

Уголовно-процессуальное право Германии

Предлагаемый вниманию российских читателей перевод учебника «Уголовно-процессуальное право Германии» нацелен прежде всего на ознакомление российского читателя с основной структурой и ключевыми проблемами уголовного процесса Германии.

Кроме того, данный труд может служить основой для исследований по сравнительному уголовному праву и оказать положительное влияние на научные дискуссии относительно институтов уголовного процесса в российской юридической науке.

СОДЕРЖАНИЕ

От научного редактора V

Список сокращений XVIII

Часть 1. Введение

§ 1. Структура книги	1
§ 2. Сущность и значение уголовно-процессуального права	3
I. Уголовно-процессуальное право и материальное уголовное право	3
II. Уголовно-процессуальное право и полицейское право	6
III. Основные элементы, необходимые для функционирования уголовного процесса	6
1. Достоверность судопроизводства	7
2. Транспарентность судопроизводства	7
3. Справедливость судопроизводства	7
4. Формальность судопроизводства	7
5. Элемент интриги	8
6. Элемент длительности	8
IV. Специфические санкции уголовно-процессуального права	9
V. Основные конструкции уголовного процесса	10
VI. Уголовно-процессуальное право и другие виды процессуального законодательства	12
VII. Практическое значение уголовно-процессуального права	13
§ 3. Исторический обзор и современный этап развития уголовного процесса	14

I. Германский период14
II. Рецепция и инквизиционный процесс14
III. Реформированный уголовный процесс18
IV. Период Веймарской Республики19
V. Национал-социализм20
VI. Германское уголовно-процессуальное право после 1945 года21
§ 4. Правовые источники уголовно-процессуального права25
§ 5. Уголовно-процессуальное право и конституционное право.28
§ 6. Принцип справедливого процесса31
§ 7. Монополия судов на осуществление правосудия, обвинительный принцип и две степени исследования доказательств34
I. Монополия судов на осуществление правосудия34
II. Принцип предъявления обвинения35
III. Две степени исследования доказательств36

Часть 2. Порядок проведения уголовного процесса

Раздел 1. Досудебное производство (предварительное расследование/дознание) 38

§ 8. Право предъявить обвинение (монополия государства на уголовное преследование)38
§ 9. Обязанность прокуратуры осуществлять уголовное преследование (принцип законности и принцип целесообразности)40
§ 10. Предпосылки и препятствия для начала уголовного процесса42
I. Общие положения42
II. Исчерпанность возможности уголовного обвинения43
III. Жизнь и уголовно-процессуальная дееспособность46
IV. Отклонение новых препятствий проведению процесса47
V. Список основных предпосылок и препятствий проведению процесса при возбуждении дела:48
§ 11. Возбуждение уголовного производства в деталях49
I. Возбуждение производства в буквальном смысле49
1. Начальное подозрение49
2. Заявление о преступлении и прочие способы получения сведений50

3.	Заявление о преступлении и прочие способы поступления сведений в полицию52
4.	Права обвиняемых52
II.	Современные тенденции упреждения на более раннем этапе54
1.	Инициативное расследование54
2.	«Превентивное оперативное расследование»55
3.	Ожидание завершения преступления56
4.	Провоцирование преступления при помощи провокаторов.56
5.	Заблаговременная подготовка к будущему уголовному преследованию57
§ 12.	Право на защиту и права потерпевшего57
I.	Материальная защита57
II.	Формальная защита.58
1.	Статус защитника58
2.	Выборный защитник и обязательный защитник59
3.	Защитник в следственном производстве61
4.	Исключение защитника63
III.	Права потерпевшего63
§ 13.	Прекращение дела при ограниченной потребности в уголовном наказании65
I.	Классификация случаев прекращения дела65
II.	Требования согласия суда.69
III.	Ограниченная законная сила прекращения дела69
IV.	Отсутствие права требовать прекращения дела несмотря на наличие подозрения в совершении преступления70
§ 14.	Сотрудничество прокуратуры с полицией и следственный судья70
I.	Дефицит материально-технических средств и его преодоление70
II.	Правовые дефициты в деятельности прокуратуры, их преодоление.72
§ 15.	Следствие и сбор доказательств74
I.	Общие положения.74
II.	Меры принуждения и прочие формы ограничения основных прав в целях следствия и обеспечения доказательств.77
1.	Общие положения.77

