***София Шмальфельдт***

*Студентка 6 семестра юридического факультета Потсдамского Университета*

*E-mail:* *schmalfeldt@uni-potsdam.de*

**Причина и развитие дуальной системы уголовно-правовых санкций в Германии**

Уголовное право ставит перед собой задачу защищать правовой порядок и значительные ценности общественной жизни. Наряду с репрессивными мерами, наказывающие уже совершенное правонарушение, эту задачу можно также решить путем принятия превентивных мер в отношении возможных, совершенных в будущем, правонарушений. **Вторая колея уголовного права.** В Германии, помимо уголовного наказания, существует так называемая «вторая колея» практики назначения наказания – меры исправления и безопасности, которые предназначены для превентивного предотвращения правонарушений. Уголовное Уложении перечисляет шесть таких мер в § 61 (и последующих параграфов этой главы) УУ. Они делятся на меры, сопряженные с лишением свободы и не связанные с лишением свободы. К мерам, сопряженным с лишением свободы относятся: помещение в психиатрическую клинику в соответствии с § 63 УУ, помещение в лечебное учреждение, специализирующееся на лечении от алкогольной и наркотической зависимости согласно § 64 УУ ФРГ и превентивное заключение согласно § 66 (и последующих параграфов данной нормы) УУ. К числу мер, не связанных с лишением свободы относятся: надзор за поведением согласно § 68 (и последующих параграфов данной нормы) УУ, лишение водительских прав в соответствии с § 69 (и последующих параграфов данной нормы) УУ и назначение запрета заниматься определённой профессиональной деятельностью согласно § 70 (и последующих параграфов данной нормы) УУ.

**Принцип виновности как основание назначения наказания.** Назначение наказания ограничено принципом виновности. Наказание привязано к объему вины. Следовательно, невозможно наказать исполнителя, совершившего противоправное деяние в состоянии невменяемости. Наказание, обусловленное виной совершения деяния, не всегда может обеспечить защиту широкой общественности от опасных исполнителей или улучшение поведения исполнителя.

**Меры, не зависящие от вины; исходящая от исполнителя опасность.** По этой причине существует необходимость в дополнительных мерах, не зависящих от вины и ориентированных именно на той опасности, которую исполнитель представляет для общества. Классификация исполнителя как опасного зависит от вероятности совершения им преступных деяний в будущем. Поскольку вид и продолжительность применяемой меры не зависят от степени вины, соблюдение принципа соразмерности имеет исключительное значение.

**Развитие дуальной системы в Германии.** Развитие дуальной системы уголовно-правовых санкций намечалось в конце 19-го века. Уголовный Уложение, вступившее в силу 15 мая 1871 года, еще не предусматривало «вторую колею» уголовного права.

Правовед Франц фон Лист разработал понятие специальной превентивной цели наказания, которая должна быть направлена на исправление правонарушителя или защиту общества от него, а не ориентирована на возмездие за совершенную неправомерность. После длительных дискуссий между представителями различных концепций наказания и его направлений, эта идея была принята в качестве второй колеи наряду с фактическим наказанием, тем самым проложив путь к созданию дуальной системы, содержащее, помимо наказания, меры, не зависящие от вины.

Карл Штос в 1893 году также внес вклад в идею введения таких мер в Уголовное Уложение Германии посредством предварительного проекта швейцарского Уголовного Уложения, в котором была предусмотрена возможность назначения определенных охранных мероприятий.

В предварительном проекте немецкого Уголовного Уложения от 1909 года идея о существовании второй колеи уголовно-правовых санкций, существовавшее наряду с наказанием, была неразрывно связана с ним. Все последующие проекты реформ немецкого Уголовного Уложения содержали меры исправления и безопасности в качестве мер, не зависящих от вины, пока они не были окончательно приняты и законодательно нормированы с принятием в 1933 году Закона против опасных рецидивистов. Такая мера, как кастрация опасных преступников, совершившие тяжкие половые преступления, была классифицирована как националистическая неправомерность и позже исключена из перечня мер. Помещение в работный дом также было исключено из перечня мер в результате реформы уголовного законодательства 1969 года.

В начале 21-го века дуальная система снова стала предметом бурных дискуссий. Европейский суд по правам человека и Федеральный Конституционный Суд многократно рассматривали вопросы прежде всего, связанные с превентивным заключением. Высказывалось сомнение в том, что превентивное заключение, которое как мера исправления и безопасности очень серьезно нарушающее основные права человека, не является ли скорее наказанием, чем мерой, воздействующее превентивно. На этом фоне возникли сомнения по поводу разграничения наказания и мер исправления и безопасности, которые, однако, рассматриваются как обязательное условие двухколейной системы.