

## ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ

### О новой реформе уголовного и уголовно-процессуального законодательства Швейцарии

**МАРТИН ШМИД** – руководитель службы пробации Кантона Золотурн (Швейцария);

**Е.А. ОГРОХИНА** – доцент кафедры русского и иностранных языков ВИПЭ ФСИН России, кандидат филологических наук, доцент

Статья посвящена актуальным вопросам современной уголовной политики Швейцарии. В ней освещены основные положения реформы уголовного законодательства 2007 г. и реформы уголовно-процессуального законодательства 2011 г. При этом авторами особое внимание уделено проблемам уголовного и уголовно-процессуального права в отношении несовершеннолетних.

Ключевые слова: уголовная политика Швейцарии; уголовное и уголовно-процессуальное право в отношении несовершеннолетних; уголовное наказание; принудительная мера уголовно-правового характера; профилактическая мера.

### About the new reform of criminal and criminal procedure legislation in Switzerland

**MARTIN SCHMID** – the head of the probation service Of the canton Solothurn (Switzerland)

**E.A. OGROKHINA** – a candidate of philological sciences, docent, a docent of the Russian and Foreign languages Chair, the Vologda Institute of Law and Economicsof the Penal Service of Russia,

The article is devoted to the urgent issues of the present-day criminal policy of Switzerland. Some basic regulations of the reform in the field of criminal legislature in 2007 and the reform of criminal procedure legislature in 2011 are pointed out. The authors pay special attention to the problems of the criminal law and criminal procedure law with regard to juveniles.

Key words: criminal policy of Switzerland; criminal law and criminal procedure law with regard to juveniles; criminal sanctions; penal forcible measures; preventive measure.

Значение общешвейцарского уголовного кодекса можно оценить в полной мере только в том случае, если при этом хорошо известны основы швейцарского федерализма, поскольку федерализм наряду с инструментами прямой демократии является главной опорой политической культуры в Швейцарии<sup>1</sup>. Швейцарская Конфедерация состоит из 26 кантонов, в каждом из кото-

рых есть своя конституция, своя законодательная, исполнительная и судебная власть. Компетенции Федерации, кантонов и общин закреплены в конституции и многочисленных законах. Все государственные сферы, которые не отнесены федеральной конституцией к компетенциям федеральным уровнем или не регулируются федеральным законом, относятся к компетенции канто-

нов. Это, прежде всего, школьное образование, полиция и т.д. У Федерации во многих из этих областей равным образом широкие компетенции, поэтому здесь всегда возникают споры о подведомственности. В свою очередь, кантоны предоставляют своим общинам известную автономию, при этом объем компетенций в различных кантонах не одинаков.

Все сказанное касается и сферы уголовного права, в которой также действует федералистский принцип. Федерация как законодатель регулирует нормы материального и формального уголовного права. Следует, однако, особо отметить, что до 2011 г. формальное уголовное право в Швейцарии, а также организация деятельности органов, осуществляющих уголовный процесс, целиком и полностью находились в ведении кантонов. Это означает, что до указанного времени в Швейцарии наличествовал общешвейцарский уголовный кодекс и 26 различных кантональных уголовно-процессуальных кодексов. В настоящее время к компетенции кантонов относится только исполнение наказаний и мер принудительного характера.

До введения в Швейцарии первого уголовного кодекса каждый кантон располагал своим собственным уголовным законодательством. С введением единого швейцарского уголовного кодекса кантоны отказались от этой автономии. В 1898 г. Федерация получила полномочие унифицировать уголовное право в Швейцарии. 21 декабря 1937 г. после многолетних дебатов парламент утвердил Уголовный кодекс Швейцарии (Schweizerisches Strafgesetzbuch, сокр. StGB). При этом были отменены все определения, относящиеся к общефедеральному законодательству, которые противоречили новому кодексу. В первую очередь это касалось смертной казни, которая тогда еще сохранялась в некоторых кантонах<sup>2</sup>. На референдуме 3 июля 1938 г. Уголовный кодекс был принят народом Швейцарии. До перехода от кантонального уголовного права к общешвейцарскому прошло еще несколько лет. Закон вступил в силу только 1 января 1942 г. после того, как каждый кантон издал соответствующий закон о вступлении в силу федерального уголовного кодекса.

