

УГОЛОВНО—ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ КОДЕКС ФЕДЕРАТИВНОЙ РЕСПУБЛИКИ ГЕРМАНИИ

С ИЗМЕНЕНИЯМИ И ДОПОЛНЕНИЯМИ
НА 1 ЯНВАРЯ 1993 г.

Перевод с немецкого и предисловие
кандидата юридических наук
Б. А. Филимонова

Издательская фирма «Манускрипт»
Москва — 1994

**Федеративная Республика Германия. Уголовно-
процессуальный кодекс. М.: Издательская фирма
«Манускрипт», 1994. — 204 с.**

ISBN 5-86040-030-6

© Перевод Б. А. Филимонов

Издательская фирма «Манускрипт», Москва, 1994 г.

ПРЕДИСЛОВИЕ

Германский уголовно-процессуальный кодекс является одним из старейших в Европе. Он принят 1 февраля 1877 г. и в настоящее время действует в редакции от 7 апреля 1987 г.

В нем нашли отражение общие либерально-демократические идеи реформ уголовного процесса XIX в., которые в Германии получили развитие в результате победы буржуазной революции 1848 г. и сказалось влияние французского уголовно-процессуального кодекса 1808 г. Это, в частности, касается закрепления таких принципов, как независимость судей, разделение функций обвинения и разрешения уголовного дела, создание самостоятельной прокуратуры, гласность и устность судебного разбирательства, участие в уголовном правосудии народных представителей (шеффенов и присяжных), запрет «поворота к худшему», свободная оценка доказательств, защита прав и свобод личности от злоупотреблений и произвола в области уголовного судопроизводства. Новая организация уголовного процесса, основанная на этих принципах, пришла на смену германскому инквизиционному процессу, постулатами которого были совмещение всех процессуальных функций в руках судьи, теория и законодательство формальных доказательств, тайное и письменное производство по делу, вмешательство власти придерживающих в уголовное судопроизводство (так называемая кабинетная юстиция), лишение обвиняемого прав на защиту и его участие в процессе в качестве объекта расследования и наказания, применение пытки как средства вымогательства признания вины.

Задачами уголовного процесса Германии являются: изблечение и наказание виновных и тем самым защита общества от преступных посягательств, недопустимость привлечения к уголовной ответственности и осуждение невиновных, ограничение вторжения государственных органов в сферу личной свободы обвиняемых минимальными пределами, действительно необходимыми для борьбы с преступностью, бес-

печение прав и свобод, чести и достоинства обвиняемого как и любого человека в правовом государстве, исключение любых полицейско-государственных злоупотреблений органов уголовного преследования.

Германский УПК состоит из семи разделов, названных в законе книгами.

Первая книга — «Общие положения» — касается вопросов подсудности, процессуального положения свидетелей и экспертов, оснований и производства выемок, обыска, задержания, заключения под стражу, порядка допроса обвиняемого, института защиты. Вторая книга — «Производство в первой инстанции» — охватывает три стадии уголовного процесса: предварительное расследование, которое проводится в форме дознания прокуратурой, прибегающей к помощи полиции и так называемого следственного судьи для производства отдельных следственных действий; предание суду, состоящее в принятии решения об открытии судебного разбирательства либо об отклонении открытия судебного разбирательства по правовым соображениям или в связи с недостаточностью подозрения обвиняемого в совершении уголовно наказуемого деяния; судебное разбирательство, которое является центральной стадией уголовного процесса и состоит из подготовительных действий, судебного следствия, судебных прений, последнего слова подсудимого и постановления приговора. Третья книга — «Обжалование судебных решений» — касается принесения частной жалобы, которая подается на постановление судьи или определение суда, апелляции и ревизии, которые влекут за собой пересмотр приговоров, не вступивших в законную силу. Четвертая книга — «Возобновление производства, оконченного вступившим в законную силу приговором» — представляет институт пересмотра вступивших в законную силу приговоров как в пользу, так и не в интересах осужденного по основаниям, предусмотренным законом. Пятая книга — «Участие потерпевшего в процессе» — предусматривает его участие в трех формах: по делам частного обвинения, в качестве сообвинителя по делам публичного обвинения и при рассмотрении гражданского иска. Шестая книга — «Особые виды производства» — охватывает производство о принятии судьей решения в форме приказа о наказании обвиняемого по ходатайству прокурора без судебного разбирательства; производство о назначении принудительных мер безопасности по ходатайству прокурора в связи с невменяемостью или недееспособностью лица; производство о конфискации, уничтожении, приведении в негодность предметов, связанных с совершением уголовно наказуемого деяния, если эти вопросы не могли быть решены в обыч-

ном порядке. Последняя, седьмая книга — «Исполнение приговора и издержки производства» — посвящена вопросам, связанным со вступлением приговора в законную силу, его исполнением и судебными издержками.

За время более чем столетнего действия германский УПК подвергался многочисленным изменениям и дополнениям. Наряду с развитием и закреплением в законе идей защиты прав и свобод личности в уголовном судопроизводстве, усиления их гарантий, гуманизации уголовно-процессуального законодательства допускались ограничения процессуальных прав обвиняемого (подсудимого), существенное упрощение уголовного процесса. Известно, что наиболее реакционные изменения были внесены в УПК нацистской Германии (создание системы чрезвычайных судов, ликвидация института предварительного следствия и предания суду, наделение суда правом по собственному усмотрению определять объем исследования доказательств, отмена запрета «поворота к худшему» и другие).

В потсдамских соглашениях относительно уголовного правосудия послевоенной Германии провозглашено, что оно будет реорганизовано в соответствии с принципами демократии на основе законности и равенства всех граждан без различия расы, национальности и религии. Закон Контрольного Совета от 30 сентября 1945 г. № 4 установил, что в качестве основы для дальнейшего демократического развития правосудия будет действовать германский УПК и закон о судостроительстве 1877 г. в редакции 1924 г. в каждой из оккупационных зон.

Вскоре после образования Федеративной Республики Германии бундестаг принял 12 сентября 1950 г. закон «О восстановлении единства права в области судостроительства, гражданского и уголовного судопроизводства и налогового права». Этим законом в УПК, действовавший в прежней редакции до 1933 г., были внесены отдельные изменения и дополнения. В частности, он был дополнен § 136а, который запретил применение незаконных методов допроса обвиняемого. На территории ФРГ был введен в действие УПК в редакции 1950 г.

Важные положения для гарантий демократического развития правосудия предусмотрела конституция ФРГ, принятая 23 мая 1949 г. Статья 101 конституции провозгласила: «Чрезвычайные суды не допускаются. Никто не может быть изъят из ведения своего законного судьи. Суды особой компетенции могут быть учреждены только законом». В конституции также были предусмотрены правовые гарантии законности задержания и ареста граждан путем установления всеобъемлющего судебного контроля (ст. 104). Немаловажное значение имело и то, что бундестаг ратифицировал Европейскую

конвенцию «О защите прав человека и основных свобод» от 4 ноября 1950 г., которая в соответствии с разъяснением Федерального конституционного суда стала частью федерального права. В ней провозглашены права человека на свободу и безопасность, определены основания задержания и ареста, гарантии судебной проверки законности и обоснованности содержания под стражей, право каждого на рассмотрение его дела в предусмотренном законом судебном разбирательстве, презумпция невиновности, право на защиту и выступление в процессе на родном языке.

Начиная с 1964 г. УПК подвергался многочисленным изменениям. Прежде всего следует отметить закон от 19 декабря 1964 г. «Об изменении уголовного судопроизводства и судостроительства», получивший известность как «малой реформы уголовного процесса ФРГ». Этот закон закрепил требование обязательного обоснования заключения обвиняемого под стражу в связи с опасностью побега или воспрепятствования расследованию дела и в принципе ограничил срок содержания обвиняемого под стражей шестью месяцами; ввел обязательный допрос обвиняемого на дознании; предоставил право обвиняемому после окончания предварительного расследования с участием защитника знакомиться с материалами дела, ходатайствовать об истребовании дополнительных доказательств и выражать свое отношение к результатам проведенного расследования на так называемом заключительном его заслушивании прокурором; расширил права защитника на переписку и свидания с обвиняемым, находящимся под стражей. Позднее на основании закона «Об ограничении тайны переписки, телеграфных отправок и телефонных переговоров» от 13 августа 1968 г. в УПК было предусмотрено негласное прослушивание телефонных переговоров, его основания и порядок. В соответствии с законом «Об изменении уголовного судопроизводства» от 7 августа 1972 г. были расширены основания ареста — опасность повторного совершения некоторых насильственных, имущественных преступлений и преступлений, связанных с наркотиками.

Однако самые радикальные изменения УПК в послевоенное время были предприняты в 1974 г. В целях ускорения уголовного судопроизводства закон «О реформе уголовно-процессуального права» от 9 декабря 1974 г. ликвидировал институт предварительного следствия, который до этого традиционно рассматривался как предварительное следствие судьи, дающее больше прав обвиняемому на защиту по сравнению с дознанием и обеспечивающее беспристрастное расследование дела независимым судьей. Этот же закон отменил нормы УПК, регулировавшие окончание предварительного

расследования и предоставлявшие право обвиняемому с участием защитника знакомиться с материалами дела, заявлять ходатайства, просить прокурора о заключительном заслушивании, то есть важнейшие права обвиняемого на защиту, которые были предусмотрены «малой реформой уголовного процесса ФРГ». С целью устранения многомесячных затяжек закон установил недельный срок оформления постановленных приговоров, но с возможностью в определенных случаях продлевать его. Также было расширено право обвиняемого на присутствие при производстве судьей следственных действий.

Закон «О дополнении первого закона о реформе уголовно-процессуального права» от 20 декабря 1974 г. ввел неизвестный ранее германскому уголовному процессу институт исключения защитника из процесса. В частности, такое исключение возможно, если защитник подозревается в конспиративных контактах с подзащитным или злоупотребляет своим правом посещения места заключения в целях совершения преступления. По делам о государственных преступлениях допускается исключение защитника из процесса, если его участие в деле может создать угрозу безопасности ФРГ. Закон установил для суда право удаления из судебного заседания подсудимого, если он умышленно привел себя в состояние недееспособности, нарушил порядок в зале суда, и право рассмотрения дела в этих случаях в отсутствие подсудимого. Кроме этого, закон запретил защиту одним адвокатом нескольких подсудимых, ограничил право защитника выступать с разъяснениями в ходе судебного разбирательства по поводу исследования доказательств, в частности, после допроса подсудимого и поставил использование этого права в зависимость от разрешения председательствующего.

В 1975—1978 гг. в УПК были внесены не менее важные изменения. Так, закон «О праве отказа от дачи свидетельских показаний работников прессы и радио» от 25 июля 1975 г. расширил права на отказ от дачи показаний этой категории работников.

Закон «Об изменении уголовного кодекса, уголовно-процессуального кодекса, закона о судоустройстве, положения о федеральной адвокатуре и закона об исполнении наказаний» от 18 августа 1976 г., касаясь права обвиняемого на свободную переписку и общение с защитником, установил, что все деловые письма защитника, адресованные находящемуся под стражей обвиняемому по делам о террористических организациях, должны направляться для просмотра соответствующему судье.

