

С.П. Андрусенко, Э.М. Уай

## УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА ЖЕРТВ ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ ГЕРМАНИИ

**Аннотация.** В рассматриваемой статье анализируются вопросы развития института жертв преступлений в Германии. На современном этапе развития германского уголовного права, институт прав жертв преступлений в Германии является одним из самых разработанных. В Российской Федерации уголовно-правовой защите жертв преступлений уделяется сравнительно мало внимания. В связи с этим особое значение приобретает возможность рецепции правовых немецких доктрин посвященных уголовно-правовой защите жертв преступлений в российскую теорию права.

**Ключевые слова:** наказание, жертва, компенсация, возмездие, вред, соразмерность, социальная справедливость, ретроспекция, медиация.

Уголовное право Германии представляет большой интерес для сравнительного правоведения, так как элементы германского уголовного права восприняли в качестве рецепции почти все европейский правовые системы, в том числе и Россия.

Система немецкого уголовного права, основываясь на философии Иммануила Канта, Георга Вильгельма Фридриха Гегеля, Пауля Иоганна Ансельма Фейербаха, воззрениях других немецкий правоведов, а также достижений таких наук, как социология, психология, криминалистика, криминология и т.д., представляет собой одну из наиболее рациональных уголовно-правовых систем современности.

Изучению вопросов уголовно-правовой защиты жертв преступлений в Германии практически не уделялось никакого внимания в российской правовой науке, даже несмотря на то, что в виду схожести немецкой и российской уголовно-правовых систем, сравнительные исследования и рецепция некоторых доктринальных позиций немецкого уголовного права происходят довольно часто, а актуальность данной проблемы в Европе и развитость законодательства европейских стран в области защиты жертв преступлений не вызывает сомнений. Ввиду вышеизложенного, рассматриваемая в настоящей статье тематика представляет особый интерес и актуальность.

Немецкое уголовное право основывается на идеях классической школы уголовного права с ее основными постулатами свободы воли и теорией психологической вины, с концепцией наказания как возмездия за зло, а также с объективными основаниями уголовной ответственности за причинение вреда правовому благу<sup>1</sup>. Стоит также отметить взаимное влияние уголовно-

правовой доктрины Франции и Германии на законодательство этих двух государств. Испытывая влияние французского уголовного права, «история уголовного права Германии эволюционировала от частного к публичному наказанию. Поэтому первоначально немецкое уголовное право было, прежде всего, частным уголовным правом».<sup>2</sup> Из этого следует, что права жертв преступлений должны были защищать сами жертвы. Развитие германского института прав жертв преступлений следовало теми же путями, какими следовали аналогичные институты большинства европейских государств, а именно: наказание преступника за совершенное преступление было в интересах прежде всего жертвы преступления, так как практически только в наказании жертва преступления могла восстановить свои права посредством принципа восстановления социальной справедливости (посредством назначения соразмерного наказания).

Фундаментальное развитие уголовного права Германии и становление института прав жертв преступлений в частности, основывается на трудах Г. Гегеля и И. Канта. Эти, одни из самых значительных философов Германии заложили концепцию уголовного законодательства, повлияв почти на все институты уголовного права. Г. Гегель и И. Кант придерживались схожих позиций относительно вопроса наказания. Согласно их философии наказание являлось средством восстановления социальной справедливости, иными словами под восстановлением социальной справедливости можно также считать чувство удовлетворения жертвы преступления, а это возможно лишь тогда когда наказание соразмерно совершенному преступлению.

По мнению Г. Гегеля наказание чтобы стать справедливым, должно исходить из природы преступле-

<sup>1</sup> Мелешко Н.П., Тарло Е.Г., Уголовно-правовые системы России и зарубежных стран (криминологические проблемы сравнительного правоведения, теории, законодательства и правоприменительная практика). М. 2003. С. 55.

<sup>2</sup> Halh F. Staufrecht, allgemeiner Teil:eine Einfuhrung fur Anfangs semester.-8. Aulf. Munchen, 1998. S. 10.

ния<sup>3</sup>. Согласно учению Г. Гегеля философия определяет лишь основную концепцию назначения наказания. Вопрос о размере уголовных наказания должен решаться постановлениями положительного права. Размер наказания должен определяться размером совершенного преступления. Равенство между преступлением и наказанием, согласно учению Г. Гегеля вытекает из понятия преступления и наказания, из самой сущности процесса снятия преступления, как его отрицания и утверждения действительности права<sup>4</sup>. Преступление имеет качественную и количественную определенность, исходя из этого наказание должно обладать количественной и качественной определенности основываясь на существенных признаках совершенного преступления. Наказание как снятие совершенного преступления, согласно теории Г. Гегеля, есть возмездие. Однако Г. Гегель выступал решительно против некоторых позиций теории И. Канта о наказании. И. Кант придерживался таких же взглядов, что и Г. Гегель, относительно возмездия за совершенное преступление. Но И. Кант понимал возмездие как материальное равенство между преступлением и наказанием. Главным принципом И. Канта являлся принцип талиона. Г. Гегель считал, что наказание не может соответствовать, исходя из своих специфических свойств, преступлению и поэтому отвергал позицию И. Канта как неосуществимую и теоретически ошибочную.