2.	Меры принуждения и прочие формы ограничения основных прав в целях следствия80
3.	Меры принуждения для обеспечения доказательств84
III.	Ограничение полномочий на ограничение основных прав при проведении следствия (так называемые «запреты на доказательства»).85
1.	Обзор85
2.	Систематизация90
3.	Запреты на использование доказательств92
4.	Отдаленный эффект запретов на доказательства.	100
5.	Противоправное получение доказательств частными лицами	101
§ 16.	Другие задачи прокуратуры в следственном производстве	101
I.	Усилия для достижения компенсации между исполнителем и потерпевшим и «примирения»	102
II.	Обеспечение проведения процесса	102
III.	Обеспечение исполнения приговора	103
IV.	Предупреждение преступлений	103
V.	Заблаговременная подготовка к будущему уголовному преследованию	104
§ 17.	Предварительное содержание под стражей, предварительное задержание и объявление в розыск	105
I.	Функция предварительного заключения	105
II.	Предпосылки предварительного заключения	105
III.	Санкция на предварительное заключение и предварительное задержание	107
IV.	Проверка судом обоснованности содержания под стражей.	108
V.	Общине с арестованным обвиняемым	108
VI.	Зачет предварительного заключения	109
VII.	Объявление в розыск с целью задержания и розыск с участием общественности	109
§ 18.	Отстранение и отвод судебных лиц и прокуроров	110
I.	Основа	110
II.	Затронутые лица.	110
III.	Отстранение в силу закона	111
IV.	Отвод	111
V.	Порядок отвода	112
VI.	Отвод прокуроров	113

§ 19. Завершение досудебного производства путем прекращения — производство по исковому требованию о принуждении к выполнению обязательств	114
I. Прекращение досудебного производства	114
II. Производство по исковому требованию о принуждении к выполнению обязательств	115
1. Общие положения	115
2. Процедура	116
3. Исключение из принципа целесообразности	118
§ 20. Завершение досудебного производства, предъявление обвинения	118
I. Общие положения	118
1. Оценка доказательств прокуратурой	118
2. Допрос обвиняемого	120
3. Внесение обвинительного заключения и передача в суд материалов дела	120
4. Особые формы выдвижения обвинения	121
II. Компетенция судов	123
III. Последствия выдвижения обвинения	126
§ 21. Средства оспаривания в следственном производстве	126
I. Средства оспаривания в связи с возбуждением, продолжением и прекращением следственного производства	126
II. Средства оспаривания конкретных распоряжений в следственном производстве	127
1. Распоряжения судьи	127
2. Распоряжения прокуратуры и ее следователей в неотложной компетенции	128
3. Порядок исполнения распоряжений	129
4. Прочие действия прокуратуры и ее следователей	129
5. Действия, имеющие последствия для приговора	130

Раздел 2. Промежуточное производство и суммарное (упрощенное) производство 130

§ 22. Решение об открытии основного судебного производства	130
I. Цель промежуточного производства	130
II. Отклонение открытия производства — прекращение дела	132
1. Отклонение открытия производства	132

2.	Прекращение дела согласно принципу целесообразности	133
3.	Временное прекращение	133
4.	Производство в случае неподсудности	134
5.	Распоряжение о сборе дополнительных доказательств	134
III.	Открытие основного судебного производства.	135
§ 23.	Суммарное производство: допустимость и принятие решения	137
I.	Допустимость и принятие решения о суммарном производстве	137
1.	Допустимость.	137
2.	Отказ от рассмотрения дела в порядке суммарного производства	138
II.	Протест против решения, принятого в порядке суммарного производства.	138
1.	Допустимость и срок	138
2.	Производство после своевременно принесенного протеста	139
III.	Суммарное производство как заочное производство.	140
Раздел 3. Основное судебное производство		140
§ 24.	Подготовка основного судебного разбирательства	140
I.	Основное судебное производство и основное судебное разбирательство	140
II.	Прекращение при наличии процессуальных препятствий.	141
III.	Назначение времени судебного разбирательства и вызов участников процесса	142
IV.	Вызов свидетелей и экспертов.	142
V.	Объявление состава суда	143
VI.	Сбор доказательств по поручению суда.	144
VII.	Средства оспаривания	145
§ 25.	Основное судебное разбирательство – общие положения	145
I.	Ход основного судебного разбирательства.	146
II.	Судебное соглашение с участниками процесса о его дальнейшем ходе и результате	148
III.	Руководство основным судебным разбирательством	150
IV.	Принцип устности.	152