В то же время активно началось обсуждение вопроса о необходимости законодательного урегулирования норм уголовно-процессуального права на общешвейцарском уровне. Однако эта попытка унификации формального уголовного права потерпела

неудачу. Ввиду сильного сопротивления кантонов сфера уголовного преследования в этот период целиком осталась в их ведении. Тем самым до введения 1 января 2011 г. Уголовно-процессуального кодекса Швейцарии (Schweizerische Strafprozessordnung, сокр. StPO) каждый кантон располагал своим уголовно-процессуальным законодательством.

Уголовный кодекс Швейцарии, вступивший в силу в 1942 г., восходит к проекту 1898 г., разработанному Карлом Штоосом. Он был одним из первых, кто предложил ввести помимо уголовного наказания принудительные меры уголовно-правового характера. С этого времени Уголовный кодекс Швейцарии представляет собой дуалистическую систему, которая различает понятия наказания и принудительных мер<sup>3</sup>. Уголовное наказание и принудительные меры уголовно-правового характера могут применяться одновременно или взаимозаменять друг друга. При этом с понятием уголовного наказания связаны, прежде всего, понятия искупления и кары, социальной справедливости, а с понятием уголовно-правовой принудительной меры – понятия различного рода терапии и ресоциализации.

С момента вступления в силу Уголовный кодекс Швейцарии претерпел множество изменений. Особого внимания заслуживает реформа 2007 г. В результате данного пересмотра была целиком переработана Общая часть кодекса.

Важнейшей задачей пересмотра Уголовного кодекса явилось новое регулирование и дифференциация системы санкций по двум основным направлениям. С одной стороны, краткосрочное безусловное лишение свободы сроком до шести месяцев было широко заменено денежным штрафом по системе дневной ставки, то есть системе наказания в виде штрафа, определяемого суммой дохода виновного лица за один день, или общественно полезными работами. С другой стороны, с целью более эффективной защиты общества от насильственных преступников была введена такая мера, как пожизненная изоляция особо опасных рецидивистов после отбытия ими наказания, так называемое превентивное заключение. Наряду с этим новый уголовный кодекс содержал другие многочисленные нововведения: расширение компетенций правоохранительных органов в уголовном преследовании лиц, совершивших преступление за пределами страны (прежде всего это касалось противоправных действий сексуального характера над детьми), упрощен-

ные правила установления сроков давности, а также нормы, касающиеся наказуемости предприятий и организаций<sup>4</sup>. Из Уголовного кодекса была вычленена совокупность норм уголовного права в отношении несовершеннолетних и зафиксирована в отдельном федеральном законе.

К наиболее значимым изменениям в Уголовном кодексе на данном этапе следует отнести:

1. Замену разграничения между такими понятиями, как длительное тюремное заключение (от одного года до пожизненного заключения) (Zuchthausstrafe)<sup>5</sup>, тюремное заключение (от тридцати дней до трех лет) (Gefängnisstrafe) и арест (от одного дня до трех месяцев) (Haftstrafe), единым понятием «лишение свободы» (Freiheitsentzug).

2. Введение системы дневной ставки, при которой денежные штрафы назначаются пропорционально уровню доходов осужденного.

3. Фактическую отмену такого вида наказания, как лишение свободы сроком менее шести месяцев, и замену его денежным штрафом.

4. Введение общественно полезных работ как нового вида наказания<sup>6</sup>.

По прошествии трех лет с момента введения пересмотренного Уголовного кодекса Швейцарский парламент приступил к обсуждению и принятию новых изменений. Критика со стороны кантональных органов уголовного преследования и судов, начатая еще во время проведения реформы 2007 г., не умолкает и сегодня. Она направлена, прежде всего, против широкой замены краткосрочного лишения свободы денежными штрафами или общественно полезными работами, а также такого вида наказания, как условный денежный штраф, превентивное действие которого подвергается крайнему сомнению. Вследствие этого Швейцарским правительством вновь предполагается введение краткосрочного лишения свободы и упразднение условного денежного штрафа. В апреле 2009 г. судебно-полицейский департамент Швейцарии осуществил сбор мнений кантонов по вопросу внесения изменений в уголовный кодекс. 30 июня 2010 г. Швейцарское правительство представило к обсуждению новый проект общей части Уголовного кодекса<sup>7</sup>.