Наказание, как видно из вышеприведенного, было одним из центральных предметов исследования науки философии и уголовного права в Германии середины XIX в. Связь жертвы преступления и наказания за совершенное преступление является очевидной для доктрины немецкого уголовного права. Восстановление социальной справедливости является центральным в теории уголовного наказания Германии. Уголовное наказание в середине XIX в. являлось основным средством компенсации, посредством восстановления социальной справедливости, которая позволяла, главным образом, морально компенсировать жертве преступления нарушенные права.

Преступления корыстной направленности, совершались в основном бедными слоями населения Германии. Малоимущий преступник не мог выплатить соответствующую компенсацию и поэтому, в основном, компенсацией вреда служило наказание. Компенсация вреда в материальном выражении была нечастным явлением в уголовном правосудии Германии середины XIX в. именно ввиду отсутствия финансовой возможности компенсировать причиненный вред по-

этому наказание являлось практически единственным средством компенсации. Механизм компенсации физического вреда стал применяться во второй половине XIX в. и регулировался нормами гражданского права. Однако, как было указано выше компенсация вреда взыскивалась нечасто ввиду того, что большинство лиц, совершавших насильственные преступления не обладали финансовой возможностью компенсировать потерпевшему физический или иной вред, причиненный преступлением<sup>5</sup>.

В Германии сформировался отличный от российского уголовного права понятийный аппарат, который представляет интерес с точки зрения обозначенной тематики исследования. В немецкой доктрине уголовного права объект деяния (Tatobjekt) и защищаемое благо (Rechtsgut) не разделяются. «Объект – это то противостоящее предметно субъекту, что является необходимой целью его активности, необходимой для осуществления состава деяния»<sup>6</sup>. В уголовном праве Германии нет четкого определения объекта и социального блага.

Многие основные понятия немецкого уголовного права формируются господствующим мнением, под которым понимается совокупность научной мысли и судебной практики. Отождествление объекта преступления с социальным благом является важным аспектом в теории уголовного наказания Германии. Например, если рассматривать физический вред причиненный преступлением не как абстрактную категорию «благо», а рассматривать как конкретное причинение вреда здоровью определенной степени тяжести, то вопрос о соразмерности наказания является, в данном контексте, наиболее важным. Исходя из вышесказанного личность жертвы преступления (предмет преступления), в определенных случаях, может соотноситься с объектом преступления.

При рассмотрении предмета преступления тождественно с объектом преступления особенно в контексте причинения физического вреда здоровью человека, повышается значимость жертвы преступления как личности, охраняемой законом. Изучая жертву преступления как объект, которому причинен физический вред, уголовно-правовая доктрина Германии определяет ценность прав и свобод человека и гражданина, так как рассматривает личность не как некую абстрактную категорию «общественные отношения в сфере...», а как конкретную личность, которой причинен вред. Поэтому правоприменитель в Германии назначая наказание за совершенное преступление, видит прежде всего не абстрактные общественные отношения, кото-

<sup>3</sup> Пионтковский А.А. Учение Гегеля о праве и государстве и его уголовно-правовая теория. М.: Государственное издательство юридической литературы, 1963. С. 151.

<sup>4</sup> См. там же, С. 118.

<sup>5</sup> Hugo Hugo Halschner, Das preussische Strafrecht: Geschichte des brandenburgisch-preussischen Strafrechts – System des preussischen Strafrechts, Scientia Verlag, 1975, P. 678.

<sup>6</sup> Schmidn R. Op. cit. S. 45.

рым причинен вред, а личность, которая пострадала от преступления, которой необходимо восстановление социальной справедливости посредством назначения соразмерного наказания.

Помимо И. Канта и Г. Гегеля о соразмерности причиненного преступлением вреда и наказания писал известный немецкий правовед Пауль Иоганн Ансельм Фейербах. П. Фейербах считал, что одной из целей наказания должно быть устрашение<sup>7</sup>. Устрашение, по мнению П. Фейербаха должно достигаться посредством ужесточения наказания. Через ужесточение наказания достигалось также восстановление социальной справедливости. Помимо этого суровое наказание преступника позволяло жертве видеть возмездие, что являлось моральной компенсацией причиненного вреда. П. Фейербах в своем труде определял как одно из целей наказания «нравственное возмездие»<sup>8</sup>.

Здесь необходимо отметить преемственность концептуальных идей, которые создавались и развивались учеными-правоведами, которые нашли свое отражение в уголовном законодательстве Германии XIX в. Развитие уголовного права и прав жертв преступлений в частности заключается в преемственности уголовного права. Только постепенная эволюция институтов уголовного права смогла создать столь совершенную систему уголовного законодательства, которой сейчас является современный Уголовный кодекс Германии.

Уголовно-правовая охрана основных прав и свобод граждан начинает действовать только в момент нарушения уголовного запрета. То есть, уголовно-правовая защита осуществляется в отношении лиц, которые уже являются жертвами преступления и заключается в основном в восстановлении социальной справедливости и материальном возмещении вреда. В случае отсутствия уголовно-правовой нормы регулирующей определенные общественные отношения, посягательство на которые соответствуют понятиям общественной опасности и виновности деяния, следует признать, что отсутствие данного регулирования является пробелом в праве. Иными словами *de facto* гражданин может являться жертвой преступления, так как в отношении него совершено деяние соответствующее признакам общественной опасности и виновности, но *de jure* гражданин не является жертвой преступления в случае отсутствия уголовно-правового запрета.

Таким образом, максимальная охрана важных общественных отношений и прав граждан посредством установления уголовно-правовых запретов является важной правовой гарантией для лиц в отношении ко-

торых совершенно деяние, которое исходя из доктринальных позиций теории уголовного права может быть отнесено к преступлению.

