

УК Швейцарии: основные черты

А.В. Серебренникова

Швейцарский Уголовный кодекс (УК) был принят Союзным собранием Швейцарского Союза 21 декабря 1937 года и вступил в силу 1 января 1942 года. Впоследствии в него вносились многочисленные изменения, и в настоящее время его последняя редакция представляет собой современный правовой документ.

Общая схема построения кодекса страны не претерпела существенных изменений с момента принятия. Он состоит из трех книг: «Общие постановления», «Особенные постановления», «Вступление в силу и применение Уголовного кодекса». Таким образом, УК Швейцарии воспринял деление на Общую и Особенную части, назвав их, однако, иным образом, что не изменяет их сущности. Так, книга первая содержит правовые предписания о преступлениях и проступках, пределах действия уголовного закона, наказуемости деяний, наказаниях, мерах безопасности и других мерах, о применении УК в отношении несовершеннолетних, а также о нарушениях, а книга вторая фактически является Особенной частью УК, так как устанавливает перечень преступных деяний и определяет наказания за них.

Нужно отметить, что УК Швейцарии содержит нормы не только материального, но процессуального и уголовно-исполнительного права. К ним относятся, например, жалоба потерпевшего (ст. 28—31), нормы об отбывании различных видов наказания, о реабилитации и др.

В разделе первом первой части книги первой «Общие постановления» определяются основные принципы дей-

ствия УК Швейцарии. Так, ст. 1 провозглашает важнейший принцип законности: «*nulla poene sine lege*» и гласит: «Наказуемым является тот, кто совершает деяние, которое точно запрещено законом под угрозой наказания». Статьи со второй по восьмую определяют принципы действия УК во времени, в пространстве и по кругу лиц. На основании ч. 1 ст. 2 по УК Швейцарии осуждается тот, кто совершает преступление или проступок после вступления наказания в законную силу. Эта же норма (ч. 2) устанавливает, что смягчающий наказание закон имеет обратную силу. Действие УК Швейцарии в пространстве основывается на следующих принципах.

1. В отношении преступлений и проступков, совершенных на территории Швейцарии (ст. 3):

а) УК применяется ко всем лицам, совершившим преступление или проступок на территории Швейцарии (территориальный принцип действия УК);

б) лицу, отбывшему наказание за границей, полностью или частично засчитывается отбытое наказание при назначении наказания вновь (принцип зачета);

в) для иностранцев, преследуемых за границей в уголовном порядке по ходатайству швейцарских органов власти, устанавливаются особые правила. В данном случае действует принцип запрета наказания дважды за одно и то же («*on bis in idem*»), так как указанные лица не наказываются в Швейцарии за совершенное ими деяние, если они были окончательно оправданы иностранным судом, или наказание, на которое они были осуждены за границей, отбыто, или они были освобождены от наказания или ис-

Серебренникова Анна Валерьевна — ассистент кафедры уголовного права и криминологии МГУ, кандидат юридических наук.

текли сроки давности. Если же лицо не отбыло наказание за границей или отбыло его лишь частично, то в Швейцарии исполняется это наказание или его часть.

2. УК Швейцарии применяется также в отношении преступлений или проступков, совершенных за границей против государства, и ряда иных преступных деяний, перечень которых установлен в статье четвертой. К ним относятся, например, государственная измена (ст. 265), посягательство на независимость Союза Конфедерации (ст. 266), дипломатический шпионаж (ст. 267), а также осуществление запрещенной разведывательной деятельности (ст. 272—274) и нарушения военной безопасности (ст. 276—277). В отношении этих преступных деяний также применяется правило зачета: если лицо за совершенное деяние полностью или частично отбыло наказание за границей, то швейцарский судья засчитывает ему отбытое наказание при назначении наказания вновь.

3. Швейцарский УК применяется также при совершении преступлений или проступков в отношении швейцарца за границей (когда деяние является наказуемым в месте его совершения), если он находится в Швейцарии и не выдается за границу или когда он был выдан Союзу Конфедерации за совершение данного деяния. Если в месте его совершения действует более мягкий закон, то он применяется. При этом лицо не может быть повторно осуждено, если наказание, к которому оно было приговорено за границей, отбыто, или если оно было освобождено от наказания или истекли сроки давности. В данном случае применяется также правило зачета.

4. Такие же предписания действуют и в отношении преступлений или проступков, совершенных швейцарцем за границей (ст. 6).

5. УК Швейцарии в случаях, указанных в ст. 6, может быть применен и к другим преступлениям или проступкам, совершенным за границей, если Швейцария на основании международных договоров имеет право преследовать их в уголовном порядке. Эта новация в УК была введена в связи со

вступлением Швейцарии в Европейскую конвенцию о пресечении терроризма 1977 г.

