Vermittlung – в зависимости от контекста: сводничество § 180, посредничество §§ 181а, 233, 236, 291

Vermittlungsausschuss – (парламентский) согласительный комитет

Vermögensabschöpfung – уголовно-правовое регулирование изъятия имущества, см. ком. к §§ 43а, 73 след. УУ ФРГ, §§ 94 след., 111b след. УПК ФРГ

Vermögensarrest – арест имущества § 111е УПК ФРГ

Vermögensnachteil – имущественной ущерб (убыток) §§ 253, 261, 266

Vermögensvorteil (rechtswidriger) (wucherischer) – имущественная выгода (неправомерная) §§ 181а, 263, 263а, 265с, (ростовщическая) § 291

Verordnung – постановление

verschaffen – создавать (возможность) § 217

verschaffen (sich etwas) – получить §§ 107с, 263; заполучить §§ 201а, 266а вступить во владение §§ 184b, 184с;

Verseppung – угон (человека) §§ 234а

Versprechen – обещать § 108е

verstümmeln – наносить увечья § 226а

Verstümmelung – членовредительство, увечье § 109

Versuch – покушение §§ 22, 23

Verunglimpfung – пороченье §§ 90 след., 104 след.

verursachen – причинять § 218

verwenden – использовать § 130

verwerten – учитывать § 158, использовать §§ 204, 355

Vollendung – завершение преступного деяния §§ 23 след.

Vollstreckungsbeamte – представитель власти при исполнении служебных действий §§ 113, 114, 115

Vollstreckungshandlung – определённое (конкретное) служебное действие §§ 113, 114, 115

Vollstreckungsstaat – государство, ведущее исполнительное производство § 78b

Vollzug

– **in V. setzten** – назначить реальное исполнение наказания или меры

– **offener V.** – исполнение наказания в уголовно-исполнительном учреждении открытого типа § 10 StVollzG

Vollzugslockerung – смягчение режима исполнения наказания § 11 StVollzG

vorbehaltene Strafe – отсроченное оговоркой назначение наказания § 59

Vorbereitung – подготовка §§ 83, 310

vorenthalten – удерживать, удержание § 266a

vorläufig – временно

vornehmen lassen (etwas an sich) – привлечь кого-либо к совершению определённых действий с собой §§ 232a

vorrätig halten – иметь в наличии § 130

Vorsatz – умысел, см. ком. к § 15

– **Eventualvorsatz** – косвенный «–»

– **direkter V.** – прямой «–»

Vorschub leisten – оказывать содействие §§ 180, 232, 233

Vorteil – выгода §§ 108e, 265c, 265d, 265e

Vorteilsannahme – получение выгоды (пассивный подкуп) §§ 229, 331

Vorteilsgewährung – дача выгоды (активный подкуп) §§ 299, 333

Vorteilsnahme – мздоимство §§ 331, 333

W

Waffe – оружие § 224

Wehrdienst – военная служба § 109h

Weisung – указание § 108e

Werkzeug – орудие § 224

Wertungsrichter – судья судейской бригады § 265c

wider besseres Wissen – заведомо ложный § 187

Willensäußerungsfreiheit – свобода изъявления воли

Willensbetätigungsfreiheit – свобода исполнения воли

Willensentschlussfreiheit – свободное формирование воли

willentlich – намеренно

wissentlich – осознанно §§ 87, 89c

Wohnsitz – место жительства § 5

Wohnung – жилище §§ 123 след.

Z

Zueignung – присвоение § 242

zugänglich machen – делать доступным § 130; обеспечивать доступ §§ 184d, 201a

Zwangsarbeit – принудительный труд § 232b

Zwangsheirat – принудительное бракосочетание § 237

Zwangslage – затруднительное положение §§ 232 след.

Zwangsprostitution – принудительная проституция § 232a

Настоящий научно-практический комментарий и перевод Уголовного уложения Федеративной Республики Германия не ограничивается собственно трансформацией текста основного уголовного закона Германии на русский язык. Руководствуясь принципами функционального перевода, автор посредством точного и систематического перевода доводит до сведения читателя смысл уголовно-правовых норм. Научно-практический комментарий к Уголовному уложению Германии представляет собой постатейный комментарий, учитывающий как мнение законодателя, так и мнение правоприменительной практики Федерального Верховного суда и высших Земельных судов Германии, а также немецкой юридической доктрины по основным проблемам уголовного права. Необходимое внимание было уделено также дополнительному уголовному праву и уголовно-процессуальным проблемам. Таким образом, задачей настоящего издания является предоставить читателю возможность правильного языкового понимания и юридического толкования уголовно-правовых норм Германии.

Вступительная статья «Введение в уголовное право Германии» содержит общий обзор немецкого уголовного права. Особое внимание уделено развитию и источникам уголовного законодательства, а также доктрине уголовного права ФРГ.

Книга может заинтересовать практиков и правоведов, а также всех, кто в своей профессиональной деятельности или в процессе обучения сталкивается с уголовным правом Германии.



МГЮА им. О.Е. Кутафина
Союз криминалистов и криминологов



ISSN 2191-088X
ISBN 978-3-86956-494-4

OnLine