V.	Отложение основного судебного разбирательства	153
VI.	Протокол основного судебного разбирательства	154
VI.	Невозможность обжалования постановлений в судебном разбирательстве	155
§ 26.	Обязанности и права присутствия при основном судебном разбирательстве	155
I.	Судья, прокурор, судебный секретарь, переводчик	156
II.	Подсудимый	157
	1. Отсутствие подсудимого во время всего судебного разбирательства (§ 231а, 232–233 УПК)	157
	2. Продолжение судебного разбирательства в случае временного отсутствия подсудимого (§ 231 абз. 2–231с, 247 УПК)	160
	3. Материальные основания проведения разбирательства в отсутствие	163
	4. Исключение других возможностей проведения заочного разбирательства	163
	5. Постановление суда и уведомление подсудимого задним числом	164
	6. Процессуальная недееспособность	164
III.	Защитник; конфликтная защита	165
IV.	Гласность судебного разбирательства	167
	1. Общие положения	167
	2. Отказ от гласности	168
	3. Исключение отдельных слушателей	171
	4. Проверка удостоверений личности	172
	5. Радио и телевидение	173
V.	Права присутствия и право третьих лиц на неприкосновенность жилища	174
§ 27.	Исследование доказательств	175
I.	Общие положения	175
	1. Исследование доказательств как ядро судебного разбирательства	175
	2. Два принципа исследования доказательств	176
II.	Запреты доказывания в основном судебном разбирательстве	179
	1. Отсутствие пояснения о добровольности дачи показаний	180
	2. Запреты на введение в основное судебное разбирательство	180

III. Отклонение ходатайств об исследовании доказательств.	189
1. Ходатайства о восприятии вещественных доказательств или допросе свидетеля, находящегося за границей	189
2. Другие виды ходатайств о доказывании.	189
3. Дополнительные основания для отклонения доказательства, полученного путем допроса эксперта	192
4. Злоупотребление правом подачи ходатайства о доказывании	192
5. Постановление суда	193
IV. Обязанность исследования доказательств в отношении уже имеющихся средств доказывания.	194
V. Ограничение исследования доказательств в ускоренном производстве и после возражения против рассмотрения дела в порядке суммарного производства	196
VI. Свободное доказывание	196
§ 28. Прекращение дела согласно принципу целесообразности и изменения по отношению к обвинению	197
I. Прекращение дела согласно принципу целесообразности.	197
II. Изменения по отношению к обвинению.	198
1. Изменения фактов или правовой оценки	198
2. Включение новых уголовно наказуемых деяний в производство.	199
§ 29. Прения сторон и последнее слово подсудимого	200
I. Прения сторон	200
II. Последнее слово подсудимого.	202
§ 30. Приговор	203
I. Общие положения.	203
1. Приговор как завершение судебного разбирательства.	203
2. Содержание приговора	203
II. Совещание и оценка доказательств	204
1. Совещание	204
2. Свобода оценки доказательств	205
3. Ограничения свободы в отношении оценки доказательств	206

III. Оглашение и письменный приговор	209
1. Оглашение приговора	209
2. Письменный приговор	211

Раздел 4. Производство по средствам обжалования. 213

§ 31. Общие положения	213
I. Право на обжалования как право человека.	213
II. Третья книга УПК	213
III. Отказ от использования средства обжалования.	214
IV. Допустимость средства обжалования	216
V. В частности, обремененность судебным решением	217
VI. Частичное обжалование	218
VII. Производство в случае использования средств обжалования обеими сторонами	218
VIII. Приостанавливающий эффект	220
IX. Отзыв средства обжалования	220
X. Деволютивный эффект.	220
XI. Запрет «reformatio in peius»	221
§ 32. Апелляция и кассация	221
I. Апелляция и кассация в сравнении.	221
II. Особенности в случае апелляции	225
III. Особенности в случае кассации	228
1. Требования к обоснованию.	228
2. Обоснованность кассации	229
3. Решение путем вынесения постановления	230
4. Корректировка вердикта	232
5. Спор о цели кассации	233