УК Швейцарии специфическим образом определяет место совершения преступления или проступка и считает им как место действия лица, так и место наступления преступного результата. Особенностью УК является определение места совершения покушения, которое понимается как место совершения покушения лицом, так и место, где по его намерению должен был наступить преступный результат.

Действие УК Швейцарии по кругу лиц определяется ст. 8 методом исключения. УК не применяется к лицам, которые должны быть судимы по военному уголовному праву (ст. 2—6 Военного уголовного закона от 13 июня 1927 года), дополняя рассмотренный выше принцип действия закона в пространстве.

В разделе втором «Наказуемость» книги первой УК Швейцарии принята двучленная конструкция преступного деяния (ст. 9). Деяния разграничиваются по чисто формальному признаку — виду наказания. Преступлением считается преступное деяние, подлежащее наказанию каторжной тюрьмой, а проступком — преступное деяние, подлежащее наказанию тюрьмой в качестве наиболее тяжкого. Так как УК Швейцарии формально определяет преступное деяние, то рассмотрение его признаков — задача уголовно-правовой доктрины.

В швейцарском УК отсутствует норма, определяющая, какими признаками должен обладать субъект преступного деяния, однако кодекс подробно регламентирует институт невменяемости, уменьшенной вменяемости, а также иные вопросы, связанные с данным институтом (ст. 10—13).

В понятии невменяемости выделяются два ее критерия — психологический (юридический) и психиатрический (медицинский). Состояние невменяемости (невменяемости) определяется на момент совершения преступного деяния. Медицинский критерий состоит в наличии трех групп психических расстройств: душевной болезни, слабоумия или тяжкого помутнения сознания. Юридический критерий за-

ключается в неспособности лица осознать противоправность своего преступного деяния или действовать с сознанием этой противоправности. Исключения составляют меры, предусмотренные ст. 43 и 44 (применяемые к душевнобольным и к лицам, страдающим алкоголизмом и наркоманией). Таким образом, юридический критерий невменяемости по УК Швейцарии характеризуется наличием двух основных критериев: медицинского и юридического. Что касается медицинского критерия невменяемости, то в УК содержится перечень психических расстройств, необходимых для наличия этого критерия. Юридический критерий невменяемости характеризуется наличием одного из двух моментов: неспособностью лица осознавать противоправность своего преступного деяния или неспособностью лица действовать с сознанием этой противоправности.

УК Швейцарии содержит следующее понятие *уменьшенной вменяемости* (ст. 11): «Если во время совершения преступного деяния лицо вследствие расстройства душевной деятельности или расстройства сознания или вследствие недостаточного душевного развития обладало пониженной способностью осознавать противоправность своего преступного деяния или действовать с сознанием этой противоправности, суд может по своему усмотрению смягчить наказание» (ст. 66). При этом исключения составляют меры, предусмотренные ст. 42—44 (применяемые к привычным преступникам, душевнобольным и к лицам, страдающим алкоголизмом и наркоманией) и ст. 100 (применяемые к лицам в возрасте от 18 до 25 лет). Исключение составляет ст. 12, которая устанавливает, что предписания УК о невменяемости и уменьшенной вменяемости не применяются к лицам, которые приводят себя в состояние тяжкого расстройства или помутнения сознания с намерением совершить в таком состоянии преступное деяние. В данном случае речь может идти, например, об умышленных действиях, связанных с употреблением алкоголя или наркотических средств.

В швейцарском УК есть также спе-

цифическая норма о так называемом *сомнительном душевном состоянии обвиняемого* (ст. 13), которая носит скорее процессуальный, чем материальный характер и устанавливает, в каких случаях назначается экспертиза: «Органы предварительного расследования или судебные органы назначают обследование обвиняемого, если у них имеются сомнения относительно его вменяемости или когда для решения о назначении мер безопасности необходимы заключения о его физическом или душевном состоянии». Эта же норма устанавливает обязанности экспертов по даче заключения о вменяемости обвиняемого, а также о целесообразности назначения мер, предусмотренных ст. 42—44, и каких именно.

УК Швейцарии не содержит дефиниции вины, но выделяет две ее формы и дает их определения. Так, в ст. 18 указано, что если закон точно не устанавливает иное, то наказываемся тот, кто совершает преступление или проступок умышленно. *Умысел* определяется как совершение преступного деяния с проявлением сознания и воли.