Так называемый «закон о запрете контактов» от 30 сентября 1977 г. предоставил право земельным правительствам

или министрам юстиции земель запрещать контакты между адвокатом и его подзащитным в периоды террористической активности.

Ряд ограничений прав граждан на неприкосновенность жилища, свободу личности ввел закон «Об изменении уголовно-процессуального кодекса» от 14 апреля 1978 г. В целях задержания лиц, подозреваемых в принадлежности к террористической организации, расширялись основания обыска жилых помещений; судье, а в неотложных случаях — прокурору и полиции предоставлялось право создавать на улицах, площадях и в других общественных местах специальные контрольные пункты, на которых граждане обязаны удостоверить свою личность и представить свои вещи для обыска; закреплялось право прокуратуры и полиции задерживать с целью установления личности не только подозреваемых в совершении преступления, но и любое непричастное к преступлению лицо, если и поскольку это обеспечивает расследование преступления. Закон предписывал, что по делам о террористических организациях при личных переговорах защитника и обвиняемого тюремное помещение, где происходит свидание, должно быть оборудовано специальным сооружением, так называемым разделительным стеклом, которое исключает передачу письменных материалов и предметов.

Закон «Об изменении уголовно-процессуального кодекса» от 5 октября 1978 г., изданный в целях ускорения уголовного судопроизводства, предусматривал, что отвод судьи не обязательно влечет перерыв в судебном разбирательстве, упрощалось протоколирование следственных действий судьи, разрешалось заявлять ходатайства по поводу незаконного состава суда во многих случаях только до начала допроса подсудимого. Закон допускал возможность ограничения объема исследования доказательств в судебном заседании и оглашения документов.

Новый всплеск активности законодателя приходится на 1984—1990 гг.

Закон «О всеобщем полицейском розыске» от 19 апреля 1986 г. наделил полицию правом в целях быстрее задержания подозреваемых и раскрытия преступлений вводить в компьютеры полицейских оперативно-справочных систем обширную информацию, собранную на граждан, а также автоматически «прочитывать» с помощью компьютеров специально изготовленные паспорта и удостоверения личности с закодированными в них сведениями об их владельцах.

Первый закон «Об улучшении положения потерпевшего в уголовном процессе» от 18 декабря 1986 г. существенно

улучшил положение потерпевшего, выступающего в качестве обвинителя и при рассмотрении гражданского иска, поделив его дополнительными правами.

В соответствии с законом «О борьбе с терроризмом» от 19 декабря 1986 г. были расширены подсудность высших земельных судов по рассмотрению уголовных дел этой категории, а также полномочия генерального прокурора по уголовному преследованию в этой области борьбы с преступностью. Закон «Об изменении уголовного кодекса, уголовно-процессуального кодекса, закона о собраниях и о регулировании положения важного свидетеля по делам о террористических актах» от 9 июня 1989 г. предусмотрел, что если виновный в совершении преступления, связанного с деятельностью террористической организации, сообщит об этом органам уголовного преследования, то ему либо будет смягчено наказание, либо суд откажется от его назначения (ст. 4). Срок действия этой статьи был определен до конца 1992 г.

Целый ряд небольших изменений УПК, имеющих своей целью ускорение уголовного судопроизводства и повышение его эффективности, внес закон «Об изменении уголовного судопроизводства» от 27 января 1987 г. Так, по-новому урегулирован вопрос о вступлении в законную силу приказа судьи о наказании.

Дальнейшее развитие уголовно-процессуального законодательства связано с его действием на территории всей Германии. 3 октября 1990 г. вступил в силу «Договор между Германской Демократической Республикой и Федеративной Республикой Германии о восстановлении единства Германии» от 31 августа 1990 г. С этого момента на территорию объединенной Германии распространяется действие Основного закона ФРГ и соответственно всей правовой системы. На новые восточные земли Германии распространяется и действие германского УПК 1877 г. в редакции от 7 апреля 1987 г.

Современное состояние уголовно-процессуального законодательства Германии показывает, что в результате изменений и дополнений УПК, начиная с 1950 г., серьезному преобразованию подверглась стадия предварительного расследования за счет ликвидации предварительного следствия и перехода к расследованию только в форме прокурорского дознания. Именно в этой стадии существенно ограничены права обвиняемого на защиту, права защитника, в частности, на переписку и свидания с обвиняемым, находящимся под стражей, вплоть до полного запрещения контактов между ними, ограничены конституционные права граждан на неприкосновенность жилища, личную свободу в связи с расширением оснований обыска жилища, служебных помещений, предоставле-

нием полиции дополнительных полномочий по задержанию граждан при проведении различного рода полицейских акций с применением компьютерной техники. Некоторые из этих законодательных нововведений в целях ускорения уголовного судопроизводства и усиления борьбы с терроризмом рассматриваются в Германии как весьма спорные. В остальном применительно к другим стадиям уголовного процесса изменения, как правило, носят частичный характер.

В начале 70-х годов министерство юстиции ФРГ объявило о необходимости общей реформы уголовного процесса в целях рационализации и укрепления уголовного правосудия, повышения эффективности уголовно-процессуального права, усиления правовой защиты граждан и обеспечения их прав. Однако дальнейшее развитие уголовно-процессуального законодательства, как известно, пошло по пути частичных изменений УПК, не всегда совпадающих с объявленными целями общей реформы.

Вопрос об общей реформе уголовного процесса в Германии имеет давнюю историю. Практически сразу же после принятия УПК в 1877 г. началась и продолжается до сих пор дискуссия о реформе германского уголовного процесса, затрагивающая основополагающие идеи концепции уголовного процесса, его структуры и типа.

Обычно в нашей юридической литературе германский уголовный процесс причисляется к смешанному (континентальному) типу, отличительным признаком которого является деление производства по делу на две части — предварительное расследование и судебное разбирательство, основанное на принципе состязательности. Но уголовный процесс Германии не вписывается в эту модель. В теории германского уголовного процесса и на практике категорически отвергаются понятие сторон и соответственно принцип состязательности. Судебное разбирательство происходит не как противоборствующее состязание сторон, суд сам независимо от представленных доказательств и заявленных ходатайств участников процесса отыскивает истину. Исходя из этого немецкие процессуалисты относят процесс к особому типу, который отличается как от смешанного, так и от состязательного, и определяют его как «обвинительно-следственный». Формула «обвинительный» означает, что только при наличии возбужденного прокуратурой публичного обвинения возможно рассмотрение дела, а «следственным» именуется потому, что только суд исследует все обстоятельства и доказательства по делу.

Эта идея германской концепции уголовного процесса, вытекающая из отрицания понятия сторон и принципа состязательности, находит свое воплощение в законодательной

конструкции судебного разбирательства. Она предусматривает наделение единоличного судьи и председательствующего коллегиального суда исключительными полномочиями не только по руководству судебным разбирательством, но и по ведению судебного следствия. Так, ч. I § 238 УПК устанавливает, что руководство рассмотрением дела, допрос подсудимого и проведение судебного следствия осуществляет председательствующий. По закону только с его разрешения судьи и шеффены, прокурор, защитник могут задавать вопросы подсудимым, свидетелям, экспертам, но не вправе допрашивать их. Правда, прокурор и защитник по обоюдному согласию могут допрашивать тех свидетелей и экспертов, которые по их инициативе были вызваны в суд (§ 239 УПК), но на практике такой перекрестный допрос никогда не проводится. Прокурор, не являясь стороной в процессе, только представляет обвинение в суде (зачитывает обвинительное заключение), ограничен так называемой надзорной функцией и по существу не участвует в судебном следствии. Хотя законом формально разрешено участие защитника в исследовании доказательств, он испытывает серьезные затруднения в выполнении своей функции. Из этого следует, что председательствующий несет бремя доказывания виновности подсудимого, избобляет его, и таким образом происходит совмещение функции обвинения и функции разрешения дела. Как признается в теории уголовного процесса ФРГ, подобная судебная деятельность носит выраженный обвинительный уклон.

Не случайно основная идея общей реформы всегда связывалась с таким преобразованием стадии судебного разбирательства, которое позволило бы лишить председательствующего его господствующего положения, а прокурору и защитнику предоставить широкие и равные права при рассмотрении дела. Поэтому сторонники реформы ставят вопрос о необходимости перестроить эту стадию по образцу англо-американского состязательного процесса.

Возражения против введения состязательного судебного разбирательства обычно сводятся к следующему. Профессиональные судьи и присяжные предварительно не знакомятся с материалами досудебной подготовки дела, в силу чего существует опасность вынесения ошибочного приговора. Перекрестный допрос не может быть большей гарантией всестороннего и полного исследования обстоятельств дела, чем единоличное проведение судебного следствия председательствующим, которое в руках искусного в допросах и профессионально подготовленного судьи способно создавать шедевры судебной деятельности. Подсудимый вынужден нести большие материальные расходы, чтобы нанять высококвали-

фицированного адвоката, могущего соперничать с прокурором. Суд, выступающий в роли наблюдателя, вынужден решать дело на основании несовершенной деятельности по сбору и исследованию доказательств, должен мириться с пробелами доказательственного материала и на такой основе выносить приговор. При этом противники состязательного уголовного процесса обращают внимание и на то обстоятельство, что англо-американский состязательный уголовный процесс был апробирован на практике в Западной Германии после 1945 г., когда многие немецкие адвокаты выступали защитниками на процессах в судах английской и американской оккупационных зон. Но если во времена наполеоновской оккупации немецких земель французский уголовный процесс нашел признание у немецких юристов, то состязательный процесс, традиционный для Англии и США, оказался чужд Германии с совершенно иным развитием уголовного судопроизводства, и его перенесение на несвойственную ему правовую почву было бы ошибкой.

Наряду с этим направлением реформаторской мысли в настоящее время обсуждаются два варианта реформы стадии судебного разбирательства уголовного процесса ФРГ

Первый вариант предусматривает так называемый «смешанный тип» судебного разбирательства. После объявления слушания дела, установления личности подсудимого и производства других подготовительных действий председательствующий не должен сразу превращаться в орган единоличного исследования обстоятельств дела. Поэтому судебное следствие должно начинаться перекрестным допросом прокурором и защитником подсудимого, свидетелей, экспертов. Прокурор в суде не является стороной. За председательствующим сохраняется обязанность руководства рассмотрением дела и исследованием обстоятельств дела, не зависящая от результатов проведенных прокурором и защитником допросов. Судья вправе задавать уточняющие вопросы. Такая структура судебного разбирательства будет способствовать установлению коммуникационных связей между судьей, прокурором, защитником и подсудимым в целях всестороннего, полного рассмотрения дела и исключит единоличное исследование судьей доказательств в ущерб выполнению им функции разрешения дела и постановления приговора.

Согласно второму варианту, предлагается разделить стадию судебного разбирательства на две части. В первой части должен быть решен вопрос о виновности подсудимого на основании исследования доказательств и судебных прений. О признании подсудимого виновным суд выносит определение. Во второй части при положительном решении вопроса

о виновности подсудимого исследуются все обстоятельства, характеризующие его личность, и после судебных прений решается вопрос о наказании. По делу выносится приговор.