Криминализация деяний посягающих на наиболее важные общественные сферы является наиважнейшей гарантией прав человека и гражданина, так как личность в отношении которой совершено преступление нуждается в максимальном восстановлении своих прав, в том числе посредством восстановления социальной справедливости через назначение соразмерного деянию наказания.

В отношении криминализации деяний немецкое уголовное право развивалось логично и постепенно. Однако случались в истории немецкого уголовного права казусы, которые не соответствовали доктринальным позициям уголовного права. Так Законом от 28 июня 1935 года в § 2 Уголовного кодекса Германии были внесены изменения, которые предполагали, что осужденным может быть любое лицо, которое заслуживает наказание за совершенное деяние. «Наказывается тот, кто совершит деяние, которое закон объявил наказуемым, или кто по основному смыслу уголовного закона и по здравому народному чувству заслуживает наказания. Если не один уголовный не применим к деянию, то оно наказывается по тому закону, смысл которого к нему лучше всего подходит»<sup>9</sup>.

В нацистской Германии законодательство служило интересам правящей партии и законодатель намеренно расширил возможность произвольного, вне законного осуждения лица, которое исходя из интересов политической партии и общества должно наказываться за деяния, которые заслуживают уголовного наказания несмотря на отсутствие уголовно-правовой нормы. Это было обусловлено необходимостью борьбы с противниками правящей партии, которая определяла интересы всего немецкого общества этого времени. Наказание за деяние, которое не являлось уголовно-наказуемым, но являлось опасным для существовавшей политической системы не требовало введения новых норм в уголовный Закон. Таким образом, уголовно-правовая доктрина нацистской Германии охраняла те общественные институты, которые фактически не были охраняемы уголовным законодательством Германии.

Такое новшество, введенное правящей партией нацистской Германии безусловно нельзя признать обоснованным, так как уголовная политика Германии того периода была ориентирована на достижение политических целей, а общественные интересы охранялись уголовным законодательством лишь в той степени в которой они соответствовали интересам правящей партии.

<sup>7</sup> Уголовное право. Сочинение доктора Павла Ансельма Фейербаха. Санкт-Петербург: «Медицинская типография», 1810, С. 16.

<sup>8</sup> См. там же, С. 18.

<sup>9</sup> Жалинский А.Э. Современное немецкое уголовное право. М.: «Проспект», 2006. С. 69.

После окончания Второй мировой войны большинство уголовных законов принятых в период 1935-1945 гг., были отменены в соответствии со статьей 4 Потсдамского соглашения.

Стремительное развитие уголовного права и уголовно-правовой защиты жертв преступлений в частности началось лишь в середине XX в. и отличалось существенным разнообразием принятых Законов, в которых содержались уголовно-правовые нормы, однако эти Законы не относились к уголовному праву. Такие уголовно-правовые нормы, содержащиеся в законодательстве иных отраслей права, в Германии принято считать дополнительным уголовным правом (*Nebenstarecht*). Например, некоторые вопросы компенсации вреда причиненного преступлением были закреплены в социальном кодексе Германии<sup>10</sup>. Также некоторые нормы касающиеся прав жертв преступлений отражены в ювенальном уголовном праве (*Jugendtrafrecht*). Помимо вышеупомянутых правовых сфер, нормы, посвященные правам жертв преступлений, также закреплены и в других нормативно-правовых актах Германии.

В Германии, жертва преступления не имеет таких широких процессуальных прав как, например в России. Основная функция жертвы преступления в уголовном процессе это дача свидетельских показаний. Поэтому немецкий законодатель уделил большое внимание компенсации вреда жертвам преступлений их социальной реабилитации, закрепив данные права в материальном праве.

Современное законодательство Германии исходит из той позиции, что вред причиненный преступлением регулируется положениями специального Закона ФРГ «О компенсациях жертвам насилия». Однако, возмещение вреда может рассматриваться в уголовном процессе после предъявления обвиняемому имущественно-правового требования<sup>11</sup>. Данное положение закреплено в главе 3 книги 5 Уголовно-процессуального кодекса Германии. Не смотря на это, немецкий законодатель также предусмотрел возможность гражданского иска по делам о причинении вреда в результате совершения преступления (*Handlungen*). Однако не мало требований о компенсации вреда в результате совершенного преступления разрешается в рамках

уголовного судопроизводства. Для компенсации вреда жертвам преступлений может быть также использовано конфискованное у преступника имущество. В общем разделе Уголовного кодекса Германии установлен раздел третий «Правовые последствия деяния». В книге седьмой (§73-76) определяется какое имущество подлежит конфискации, а именно 1) имущественная выгода; 2) предметы, полученные преступным путем; 3) приобретенные взамен полученного преступным путем предметы; 4) предметы предназначенные или использованные для совершения преступления<sup>12</sup>. Однако иск на практике в уголовном процессе встречается не очень часто ввиду того, что большинство лиц совершивших преступление не имеют достаточных средств для выплаты компенсации жертвам преступлений<sup>13</sup>. Поэтому жертвы преступления обращаются в специальные муниципальные или федеральные органы с целью получения компенсации. В свою очередь муниципальные и государственные органы взыскивают (если это возможно) сумму компенсации в порядке регресса с лица совершившего преступление.