Особое место в системе уголовного права Швейцарии занимает совокупность уголовно-правовых норм в отношении несовершеннолетних и молодых людей. С момента унификации в 1937 г. уголовное право Швейцарии содержит особые нормы для

детей и молодежи. В уголовном праве в отношении несовершеннолетних и молодых людей на переднем плане стоит личность преступника, а не преступление. При этом приоритет имеют воспитательные меры и защита несовершеннолетнего. Назначение безусловного лишения свободы является крайней мерой. В связи с реформой общей части Уголовного кодекса в швейцарское уголовное право в 2007 г. был введен «Федеральный закон об уголовном праве в отношении несовершеннолетних» (Bundesgesetz über das Jugendstrafrecht, Jugendstrafgesetz, сокр. JStG). Он действует в отношении детей, подростков и молодых людей в возрасте от 10 до 18 лет.

В соответствии с новым законом одним из важнейших изменений было увеличение максимального срока наказания, который до этого составлял один год. Согласно новому закону несовершеннолетним с шестнадцати лет может быть назначено наказание в виде лишения свободы сроком до четырех лет.

До указанного времени в распоряжении швейцарских пенитенциарных учреждений не было специально подготовленных мест для размещения несовершеннолетних. Действующий уголовный закон в отношении несовершеннолетних предполагает строгое разграничение между исполнением наказаний для несовершеннолетних и совершенных преступников.

Согласно швейцарскому федеральному уголовному закону в отношении несовершеннолетних могут быть вынесены следующие виды наказания:

- 1) выговор;
- 2) общественно полезный труд (максимальная продолжительность – десять дней, для несовершеннолетних от 15 до 18 лет, совершивших преступление или незначительное правонарушение, – до трех месяцев);
- 3) штраф в размере до двух тысяч швейцарских франков (для несовершеннолетних от 15 до 18 лет);
- 4) лишение свободы до одного года (для несовершеннолетних от 15 до 18 лет);
- 5) лишение свободы до четырех лет (для несовершеннолетних от 16 до 18 лет, совершивших тяжкие преступления).

В соответствии с основной идеей уголовно-правовой политики в отношении несовершеннолетних – «Воспитание прежде наказания» (Erziehung kommt vor Strafe) – в уголовном законе в отношении несовершеннолетних предусмотрены так называемые профилактические меры. Таковыми являются:

- 1) надзор;
- 2) индивидуальное сопровождение;
- 3) амбулаторное лечение;
- 4) размещение у частных лиц, в воспитательных или лечебных учреждениях<sup>8</sup>.

1 января 2011 г. вступило в силу общеевропейское унифицированное уголовно-процессуальное законодательство. К этой дате новый федеральный Уголовно-процессуальный кодекс заменил 26 действовавших до этого кантональных уголовно-процессуальных кодексов. Одновременно с этим было унифицировано уголовно-процессуальное право в отношении несовершеннолетних. Из имеющихся до этого кодексов на федеральном уровне впредь будут действовать только Уголовно-процессуальный кодекс в отношении военнослужащих и Процессуальный кодекс, связанный с наложением административных наказаний<sup>9</sup>.

Введение нового уголовно-процессуального закона значительно облегчило процесс уголовного преследования в Швейцарии, особенно в тех случаях, когда в уголовном процессе речь идет о межкантональных или международных отношениях. Нормы действующего уголовно-процессуального права соответствуют нормам швейцарского конституционного права, а также практике Федерального суда Швейцарии и Европейского суда по правам человека. Новый Уголовно-процессуальный кодекс продолжает швейцарскую традицию полной кодификации. Он содержит более 450 статей и гарантирует быстрое и стандартизированное их применение благодаря большому количеству определений и детальным формулировкам.

Действующее уголовно-процессуальное право отдает предпочтение модели, при которой полномочия на проведение расследования уголовных дел закреплены за прокуратурой. Тем самым был упразднен институт независимых следственных судей, который существовал в некоторых кантонах. Благодаря этому в ходе уголовного преследования прокуроры имеют основные полномочия. Они руководят следствием и могут при этом самостоятельно проводить следственные мероприятия, принимать решения о предъявлении обвинения, представлять сторону обвинения в суде или в случаях, предусмотренных законом, выносить решения о назначении наказания. Широта компетенций прокуратуры ограничивается, с одной стороны, специализированными судами, которые выносят решения о предварительном заключении и назначении прину-

дительных мер (Zwangsmaßnahmen), с другой – введением института «адвоката первого часа», который должен присутствовать уже при первом допросе подозреваемого в полиции.