Разделение судебного разбирательства на две части обосновывается необходимостью охраны личных прав подсудимого. По действующему УПК уже в начале судебного рассмотрения дела могут выясняться вопросы, касающиеся личности подсудимого (автобиографические данные, сведения о физическом и психическом состоянии, о прежних судимостях и др.). В связи с тем, что в настоящее время германский уголовный кодекс большое внимание уделяет вопросам ресоциализации преступников, прогнозированию дальнейшего развития личности осужденного, возникает необходимость исследования большого объема информации о личности подсудимого. Но преждевременное оглашение неблагоприятных для подсудимого сведений о его личности может вызвать у судей, особенно у шеффенов, впечатление о виновности подсудимого. Поэтому с целью охраны личных прав подсудимого недопустимо его принуждение к разглашению в суде сведений из частной жизни, интимных подробностей. Все эти недостатки устраняются с введением указанного разделения судебного разбирательства. Вторжение в личную сферу подсудимого и оглашение сведений, характеризующих его личность, будет допускаться только во второй части судебного разбирательства после признания подсудимого виновным.

Предложение о целесообразности такого разделения судебного разбирательства было высказано на X международном конгрессе по уголовному праву в 1969 г. в Риме. Но такой вариант реформы вызвал и критические замечания. В частности, указывалось на то, что подобное разделение неминуемо приведет к затяжке судебного разбирательства и уголовного судопроизводства в целом, а разрешение вопроса о виновности подсудимого в первой части судебного разбирательства невозможно без исследования обстоятельств, относящихся к его личности, ибо исследование этих двух вопросов неразсторжимо.

Важной составной частью общей реформы уголовного процесса Германии является разработка предложений о реконструкции стадии обжалования приговоров, не вступивших в законную силу (институт апелляции и ревизии). Апелляция предполагает пересмотр обжалованного приговора, вынесенного единоличным участковым судьей и судом шеффенов, с точки зрения правильности как установления фактических обстоятельств дела, так и применения закона путем повторного рассмотрения дела по существу в апелляционной инстанции. Ревизия выражается в пересмотре обжалованных

приговоров земельного суда и высшего земельного суда, вынесенных по первой инстанции, и приговоров апелляционных судов только в связи с нарушением материального или процессуального законов.

Необходимость реформы этих институтов обжалования усматривается в том, что на практике повторное рассмотрение дела по существу в апелляционной инстанции представляет ухудшенный вариант его рассмотрения в суде первой инстанции, малоэффективно, приводит к существенной затяжке всего процесса, порождает возможность злоупотреблений и фальсификации доказательств, а ревизия ограничивается только проверкой правильности применения закона и поэтому не является гарантией единообразного применения закона и справедливого разрешения дела.

В 70-х годах была разработана и получила широкое признание концепция реформы апелляции и ревизии, цель которой заключается в отказе от апелляционного производства и создании единого института обжалования приговоров, не вступивших в законную силу, именуемого «расширенной ревизией». Его основными чертами являются: проверка обжалованного приговора с точки зрения правильности установления фактических обстоятельств дела и правильности применения закона; проверка приговора на основании исследования письменных доказательств и дополнительно представленных материалов; исключение повторного рассмотрения дела по существу в ревизионной инстанции; как правило, отмена обжалованного приговора при наличии к тому оснований и возвращение дела на новое судебное разбирательство.

Дискуссия о реформе уголовного процесса Германии продолжается.

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ КОДЕКС ФРГ
принят 1 февраля 1877 г. в редакции от 7 апреля 1987 г.

ПЕРВАЯ КНИГА
ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Глава 1. Предметная подсудность

§ 1. ПРЕДМЕТНАЯ ПОДСУДНОСТЬ

Предметная подсудность определяется законом о судоустройстве.

§ 2. СОЕДИНЕНИЕ И ВЫДЕЛЕНИЕ ВЗАИМОСВЯЗАННЫХ ДЕЛ

1. Взаимосвязанные уголовные дела, которые в отдельности относились бы к подсудности разноименных судов, могут быть соединены в одном суде и отнесены к подсудности вышестоящего суда. Взаимосвязанные уголовные дела, одно из которых относится к подсудности особых уголовных палат согласно § 74 абз. 2, § 74а, 74с закона о судоустройстве, могут быть соединены в одной уголовной палате, имеющей в соответствии с § 74е закона о судоустройстве преимущественное право рассматривать дело.

2. С учетом целесообразности этот суд своим определением может предписать разделение связанных дел.

§ 3. ПОНЯТИЕ ВЗАИМОСВЯЗАННОСТИ ДЕЛ

Соединение дел имеет место, если одно лицо обвиняется в совершении нескольких уголовно наказуемых деяний или если в совершении одного уголовно наказуемого деяния обвиняется несколько лиц в качестве исполнителя, соучастника, пособника или укрывателя.

§ 4. РЕШЕНИЕ О СОЕДИНЕНИИ И ВЫДЕЛЕНИИ ДЕЛ

1. Соединение или выделение уголовных дел может быть предписано судебным определением после открытия судебного разбирательства по ходатайству прокуратуры или подсудимого либо судьей по долгу службы.

2. Компетентным для вынесения определения является вышестоящий суд, если остальные суды относятся к его округу. Если такого суда нет, решение принимает другой вышестоящий суд.

§ 5. ПОРЯДОК ПРОИЗВОДСТВА ПРИ СОЕДИНЕНИИ ДЕЛ

При соединении уголовных дел порядок производства определяется делом, которое подсудно вышестоящему суду.

§ 6. ПРОВЕРКА ПО ДОЛГУ СЛУЖБЫ

Суд обязан проверять по долгу службы свою предметную подсудность в любом положении дела.

§ 6а. ПОДСУДНОСТЬ ОСОБЫХ УГОЛОВНЫХ ПАЛАТ

Подсудность особых уголовных палат, действующих согласно предписаниям закона о судеустройстве (§ 74 абз. 2, § 74а, 74с закона о судеустройстве), проверяет по долгу службы суд до открытия судебного разбирательства. Позже суд может признать неподсудность ему дела только по требованию подсудимого. Подсудимый может заявить свое требование только до начала своего допроса по делу в судебном разбирательстве.

Глава 2. Территориальная подсудность

§ 7. ТЕРРИТОРИАЛЬНАЯ ПОДСУДНОСТЬ

1. Дело подлежит рассмотрению в суде, в районе которого совершено уголовно наказуемое деяние.

2. Если уголовно наказуемое деяние выражается в публикации определенного содержания в пределах действия федерального закона, то согласно абз. 1 компетентным должен рассматриваться только суд, в районе которого появилась публикация. Однако в случае оскорбления, поскольку преследование осуществляется в порядке частного обвинения, компетентным также является суд, в районе которого была сделана публикация, если в этом районе проживает или обычно пребывает оскорбленное лицо.

§ 8. ПОДСУДНОСТЬ ПО МЕСТУ ЖИТЕЛЬСТВА И ПРЕБЫВАНИЯ

1. Дело подлежит также рассмотрению в суде, в округе которого проживает обвиняемый ко времени возбуждения обвинения.

2. Если обвиняемый не имеет места жительства в пределах действия настоящего федерального закона, то дело подлежит рассмотрению по месту обычного пребывания, а в случае, когда таковое неизвестно, то по его последнему месту жительства.

§ 9. ПОДСУДНОСТЬ ДЕЛА ПО МЕСТУ ЗАДЕРЖАНИЯ

Дело подлежит также рассмотрению в суде, в округе которого обвиняемый задержан.

§ 10. ПОДСУДНОСТЬ ПО ДЕЛАМ О СОВЕРШЕНИИ УГОЛОВНО НАКАЗУЕМЫХ ДЕЯНИЙ НА КОРАБЛЯХ И САМОЛЕТАХ

1. Если уголовно наказуемое деяние совершено на корабле, который вправе поднимать флаг ФРГ, вне пределов действия настоящего федерального закона или в открытом море, то компетентным является суд, в округе которого находится отечественная гавань или гавань, находящаяся в пределах действия этого закона, и корабль впервые зашел в эту гавань после совершенного на нем деяния.

2. Предписания абз. 1 применяются соответственно и в отношении самолетов, которые вправе нести государственные знаки принадлежности к Федеративной Республике Германии.

§ 10а. ПОДСУДНОСТЬ ПО ДЕЛАМ ОБ УГОЛОВНО НАКАЗУЕМЫХ ДЕЯНИЯХ, ПОВЛЕКШИХ ЗАГРЯЗНЕНИЕ МОРЯ

Если одно из уголовно наказуемых деяний, предусмотренных гл. 28 Уголовного кодекса, совершено вне пределов действия этого закона в акватории моря, то оно относится к подсудности участкового суда г. Гамбурга.

§ 11. ТЕРРИТОРИАЛЬНАЯ ПОДСУДНОСТЬ ПО ДЕЛАМ О НЕМЕЦКИХ ЧИНОВНИКАХ ЗА ГРАНИЦЕЙ

1. Немцы, которые пользуются правом экстерриториальности, а также аккредитованные за границей чиновники Федерации или одной из немецких земель, в отношении территориальной подсудности сохраняют за собой место жительства, которое они имели на родине. Если они такого места жительства не имели, то таковым признается местонахождение Федерального правительства.

2. В отношении выборных консулов эти предписания не применяются.

§ 12. НАЛИЧИЕ НЕСКОЛЬКИХ ВИДОВ ТЕРРИТОРИАЛЬНОЙ ПОДСУДНОСТИ

1. Из нескольких компетентных судов, указанных в § 7—11, предпочтение отдается тому, в округе которого впервые начато расследование.

2. Однако расследование и разрешение дела может быть передано другому компетентному суду по указанию вышестоящего суда.

§ 13. ТЕРРИТОРИАЛЬНАЯ ПОДСУДНОСТЬ ВЗАИМОСВЯЗАННЫХ ДЕЛ

1. Для взаимосвязанных уголовных дел, которые в отдельности в соответствии с § 7—11 относились бы к подсудности различных судов, компетентным по территориальной подсудности является любой суд, компетентный рассматривать одно из уголовных дел.

2. Если некоторые из взаимосвязанных уголовных дел переданы различным судам, то они могут быть по ходатайству прокуратуры все или частично объединены в одном из судов при соответствующем согласии этого суда. При отсутствии такого согласия вышестоящий суд решает, должно ли и в каком суде состояться соединение дел, если об этом ходатайствует прокуратура или один из подсудимых.

3. В таком же порядке соединение дел может быть отменено.

§ 13а. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПОДСУДНОСТИ ВЕРХОВНЫМ СУДОМ ФРГ

Если в пределах действия настоящего федерального закона нет компетентного суда или он не установлен, то таковой определяется на основании указания Верховного суда ФРГ

§ 14. РАЗРЕШЕНИЕ СПОРА О ПОДСУДНОСТИ

Если между несколькими судами возникает спор о подсудности, то вышестоящий суд указывает, в каком из судов должно быть рассмотрено дело.

§ 15. ПРЕПЯТСТВИЯ К РАССМОТРЕНИЮ ДЕЛА КОМПЕТЕНТНЫМ СУДОМ

Если компетентный суд при исполнении судебных функций по конкретному делу столкнулся с препятствиями правового или фактического характера либо рассмотрение дела может вызвать угрозу общественной безопасности, то вышестоящий суд должен передать рассмотрение и разрешение дела одноименному суду другого округа.

