

СРАВНИТЕЛЬНОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ

П.В. ГОЛОВНЕНКОВ*

СИСТЕМАТИКА ДЕЛИКТОВ, НАПРАВЛЕННЫХ НА БОРЬБУ С ТОРГОВЛЕЙ ЛЮДЬМИ, ПО УГОЛОВНОМУ УЛОЖЕНИЮ ФРГ

Ключевые слова: торговля людьми, приготовление, покушение, соучастие, уголовное право Германии

I. ПРОИСХОЖДЕНИЕ И СИСТЕМНОЕ РАСПОЛОЖЕНИЕ СОСТАВОВ ПРЕСТУПНОГО ДЕЯНИЯ ТОРГОВЛИ ЛЮДЬМИ В НЕМЕЦКОМ УГОЛОВНОМ ЗАКОНЕ. Уголовное уложение Германии (далее также – УУ ФРГ)¹ содержит в §§ 232–233а положения, направленные на борьбу с торговлей людьми. Эти составы были введены в немецкий уголовный закон в 2005 году на основании 37-го Закона о внесении изменений в Уголовное законодательство Германии². Ранее действовавшие составы, закрепленные в § 180b (торговля людьми) и § 181 (тяжкая торговля людьми) УУ ФРГ, утратили силу³. Данная реформа уголовного законодательства направлена на борьбу с международной организованной преступностью⁴ и имеет цель, исполняя между-

© Головненков П.В., 2012

* Dr. iur., научный сотрудник кафедры уголовного и экономического уголовного права юридического факультета Потсдамского университета (Германия). [golovnenkov@googlemail.com]

¹ См.: *Головненков П.В.* Уголовное уложение (Уголовный кодекс) Федеративной Республики Германия. Текст и научно-практический комментарий. М., 2010.

² BGBl I 2005. S. 239.

³ См. подробнее об этих составах: *Schroeder*. JZ 1995. 232 mwN.

⁴ См.: *Eisele*, в: Schönke/Schröder. StGB. 28-е изд. 2010. § 232 Rn. 2.

народные и европейские обязательства ФРГ⁵, коренным образом реорганизовать и усовершенствовать уголовную ответственность за действия, связанные с трудовой или сексуальной эксплуатацией людей.

Наиважнейшей международно-правовой основой данной реформы являются положения Дополнительного протокола «О предупреждении, пресечении и наказуемости торговли людьми» к Конвенции ООН от 19 ноября 2000 г. против транснациональной организованной преступности и Рамочного решения Совета Европейского сообщества (СЕС) от 19 июля 2002 г. «О борьбе с торговлей людьми»⁶. Вышеназванным 37-м Законом о внесении изменений в уголовное законодательство Германии требования этих международных правовых актов были трансформированы в национальное право ФРГ.

В рамках данной реформы составы торговли людьми были перенесены законодателем из 13-го раздела (преступления против полового самоопределения) в 18-й раздел (преступления, направленные против личной свободы) УУ ФРГ. Целью этой реорганизации являлась необходимость создания дополненного и наряду с также переработанным составом преступления похищения человека (§ 234 Уголовного уложения) единого комплекса уголовно-правовых норм, направленных на борьбу с торговлей людьми⁷. При этом в немецкой юридической литературе возник спор в отношении верности нового системного расположения названных деликтов в структуре УУ ФРГ. Некоторые ученые справедливо утверждают, что угроза уголовного наказания за определенные преступные деяния, альтернативно указанные в § 232 Уголовного уложения, ставит под защиту уголовного закона право на половое самоопределение человека и защищает, таким образом, специальную область свободы личности⁸. Учитывать следует, однако, что непосредственным объектом преступления в соответствии с вышеназванными нормами является личная свобода человека, а конкретно – половое самоопределение в § 232 Уголовного уложения⁹ и право распоряжаться собственной рабочей силой в § 233 Уголовного уложения¹⁰. Кроме этого, в отличие от норм старой редакции закона, защищенным является имущество эксплуатируемого¹¹. Поскольку уголовный закон и в других составах опирается на наличие признака посягательства, посредст-

⁵ См.: BT-Drs. 15/3045. S. 6.

⁶ Amtsblatt der Europäischen Union Nr. L 203/1 от 01 августа 2002 г.

⁷ См.: BT-Drucks. 15/3045. С. 1, 6 f.; BT-Drucks. 15/4048. С. 1.

⁸ См.: *Schroeder*. NJW 2005. 1393, 1395.