1 января 2011 г. также вступил в силу Уголовно-процессуальный кодекс Швейцарии в отношении несовершеннолетних (Schweizerische Jugendstrafprozessordnung, сокр. JStPO). Он содержит нормы, отличающиеся от норм Уголовно-процессуального кодекса Швейцарии тем, что они учитывают особенности личности несовершеннолетних преступников. Уголовно-процессуальный кодекс в отношении несовершеннолетних оставляет, несмотря на унификацию данной отрасли права, широкую организационную свободу кантонам. В соответствии со своими потребностями кантоны могут свободно выбирать между двумя процессуальными моделями<sup>10</sup>.

В первом случае речь идет о модели, в соответствии с которой производство по уголовному делу осуществляется судьей по делам несовершеннолетних (Jugendrichtermodell) и в рамках которой одно и то же лицо расследует обстоятельства дела, в предусмотренных законом случаях выносит решение о назначении наказания и контролирует его исполнение. При этом судья является членом суда по делам несовершеннолетних. Таким образом, расследование, решение о назначении наказания и контроль исполнения наказания относятся к компетенции одного судьи по делам несовершеннолетних. Данная процессуальная модель распространена главным образом во франкоязычных кантонах.

Во втором случае имеет место модель, в соответствии с которой производство по уголовному делу осуществляет адвокат по делам несовершеннолетних (Jugendanwaltsmodell) и которая предполагает разделение названных выше функций. Адвокат по делам несовершеннолетних выясняет обстоятельства дела, в предусмотренных законом случаях выносит решение о назначении наказания, представляет сторону обвинения в суде и затем является доверенным лицом в ходе исполнения решения суда. Таким образом, в соответствии с данной процессуальной моделью разные лица, с одной стороны, осуществляют расследование и исполнение наказания, а с другой – выносят судебное решение. Эта модель распространена в немецкоязычных кантонах.

Из сказанного следует, что судьи и адвокаты по делам несовершеннолетних могут

единолично выносить решения о назначении наказания. Однако, если речь идет о назначении такой профилактической меры, как стационарное лечение, или лишения свободы сроком свыше трех месяцев, в рамках обеих процессуальных моделей решение выносит суд по делам несовершеннолетних<sup>11</sup>.

Особого внимания при характеристике уголовно-правовой системы Швейцарии заслуживает тот факт, что она не располагает единым законодательством в области исполнения наказаний. Кантоны опираются на федеральное законодательство, определяющее рамки, в которых может действовать законодательство кантонов в данной сфере. Уголовный кодекс, однако, устанавливает только отдельные нормы и содержит общие положения, касающиеся целей и задач в области исполнения наказаний. Границы и критерии уголовно-исполнительной политики и практики в Швейцарии определяются в основном рекомендациями Совета Европы, и в особенности Европейскими пенитенциарными правилами.

#### ПРИМЕЧАНИЯ

<sup>1</sup> См.: А. Веррен. Исполнение наказания в виде лишения свободы и иных видов наказаний в Швейцарии // Уголовное наказание: правовая идеология, законотворчество и пенитенциарная практика: Материалы междунар. науч.-практ. конф.: В 2 ч. Вологда, 2004. Ч. 1. С. 89.

<sup>2</sup> См.: <http://www.amnesty.ch/de/themen/todesstrafe/info/geschichte-der-todesstrafe>

<sup>3</sup> См.: [http://wapedia.mobi/de/Strafgesetzbuch\\_%28Schweiz%29](http://wapedia.mobi/de/Strafgesetzbuch_%28Schweiz%29)

<sup>4</sup> См.: [http://www.ejpd.admin.ch/ejpd/de/home/themen/sicherheit/ref\\_gesetzgebung/ref\\_abgeschlossene\\_projekte/ref\\_straf\\_gesetzbuch\\_allg.html](http://www.ejpd.admin.ch/ejpd/de/home/themen/sicherheit/ref_gesetzgebung/ref_abgeschlossene_projekte/ref_straf_gesetzbuch_allg.html)

<sup>5</sup> Примечательным является тот факт, что на протяжении всего XX в. в уголовном законодательстве Швейцарии использовалось понятие „Zuchthaus“ – «каторжная тюрьма». При этом не следует понимать данное слово буквально, так как оно использовалось традиционно для обозначения учреждения, в котором отбывают наказание лица, осужденные к длительному лишению свободы.