§ 16. ЗАЯВЛЕНИЕ О НЕПОДСУДНОСТИ

Суд проверяет свою территориальную подсудность до открытия судебного разбирательства по долгу службы. Позже он может объявить о неподсудности дела только по ходатайству подсудимого. Подсудимый вправе заявить такое ходатайство только до начала его допроса по делу в судебном разбирательстве.

§ 17, 18 (ОТМЕНЕНЫ)

§ 19. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПОДСУДНОСТИ В СЛУЧАЕ НЕРАЗРЕШЕНИЯ СПОРА О ПОДСУДНОСТИ

Если несколько судов, среди которых имеется и компетентный, своими определениями, не подлежащими обжалованию, признали неподсудность дела, то компетентный суд определяется вышестоящим.

§ 20. ДЕЙСТВИЯ НЕКОМПЕТЕНТНОГО СУДА

Отдельные следственные действия некомпетентного суда не являются недействительными только вследствие такой некомпетентности.

§ 21. ПОЛНОМОЧИЯ В СЛУЧАЕ НЕОТЛОЖНОСТИ ДЕЙСТВИЙ

Некомпетентный суд обязан провести на территории своего округа следственные действия в случае их неотложности.

Глава 3. Отстранение и отвод судей, шеффенов и секретаря судебного заседания

§ 22. ОТСТРАНЕНИЕ СУДЬИ

Судья в силу закона отстраняется от выполнения судейских обязанностей, если:

- 1) он сам является потерпевшим в результате совершения уголовно наказуемого деяния;
- 2) он является или был супругом либо опекуном обвиняемого или потерпевшего;
- 3) он состоит или состоял в родстве с обвиняемым или потерпевшим по прямой линии, в родстве или связан усыновлением, состоит с обвиняемым в родственных отношениях по побочной линии до третьего колена или в родстве до второго колена;
- 4) он выступал по делу как чиновник прокуратуры, полиции, адвокат потерпевшего или как защитник;
- 5) он был допрошен по делу как свидетель или эксперт.

§ 23. ОТСТРАНЕНИЕ СУДЬИ ИЗ-ЗА УЧАСТИЯ В РАНЕЕ ПРОВОДИВШИХСЯ ПРОЦЕССАХ

1. Судья, который участвовал в вынесении решения, отмененного в результате обжалования, отстраняется в силу закона от участия в разрешении дела в высшей инстанции.

2. Судья, который участвовал в вынесении решения, отмененного по ходатайству о возобновлении производства, отстраняется в силу закона от участия в производстве о возобновлении дела. Если обжалованное решение вынесено высшей инстанцией, то также отстраняется от участия тот судья, который принимал участие в решении, лежащем в его основе, по первой инстанции. Абз. 1 и 2 применяются соответственно в отношении участия при решении вопроса о подготовке возобновления производства.

§ 24. ОТВОД СУДЬИ

1. Судья может быть отстранен как в случаях, когда он не может исполнять судебные обязанности в силу закона, так и в связи с сомнениями в его беспристрастности.

2. В связи с сомнениями в беспристрастности отвод имеет место, когда существует основание, которое должно оправдывать сомнение в объективности судьи.

3. Право отвода имеют прокуратура, частный обвинитель и обвиняемый. Лица, имеющие право на отвод, по требованию судей, призванных участвовать в решении дела, должны назвать поименно тех, в отношении которых заявляется отвод.

§ 25. ПОСЛЕДНИЙ СРОК ЗАЯВЛЕНИЯ ОТВОДА

1. Отвод судьи в связи с сомнениями в его беспристрастности допустим до начала допроса первого подсудимого о его личности, в судебном заседании при рассмотрении дела в апелляционном и ревизионном порядке — до начала выступления судьи-докладчика. Все основания отвода должны быть приведены одновременно.

2. Позже судья может быть отведен лишь в тех случаях, если:

- 1) обстоятельства, которые обосновывают отвод, обнаружались позднее или позднее стали известны лицам, имеющим право на отвод, и
- 2) отвод был заявлен сразу, как это стало возможным.

После произнесения подсудимым последнего слова отвод недопустим.

§ 26. ПОРЯДОК ОТВОДА

1. Заявление об отводе должно быть подано в суд, в состав которого входит отводимый судья. Заявление может быть занесено в протокол суда.

2. Основание отвода и условия своевременного представления заявления, предусмотренные § 25 абз. 2, должны быть достоверны. Присяга как средство подтверждения достоверности исключена. В подтверждение достоверности может быть принято во внимание объяснение отводимого судьи.

3. Отводимый судья обязан официально высказаться об основании отвода.

§ 26а. НЕДОПУСТИМЫЙ ОТВОД

1. Суд отклоняет отвод судьи как недопустимый, если:

- 1) отвод заявлен с опозданием;
- 2) не приведено основание отвода или его обоснование или
- 3) заявленный отвод явно направлен на затяжку процесса или преследует иную чуждую процессу цель.

2. Суд решает вопрос об отклонении отвода в соответствии с абз. 1, не удаляя отводимого судью. В случае, предусмотренном абз. 1 № 3, требуется единогласно принятое определение и приведение обстоятельств, которые подтверждают основание отвода. Если отводится судья, действующий по поручению, судья в подготовительном производстве или судья, единолично рассматривающий уголовные дела, то он сам решает, должен ли быть отклонен отвод как недопустимый.

§ 27. РЕШЕНИЕ ОБ ОТВОДЕ

1. Если отвод отклоняется не как недопустимый, то решение об отводе принимает суд без участия отводимого судьи.

2. Если отвод заявлен судье уголовной палаты, то решение выносит уголовная палата в составе, предназначенном для вынесения решений, принимаемых вне судебного разбирательства.

3. Если отводится судья участкового суда, то решение принимает другой судья этого суда. Решения не требуется, если отводимый судья считает заявление об отводе обоснованным.

4. Если суд, призванный решить вопрос об отводе, в связи с заявлением об отводе всех членов суда не в состоянии вынести определение, то решение принимает вышестоящий суд.

§ 28. ОБЖАЛОВАНИЕ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ОБ ОТВОДЕ

1. Определение, которым отвод признан обоснованным, обжалованию не подлежит.

2. На определение, которым отвод отклонен как недопустимый, или на заявление об отводе, возвращенное как необоснованное, допустима срочная жалоба. В случае решения судьи о возвращении заявления об отводе как необоснованного оно может быть обжаловано только вместе с приговором.

§ 29. НЕОТЛОЖНЫЕ ДЕЙСТВИЯ СУДЬИ

1. Отведенный судьей до рассмотрения заявления об отводе должен произвести только такие действия, которые не допускают промедления.

2. Если судья отводится во время судебного разбирательства и для решения об отводе (§ 26а, 27) потребовался бы перерыв судебного разбирательства, то оно может продолжаться до тех пор, пока возможно принятие решения об отводе без затяжки судебного разбирательства; об отводе должно быть принято решение не позднее следующего дня судебного заседания и во всяком случае до начала судебных прений. Судебное разбирательство продолжается в связи с подачей заявления об отводе, если таковой признан обоснованным. Это не относится к действиям, которые не допускают промедления. После подачи заявления об отводе в принятии решения, в том числе и вне судебного разбирательства, может принять участие отводимый судья только в случае, если производимые им действия не допускают промедления.

§ 30. САМООТВОД. ОТВОД ПО ДОЛГУ СЛУЖБЫ

Суд, компетентный рассмотреть заявление об отводе, может принять решение об отводе также и в том случае, если такое заявление не было подано, но судья делает заявление об обстоятельстве, которое может оправдать его отвод, или если в связи с другими соображениями возникает сомнение том, что судья не был отстранен, как того требует закон.

§ 31. ШЕФФЕНЫ И СЕКРЕТАРИ СУДА

1. Предписания этой главы соответственно применяются в отношении шеффенов, а также секретарей суда и других лиц, привлекаемых в качестве секретарей.

2. Решение принимает председатель. В большой уголовной палате и в суде присяжных вопрос решает судья, являющийся членом суда. Если судье придан секретарь, то этот судья принимает решение об отводе или об отсрочке.

§ 32 (ОТМЕНЕН)

Глава 4. Судебные решения и их оглашение

§ 33. ЗАСЛУШИВАНИЕ УЧАСТНИКОВ ПРОЦЕССА

1. Решение суда, которое принимается в ходе судебного разбирательства, выносится после заслушивания участвующих в деле лиц.

2. Решение суда, которое принимается вне судебного разбирательства, выносится после письменного или устного заключения прокуратуры.

3. При вынесении одного из решений, указанных в абз. 2, должен быть заслушан другой участник процесса, прежде чем будут использованы факты или доказательства, говорящие не в его пользу, и по которым он еще не был заслушан.

4. При наличии предписания о следственном аресте, конфискации и других мерах абз. 3 не применяется, если предварительное заслушивание угрожало бы цели этих мер. Предписаний, которые специально регулируют заслушивание участвующих в деле лиц, абз. 3 не касается.

§ 33а. ДОПОЛНИТЕЛЬНОЕ ЗАСЛУШИВАНИЕ

Если суд в своем определении использовал факты или доказательства не в интересах одного из участников процесса, по которым он еще не был заслушан, и он не имеет права на обжалование или иную правовую помощь, то суд, поскольку существует невыгодное для участников процесса положение, должен его заслушать по долгу службы или по ходатайству и на основании ходатайства решить вопрос. Суд также вправе изменить свое решение и без ходатайства.

§ 34. ОБОСНОВАНИЕ

Решения, допускающие обжалование, а также решения, которыми отклоняются ходатайства, должны быть обоснованы.

§ 34а. ВСТУПЛЕНИЕ РЕШЕНИЯ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

Если решение своевременно обжаловано и оставлено без изменения, то оно вступает в законную силу по истечении того дня, когда об этом было вынесено определение.

§ 35. ОГЛАШЕНИЕ РЕШЕНИЙ

1. Решения, которые принимаются в присутствии участвующих в деле лиц и их касаются, должны быть оглашены. По требованию этих лиц им должна быть выдана копия.

2. Другие решения доводятся до сведения путем вручения. Если для оглашения решения не предусмотрен срок, то достаточно простого сообщения.

3. Лицу, которое находится под стражей, врученный документ по его требованию должен быть зачитан.

§ 35а. РАЗЪЯСНЕНИЕ ПРАВА НА ОБЖАЛОВАНИЕ

При объявлении решения, которое может быть обжаловано только в течение определенного срока, соответствующему лицу должно быть указано на возможность обжалования и разъяснены установленные сроки и форма. Если в отношении решения предусмотрено обжалование в апелляционном порядке, то подсудимому должны быть разъяснены правовые последствия, вытекающие из предписаний § 40 абз. 3 и § 329, 330.

§ 36. ВРУЧЕНИЕ И ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ

1. Вручение решения суда производится по распоряжению его председателя. Канцелярия суда обеспечивает вручение решения.

2. Решения, подлежащие исполнению, должны быть переданы прокуратуре, и она делает необходимые распоряжения. Это не касается решений, которые обеспечивают порядок в зале судебного заседания.

§ 37. ПОРЯДОК ВРУЧЕНИЯ РЕШЕНИЙ

1. В отношении порядка вручения решений применяются соответствующие предписания Гражданско-процессуального кодекса. В качестве предельных сроков в смысле § 187 предположения 2 применяются сроки, установленные законом.