Другая форма вины — *неосторожность*. Она понимается как совершение лицом преступления или проступка, когда оно действует вследствие противоречащей долгу неосмотрительности, не учитывая последствий своего преступного поведения и не принимая их во внимание. Неосмотрительность является противоречащей долгу, когда лицо не соблюдает меры предосторожности, которые оно обязано предпринять в силу обстоятельств или его личных отношений. Таким образом, УК выделяет две формы вины: умысел и неосторожность, законодательно не определяя их виды.

УК Швейцарии законодательно закрепляет два вида ошибок: фактическую и юридическую. Статья 19 устанавливает, что «если лицо действует под влиянием ошибочного представления об обстоятельствах дела, то судья осуждает лицо за совершение деяния в его пользу, исходя из обстоятельств дела, которые лицо представляло себе». В то же время, если лицо,

предпринимая необходимые меры предосторожности, могло избежать ошибки, то оно наказывается за неосторожное преступное деяние (при условии, когда последнее находится под угрозой наказания). Ошибка в запрете (ст. 20) определяется традиционно: если лицо, совершившее преступное деяние, исходя из достаточных оснований, считает себя вправе действовать, то судья по своему усмотрению может смягчить наказание (ст. 66) или освободить от него.

Несомненным достоинством УК Швейцарии является подробное регламентирование такого института неоконченного преступления (стадии преступления), как покушение. При этом нужно заметить, что по УК Швейцарии приготовление к преступлению не наказуемо вообще. Закон выделяет следующие виды покушений: неоконченное, оконченное и негодное (ст. 21—23). Эти же нормы содержат правовые предписания об отказе от преступления и деятельном раскаянии. *Неоконченное покушение* понимается как недоведение лицом своей преступной деятельности до конца, после того как оно начало совершение преступления или проступка. Иным образом определяется *оконченное покушение*: преступная деятельность была доведена до конца, но преступный результат, характеризующий окончание преступления или проступка, не наступил. *Негодное покушение* понимается как покушение с негодными средствами или предметами, когда с их использованием преступное деяние вообще не могло бы быть совершено. Если при негодном покушении лицо действовало по неведению, то судья вообще может освободить его от наказания. За неоконченное и оконченное покушение лицо может быть наказано мягче в пределах, установленных ст. 65. Отказ от преступления понимается как недоведение лицом преступной деятельности до конца по собственной инициативе. В этом случае судья может вообще отказать от назначения наказания за покушение. Деятельное раскаяние имеет место, когда лицо по собственной инициативе содействовало предотвращению преступного результата

или предотвратило его наступление. В случаях негодного покушения и деятельного раскаяния наказание может быть смягчено судьей по собственному усмотрению (ст. 66).

Институт соучастия законодательно определен в ст. 24—26, которые не содержат понятия соучастия, а определяют лишь отдельные виды соучастников и пределы их уголовной ответственности. Понятие организатора и исполнителя преступления данные нормы УК не содержат. Подстрекательство имеет место в том случае, если кто-либо умышленно склоняет другое лицо к совершению преступления или проступка. Подстрекатель наказывается так же, как и исполнитель. Попытка подстрекательства наказывается как покушение на преступление. Пособничество понимается как умышленное оказание помощи при совершении преступления или проступка, причем пособнику может быть назначено более мягкое наказание (ст. 65).

Статья 26 устанавливает, что особые личные отношения, свойства и обстоятельства, которые повышают, смягчают или исключают наказание, учитываются при назначении наказания только применительно к исполнителю, подстрекателю или пособнику, которых они характеризуют.

Весьма специфичной является ст. 27, которая закрепляет условия уголовной ответственности прессы. Эта норма носит описательный характер и раскрывает особенности наступления уголовной ответственности лиц (автора статьи, редактора, издателей, владельца типографии и др.), если преступное деяние совершено посредством печати и окончательно с момента опубликования.

Институт так называемых правомерных, то есть разрешенных законом действий, состоит из следующих обстоятельств: закон, служебная или профессиональная обязанность (ст. 32), необходимая оборона (ст. 33) и крайняя необходимость (ст. 34). Специфичным является первое из них: «деяние, которое предписано законом или служебной или профессиональной обязанностью, или которое закон объявляет разрешенным или

ненаказуемым, не является преступлением или проступком».