⁹ См.: *Eisele*, в: Schönke/Schröder. StGB. 28-е изд. 2010. § 232. Rn. 7; *Renzikowski*, JZ 2005. 879, 879.

¹⁰ См.: *Fischer*. StGB. 58-е изд. 2011. § 233. Rn. 2; *Eisele*, в: Schönke/Schröder. StGB. 28-е изд. 2010. § 233. Rn. 1.

¹¹ См.: *Kindhäuser*. StGB. Lehr- und Praxiskommentar. 3-е изд. 2006. § 232. Rn. 1; *Fischer*. StGB. 58-е изд. 2011. § 232. Rn. 2b. § 233. Rn. 2.

вом которого наносится урон защищенному объекту преступления¹², новое системное расположение норм о торговле людьми в структуре составов преступлений против личной свободы представляется вполне обоснованным.

В систему составов преступного деяния торговли людьми включены три нормы, угрожающие уголовным наказанием за совершение и приготовление этого деяния. § 232 Уголовного уложения признает преступной торговлю людьми с целью сексуальной эксплуатации. Согласно § 233 Уголовного уложения торговля людьми признается уголовно наказуемой, если она совершена с целью эксплуатации рабочей силы, а § 233а Уголовного уложения предусматривает уголовную ответственность за содействие торговле людьми.

В Дополнительном протоколе и Рамочном решении СЕС «О борьбе с торговлей людьми» содержится требование о необходимости установления более ранней стадии начала уголовной ответственности по данным составам. Это требование выражено в международно-правовых нормативных актах путем включения «цели» эксплуатации в правовую характеристику торговли людьми. Реализация этого требования может быть выражена посредством конструкции формальных составов преступления, характеризующихся наличием специального признака субъективной стороны (цели преступления) или материальных составов, в которых цель преступного деяния является его объективным последствием. При трансформации этого международно-правового требования в национальное уголовное законодательство немецкий законодатель избрал второй путь. Хотя в официальном названии §§ 232, 233 УУ ФРГ эксплуатация и обозначена в качестве цели преступного деяния, диспозиции этих норм сконструированы законодателем по типу материальных составов. Это означает, что сексуальная эксплуатация и эксплуатация рабочей силы включены в диспозиции этих норм в качестве последствия инкриминированного деяния, то есть как одного из обязательных признаков объективной стороны состава¹³.

В диспозиции § 232 (абз. 1) УУ ФРГ (торговля людьми с целью сексуальной эксплуатации) предусмотрены два преступных деяния, последствиями которых является привлечение другого лица к занятию или продолжению занятия проституцией, а также привлечение другого лица к исполнению или непротивлению иным формам сексуальной эксплуатации¹⁴. Преступным деянием в § 232 (абз. 1, предл. 1) УУ ФРГ признается само привлечение потерпевшего лица к вышеназванным действиям, ис-

¹² См.: Maurach/Schroeder/Maiwald. Strafrecht. Besonderer Teil. Teilband. 1, 9-е изд. 2003. § 12 Rn. 11.

¹³ См.: Eisele. BT-Drs. 15/4048. S. 12. в: Schönke/Schröder. StGB. 28-е изд. 2010. § 232. Rn. 8.

¹⁴ См.: Renzikowski, в: Münchner Kommentar zum StGB. § 232. Rn. 4; Schroeder. NJW. 2005. 1393, 1395.

пользуя его подневольное или беспомощное состояние¹⁵, связанное с пребыванием за границей¹⁶. На основании § 232 (абз. 1, предл. 2) УУ ФРГ уголовная ответственность наступает независимо от состояния потерпевшего, если потерпевший, не достигший 21-летнего возраста, был привлечен к занятию или продолжению занятия проституцией или иным формам сексуальной эксплуатации. В § 232 (абз. 3 и 4) УУ ФРГ предусмотрены составы, которые предусматривают наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до десяти лет и классифицируются как уголовные преступления в соответствии с § 12 (абз. 1) УУ ФРГ. Положение, установленное в § 232 (абз. 3) УУ ФРГ, содержит квалифицирующие признаки состава, такие, как направленность преступления против ребенка, то есть лица, не достигшего 14-тилетнего возраста (№ 1), тяжелое истязание потерпевшего или причинение опасности для его жизни (№ 2), совершение преступления неоднократно или в составе банды (№ 3). Ужесточенные санкции § 232 (абз. 4) УУ ФРГ назначаются в случае, если потерпевший был привлечен к занятию или продолжению занятия проституцией или иным формам сексуальной эксплуатации путем применения насилия или угрозы нанесения ощутимого вреда, а также путем обмана (№ 1). Кроме того, по § 232 (абз. 4) № 2 УУ ФРГ квалифицируется захват потерпевшего путем применения к нему вышеназванных мер воздействия (№ 1) для принуждения его к сексуальной эксплуатации, характеристика которой дана в диспозиции § 232 (абз. 1, предл. 1) УУ ФРГ.