2. Если решение, предназначенное для вручения одному участнику процесса, доставляется нескольким получателям, то исчисление срока производится по последнему вручению.

§ 38. НЕПОСРЕДСТВЕННЫЙ ВЫЗОВ

Лица, участвующие в уголовном процессе, которым предоставлено право непосредственного вызова свидетелей и экспертов, могут поручить вручение повесток о вызове судебному исполнителю.

§ 39 (ОТМЕНЕН)

§ 40. ПУБЛИЧНОЕ ИЗВЕЩЕНИЕ О ВЫЗОВЕ В СУД

1. Если обвиняемому, которому еще не был вручен вызов в судебное заседание, вручение не может быть осуществлено в установленном порядке внутри страны и соблюдение пред-

писаний, существующих для вручения за границей, невыполнимо или очевидно безуспешно, то вручение признается выполненным, если содержание документа, подлежащего вручению, было опубликовано в немецкой или иностранной газете и со дня выхода этой газеты прошло две недели или если документ, подлежащий вручению, был вывешен на две недели на доске объявлений суда первой инстанции. Право выбора газеты принадлежит чиновнику, распоряжающемуся вручением решения.

2. В случаях, когда вызов в судебное заседание подсудимому уже был вручен ранее, то последующее вручение признается выполненным, как только документ, подлежащий вручению, был вывешен на две недели на доске объявлений суда первой инстанции, если вручение не может быть осуществлено в установленном порядке внутри страны. В отношении приговоров и определений вывешивается только существенная часть их содержания.

3. О публичном извещении подсудимый вправе указать в апелляционной жалобе, если вручение невозможно по указанному адресу.

§ 41. ВРУЧЕНИЕ ДОКУМЕНТОВ ПРОКУРАТУРЕ

Вручение прокуратуре производится путем предъявления подлинника документа, подлежащего вручению. Если с момента вручения начинается исчисляться определенный срок, то прокуратура должна сделать отметку в подлиннике о дне предъявления документа.

Глава 5. Сроки и восстановление пропущенного срока

§ 42. СРОКИ, ИСЧИСЛЯЕМЫЕ В ДНЯХ

При исчислении срока, установленного в днях, не принимается в расчет день, на который падает дата или событие, после которых должно начинаться течение срока.

§ 43. СРОКИ, ИСЧИСЛЯЕМЫЕ НЕДЕЛЯМИ И МЕСЯЦАМИ

1. Срок, установленный в неделях и месяцах, заканчивается с исходом дня последней недели или последнего месяца, который соответствует названию или числу дня, с которого начал исчисляться срок; если этот день отсутствует в последнем месяце, то срок кончается с исходом последнего дня этого месяца.

2. Если окончание срока падает на воскресенье, обычный праздничный день или субботу, то срок оканчивается с истечением следующего рабочего дня.

§ 44. ВОССТАНОВЛЕНИЕ ПРОПУЩЕННОГО СРОКА

Если кто-либо по уважительной причине пропустил срок, то по его ходатайству должно быть обеспечено восстановление пропущенного срока. Пропуск срока на обжалование признается уважительным, если лицу не были разъяснены требования, предусмотренные §. 35а, 319 абз. 2 предложением 3 или § 346 абз. 2 предложением 3.

§ 45. ХОДАТАЙСТВО О ВОССТАНОВЛЕНИИ ПРОПУЩЕННОГО СРОКА

1. Ходатайство о восстановлении пропущенного срока должно быть подано в течение недели после устранения препятствий в суд, для обращения в который необходимо было соблюсти срок. Для соблюдения срока достаточно, если ходатайство своевременно заявлено в суд, который компетентен его рассматривать.

2. Факты для обоснования ходатайства должны быть приведены при заявлении ходатайства или при его рассмотрении. В течение срока на заявление ходатайства должно быть произведено невыполненное действие. Если это сделано, то срок подлежит восстановлению без ходатайства.

§ 46. РЕШЕНИЕ ПО ХОДАТАЙСТВУ И ОБЖАЛОВАНИЕ

1. О заявленном ходатайстве решение принимает суд, который при своевременном совершении действия был бы обязан разрешить данное дело.

2. Решение, удовлетворяющее ходатайство, обжалованию подлежит.

3. На решение, отклоняющее ходатайство, допустима только срочная жалоба.

47. ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ НЕ ПРИОСТАНАВЛИВАЕТСЯ

1. Заявленное ходатайство о восстановлении пропущенного срока не приостанавливает исполнения судебного решения.

2. Однако суд вправе распорядиться об отсрочке исполнения судебного решения.

Глава 6. Свидетели

§ 48. ВЫЗОВ СВИДЕТЕЛЕЙ

Вызов свидетелей производится с предупреждением их о последствиях неявки, предусмотренных законом.

§ 49. ДОПРОС ФЕДЕРАЛЬНОГО ПРЕЗИДЕНТА.

Федеральный президент допрашивается в его резиденции. В судебное разбирательство он не вызывается. Протокол его судебного допроса должен быть оглашен в судебном разбирательстве.

§ 50. ДОПРОС ДЕПУТАТОВ И МИНИСТРОВ

1. Член бундестага, бундесрата, ландтага или одной из двух палат допрашивается во время его пребывания в месте нахождения этих органов.

2. Член Федерального правительства или земельного правительства допрашивается по месту его службы, а если он находится вне места своей службы, то там, где находится.

3. В порядке отступления от вышензложенных предписаний требуется:

для членов названных в абз. 1 органов — согласие последних;

для членов Федерального правительства — согласие Федерального правительства;

для членов земельного правительства — согласие земельного правительства.

4. Если члены названных в абз. 1 законодательных органов и члены Федерального правительства или одного из земельных правительств были допрошены вне судебного разбирательства, то в судебное разбирательство они не вызываются. Протокол об их допросе судьей должен быть оглашен в судебном разбирательстве.

§ 51. ПОСЛЕДСТВИЯ НЕЯВКИ СВИДЕТЕЛЯ

1. Свидетель, который был вызван в установленном порядке и не явился, обязан возместить причиненные неявкой убытки. Одновременно на него может быть наложен штраф в административном порядке, а в случае невозможности его взыскания применен административный арест. Также допускается принудительный привод свидетеля; § 135 применяется соответственно. В случае повторной неявки административные меры могут быть применены еще один раз.

2. Возмещение расходов и назначение административных мер не применяется, если неявка свидетеля была достаточно уважительной. Если оправдывающие обстоятельства, указанные в предложении 1, приведены несвоевременно, то возмещение ущерба и назначение административных мер не применяется только тогда, когда достоверно известно, что опоздание представлением оправдывающих обстоятельств произошло не по вине свидетеля. Если в отношении свидетеля

выясняются дополнительные достаточные оправдывающие обстоятельства, то предписания, сделанные в соответствии с предложением 2, отменяются.

3. Право применения этих мер принадлежит также судье в стадии предварительного расследования, а также судье, действующему по поручению.

§ 52. ПРАВО НА ОТКАЗ ОТ ДАЧИ СВИДЕТЕЛЬСКИХ ПОКАЗАНИЙ ПО ЛИЧНЫМ ОСНОВАНИЯМ

1. Право отказа от дачи свидетельских показаний имеют:
 - 1) обреченный с обвиняемым;
 - 2) супруг обвиняемого, если даже брак больше не существует;
 - 3) тот, кто находится с обвиняемым в родственных отношениях по прямой линии, в родстве или связан усыновлением либо состоит в родственных отношениях по побочной линии до третьего колена, является родственником до второго колена или был в таком родстве.

2. Если малолетние вследствие недостаточной зрелости интеллекта или малолетние либо лица, находящиеся под опекой вследствие психического заболевания или умственной отсталости, не представляют в достаточной степени значения права на отказ от дачи свидетельских показаний, то они могут допрашиваться только в случае, когда они готовы к даче показаний и их законный представитель дал согласие на допрос. Если законный представитель сам является обвиняемым, то он не может решать вопрос об использовании права на отказ от дачи свидетельских показаний; это же относится к родителю, не являющемуся обвиняемым, если право на законное представительство имеют оба родителя.

3. Лица, имеющие право на отказ от дачи свидетельских показаний, а также представитель, уполномоченный в случаях, указанных в абз. 2, решать вопрос об использовании права на отказ от дачи свидетельских показаний, должны быть предупреждены об их праве перед каждым допросом. Они могут повторить отказ от этого права также во время допроса.

§ 53. ПРАВО ОТКАЗА ОТ ДАЧИ СВИДЕТЕЛЬСКИХ ПОКАЗАНИЙ ПО ПРОФЕССИОНАЛЬНЫМ ОСНОВАНИЯМ

1. Правом отказа от дачи свидетельских показаний пользуются:

- 1) священник — о том, что ему доверено или стало известно в силу его духовного сана;
- 2) защитник обвиняемого — о том, что ему доверено или стало известно в силу его правового положения;

- 3) адвокаты, адвокаты по патентным делам, нотариусы, ревизоры по экономическим вопросам, присяжные ревизоры бухгалтерских книг, советники по налогам и уполномоченные по налогам, врачи, зубные врачи, аптекари, акушеры — о том, что им доверено или стало известно в силу их положения;
 - 3а) член или уполномоченный официального консультативного учреждения согласно § 218b абз. 2 № 1 Уголовного кодекса — о том, что им доверено или стало известно в силу их положения;
 - 4) член бундестага, ландтага или одной из двух палат — о лицах, которые им доверили сведения в силу их положения как членов этих органов или они доверили сведения этим лицам в силу их положения, а также о сведениях, известных им самим;
 - 5) лица, которые по своему профессиональному долгу участвуют или участвовали в подготовке, издании или распространении периодических изданий или радиопередач — о личности автора, отправителя или доверенного лица, о публикациях и источниках, а также о сообщениях, сделанных в связи с их деятельностью, поскольку речь идет о публикациях, источниках и сообщениях как части редакционной работы.
2. Лица, указанные в абз. 1 № 2 и 3а, не могут отказываться от дачи свидетельских показаний, если они освобождены от обязанности сохранять тайну.

§ 53а. ПРАВО ОТКАЗА ОТ ДАЧИ ПОКАЗАНИЙ

1. К лицам, указанным в § 53 абз. 1 № 1—4, в равной мере относятся их помощники и лица, которые работают в порядке стажировки по специальности. Об использовании ими права на отказ от дачи свидетельских показаний решение принимают названные в § 53 абз. 1 № 1—4 лица, если такое решение не может быть принято в обозримый период времени.

2. Освобождение от обязанности сохранять тайну (§ 53 абз. 2) распространяется также и в отношении вспомогательных сотрудников.

§ 54. РАЗРЕШЕНИЕ НА ДАЧУ СВИДЕТЕЛЬСКИХ ПОКАЗАНИЙ СУДЬЯМ И ЧИНОВНИКАМ

1. Допрос в качестве свидетелей судей, чиновников и других лиц, находящихся на государственной службе, об обстоятельствах, которые они обязаны хранить как служебную тайну, и получение разрешения на дачу показаний производится на основании специальных ведомственных нормативных актов.