Понятие *необходимой обороны* не отличается существенным образом от законодательного закрепления этого института в УК других стран: «Если на кого-то неправомерно нападают или кому-то непосредственно угрожают нападением, то он или любой другой имеют право отразить посягательство способом, соразмерным обстоятельствам». Таким образом, закон четко не устанавливает перечень объектов защиты. Поэтому судебная практика трактует их достаточно широко, считая, что посягательство может быть направлено против всех личных правовых благ. Исходя из формулировок закона, УК не дает определения превышения пределов необходимой обороны, однако использует это понятие и содержит указание на то, что если обороняющийся превышает пределы необходимой обороны, то судья смягчает наказание по собственному усмотрению (ст. 66). В том случае, если обороняющийся превышает пределы необходимой обороны вследствие так называемого простительного (извинительного) волнения или замешательства, вызванного посягательством, он не наказывается. Можно критиковать данную формулировку за оценочность, однако, очевидно, что законодатель Швейцарии таким образом предоставляет суду широкие возможности по применению института необходимой обороны и законодательно стимулирует деятельность человека, направленную на защиту охраняемых законом интересов.

Институт *крайней необходимости* (два вида) определяется УК Швейцарии весьма специфично. Первый вид законодательно связан с предотвращением опасности для собственного блага, второй — для чужого блага. Например, крайняя необходимость понимается как совершение лицом деяния, для предотвращения непосредственной и непредотвратимой иными средствами опасности, грозящей благом, принадлежащему лицу (жизни, здоровью, чести, свободе, имуществу), если «данная опасность

не была им виновно создана и если по обстоятельствам дела нельзя было требовать от него принесения в жертву подвергаемого опасности блага»¹. Указанная опасность для охраняемого блага иным образом не может быть предотвращена. При соблюдении всех этих условий деяние является ненаказуемым. «Если опасность была им виновно создана или если по обстоятельствам дела можно было требовать от него принесения в жертву подвергаемого опасности блага, то судья смягчает наказание по своему усмотрению» (ст. 66)². Несколько иные условия крайней необходимости предусмотрены при совершении деяния с целью предотвращения опасности для чужого блага (жизни, телесной неприкосновенности, свободы, чести, имущества). Деяние является ненаказуемым, если опасность была непосредственной и непредотвратимой иными средствами. Если лицо могло осознавать, что от того, кому принадлежало благо, можно было «потребовать умаления подвергаемого опасности блага», то судья смягчает наказание по своему усмотрению (ст. 66).

Раздел третий носит название «Наказание. Меры безопасности и другие меры». Система наказаний и мер, предусмотренных швейцарским УК, состоит из пяти подсистем и выглядит следующим образом:

1. Наказания, связанные с лишением свободы;
2. Меры безопасности;
3. Штраф;
4. Дополнительные наказания;
5. Иные меры (смертная казнь в Швейцарии не применяется).

Законодательное установление такого широкого перечня наказаний и мер наиболее полно способствует реализации принципа индивидуализации уголовной ответственности и наказания.

УК Швейцарии предусматривает следующие виды исполнения лишения свободы: каторжная тюрьма, тюремное заключение, арест. Ка-

¹ Швейцарский уголовный кодекс 1937 г. / Пер. Н.С. Лапиной. 2-е изд. М.: Юр. издат., 1947. С. 11.

² Там же. С. 11.

торжная тюрьма является наиболее тяжким наказанием. Оно может быть срочным (от одного года до двадцати лет) либо пожизненным в случаях, специально предусмотренных законом. Тюремное заключение назначается на срок от трех дней до трех лет, если в законе не содержится иных предписаний. Условное освобождение от наказания в виде каторжной тюрьмы и тюремного заключения возможно после отбытия двух третей наказания, но не менее трех месяцев при тюремном заключении. Арест назначается на срок от одного дня до трех месяцев. УК предусматривает возможность назначения условного осуждения при назначении наказания в виде лишения свободы не более чем на 18 месяцев или дополнительного наказания.

Среди мер безопасности выделяются: предупреждение привычных преступников; меры, применяемые к душевнобольным; исправление лиц, страдающих алкоголизмом и наркоманией.

Штраф (ст. 48) устанавливается в размере до 40 тыс. франков. Если лицо действует из корыстных побуждений, то судья может назначить и более высокий его размер. Штраф может назначаться наряду с лишением свободы (ст. 50) в том случае, если лицо действовало из корыстных побуждений. Если норма предусматривает назначение лишения свободы и штрафа в качестве альтернативной санкции, то суд может назначить оба этих наказания.

Швейцарский УК содержит широкий перечень дополнительных наказаний: увольнение с работы, лишение родительской или опекунской власти, изгнание (высылка) за пределы страны, запрещение посещать конкретный ресторан лицам, склонным к алкоголизму.

Система иных мер включает в себя: превентивный залог, два вида конфискации (опасных предметов и имущественной прибыли), компенсацию потерпевшему, опубликование приговора.