Раздел 5. Законная сила и средства оспаривания вступивших в законную силу решений 233

§ 33. Законная сила	233
I. Вступление в законную силу	233
II. Формы законной силы	234
1. Формальная и материальная законная сила	234
2. Частичная и ограниченная законная сила.	234
III. Приговоры, не способные вступить в законную силу	235
§ 34. Возвращение производства на прежнюю стадию	237

§ 35. Конституционная жалоба и жалоба о нарушении прав человека	239
I. Конституционная жалоба	239
II. Жалоба о нарушении прав человека	240
§ 36. Порядок возобновления производства	241
I. Допустимость возобновления	241
1. Возобновление в связи с уголовно наказуемыми нарушениями при вынесении приговора	242
2. Возобновление в связи с внесением новых фактов или доказательств.	242
II. Процедура возобновления производства	244
III. Особые случаи возобновления.	245

Раздел 6. Участие потерпевшего в деле 246

§ 37. Общие положения	246
§ 38. Поддержка публичного обвинения	247
§ 39. Выплата компенсаций потерпевшему.	249
§ 40. Частное обвинение.	251
I. Бремя частного обвинения	251
II. Производство в остальном	253

Часть 3. Дополнения, обобщения, догматика

§ 41. Схема хода производства.	255
§ 42. Запрет затягивания производства	255
I. Общее	255
II. Последствия нарушений.	257
§ 43. Презумпция невиновности.	260
§ 44. Запрет побуждения к самообвинению	262
I. Происхождение	262
II. Обоснование в действующем праве	264
§ 45. Принципы уголовно-процессуального права	265
I. Принципы возбуждения уголовного производства.	266
II. Принципы возбуждения судебного производства	266
III. Принципы доказательственного права.	267
IV. Принципы судебного разбирательства	267
V. Общие процессуальные принципы	267
§ 46. Права защиты – обзор	268
I. Права защиты.	268

1. Право быть заслушанным в суде	268
2. Права подачи ходатайств	269
3. Прочие права	269
4. Право хранить молчание	269
II. Предпосылки прав защиты	270
1. Право на информацию об обвинении и ходе разбирательства	270
2. Достаточное время и возможность для защиты.	270
§ 47. Защита свидетелей.	271
§ 48. Основные понятия и систематика средств оспаривания в уголовном производстве	272
I. Допустимость и обоснованность	273
II. Систематика средств оспаривания в уголовном производстве	274
§ 49. Система процессуальных действий в уголовно-процессуальном праве	275
§ 50. Более обобщенное изложение уголовно-процессуального права	277
§ 51. Подсказки по решению уголовно-процессуальных казусов	279
§ 52. Германский уголовный процесс в сравнении с другими европейскими странами	281

Список сокращений

StVRG	1-й Закон об уголовном производстве
StrRG	2-й Имперский закон об уголовно-процессуальном праве
AG	Amtsgericht (Участковый суд)
BayObLG	Bayerisches Oberstes Landesgericht (Баварский Высший суд земли)
BGH	Bundesgerichtshof (Верховный Федеральный суд, ВФС)
BGHSt	Entscheidungen des BGH in Strafsachen (Решения ВФС по уголовным делам)
BRRG	Beamtenrechtsrahmengesetz (Рамочный закон о государственных служащих)
BT-Drucks	Drucksache des Deutschen Bundestags (Публикация Германского Бундестага)
BVerfG	Bundesverfassungsgericht (Федеральный Конституционный суд, ФКС)
BVerfGE	Entscheidungen des BVerfG (Решения ФКС)
BVerwGE	Entscheidungen des Bundesverwaltungsgerichts (Решения Федерального административного суда)
BZRG	Bundeszentralregistergesetz (Закон о Федеральном центральном реестре)
DRiG	Deutsches Richtergesetz (Германский закон о судьях)
DRiZ	Deutsche Richterzeitung (Германская судейская газета)
EGGVG	Вводный закон к Закону о судоустройстве
EGMR	Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte (Европейский суд по правам человека ЕСПЧ)
EGStGB	Вводный закон к Уголовному кодексу EGStGB
EMRK	Europäische Menschenrechtskonvention
EuGH	Europäischer Gerichtshof, Gerichtshof der Europäischen Gemeinschaften (Европейский суд, Суд Европейских сообществ)
FS	Festschrift (Юбилейное издание)
G 10	Gesetz zur Beschränkung des Brief-, Post- und Fernmeldegeheimnisses (Закон об ограничении тайны переписки, почтовых, телефонных и телеграфных сообщений)
GA	Goldammer's Archiv für Strafrecht (журнал)