2. Допрос члена Федерального или одного из земельных правительств производится на основании специально изданного для этого акта.

3. Федеральный президент вправе отказаться от дачи свидетельских показаний, если дача показаний может причинить ущерб Федерации или одной из немецких земель.

4. Эти предписания действуют и в случае, если вышеназванные лица больше не состоят на государственной службе, также если речь идет о фактах, которые имели место в период их государственной службы или стали им известны во время прохождения службы.

§ 55. ПРАВО НА ОТКАЗ ОТ ДАЧИ ПОКАЗАНИЙ, ВЛЕКУЩИХ САМООБВИНЕНИЕ СВИДЕТЕЛЯ

1. Каждый свидетель может отказаться от сообщения сведений по таким вопросам, ответы на которое повлекли бы для него самого или одного из его родственников, указанных в § 52 абз. 1, опасность преследования за совершение уголовного наказуемого деяния или административного проступка.

2. Свидетель должен быть предупрежден о его праве от сообщения таких сведений.

§ 56. ПОДТВЕРЖДЕНИЕ ОСНОВАНИЙ ОТКАЗА СВИДЕТЕЛЯ ОТ ДАЧИ ПОКАЗАНИЙ

Достоверность фактов, на которые свидетель ссылается как на основание отказа от дачи показаний в случаях, предусмотренных § 52, 53 и 55, должна быть по требованию суда подтверждена. Для этого достаточно клятвенного заверения свидетеля.

§ 57. ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ СВИДЕТЕЛЕЙ

Перед допросом свидетели предупреждаются, что они должны говорить правду, и при этом им разъясняется, что свои показания они должны дать под присягой, если закон не предусматривает определенных исключений. Им должны быть разъяснены значение присяги, возможность выбора религиозной или светской формы присяги, а также уголовно-правовые последствия ложных или неполных показаний.

§ 58. ДОПРОС. ОЧНАЯ СТАВКА

1. Свидетели должны допрашиваться порознь в отсутствие свидетелей, допрашиваемых позднее.

2. Очная ставка с другими свидетелями и обвиняемым допускается на предварительном расследовании, если это необходимо для дальнейшего производства по делу.

§ 59. ПРИСЯГА

Свидетели должны быть порознь приведены к присяге после их допроса. Присяга производится в судебном разбирательстве, если не предусмотрено иное.

§ 60. ЗАПРЕТ ПРИВЕДЕНИЯ К ПРИСЯГЕ

К присяге не приводятся:

- 1) лица, которые к моменту допроса не достигли 16-летнего возраста или вследствие недостаточной зрелости интеллекта либо психического заболевания или умственной отсталости не могут в достаточной степени понимать сущность и значение присяги;
- 2) лица, которые подозреваются в совершении деяния, составляющего предмет расследования, или в соучастии в нем, или в пособничестве, или в укрывательстве, или уже осуждены за это.

§ 61. ОТКАЗ ОТ ПРИВЕДЕНИЯ К ПРИСЯГЕ

К присяге по усмотрению суда могут не приводиться:

- 1) лица, которые к моменту допроса хотя и старше 16 лет, но не достигли 18 лет;
- 2) потерпевшие, а также лица, которые согласно § 52 абз. 1 являются родственниками потерпевшего или обвиняемого;
- 3) лица, показаниям которых суд не придает существенного значения или от них, по его убеждению, нельзя ожидать существенных показаний, полученных под присягой;
- 4) лица, которые осуждены за лжеприсягу (§ 154, 155 Уголовного кодекса);
- 5) лица, по отношению к которым прокуратура, защитник и подсудимый не настаивают на приведении к присяге.

§ 62. ПРИВЕДЕНИЕ К ПРИСЯГЕ ПО МАЛОЗНАЧИТЕЛЬНЫМ УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ

По делам частного обвинения свидетели приводятся к присяге только в тех случаях, если суд считает это необходимым для получения показаний, имеющих важное значение, или побуждения свидетеля к даче правдивых показаний.

§ 63. ПРАВО НА ОТКАЗ ОТ ПРИНЕСЕНИЯ ПРИСЯГИ

Родственники обвиняемого, указанные в § 52 абз. 1, вправе отказать от дачи показаний под присягой; об этом они должны быть предупреждены.

§ 64. ОТМЕТКА В ПРОТОКОЛЕ О НЕПРИВЕДЕНИИ К ПРИСЯГЕ

Если свидетель не приводится к присяге, то об основаниях этого указывается в протоколе.

§ 65. ПРИВЕДЕНИЕ К ПРИСЯГЕ НА ПРЕДВАРИТЕЛЬНОМ РАССЛЕДОВАНИИ

На предварительном расследовании приведение свидетелей к присяге допустимо только в случае, если:

- 1) существует неотложность в производстве следственных действий;
- 2) присяга необходима как средство побуждения свидетеля к даче правдивых показаний о существенных обстоятельствах для дальнейшего производства по делу;
- 3) существует основание предполагать, что свидетель будет уклоняться от явки в судебное разбирательство.

§ 66 (ОТМЕНЕН)

§ 66а. ОТМЕТКА В ПРОТОКОЛЕ О ПРИСЯГЕ

Если свидетель приведен к присяге вне судебного разбирательства, то в протоколе должно быть указано основание приведения к присяге.

§ 66б. ПРИСЯГА ПРИ ДОПРОСЕ СВИДЕТЕЛЕЙ ПО ПОРУЧЕНИЮ

1. Если свидетель допрашивается судьей по поручению или по полномочию, то этот судья принимает решение о приведении к присяге.

2. Свидетель должен быть приведен к присяге, если это допустимо и если такое требование указано в ходатайстве или поручении суда. Допрашивающий судья вправе отложить приведение к присяге свидетеля и потребовать нового решения судьи, действующего по полномочию или поручению, если при допросе выясняются факты, которые бы давали право на допрос без присяги. Эти факты должны быть указаны в протоколе.

3. Свидетель не приводится к присяге, если возможен допрос без присяги.

§ 66с. ФОРМУЛА ПРИСЯГИ

1. Присяга в религиозной форме состоит в обращении судьи к свидетелю со следующими словами: «Вы клянетесь перед богом всемогущим и всеведущим, что сказали сознательно чистую правду и ничего не утаили?», и на это свидетель отвечает: «Я клянусь, что это истинно так, да поможет мне бог».

2. Присяга в нерелигиозной форме состоит в обращении судьи к свидетелю со словами: «Вы клянетесь, что сказали сознательно чистую правду и ничего не утаили?», и на это свидетель отвечает: «Я клянусь в этом».

3. Если свидетель сообщает, что он как член религиозного общества желает произнести формулу клятвенного заверения этого общества, то он вправе произнести присягу в этой форме.

4. Приносящий присягу должен поднять правую руку.

§ 66d. ПОДТВЕРЖДЕНИЕ ВМЕСТО ПРИСЯГИ

1. Если свидетель заявит, что он по религиозным основаниям или по велению совести не желает приносить присягу, то он должен подтвердить правдивость показаний. Такое подтверждение равносильно присяге; на это должно быть указано свидетелю.

2. Правдивость показаний подтверждается путем обращения судьи к свидетелю со словами: «Вы подтверждаете в сознании своей ответственности перед судом, что сказали сознательно чистую правду и ничего не утаили?» и свидетель отвечает: «Да».

3. Предписания § 66с абз. 3 применяются соответственно.

§ 66e. ПРИНЕСЕНИЕ ПРИСЯГИ НЕНЫМ

1. Немые приносят присягу в письменной форме и подписывают следующий текст: «Я клянусь перед богом всемогущим и всеведущим, что засвидетельствовал сознательно чистую правду и ничего не утаил». Немые, которые не могут писать, приносят присягу с помощью переводчика путем жестов.

2. Предписания § 66с абз. 2, 3 и § 66d применяются соответственно.

§ 67. ССЫЛКА НА РАНЕЕ ПРИНЕСЕННУЮ ПРИСЯГУ

Если свидетель, после того как он был допрошен под присягой, еще раз допрашивается на том же предварительном расследовании или в том же судебном разбирательстве, то судья вправе вместо повторного приведения к присяге засвидетельствовать правильность показаний свидетеля ссылкой на ранее принесенную присягу.

§ 68. ДОПРОС СВИДЕТЕЛЯ

Допрос начинается с того, что свидетеля спрашивают о его фамилии и имени, возрасте, сословии или роде занятий и месте жительства. Если имеется повод опасаться, что в ре-

зультате сообщения в судебном разбирательстве сведений о месте жительства создается угроза свидетелю или другому лицу, то председательствующий может разрешить свидетелю не называть место своего жительства. В необходимых случаях свидетелям могут быть заданы вопросы о таких обстоятельствах, которые касаются достоверности сведений по данному делу, в особенности об их отношениях с обвиняемым и потерпевшим.

§ 68а. ВОПРОСЫ О КОМПРОМЕТИРУЮЩИХ ФАКТАХ И СУДИМОСТЯХ

1. Вопросы о фактах, которые могут скомпрометировать свидетеля или лицо, являющееся его родственником в смысле § 52 абз. 1, или затрагивают личную жизнь свидетеля, могут быть заданы только тогда, когда этого нельзя избежать.

2. Свидетеля спрашивают о прежней судимости только в том случае, если это необходимо, чтобы решить, имеются ли предпосылки, указанные в § 60 № 2 или § 61 № 4, или чтобы судить о его правдивости.

§ 69. ДОПРОС ПО ДЕЛУ

1. Свидетелю должно быть предложено рассказать все, что ему известно о предмете его допроса. Перед допросом свидетелю должно быть сообщено о предмете расследования по данному делу и о личности обвиняемого, поскольку известны такие данные.

2. Для выяснения и уточнения показаний, а также установления источников, из которых свидетель получил сведения, ему могут быть заданы и другие необходимые вопросы.

3. Предписания § 136а применяются при допросе свидетеля соответственно.

§ 70. НЕОБОСНОВАННЫЙ ОТКАЗ СВИДЕТЕЛЯ ОТ ДАЧИ ПОКАЗАНИЙ И ПРИНЕСЕНИЯ ПРИСЯГИ

1. Если свидетель без законного на то основания отказывается от дачи показаний или приведения к присяге, то он обязан возместить причиненные отказом убытки. Одновременно на него может быть наложен денежный штраф в административном порядке, а если невозможно будет его взыскать, то назначен административный арест.

2. Арест также может быть назначен в целях принуждения к даче свидетельских показаний, но на срок, не превышающий продолжительности данной стадии уголовного процесса или не более шести месяцев.

3. Право применения этих мер принадлежит судье на предварительном расследовании и судье, действующему по полномочию и по поручению.

4. Если указанные меры применялись ранее, то они не могут быть повторно назначены в том же самом или другом процессе, предметом которого является рассмотрение того же деяния.

§ 71. ВОЗМЕЩЕНИЕ РАСХОДОВ СВИДЕТЕЛЮ

Свидетелю возмещаются расходы на основании закона о возмещении расходов свидетелям и экспертам.

Глава 7. Эксперт и осмотр

§ 72. ПРИМЕНЕНИЕ ПРЕДПИСАНИЙ О СВИДЕТЕЛЯХ

В отношении эксперта должны соответственно применяться предписания гл. 6 о свидетелях, если в нижеследующих параграфах не предусмотрено иное.