Глава вторая раздела третьего посвящена назначению наказания. Общие начала заключаются в назначе-

нии наказания в соответствии с виновностью лица при учете мотивов, прежней жизни и личных отношений виновного (ст. 63). В УК содержится перечень смягчающих вину обстоятельств (ст. 64), однако наказание может быть смягчено судьей и по собственному усмотрению (ст. 66). Перечня отягчающих обстоятельств в УК Швейцарии нет. Усиление наказания возможно при рецидиве, совокупности преступлений и уголовных предписаний (ст. 67 и 68). Предварительное заключение засчитывается в срок лишения свободы (ст. 69).

Институт давности регламентируется главой третьей раздела третьего книги первой. УК Швейцарии различает два вида давности: давность уголовного преследования и давность исполнения обвинительного приговора, сроки которых варьируются в зависимости от вида и размера наказания.

Разделы четвертый и пятый первой книги УК содержат предписания об уголовной ответственности несовершеннолетних (так называемое молодежное уголовное право), среди которых выделяются дети (от 7 до 15 лет), подростки (от 15 до 18 лет) и так называемые молодые взрослые (от 18 до 25 лет). Большое значение для характеристики признаков субъекта преступного деяния имеют нормы о его возрастных границах. Так, ст. 82 устанавливает, что дети моложе семи лет не подлежат уголовной ответственности. Дети от 7 до 15 лет, если они совершают деяние, которое находится под угрозой наказания по настоящему УК, подлежат ответственности по нормам так называемого молодежного уголовного права (ст. 82—99).

Специфическим институтом УК Швейцарии являются так называемые нарушения (часть вторая книги первой УК), которые выделяются по формальным признакам: «нарушениями считаются преступные деяния, наказуемые арестом или штрафом или одним только штрафом». К нарушениям применяются общие постановления первой части УК с определенными изменениями и исключениями, указанными в ст. 101—110

(например, неприменение норм о предупреждении привычных преступников, особый размер штрафа, применение института рецидива и т.д.).

Книга вторая — «Особенные положения» — состоит из 19 разделов:

1-й — Преступные деяния против жизни и телесной неприкосновенности;

2-й — Преступные деяния против имущества;

3-й — Преступные деяния против чести и частной сферы;

4-й — Преступления и проступки против свободы;

5-й — Преступные деяния против половой неприкосновенности;

6-й — Преступления и проступки против семьи;

7-й — Общеопасные преступления и проступки;

8-й — Преступления и проступки против общественного здоровья;

9-й — Преступления и проступки против общественного транспорта (средств сообщения);

10-й — Подделка денег, служебных знаков оплаты, служебных знаков, мер и весов;

11-й — Подделка документов;

12-й — Преступления и проступки против общественного спокойствия;

13-й — Преступления и проступки против государства и обороны страны;

14-й — Проступки против воли народа;

15-й — Преступные деяния против государственной власти;

16-й — Нарушение отношений с иностранными государствами;

17-й — Преступления и проступки против правосудия;

18-й — Преступные деяния против служебных и профессиональных обязанностей;

19-й — Нарушения правовых предписаний Союза Конфедерации.

Книга третья швейцарского УК содержит предписания о вступлении в силу и применении уголовного закона. Например, о соотношении УК и других законов Союза Конфедерации и законов кантонов, о соотношении УК и применяемого ранее уголовного права, о полномочиях органов кантонов и т.д.

Изучение зарубежного уголовного права всегда представляло особый интерес для российских правоведов, поэтому данная работа преследовала цель — дать общую характеристику основных черт книги первой «Общие постановления» Уголовного кодекса Швейцарии.

Ипотека в зарубежном праве

Обзор законодательства Германии, Испании, Италии, Франции, Швейцарии, Великобритании, США, Венгрии, Польши, Хорватии, Чехии, Югославии

Являясь важнейшим инструментом кредита, ипотека приобретает в условиях современной рыночной экономики особое значение.

С правовой точки зрения ипотека представляет собой способ обеспечения обязательств. При этом в большинстве стран, сохраняющих соот-

ветствующие правовые институты в их традиционном виде (Германия, Франция, Нидерланды и т.д.), ипотека признается, наряду с залогом, самостоятельным способом вещного обеспечения обязательств.

Обратимся к истории возникновения и развития ипотеки. В римском праве развитие системы обеспечения обязательств началось с института фидуции (*fiducia* — уверенность, доверие), основанного на временной

Подготовлен Е.И. Каминской по материалам обзорной информации отдела гражданского законодательства иностранных государств ИЗиСП.