Большое значение в уголовном праве Германии имеет институт медиации, который закреплен в § 46а Уголовного кодекса Германии. В случае применения института медиации суд вправе отказаться от назначения наказания, если виновный выполнил определенные условия 1) виновный большей частью или полностью должен возместить вред 2) либо стремиться к возмещению вреда 3) полностью или частично возместить вред жертве преступления, если возмещение вреда требует личного отказа от чего-либо или существенных личных усилий<sup>14</sup>. Стороны могут обращаться к медиаторам для достижения соглашения. Однако институт медиации может применяться лишь в тех случаях, если за совершение преступления предусмотрена ответственность не свыше одного года или штраф в размере до 360 дневных ставок оплаты труда. Вместе с тем Верховный Суд Германии принял решение, ограничивающее практику применения § 46а Уголовного кодекса Германии. Так, при насильственных преступлениях и преступлениях против половой неприкосновенности требуется признание обвиняемым своей вины<sup>15</sup>.

Также в Уголовно-процессуальном кодексе Германии имеется институт отсрочки наказания, который

<sup>10</sup> Erstes Buch Sozialgesetzbuch – Allgemeiner Teil – (Artikel 1 des Gesetzes vom 11. Dezember 1975, BGBl I. S. 3015), das zuletzt durch Artikel 7 Absatz 5 des Gesetzes vom 8. Juli 2012 (BGBl. I. S. 1707) geändert worden ist [Electronic resource] // Das Portal der Bundesministerium der Justiz. Electronic data (1 file). URL: [http://www.gesetze-im-internet.de/sgb\\_1/BjNR030150975.html](http://www.gesetze-im-internet.de/sgb_1/BjNR030150975.html).

<sup>11</sup> Дубровин В.В. Правовое регулирование возмещения вреда, причиненного преступлением, по законодательству Федеративной Республики Германия // Международное уголовное право и международная юстиция, № 4, 2009. С.32.

<sup>12</sup> Criminal Code (Strafgesetzbuch, StGB). As promulgated on 13 November 1998 (Federal Law Gazette I, p. 945, p. 3322). <http://www.iuscomp.org/gla/statutes/StGB.htm> (дата обращения 18.04.2013).

<sup>13</sup> <http://dipbt.bundestag.de/doc/btd/07/025/0702506.pdf> (дата обращения: 23.05. 2013).

<sup>14</sup> См. там же.

<sup>15</sup> Жалинский А.Э. Современное немецкое уголовное право. М.: «Проспект», 2006. С. 329–330.

имеет определенные особенности и направлен на восстановление нарушенных преступлением прав жертвы. Данный институт урегулирован § 153а Уголовно-процессуального кодекса Германии. Суть указанного параграфа заключается в том, что прокурор с согласия суда и обвиняемого может временно отказаться от возбуждения публичного обвинения, одновременно обременив обвиняемого определенными обязанностями, которые заключаются в следующем:

- 1) обвиняемый обязан возместить причиненный вред;
- 2) обвиняемый обязан выполнить определенную работу целью которой является заглаживание вреда причиненного преступлением;
- 3) обвиняемый обязан выполнять общественно полезные работы;
- 4) обвиняемый обязан внести определенную сумму денег в государственную казну или счет бюджетного учреждения.

Виновный обязан выполнить возложенные на него обязанности в установленный прокурором срок. Исполнив все возложенные обязанности, прокурор отказывается от возбуждения публичного обвинения<sup>16</sup>.

По юридико-технической конструкции вышеизложенный параграф Уголовно-процессуального кодекса Германии имеет элементы материального права и мог быть отнесен в равной степени к уголовному праву Германии.

Также полагаем, что в уголовном и уголовно-процессуальном законодательстве Германии отсутствуют такое важное, на наш взгляд, положение как согласие потерпевшего на отказ публичного обвинения со стороны прокурора. Ведь потерпевший вправе ожидать наиболее строгого наказания в отношении обвиняемого, так как если в определенных случаях мягкость наказания зависит от примирения с потерпевшим, то строгость наказания также в определенных случаях должна зависеть от воли потерпевшего.

Однако наибольший интерес с точки зрения исследования, представляет Закон ФРГ «О компенсациях жертвам насилия», который был принят в 1976 году. Детально разработанный и охватывающий почти все возможные вариации обстоятельств при которых должна выплачиваться компенсация за вред причиненный преступлением, указанный Закон является базисом на котором основана система компенсации вреда жертвам преступлений. Данный Закон был принят с целью государственной компенсации вреда жертвам преступлений, так как иски в отношении лиц виновных

в совершении преступлений часто бывают бесперспективными ввиду отсутствия финансовой несостоятельности лиц совершивших преступления. Закон ФРГ «О компенсациях жертвам насилия» распространяется абсолютно на всех лиц, за исключениями прямо указанными в Законе, проживающих на территории Германии безотносительно имеют ли жертвы преступления государственное или частное страхование<sup>17</sup>. Чтобы понять значимость данного Закона для жертв преступлений, а также высокую законодательную технику, необходимо проанализировать некоторые положения данного Закона в настоящем исследовании.