§ 73. ВЫБОР ЭКСПЕРТА

1. Выбор привлекаемых по делу экспертов и определение их числа производит судья. Он должен обсудить с экспертом, в течение какого срока может быть представлено заключение.

2. Если для определенного вида заключения эксперт назначается из числа лиц, состоящих на государственной службе, то другие лица могут быть избраны только в случае, когда этого требуют особые обстоятельства.

§ 74. ОТВОД ЭКСПЕРТА

1. Эксперт может быть отведен по тем же основаниям, что и судья. Однако основанием отвода не может служить то обстоятельство, что эксперт был допрошен в качестве свидетеля.

2. Право отвода принадлежит прокуратуре, частному обвинителю и обвиняемому. Лица, имеющие право на отвод, должны поименно назвать отводимых экспертов, если этому не препятствуют особые обстоятельства.

3. Основание отвода должно быть достоверным; клятва, как средство подтверждения достоверности, исключена.

§ 75. ОБЯЗАННОСТЬ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ ЗАКЛЮЧЕНИЯ

1. Назначенный в качестве эксперта обязан принять назначение, если он вправе по службе давать заключения требуемого вида или по роду своей деятельности занимается наукой, искусством или ремеслом, познания в которых необходимы для дачи заключения, официально занимается этим или если он официально назначен или уполномочен.

2. Представить заключение обязан также тот, кто дал согласие на это суду.

§ 76. ПРАВО ОТКАЗА ОТ ДАЧИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ

1. Те же основания, которые предусмотрены для отказа от дачи свидетельских показаний, применяются и в отношении отказа эксперта от дачи заключения. Также и по другим основаниям эксперт может быть освобожден от обязанности дать заключение.

2. Для допроса в качестве экспертов судей, чиновников и других лиц, состоящих на государственной службе, действуют специальные служебно-правовые предписания. Для членов Федерального или земельного правительства действуют специально их касающиеся предписания.

§ 77. ПОСЛЕДСТВИЯ НЕЯВКИ ИЛИ ОТКАЗА ОТ ДАЧИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ

1. В случае неявки или отказа от дачи заключения на эксперта возлагается обязанность возмещения причиненных убытков. Одновременно налагается денежный штраф в административном порядке. В случае повторного неповиновения наряду с возмещением убытков денежный штраф в административном порядке может быть наложен еще раз.

2. Если эксперт, обязанный представить заключение, отказывается обсудить предусмотренный § 73 абз. 1 предложением 2 определенный срок представления заключения или пропускает обусловленный срок, то на него в административном порядке может быть наложен денежный штраф. Наложению денежного штрафа должно предшествовать установление дополнительного срока. В случае повторного пропуска срока денежный штраф может быть наложен еще раз.

§ 78. СУДЕЙСКОЕ РУКОВОДСТВО

Судья вправе руководить деятельностью эксперта, насколько это ему представляется необходимым.

§ 79. ПРИСЯГА ЭКСПЕРТА

1. Эксперт по усмотрению суда может быть приведен к присяге. По ходатайству прокуратуры, подсудимого или защитника он должен быть приведен к присяге.

2. Присяга должна быть принесена после дачи заключения; она служит тому, чтобы эксперт дал заключение беспристрастно, сознательно и квалифицированно.

3. Если эксперт приведен к присяге для дачи заключения определенного вида по службе, то достаточно ссылки на принесенную присягу.

§ 80. ПОДГОТОВКА ЗАКЛЮЧЕНИЯ

1. Для подготовки заключения эксперту по его требованию могут быть предоставлены дополнительные сведения, полученные путем допроса свидетелей или обвиняемых.

2. В этих же целях ему может быть разрешено ознакомиться с материалами дела, присутствовать при допросе свидетелей или обвиняемых и задавать им вопросы.

§ 80а. НАЗНАЧЕНИЕ ЭКСПЕРТА В СТАДИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

Если предполагается, что будет вынесено решение о помещении обвиняемого в психиатрическую больницу, наркологическое учреждение или применено превентивное заключение, то эксперту уже на этапе предварительного расследования должна быть предоставлена возможность подготовки заключения для представления в судебном разбирательстве.

§ 81. ПОМЕЩЕНИЕ ОБВИНЯЕМОГО ДЛЯ НАБЛЮДЕНИЯ В ПСИХИАТРИЧЕСКУЮ БОЛЬНИЦУ

1. Для подготовки заключения о психическом состоянии обвиняемого суд может, заслушав эксперта и защитника, вынести решение в форме предписания о помещении обвиняемого в государственную психиатрическую больницу для наблюдения за ним.

2. Суд выносит такое решение согласно абз. 1 только в том случае, если в отношении обвиняемого имеются серьезные подозрения в совершении уголовно наказуемого деяния. Однако суд может и не давать такого предписания, если оно несоразмерно значению дела, предполагаемому наказанию или мерам исправления и безопасности.

3. На стадии предварительного расследования это относится к прерогативе суда, компетентного решать вопрос о предании обвиняемого суду.

4. На определение суда допускается подача срочной жалобы. Она приостанавливает исполнение определения.

5. Помещение в психиатрическую больницу согласно абз. 1 не может превышать в общей сложности шести недель.

§ 81а. ТЕЛЕСНОЕ ОСВИДЕТЕЛЬСТВОВАНИЕ. ВЗЯТИЕ ПРОБЫ КРОВИ

1. Телесное освидетельствование обвиняемого может быть предписано для установления фактов, которые имеют значение для дела. В этих целях применяется взятие пробы крови и другие процедуры, которые осуществляются врачом в соответствии с медицинскими правилами для последующих исследований и допускаются без согласия обвиняемого, если это не представляет опасности для его здоровья.

2. Право предписания указанных действий принадлежит судье, а при угрозе успеху расследования путем затяжки также прокуратуре и ее вспомогательным чиновникам (§ 152 закона о судоустройстве)

§ 81б. ФОТОГРАФИРОВАНИЕ И СНЯТИЕ ОТПЕЧАТКОВ ПАЛЬЦЕВ

При необходимости в целях производства по уголовному делу или с целью опознания могут производиться фотографирование обвиняемого, снятие отпечатков пальцев независимо от его желания, а также измерения и иные подобные действия.

§ 81с. ОСВИДЕТЕЛЬСТВОВАНИЕ ДРУГИХ ЛИЦ

1. Другие лица могут быть подвергнуты освидетельствованию без их согласия, как и обвиняемые, только в том случае, если они выступают в качестве свидетелей и в целях установления истины необходимо выяснить, имеются ли на их теле определенные следы уголовно наказуемых деяний.

2. Освидетельствование других лиц, как и обвиняемых, в целях дальнейших исследований и взятие пробы крови для анализа без их согласия допускается, если это не представляет опасности для их здоровья и указанные процедуры необходимы для установления истины по делу. Освидетельствование и взятие крови может производиться только врачом.

3. Освидетельствование или взятие пробы крови может быть отклонено по тем же основаниям, что и право отказа от дачи свидетельских показаний. Если малолетние вследствие недостаточной зрелости интеллекта, малолетние или лица, находящиеся под опекой вследствие психического заболевания или умственной отсталости, не представляют в достаточ-

ной степени значение такого отказа, то решение об этом принимает их законный представитель; § 52 абз. 2 предложение 2 и абз. 3 применяются соответственно. Если законный представитель отстранен от принятия решения (§ 52 абз. 2 предложение 2) или другие основания препятствуют своевременному принятию решения, а немедленное освидетельствование или взятие пробы крови является необходимым для обеспечения доказательств, то эти действия допустимы только по особому предписанию судьи. Предписание обжалования не подлежит. Доказательства, приводимые в соответствии с предложением 3, могут быть использованы при дальнейшем производстве по делу только с согласия законного представителя.

4. Действия, предусмотренные абз. 1 и 2, недопустимы, если при оценке всех обстоятельств дела они не являются обязательными в отношении соответствующих лиц.

5. Назначение указанных действий относится к компетенции судьи, а при угрозе успеху расследования путем затяжки, за исключением случаев, указанных в абз. 3 предложения 3, также прокуратуры и ее вспомогательных чиновников (§ 152 закона о судоустройстве)

6. При отказе от освидетельствования соответствующих лиц предписания § 70 применяются соответственно. Непосредственное принуждение может применяться только по особому решению судьи и только при условии, если соответствующее лицо, несмотря на наложение денежного штрафа в административном порядке, продолжает настаивать на отказе от освидетельствования или существует неотложность производства этого действия.

§ 81d. ОСВИДЕТЕЛЬСТВОВАНИЕ ЖЕНЩИНЫ

1. Освидетельствование женщины, если оно может унижить ее достоинство, производится женщиной или врачом. По требованию женщины к ее освидетельствованию может быть допущена другая женщина или родственница.

2. Это предписание применяется также и тогда, когда женщина, подлежащая освидетельствованию, согласна на освидетельствование.

§ 82. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ЭКСПЕРТА НА ПРЕДВАРИТЕЛЬНОМ РАССЛЕДОВАНИИ

На предварительном расследовании от предписания судьи зависит, должен ли эксперт представить заключение в письменной или устной форме.

§ 83. НАЗНАЧЕНИЕ НОВОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ

1. Судья вправе назначить новую экспертизу с участием тех же или других экспертов, если он считает, что заключение недостаточно ясно или полно.

2. Судья вправе назначить экспертизу с участием других экспертов, если эксперт после представления заключения получил отвод.

3. В особо важных случаях заключение может представить специальное учреждение.

§ 84. ВОЗМЕЩЕНИЕ РАСХОДОВ ЭКСПЕРТУ

Эксперт имеет право на возмещение расходов согласно закону о возмещении расходов свидетелям и экспертам.

§ 85. СВЕДУЩИЕ СВИДЕТЕЛИ

Если доказывание имевших место фактов или состояния лица требует особых специальных познаний, то могут быть допрошены сведущие лица по правилам, установленным для допроса свидетелей.

§ 86. ОСМОТР, ПРОИЗВОДИМЫЙ СУДЬЕЙ

Если осмотр производится судьей, то в протоколе указываются установленные обстоятельства и при этом отмечается, какие следы или признаки, о существовании которых можно было предполагать с учетом особенностей данного дела, отсутствуют.

§ 87. ОСМОТР ТРУПА. ВСКРЫТИЕ ТРУПА

1. Осмотр трупа производится прокуратурой, по ходатайству прокуратуры, а также судьей с привлечением врача. Врач может не привлекаться, если этого не требуется для выяснения обстоятельств дела.

2. Вскрытие трупа производят два врача. Один из них должен быть судебным врачом или руководителем государственного судебно-медицинского или патологоанатомического института либо уполномоченным врачом института, обладающим познаниями в судебной медицине. Врачу, который непосредственно лечил умершего от болезни, повлекшей смерть, вскрытие трупа не должно поручаться. Однако он может потребовать своего присутствия при вскрытии трупа, чтобы сделать соответствующие выводы из истории болезни. Чиновники из прокуратуры могут принимать участие при вскрытии трупа. По ходатайству прокуратуры вскрытие трупа производится в присутствии судьи.

3. Для осмотра или вскрытия уже захороненного трупа производится его эксгумация.