<sup>6</sup> См.: [http://wapedia.mobi/de/Strafgesetzbuch\\_%28Schweiz%29](http://wapedia.mobi/de/Strafgesetzbuch_%28Schweiz%29)

<sup>7</sup> См.: <http://www.bj.admin.ch/bj/de/home/themen/sicherheit/gesetzgebung/sanktionensystem.html>

<sup>8</sup> См.: <http://www.ch.ch/private/index.html>

<sup>9</sup> См.: [http://de.wikipedia.org/wiki/Strafprozessordnung\\_\(Schweiz\)](http://de.wikipedia.org/wiki/Strafprozessordnung_(Schweiz))

<sup>10</sup> См.: <http://www.ch.ch/private/00093/00104/00514/00524/index.html?lang=de>

<sup>11</sup> См.: <http://www.julex.ch/index.php?page=281>

<sup>12</sup> См.: <http://www.tagesanzeiger.ch/schweiz/standard/Kritik-an-Amerikanisierung-des-Strafrechts--/story/13033700>

<sup>13</sup> См.: Там же.

В настоящее время в Швейцарии идет полемика по поводу реформы уголовного права. В связи с этим постоянно выдвигается требование ужесточения наказаний, связанных с лишением свободы, и введения более жестких требований к условному исполнению наказаний. Требования такого рода могут быть обозначены как «американизация» в сфере уголовной политики Швейцарии. При этом опыт США свидетельствует о том, что ужесточение наказания не способствует снижению уровня преступности<sup>12</sup>. Необходимо также отметить, что многие швейцарские политики ориентируются на незначительную группу так называемых интенсивных преступников. Однако треть всех мужчин в Швейцарии хотя бы один раз в жизни вступала в конфликт с уголовным законом. При этом впоследствии в большинстве случаев рецидивов не наблюдалось<sup>13</sup>. Последний факт можно связать с тем, что в Швейцарии решающее значение имеет не устрашающая функция уголовного наказания, а функция ресоциализирующая.

<sup>1</sup> См.: А. Веррен. Исполнение наказания в виде лишения свободы и иных видов наказаний в Швейцарии // Уголовное наказание: правовая идеология, законотворчество и пенитенциарная практика: Материалы междунар. науч.-практ. конф.: В 2 ч. Вологда, 2004. Ч. 1. С. 89.

<sup>2</sup> См.: <http://www.amnesty.ch/de/themen/todesstrafe/info/geschichte-der-todesstrafe>

<sup>3</sup> См.: [http://wapedia.mobi/de/Strafgesetzbuch\\_%28Schweiz%29](http://wapedia.mobi/de/Strafgesetzbuch_%28Schweiz%29)

<sup>4</sup> См.: [http://www.ejpd.admin.ch/ejpd/de/home/themen/sicherheit/ref\\_gesetzgebung/ref\\_abgeschlossene\\_projekte/ref\\_straf\\_gesetzbuch\\_allg.html](http://www.ejpd.admin.ch/ejpd/de/home/themen/sicherheit/ref_gesetzgebung/ref_abgeschlossene_projekte/ref_straf_gesetzbuch_allg.html)

<sup>5</sup> Примечательным является тот факт, что на протяжении всего XX в. в уголовном законодательстве Швейцарии использовалось понятие „Zuchthaus“ – «каторжная тюрьма». При этом не следует понимать данное слово буквально, так как оно использовалось традиционно для обозначения учреждения, в котором отбывают наказание лица, осужденные к длительному лишению свободы.

<sup>6</sup> См.: [http://wapedia.mobi/de/Strafgesetzbuch\\_%28Schweiz%29](http://wapedia.mobi/de/Strafgesetzbuch_%28Schweiz%29)

<sup>7</sup> См.: <http://www.bj.admin.ch/bj/de/home/themen/sicherheit/gesetzgebung/sanktionensystem.html>

<sup>8</sup> См.: <http://www.ch.ch/private/index.html>

<sup>9</sup> См.: [http://de.wikipedia.org/wiki/Strafprozessordnung\\_\(Schweiz\)](http://de.wikipedia.org/wiki/Strafprozessordnung_(Schweiz))

<sup>10</sup> См.: <http://www.ch.ch/private/00093/00104/00514/00524/index.html?lang=de>

<sup>11</sup> См.: <http://www.julex.ch/index.php?page=281>

<sup>12</sup> См.: <http://www.tagesanzeiger.ch/schweiz/standard/Kritik-an-Amerikanisierung-des-Strafrechts--/story/13033700>

<sup>13</sup> См.: Там же.