В § 232 (абз. 5) УУ ФРГ предусмотрены смягченные санкции за совершение преступления по основному составу со смягчающими вину обстоятельствами (лишение свободы на срок от трех месяцев до пяти лет), а также за совершение преступления по квалифицированному составу со смягчающими вину обстоятельствами (лишение свободы на срок от шести месяцев до пяти лет). Смягчающими вину обстоятельствами признается, например, ситуация, в которой речь идет о действиях сексуального характера, несущественно превышающих границу значимости § 184f № 1 УУ ФРГ, или ситуация § 232 (абз. 1, предл. 2) УУ ФРГ, в которой потерпевший почти достиг 21-летнего возраста. Смягчающим вину признается также отсутствие вредоносных или корыстных тенденций, а также привлечение потерпевшего к добровольной проституции¹⁷.

Основные и квалифицированные составы § 233 УУ ФРГ, в которых предусмотрено уголовное наказание за торговлю людьми с целью эксплуатации рабочей силы, совпадают в основном с составами § 232 УУ ФРГ¹⁸. Однако в диспозиции § 233 признак цели сексуальной эксплуатации заме-

¹⁵ См. подробнее: BGHSt 42. 399; *Renzikowski*, в: Münchner Kommentar zum StGB. § 232. Rn. 18.

¹⁶ См.: *Fischer*. StGB. 58-е изд. 2011. § 232. Rn. 8.

¹⁷ См.: BGH. NStZ-RR. 2006. 306.

¹⁸ См.: *Eisele*, в: Schönke/Schröder. StGB. 28-е изд. 2010. § 233. Rn. 9.

нен целью эксплуатации рабочей силы, то есть обращением в рабство, крепостное состояние, долговую кабалу или принуждением к поступлению на работу, или к продолжению работы при очевидно неблагоприятных условиях труда. Что касается рабства и крепостного состояния, то здесь следует отметить, что для воплощения признака «обращение в ...» необходимо наличие правопорядка, признающего или допускающего наличие этих институтов¹⁹. Поскольку ни рабства, ни крепостного состояния в Германии не существует (ст. 4 Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод), как не существует и фактического непротивления этим явлениям²⁰, обращение в рабство или в крепостное состояние релевантно для ФРГ только с учетом универсального принципа действия уголовного закона (§ 6 № 4 УУ ФРГ), прежде всего в случаях, в которых граждане Германии совершают подобные преступные деяния за рубежом²¹. В самой Германии это преступное деяние может быть совершено посредством использования труда эксплуатируемого при очевидно неблагоприятных для него условиях. Защищенным правовым благом является личная свобода трудового самоопределения²², имущество потерпевшего²³ и его здоровье²⁴.

В структуре немецкого уголовного закона норма об ответственности за торговлю людьми с целью сексуальной эксплуатации расположена перед нормой о торговле людьми с целью эксплуатации рабочей силы, что не соответствует структуре, предложенной вышеназванным Рамочным решением СЕС. Избранное немецким законодателем системное расположение норм подверглось критике в научной юридической литературе, поскольку рабство и кабала являются грубейшими нарушениями личной свободы человека, что необходимо было бы отразить системным расположением уголовно-правовой нормы, направленной против этих явлений в начале всего комплекса норм, направленных на борьбу с торговлей людьми²⁵.

Оказание содействия торговле людьми в § 233а УУ ФРГ является вспомогательным составом преступного деяния, поскольку он направлен на устранение пробелов в уголовной ответственности по §§ 232, 233 УУ ФРГ²⁶. Это выражается в том, что § 233а (абз. 1) УУ ФРГ приравнивает действия по оказанию содействия торговле людьми путем вербовки, перевозки, передачи, размещения или приема эксплуатируемого человека к

¹⁹ BGHSt 39. 212, 214; *Schroeder*. NJW. 2005. 1393, 1396.

²⁰ BGHSt 39. 212, 215.

²¹ См.: *Eisele*, в: Schönke/Schröder. StGB. 28-е изд. 2010. § 233. Rn. 4.

²² См.: *Eisele*, в: Schönke/Schröder. StGB. 28-е изд. 2010. § 233а. Rn. 1.