В части 1 раздела 1 Закона ФРГ «О компенсациях жертвам насилия» 1976 г. устанавливается положение, согласно которому право на компенсацию вреда имеют все лица в отношении которых было совершено преступление на территории Германии, а также воздушном, или плавательном судне, если лицам, пострадавшим от преступления нанесен физический или экономический вред. Под экономическим вредом в данном случае понимается потеря дохода в связи с нетрудоспособностью<sup>18</sup>. Однако в части 4 раздела 1 указанного Закона конкретизируются положения части 1 и устанавливаются общие условия в отношении лиц, не являющихся гражданами Германии. Компенсация может быть выплачена иностранными гражданам если они 1) являются членами Европейского сообщества; 2) если законодательством Европейского сообщества установлены аналогичные нормы, посвященные жертвам преступлений в отношении граждан Германии; 3) при взаимности гарантий с другими странами. Исходя из этого можно сделать вывод, что основной направленностью Закона ФРГ «О компенсациях жертвам насилия» 1976 г. является правовые и социальные гарантии прав жертв преступлений, которые являются гражданами Германии. Другие иностранные граждане, которые законно проживают на территории Германии также имеют право на компенсацию в следующих случаях, урегулированных частью 5 раздела 1 рассматриваемого Закона: 1) если иностранный гражданин проживает на территории Германии меньше шести месяцев, но имея при этом право на постоянное проживание, то положения Закона ФРГ «О компенсациях жертвам насилия» 1976 г. должны применяться к нему в полной мере; 2) иностранные граждане проживающие на территории Германии не менее трех лет имеют право на компенсации в полном объеме; 3) иностранные граждане депортация которых была приостанов-

<sup>16</sup> Дубровин В.В. Правовое регулирование возмещения вреда, причиненного преступлением, по законодательству Федеративной Республики Германия // Международное уголовное право и международная юстиция, № 4, 2009. С.32.

<sup>17</sup> Raimund Waltermann «Sozialrecht», Müller Jur.Vlg.C.F.; 9., neu bearbeitete Auflage. edition (March 1, 2011), P. 432.

<sup>18</sup> Gesetz Über Die Entschädigung Für Opfer Von Gewalttaten (Opferentschädigungsgesetz – OEG), Outlook Verlag (May 12, 2013), P. 297.

лена по правовым или иным основаниям, которые затрагивают общественные интересы, имеют право на компенсацию<sup>19</sup>.

Также компенсация может быть предоставлена иностранным гражданам являющихся жертвами преступлений даже если они данные граждане покинули Германию или вернувшись в страну постоянного места жительства не возвращались более на территорию Германии в течении шести месяцев. Для указанной категории иностранных граждан предусмотрена единовременная денежная выплата которая может быть равной (в зависимости от тяжести причиненного вреда) трехкратной ежемесячной пенсии, но не более десятикратной ежемесячной базовой пенсии<sup>20</sup>.

Не смотря на изложенные оговорки, высокое уголовно-правовое положение жертв преступлений в Германии отражает высокий уровень ответственности государства за совершенные на территории Германии преступления. Государство в лице правоохранительных органов, с учетом национальных приоритетов, обязано охранять от преступлений всех лиц находящихся на территории страны. Взяв правоохранительные функции и наделяя этими функциями правоохранительные органы государство обязано нести ответственность за совершенные преступления, так как каждое преступление это в определенной степени есть недостаточная эффективность работы правоохранительных органов<sup>21</sup>.

Государственная компенсация причиненного вреда позволяет сделать вывод об уровне ответственности и уровне социальных гарантий для лиц в отношении которых совершено преступление. Совершенство уголовно-правовой системы заключается не только в неотвратимой направленности карательной функции в отношении преступника, но и в социальных гарантиях жертвам преступлений. В этом смысле Закон ФРГ «О компенсациях жертвам насилия» 1976 г. является одним из наиболее совершенных нормативно-правовых актов. Согласно Закону ФРГ «О компенсациях жертвам насилия» 1976 г. даже если нападавший действовал в заблуждении, что его действия являются правомерными, жертва преступления все равно имеет право на компенсацию<sup>22</sup>. Согласно статье 2 пункта 2 указанной

статьи к нападению приравнивается создание общественно-опасной ситуации, в результате которой могут наступить преступные последствия<sup>23</sup>.

Отдельно стоит рассмотреть условия отказа от выплаты компенсации, который строго определенны в Законе ФРГ «О компенсациях жертвам насилия» 1976 г. Эти условия изложены в разделе 2 указанного закона: 1) в компенсации может быть отказано в случае если травма не является следствием причиненного преступления; 2) если жертва спровоцировала преступление или если выплата компенсации вреда противоречит принципу справедливости; 3) если жертва принимала участие в политических конфликтах на территории земель Германии и причинный вред является следствием участия жертвы в этом конфликте; 4) если жертва принимала участие в вооруженном конфликте и причиненный вред является следствием участия жертвы в данном вооруженном конфликте; 5) если жертва являлась членом преступного сообщества или принимала участие в уголовном преступлении. Во всех изложенных случаях государство в лице уполномоченных органов имеет право отказать в выплате компенсации если жертва преступления не докажет свою непричастность<sup>24</sup>.

Также необходимо проанализировать положения § 3 пункт 2 рассматриваемого Закона, так как данный пункт предусматривает компенсацию вреда жертвам преступлений, являющихся гражданами Германии, в отношении которых преступление было совершено за границей. Компенсация вреда включает в себя выплаты за причиненный физический, психологический, моральный вред.

Стойкая утрата здоровья имеет свою классификацию, которая определяет размер разовой выплаты жертвам преступлений:

- 1) 714 евро если причиненный вред здоровью составляет не менее 25%;
- 2) 1,428 евро если причиненный вред здоровью составляет 30-40%;
- 3) 5,256 евро если причиненный вред здоровью составляет 50-60%;
- 4) 9,192 евро если причиненный вред здоровью составляет 70-90%;
- 5) 14,976 евро если причиненный вред здоровью составляет 100%

Процентное соотношение определяется врачебной комиссией. Если жертва в результате совершено преступления потеряла несколько конечностей в сочетании с поражением органов чувств или в комбинации с поражением головного мозга или в случае тяжелого

<sup>19</sup> См. там же.