GG	Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland (Основной Закон для Федеративной Республики Германия, ОЗ)
GS	Gedächtnisschrift (памятное издание) или, соответственно, Großer Senat (Большой Сенат)
IRG	Gesetz über die internationale Rechtshilfe in Strafsachen (Закон о международной правовой помощи по уголовным делам)
JA	Juristische Arbeitsblätter (журнал)
JGG	Jugendgerichtsgesetz (Закон о судах по делам молодежи)
JR	Juristische Rundschau (журнал)
JuMoG	Justizmodernisierungsgesetz (Закон о модернизации правосудия)
Jura	Juristische Ausbildung (журнал)
JuS	Juristische Schulung (журнал)
JZ	Juristenzeitung (журнал)
KG	Kammergericht (Камерный суд, Высший суд Берлина)
LG	Landgericht (Суд земли)
MSM	R. Maurach/F.-C. Schroeder/M. Maiwald, Strafrecht. Besonderer Teil, 9. Aufl., Teilbd. 1 (2003), Teilbd. 2 (2005)
NJ	Neue Justiz (журнал)
NJW	Neue Juristische Wochenschrift (еженедельник)
NStZ	Neue Zeitschrift für Strafrecht (журнал)
OGHSt	Entscheidungen des Obersten Gerichtshofs für die Britische Zone in Strafsachen (Решения Верховного суда по Британской Зоне по уголовным делам)
OLG	Oberlandesgericht (Верховный окружной суд)
OpferRRG	Opferrechtsreformgesetz (Закон по реформированию законодательства о потерпевших)
OrgKG	Gesetz zur Bekämpfung des illegalen Rauschgifthandels und anderer Erscheinungsformen der Organisierten Kriminalität (Закон о борьбе с незаконной торговлей наркотическими средствами и другими формами проявления организованной преступности)
RG	Reichsgericht (Имперский суд)
RGSt	Entscheidungen des RG in Strafsachen (Решения Имперского суда по уголовным делам)

Список сокращений

RiStBV	Richtlinien für das Strafverfahren und das Bußgeldverfahren (Директивы по уголовным делам и по делам об административных правонарушениях)
ROW	Recht in Ost и West (журнал)
Rn	боковой индекс
RVG	Rechtsanwaltsvergütungsgesetz (Закон об оплате адвокатских услуг)
StGB	Strafgesetzbuch (Уголовный кодекс)
StPO	Strafprozessordnung (Уголовно-процессуальный кодекс)
StrEG	Закон о компенсации за неправомерное применение мер уголовного преследования
StV	Strafverteidiger (журнал)
StVÄG	Strafverfahrensänderungsgesetz (Закон об изменении уголовного производства)
VerfGH	Verfassungsgerichtshof (Конституционный суд)
ZRP	Zeitschrift für Rechtspolitik (журнал)
ZStW	Zeitschrift für die gesamte Strafrechtswissenschaft (журнал, номер, стр.)
в ред.	в редакции
ЕКПЧ или КПЧ	Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод
ЗоС	Закон о судоустройстве
МПГПП	Международный пакт о гражданских и политических правах
ОЗ	Основной Закон для Федеративной Республики Германия
подч.	подчеркнуть в тексте закона
с. прим	с примечанием
см	смотри
см.ниже	смотри ниже
см.также	смотри также
так наз.	так называемый
УПК	Уголовно-процессуальный кодекс
УК	Уголовный кодекс



[Перейти на сайт →](#)