²³ См.: *Fischer*. StGB. 58-е изд. 2011. § 233. Rn. 2.

²⁴ См.: *Renzikowski*. JZ. 2005. 879, 882.

²⁵ См.: *Fischer*. StGB. 58-е изд. 2011. § 233. Rn. 2; *Schroeder*. NJW. 2005. 1393, 1395.

²⁶ См.: BT-Drs. 15/4048. 13 f.

действиям исполнителя преступного деяния²⁷. Хотя обширный каталог этих вспомогательных действий был перенесен в национальное уголовное законодательство из вышеназванного Рамочного решения СЕС, немецкий законодатель не последовал предложению сконструировать формальный состав, характеризующийся наличием специального признака субъективной стороны. Вместо этого была избрана формулировка: «лицо, оказывающее содействие торговле людьми, тем, что...», которая свидетельствует о конструкции по типу материального состава, в котором оказание содействия является последствием инкриминированных действий, а вместе с тем – предпосылкой объективной стороны состава. Хотя покушение на оказание содействия торговле людьми наказуемо на основании § 233a (абз. 3) УУ ФРГ, международно-правовые требования в этом вопросе трансформированы в немецкое уголовное законодательство не в полной мере²⁸, так как в немецком праве «содействие» обуславливается наличием уже конкретизированного по времени, месту совершения и соучастникам преступного деяния, содействие которому должно быть оказано²⁹.

§ 233a (абз. 2) УУ ФРГ содержит квалифицирующие признаки, введение которых в национальное право соответствует требованиям Рамочного решения СЕС. «Оказание содействия» подлежит уголовному наказанию в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до десяти лет, если потерпевшим является ребенок (№ 1), совершено тяжелое истязание потерпевшего или причинение опасности для его жизни (№ 2), а также если преступление совершено посредством применения насилия или угрозы применения ошутимого вреда, неоднократно или в составе банды (№ 3).

Как отмечено выше, преступные деяния, предусмотренные в §§ 232 – 233a УУ ФРГ, названы в § 6 № 4 УУ ФРГ и, подпадая таким образом под универсальный принцип действия уголовного закона, могут преследоваться по немецкому национальному уголовному праву, независимо от территории, где было совершено преступление и от того, признается ли это деяние преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено³⁰.

II. ПРИГОТОВЛЕНИЕ И ПОКУШЕНИЕ. Положения, предусмотренные в §§ 232 (абз. 2), 233 (абз. 2) УУ ФРГ, предусматривают уголовную ответственность за покушение на совершение преступного деяния торговли людьми. Таким образом, в соответствии с нормами Общей части (§§ 22, 23 УУ ФРГ) уголовная ответственность наступает уже за действия, которые в соответствии с представлением исполнителя о деянии непосредственно на-

²⁷ См.: BT-Drs. 15/4048. 13; *Eisele*, в: Schönke/Schröder. StGB. 28-е изд. 2010. § 233a. Rn. 2; *Renzikowski*, в: Münchner Kommentar zum StGB. § 233a. Rn. 2. JZ. 2005. 879, 882.

²⁸ См.: *Schroeder*. NJW. 2005. 1393, 1396.

²⁹ См.: *Lackner/Kühl*. StGB. 27-е изд. 2011. § 180. Rn. 4.

³⁰ См.: *Eisele*, в: Schönke/Schröder. StGB. 28-е изд. 2010. § 233. Rn. 2.

правлены на реализацию трудовой или сексуальной эксплуатации. Кроме того, § 233а (абз. 1) УУ ФРГ, являясь вспомогательным составом, устанавливающим уголовную ответственность за действия, совершаемые «в преддверии» торговли людьми³¹, расширяет сферу наказуемости тем, что предусматривает уголовную ответственность за оказание содействия торговле людьми путем вербовки, перевозки, передачи, размещения или приема эксплуатируемого человека.