<sup>20</sup> [http://www.cgerli.org/fileadmin/user\\_upload/interne\\_Dokumente/Legislation/OEG\\_engl.pdf](http://www.cgerli.org/fileadmin/user_upload/interne_Dokumente/Legislation/OEG_engl.pdf) ((дата посещения 21.11.2012).

<sup>21</sup> Judith Kerschbaumer, Ulrich Scheer, Bernd Westermann Natalie Brall, «Sozialrecht», Bund-Verlag GmbH; 1. Auflage. edition (January 1, 2013), P. 536.

<sup>22</sup> The Crime Victims Compensation Act-PA 223 of 1976, <http://www.bmas.de/EN/Our-Topics/Social-Security/outline-german-legislation-compensation-victims-violent-crimes.html> (дата посещения 21.11.2013).

<sup>23</sup> Judith Kerschbaumer, Ulrich Scheer, Bernd Westermann Natalie Brall, «Sozialrecht», Bund-Verlag GmbH; 1. Auflage. edition (January 1, 2013), P. 536.

<sup>24</sup> См. там же.

ожога или полной потери функции более чем одной конечности, размер выплаты составит 25,632 евро<sup>25</sup>.

Степень причиненного вреда устанавливается в медицинских учреждениях. После установления степени причиненного вреда дается медицинское заключение на основании которого уполномоченный орган принимает решение о выплате компенсации<sup>26</sup>. Однако данный вид компенсации является малораспространенным, так как лицо получившее такую компенсацию утрачивает право на бесплатную медицинскую помощь предоставляемую для лечения вреда причиненного жертвам преступлений<sup>27</sup>.

Теперь необходимо исследовать вопрос, что подразумевается под компенсацией вреда причиненного преступлением, так как в немецкой правовой доктрине вред должен компенсироваться путем восстановления причиненного физического вреда. В немецком законодательстве и доктрине права под компенсацией понимается денежные выплаты, которые равны 80% от среднемесячной зарплаты жертвы преступления. Указанные выплаты регулируются §16a Федерального закона «О помощи жертвам войны» (Gesetz über die Versorgung der Opfer des Krieges – BVG), который также распространяется на жертв преступлений<sup>28</sup>. Помимо выплаты компенсации связанной с потерей дохода, жертве преступления оплачивается лечение в полном объеме за счет средств муниципального или федерального бюджета, даже если это лечение является очень дорогостоящим (§10 Федерального закона «О помощи жертвам войны»). Если жертва преступления является безработной, то за счет средств муниципального бюджета жертве преступления выделяется ежемесячное пособие в период нетрудоспособности в размер 345 евро в месяц и полную оплату коммунальных расходов и расходов связанных с проживанием (например, аренда жилья). Однако, подобная социальная выплата возможна лишь в случае если жертва преступления была социально активна до совершения преступления и состояла на очереди в службе занятости<sup>29</sup>. Указанное выше положение регулируется §19 частью 2 ст. 20<sup>1</sup> Социального кодекса Германии<sup>30</sup>.

Отдельно стоит осветить вопрос дифференциации между компенсацией вреда и пенсией по инвалидно-

сти. В немецком праве лингвистически не различаются эти две дефиниции. Обе являются пенсией, таким образом, «доходами, без работы». В правовой доктрине Германии пенсии по инвалидности относятся к компенсациям по нетрудоспособности, т.е. по снижению дохода. Эта пенсия накапливается самим заинтересованным лицом (гражданин регулярно платит социальные взносы вносы). (§ 43 SGB VI – Социальный кодекс Германии)<sup>31</sup>. Согласно Закону ФРГ «О компенсациях жертвам насилия» 1976 г. назначается пенсия по инвалидности, так называемая пенсия за вред причиненный преступлением (§ 1 Закона ФРГ «О компенсациях жертвам насилия» 1976 г. и § 30 Федерального закона о помощи жертвам войны), которая по своей природе должна компенсировать физические, психологические и функциональные нарушения соответствующего лица. Эта пенсия не финансируется за счет социальных взносов и, таким образом, положена всем лицам имеющим физический вред здоровья. В дополнение к этим двум пенсиям, в случае целесообразности, потерпевший может подать иск о возмещении ущерба лицу, причинившему вред потерпевшему. В случае если жертва преступления отказывается от права на заявление (иск) в соответствии с § 5 «О компенсациях жертвам насилия» 1976 г., то данное право переходит к субъекту, которое платит компенсацию по закону, то есть к государству.

В действующем законодательстве Германии не содержится запретов согласно которым лицо являющееся жертвой преступления не может получать сразу несколько выплат (например, компенсацию вреда и пенсию по инвалидности)<sup>32</sup>.

В случае смерти жертвы преступления, компенсация выплачивается родственникам. Помимо этого государством в случае смерти жертвы преступления компенсируются расходы на погребение, выплата за потерю кормильца или потерю основного дохода – детям сиротам, вдовам, нетрудоспособным иждивенцам.

Финансовое обеспечение компенсационных выплат жертвам преступлений происходит за счет средств федерального бюджета (40%), а также бюджетов федеральных земель (60%). Рассмотрение заявлений граждан являющихся жертвами преступлений осуществляют территориально – компетентные земельные ведомства (Landesversorgungsämter der Bundesrepublik Deutschland)<sup>33</sup>.

<sup>25</sup> См. там же.

<sup>26</sup> Wolfgang Fichte, «Sozialrecht», Heymanns Verlag GmbH (December 31, 2007), P. 389.

<sup>27</sup> См. там же.

<sup>28</sup> <http://www.gesetze-im-internet.de/bundesrecht/bvg/gesamt.pdf> (дата обращения: 28.08.2013).

<sup>29</sup> Wolfgang Fichte, «Sozialrecht», Heymanns Verlag GmbH (December 31, 2007), P. 458.

<sup>30</sup> [http://www.gesetze-im-internet.de/rbbek\\_2013/BJNR217500012.html](http://www.gesetze-im-internet.de/rbbek_2013/BJNR217500012.html) (дата обращения: 28.08.2013).

<sup>31</sup> [http://www.sozialgesetzbuch.de/gesetze/12/index.php?norm\\_ID=1200001](http://www.sozialgesetzbuch.de/gesetze/12/index.php?norm_ID=1200001) (дата обращения: 28.08.2013).

<sup>32</sup> Judith Kerschbaumer, Ulrich Scheer, Bernd Westermann Natalie Brall, «Sozialrecht», Bund-Verlag GmbH; 1. Auflage. edition (January 1, 2013), P. 640.

<sup>33</sup> Дубровин В.В. Правовое регулирование возмещения вреда, причиненного преступлением, по законодательству Федеративной Республики Германия // Международное уголовное право и международная юстиция, № 4, 2009. С.33.

Пополнение компенсационных ресурсов бюджетов осуществляется за счет 1) регрессивных требований к лицам, совершившим преступления 2) за счет средств выделяемых федеральным бюджетом и бюджетом земель 3) за счет пожертвований юридических лиц и граждан, а также реализации различных социальных программ<sup>34</sup>.

Если органы исполнительной власти отказываются признавать факт причинения вреда преступлением или отказывают в компенсации по иным причинам, жертва преступления имеет право обратиться в социальный суд (§ 7 Закона ФРГ «О компенсациях жертвам насилия») Германии в котором будет рассматриваться данное дело<sup>35</sup>.

В Германии с 1977 г. высокопоставленные религиозные деятели основали неправительственную организацию «Белое кольцо», которая существует по настоящий момент. Целью данной организации являлась психологическая, правовая, финансовая поддержка жертв преступлений. В течении 10 лет существования данной организации она стремительно развивалась и к концу 1988 г. насчитывала более двадцать тысяч членов, кроме того на выполнение целей, поставленных перед организацией регулярно направлялось около 2,5 млн. марок, которые были средствами, полученными от членских взносов. Кроме того с начала 80-х годов Христианско-Демократический Союз, Министерство здравоохранения и Министерство по делам женщин, семьи и молодежи активно продвигали законопроекты, выделяющие финансовые средства в поддержку жертв преступлений. Также в Германии активно создавались убежища для жертв насильственных преступлений. Большое распространение получили специализированные социальные службы, которые занимались профилактикой виктимности среди населения. Также по инициативе Всемирного Виктимологического Общества в Мёнхенгладбахе, в 1987 г. стала издаваться компьютерная библиография, которая отражает всю научную и практическую информацию о жертвах преступлений, что позволяет аккумулировать научно-правовую мысль в области защиты жертв преступлений.

Уголовная политика государства в отношении жертв преступлений является одним из приоритетных направлений в Германии. История развития уголовно-правовой защиты жертв преступлений в Германии развивалась в контексте теории уголовного наказания. Именно наказание играло центральную роль в восстановлении социальной справедливости посредством морального удовлетворения жертвы преступления. Наказание как возмездие за совершенное преступление и в настоящее время является одним из элементов компенсации при-

чиненного вреда, так как жертва преступления в определенной степени субъективно оценивает воздействие уголовно-правовых санкций на преступника и если применимые санкции удовлетворяют жертву в отношении которой было совершено преступление то это позволяет жертве непосредственно видеть принцип восстановления социальной справедливости в действии.

Постепенно развиваясь, немецкая уголовно-правовая политика уделяла правам жертв преступлений все больше и больше внимания. Как видно из вышеприведенных примеров иногда законодательные новеллы затрагивающие права жертв преступлений противоречили правовым принципам, как например, в период правления нацистской партии. Однако в целом уголовно-правовая защита жертв преступлений в Германии следовала общеевропейским тенденциям и стала активно развиваться лишь в середине XX в., когда впервые стали появляться общественные движения в поддержку жертв преступлений. Необходимость законодательного регулирования уголовно-правового статуса жертв преступлений стала очевидной к началу 70-х годов XX в. Закон ФРГ «О компенсациях жертвам насилия» 1976 г. установил основные положения, посвященные компенсации вреда жертвам преступлений. В этом законе был детально разработан механизм и условия компенсации вреда жертвам преступлений. С юридико-технической точки зрения данный закон не может вызывать нареканий. Необходимо отдельно отметить гармоничность специального законодательства посвященного жертвам преступлений и социального законодательства. Социальное законодательство также направленно на максимально возможное материальное обеспечение жертвы преступления, которое заключается в различного рода выплатах на медицинскую помощь, оплату коммунальных услуг и т.д. Одним из основных выводов, на наш взгляд является констатация того факта, что немецкое законодательство компенсирует жертвам преступления все расходы связанные с медицинским лечением, реабилитацией, утратой работы и т.д. Это означает, что до тех пор пока жертва преступления не вернется к нормальной социальной жизни как было до совершения преступления, государство в лице муниципальных или федеральных органов будет нести бремя материальной поддержки, которая будет варьироваться от тяжести последствий совершенного преступления, а также объема реабилитации жертвы преступления. Система уголовно-правовой защиты жертв преступлений в Германии является одной из самых совершенных в мире, что безусловно свидетельствует об ее эффективности.