В отличие от этого, покушение на соучастие в преступном деянии наказуемо в соответствии с положениями, установленными в § 30 (абз. 1) УУ ФРГ, только в случае, если речь идет об уголовном преступлении по смыслу § 12 (абз. 1) УУ ФРГ. На основании того, что деяния в §§ 232 (абз. 1), 233 (абз. 1), 233а УУ ФРГ законодатель классифицировал как уголовные проступки (§ 12 (абз. 2) УУ ФРГ), покушение на соучастие в них ненаказуемо. Однако в случае, если деяние отягчено квалифицированными по §§ 232 (абз. 3 и 4), 233 (абз. 3) УУ ФРГ признаками (торговля детьми, тяжелое истязание, причинение опасности для жизни, совершение преступления неоднократно или в составе банды, совершение преступления с применением средств принуждения или обмана), то деяние классифицируется целиком как уголовное преступление (§ 12 (абз. 1) УУ ФРГ), на которое распространяется действие § 30 (абз. 1 УУ ФРГ). Наказуемым является в этих случаях покушение на подстрекательство, объявление готовности или принятие услуг к совершению преступления, а также сговор на совершение преступного деяния или на подстрекательство к нему. Таким образом, уголовная ответственность за эти преступные деяния начинается уже на раннем этапе подготовительной стадии торговли людьми.

III. УЧАСТИЕ В ТОРГОВЛЕ ЛЮДЬМИ И ОКАЗАНИЕ СОДЕЙСТВИЯ. В отношении наказуемости подстрекательских и пособнических действий, действуют общие правила об участии в преступном деянии (§§ 26, 27 УУ ФРГ). Несмотря на то, что перечисленные в ст. 1 (абз. 1) Рамочного решения СЕС деяния по оказанию содействия торговле людьми³² могут квалифицироваться как соисполнение или пособничество, § 233а УУ ФРГ предусматривает уголовную ответственность за них как за самостоятельные преступные деяния.

Так, например, пособником к торговле людьми по § 232 (абз. 1) УУ ФРГ может считаться тот, кто перевозит человека с места его проживания к месту принужденного занятия проституцией³³. Для наступления уголовной ответственности за участие в преступном деянии необходимо, однако, чтобы это деяние (в данном случае, торговля людьми по § 232 (абз. 1) УУ ФРГ) достигло хотя бы стадии покушения. Целью введения § 233а УУ ФРГ

³¹ См.: *Eisele*, в: Schönke/Schröder. StGB. 28-е изд. 2010. § 233а. Rn. 1, 2.

³² См. подробнее: *Renzikowski*, в: Münchner Kommentar zum. StGB. § 233а. Rn. 2.

³³ См.: *Eisele*, в: Schönke/Schröder. StGB. 28-е изд. 2010. § 233а. Rn. 2.

является, таким образом, необходимость устранения пробелов в уголовной ответственности, если само преступное деяние торговли людьми не достигло стадии наказуемого покушения или речь идет о ненаказуемом в Германии покушении на пособничество³⁴. Поэтому в § 233а УУ ФРГ дана характеристика пособничества, ставшего самостоятельным составом преступления. Диспозиция этой нормы, во-первых, характеризует типичные деяния подстрекателя или пособника как деяния исполнителя, оказывающего содействие другому преступному деянию³⁵. Во-вторых, введением § 233а в Уголовное уложение проведено ужесточение карательной политики в отношении пособнических действий, которое выражается в том, что в § 233а УУ ФРГ установлены более суровые санкции, чем смягченные рамки уголовного наказания, предусмотренные в §§ 27 (абз. 2), 49 (абз. 1) УУ ФРГ за пособничество к торговле людьми.

IV. ВСПОМОГАТЕЛЬНЫЕ СОСТАВЫ. Наиважнейшей вспомогательной нормой, которая применяется в случае невозможности привлечения к ответственности за торговлю людьми, является уже названный выше § 233а УУ ФРГ³⁶. Кроме того, уголовная ответственность может наступать по другим составам за деяния против личной свободы или полового самоопределения человека. Если умысел преступника, направленный на торговлю людьми, недоказуем, необходимо учитывать возможную уголовную ответственность за незаконное лишение свободы (§ 239 УУ ФРГ), принуждение (§ 240 УУ ФРГ), действия сексуального характера с ребенком (§ 176 УУ ФРГ и последующие нормы), содействие действиям сексуального характера несовершеннолетних (§ 180 УУ ФРГ), эксплуатацию проституток (§ 180а УУ ФРГ) или сутенерство (§ 181а УУ ФРГ). Незаконный ввоз иностранных граждан на территорию ФРГ является преступным деянием, наказуемым в соответствии с §§ 96, 97 Закона ФРГ о пребывании, трудоустройстве и интеграции иностранцев на территории Германии.

Материал поступил в редакцию 08.06.11.

³⁴ См.: BT-Drs. 15/4048. С. 13.

³⁵ См.: BT-Drs. 15/4048. С. 13; *Renzikowski. JZ.* 2005. 879, 882.

³⁶ См.: BT-Drs. 15/4048. 13.