Немецкий опыт является актуальным для развития института защиты жертв преступлений в России. Исходя из этого, изложенный в данной статье материал может представлять интерес для развития этого направления юридической науки.

<sup>34</sup> См. там же.

<sup>35</sup> Judith Kerschbaumer, Ulrich Scheer, Bernd Westermann Natalie Brall, «Sozialrecht», Bund-Verlag GmbH; 1. Auflage. edition (January 1, 2013), P. 607.

**Библиографический список:**

1. Дубровин В.В. Правовое регулирование возмещения вреда, причиненного преступлением, по законодательству Федеративной Республики Германия // Международное уголовное право и международная юстиция, № 4, 2009.
2. Жалинский А.Э Современное немецкое уголовное право М.: «Проспект», 2006.
3. Мелешко Н.П., Тарло Е.Г., Уголовно-правовые системы России и зарубежных стран (криминологические проблемы сравнительного правоведения, теории, законодательства и правоприменительная практика). М. 2003.
4. Пионтковский А.А. Учение Гегеля о праве и государстве и его уголовно-правовая теория. М.: Государственное издательство юридической литературы, 1963.
5. Уголовное право. Сочинение доктора Павла Анзельма Фейербаха. Санкт-Петербург: «Медицинская типография», 1810.
6. Criminal Code (Strafgesetzbuch, StGB). As promulgated on 13 November 1998 (Federal Law Gazette I, p. 945, p. 3322). <http://www.iuscomp.org/gla/statutes/StGB.htm> (дата обращения 18.04.2013 г.).
7. Erstes Buch Sozialgesetzbuch – Allgemeiner Teil – (Artikel 1 des Gesetzes vom 11. Dezember 1975, BGBl I. S. 3015), das zuletzt durch Artikel 7 Absatz 5 des Gesetzes vom 8. Juli 2012 (BGBl. I. S. 1707) geandert worden ist [Electronic resource] // Das Portal der Bundesministerium der Justiz. Electronic data (1 file). URL: [http://www.gesetze-im-internet.de/sgb\\_1/BJNR030150975.html](http://www.gesetze-im-internet.de/sgb_1/BJNR030150975.html). (дата обращения: 14.02.2013).
8. Gesetz Über Die Entschädigung Für Opfer Von Gewalttaten (Opferentschädigungsgesetz – OEG), Outlook Verlag (May 12, 2013).
9. Halh F. Stafreeht, allgemeiner Teil: eine Einführung für Anfangs semester.-8. Aulf. München, 1998.
10. Judith Kerschbaumer, Ulrich Scheer, Bernd Westermann Natalie Brall, «Sozialrecht», Bund-Verlag GmbH; 1. Auflage. edition (January 1, 2013).
11. Raimund Waltermann «Sozialrecht», Müller Jur.Vlg.C.F.; 9., neu bearbeitete Auflage. edition (March 1, 2011).
12. The Crime Victims Compensation Act-PA 223 of 1976, <http://www.bmas.de/EN/Our-Topics/Social-Security/outline-german-legislation-compensation-victims-violent-crimes.html> (дата посещения 21.11.2013).
13. Wolfgang Fichte, «Sozialrecht», Heymanns Verlag GmbH (December 31, 2007).
14. <http://dipbt.bundestag.de/doc/btd/07/025/0702506.pdf> ( дата обращения: 23.05. 2013).
15. [http://www.cgerli.org/fileadmin/user\\_upload/interne\\_Dokumente/Legislation/OEG\\_engl.pdf](http://www.cgerli.org/fileadmin/user_upload/interne_Dokumente/Legislation/OEG_engl.pdf) ((дата посещения 21.11.2012).
16. <http://www.gesetze-im-internet.de/bundesrecht/bvg/gesamt.pdf> (дата обращения: 28.08.2013).

**References ( transliteration):**

1. Dubrovin V.V. Pravovoe regulirovanie vozmeshcheniya vreda, prichinennogo prestupleniem, po zakonodatel'stvu Federativnoi Respubliki Germaniya // Mezhdunarodnoe ugovnoe pravo i mezhdunarodnaya yustitsiya, № 4, 2009.
2. Zhalinskii A.E. Sovremennoe nemetskoe ugovnoe pravo. M.: «Prospekt», 2006.
3. Meleshko N.P., Tarlo E.G., Ugolovno-pravovye sistemy Rossii i zarubezhnykh stran (kriminologicheskie problemy sravnitel'nogo pravovedeniya, teorii, zakonodatel'stva i pravoprimitel'naya praktika). M. 2003. S. 55.
4. Piontkovskii A.A. Uchenie Gegelya o prave i gosudarstve i ego ugovovno-pravovaya teoriya. M.: Gosudarstvennoe izdatel'stvo yuridicheskoi literatury, 1963.
5. Ugolovnoe pravo. Sochinenie doktora Pavla Anzel'ma Feierbakha. Sankt-Peterburg: «Meditsinskaya tipografiya», 1810.