4. Вскрытие и эксгумация захороненного трупа назначается судьей; прокуратура правомочна предписать это, если существует угроза задержки расследования дела. В случае назначения эксгумации трупа об этом должны быть уведомлены родственники умершего, если такое сообщение может быть им передано без особых трудностей и если оповещение не противоречит целям расследования.

§ 88. ИДЕНТИФИКАЦИЯ

Перед вскрытием трупа должна быть установлена, если это возможно, личность умершего, в частности, путем опроса лиц, которые его знали. Если имеется обвиняемый, то ему должен быть предъявлен труп для опознания.

§ 89. ОБЪЕМ ВСКРЫТИЯ ТРУПА

Вскрытие трупа, насколько это позволяет его состояние, должно распространяться на череп, грудную и брюшную полости.

§ 90. ВСКРЫТИЕ ТРУПА НОВОРОЖДЕННОГО РЕБЕНКА

При вскрытии трупа новорожденного исследование должно быть направлено прежде всего на выяснение следующих обстоятельств: был ли ребенок жив в процессе или после родов, был ли плод созревшим или недостаточно жизнеспособным, продолжалась ли его жизнь вне утробы матери.

§ 91. ПОДОЗРЕНИЕ В ОТРАВЛЕНИИ

1. Если имеется подозрение в отравлении, то исследование обнаруженных в трупе подозрительных веществ должно проводиться химиком или предназначенным для подобных исследований специальным учреждением.

2. Может быть предписано, что это исследование должно проводиться с участием или под руководством врача.

§ 92. ЭКСПЕРТИЗА ПО ДЕЛАМ О ПОДДЕЛКЕ ДЕНЕГ

1. Если имеется подозрение в подделке монет или бумажных денежных знаков, то монеты или бумажные денежные знаки в необходимых случаях должны быть представлены в учреждение, которое выпускает в обращение подлинные монеты и бумажные денежные знаки этого вида. Заключение этого учреждения должно содержать сведения о неподлинности или подделке с указанием, какой вид подделки совершен.

2. Если речь идет о монетах или бумажных денежных знаках иностранной денежной системы, то вместо заключения иностранного учреждения может быть представлено заключение немецкого учреждения.

§ 93. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ПОЧЕРКОВЕДЧЕСКОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ

Для установления подлинности или неподлинности рукописи, а также ее автора может быть проведено сравнение почерков с привлечением эксперта.

Глава 8. Выемка, контроль телефонных переговоров и обыск

§ 94. ПРЕДМЕТ ВЫЕМКИ

1. Предметы, которые могут служить доказательством по делу, должны быть взяты на хранение или обеспечена их сохранность иным способом.

2. Если предметы находятся во владении определенного лица и добровольно не выдаются, то производится их выемка.

3. Предписания абз. 1 и 2 также применяются в отношении водительских прав, которые подлежат изъятию.

§ 95. ОБЯЗАННОСТЬ ВЫДАЧИ

1. Тот, кто имеет в своем владении предметы указанного выше свойства, обязан по требованию их предъявить и выдать.

2. В случае отказа в отношении такого лица применяются административные и принудительные меры, предусмотренные § 70. Однако они не распространяются на лиц, которые пользуются правом отказа от дачи свидетельских показаний.

§ 96. СЛУЖЕБНЫЕ ДОКУМЕНТЫ

Соответствующие органы и чиновники государственной службы могут не предъявлять и не выдавать документы или другие письменные материалы, находящиеся в их служебном распоряжении, если вышестоящий орган заявит, что разглашение содержания этих документов и письменных материалов способно причинить ущерб Федерации или одной из немецких земель.

§ 97. ПРЕДМЕТЫ, НЕ ПОДЛЕЖАЩИЕ ВЫЕМКЕ

1. Выемке не подлежат:

- 1) переписка между обвиняемым и лицами, которые вправе отказаться от дачи свидетельских показаний в соответствии с § 52 или § 53 абз. 1 № 1—3а;

- 2) записи, сделанные лицами, указанными в § 53 абз. 1 № 1—3а, о доверенных им обвиняемым сведениях или о других обстоятельствах, на которые распространяется право отказа от дачи свидетельских показаний;
- 3) другие материалы, включая данные врачебных исследований, на которые распространяется право отказа от дачи свидетельских показаний лиц, указанных в § 53 абз. 1 № 1—3а.

2. Указанные ограничения действуют только тогда, когда материалы находятся у лиц, имеющих право на отказ от дачи свидетельских показаний. Не подлежат выемке материалы, на которые распространяется право отказа от дачи свидетельских показаний врачей, зубных врачей, аптекарей и акушеров, если такие материалы находятся в распоряжении лечебного учреждения, а также материалы, на которые распространяется право отказа от дачи свидетельских показаний лиц, названных в § 53 абз. 1 № 3а, если они находятся в распоряжении официального консультативного учреждения согласно § 218b абз. 2 № 1 Уголовного кодекса. Ограничения на выемку не применяются, если право отказа от дачи свидетельских показаний имеют лица, подозреваемые в соучастии, пособничестве или укрывательстве либо если речь идет о предметах, которые добыты в результате совершения уголовно наказуемого деяния, или использовались для совершения уголовно наказуемого деяния, или послужили объектом совершения уголовно наказуемого деяния.

3. Поскольку правом отказа от дачи свидетельских показаний пользуются члены бундстага, ландтага или одной из палат (§ 53 абз. 1 № 4), выемка документов у них не допускается.

4. Предписания абз. 1—3 применяются соответственно, если лица, названные в § 53а, имеют право на отказ от дачи свидетельских показаний.

5. Если правом на отказ от дачи свидетельских показаний пользуются лица, указанные в § 53 абз. 1 № 5, то недопустима выемка документов, носителей звукозаписей, видеоизображений, информации ЭВМ, различных изображений и других материалов, которые находятся в распоряжении конкретного лица или редакции, издательства, типографии или радиостанции. Предписания абз. 2 предложения 3 применяются соответственно.

§ 98. ПРЕДПИСАНИЕ ВЫЕМКИ

1. Предписать выемку вправе только судья, а при неотложности действий — прокуратура и ее вспомогательные чиновники (§ 152 закона о судоустройстве) Выемка в соответ-

ствии с § 97 абз. 5 предложение 2 в помещениях редакции, издательства, типографии или на радиостанции может быть назначена только судьей.

2. Чиновник, который произвел выемку без предписания судьи, обязан в течение трех дней получить от него подтверждение, если при выемке не присутствовали ни соответствующие лица, ни взрослый родственник или если соответствующее лицо, а в случае его отсутствия — взрослый родственник в категорической форме выражали против выемки. Соответствующее лицо вправе в любое время ходатайствовать о решении судьи. До возбуждения публичного обвинения вопрос решает участковый судья, в округе которого произведена выемка. Если выемка, изъятие почтовой корреспонденции или обыск произведены в другом округе, то соответствующее решение принимает участковый судья, в округе которого расположена прокуратура, проводящая дознание по данному делу. Соответствующее лицо также может заявить ходатайство в этом случае участковому судье, в округе которого произведена выемка. Если участковый судья согласно предложению 4 некомпетентен решить этот вопрос, то он передает ходатайство компетентному участковому судье. Соответствующему лицу должны быть при этом разъяснены его права.

3. Если после возбуждения публичного обвинения выемка производится прокуратурой или ее вспомогательными чиновниками, то в течение трех дней судье должно быть сообщено о выемке; изъятые предметы должны быть предоставлены в его распоряжение.

4. Если необходимо произвести выемку в служебном помещении или в недоступном для свободного посещения сооружении или в части бундесвера, то испрашивается разрешение соответствующего командования бундесвера на ее производство. Испрашивающие разрешения органы вправе принять участие в выемке. Разрешения не требуется, если выемка должна производиться в помещениях, которые исключительно предназначены для размещения солдат.

§ 99. ВЫЕМКА ПОЧТОВОЙ КОРРЕСПОНДЕНЦИИ

Разрешается выемка писем и отправлений на почте, а также телеграмм на телеграфе, которые адресованы обвиняемому. Также разрешается выемка в указанных местах писем, отправлений и телеграмм, в которых содержатся факты, позволяющие сделать вывод, что они исходят от обвиняемого или ему предназначены и что их содержание имеет значение для дела.

§ 100. ОРГАНЫ, КОМПЕТЕНТНЫЕ РАЗРЕШАТЬ ВЫЕМКУ ПОЧТОВОЙ КОРРЕСПОНДЕНЦИИ

1. Право на выемку (§ 99) принадлежит только судье, а при неотложности действий — и прокуратуре.

2. Предписанная прокуратурой выемка не имеет силы, если в течение трех дней не получено подтверждение судьи.

3. Вскрытие изъятой переписки производится судьей. Он может при необходимости передать эти полномочия прокуратуре, чтобы не затягивать расследование. Передача этих полномочий обжалованию не подлежит; передача полномочий может быть многократной. До получения предписания согласно предложению 2 прокуратура должна немедленно изъятую переписку, в частности, закрытые почтовые отправления, в запечатанном виде передать судье.

4. Решение о произведенной прокуратурой выемке выносит компетентный судья на основании § 98. О вскрытии изъятой переписки решение принимает судья, который назначил выемку или ее подтвердил.

§ 100a. ОСНОВАНИЯ ДЛЯ КОНТРОЛЯ ТЕЛЕФОННЫХ ПЕРЕГОВОРОВ

Контроль и запись телефонных переговоров могут производиться, если определенные факты говорят о том, что кто-либо в качестве исполнителя или соучастника совершил уголовно наказуемое деяние, или в случаях, когда покушение наказуемого, покушался или готовил совершение уголовно наказуемого деяния, и если установление обстоятельств дела либо выяснение места нахождения обвиняемого другим способом невыполнимо или существенно затруднено. Соответствующее предписание может быть вынесено только в отношении обвиняемого или других лиц, о которых на основании определенных фактов известно, что они передают для обвиняемого информацию, или от него исходит информация, или они ее распространяют, или обвиняемый общается с ними.

Контроль может быть установлен по делам о следующих преступлениях:

- 1) а) преступления против мира, государственная измена, угроза демократическому правовому государству, выдача государственной тайны или угроза внешней безопасности (§ 80—82, 84—86, 87—89, 94—100a Уголовного кодекса, § 20 абз. 1 № 1—4 закона об организациях);
- б) преступления против обороны страны (§ 109d—109h Уголовного кодекса);
- с) преступления против публичного порядка (§ 129—130 Уголовного кодекса, § 92 абз. 1 № 8 закона об иностранцах);

- d) уклонение от воинской службы, подстрекательство или содействие дезертирству или подстрекательство к неповиновению (§ 16, 19 и § 1 абз. 3 Военного уголовного кодекса);
- e) преступления против безопасности войск НАТО, дислоцированных на территории Федеративной Республики Германии, или войск третьей страны на территории земли Берлин (§ 89, 94—97, 98—100, 109d—109g Уголовного кодекса, § 16, 19 Военного уголовного кодекса и ст. 7 четвертого закона об изменении Уголовного кодекса);
- 2) подделка денег или ценных бумаг (§ 146, 151, 152 Уголовного кодекса);
похищение людей (§ 181 № 2 Уголовного кодекса);
убийство при отягчающих обстоятельствах, простое убийство, геноцид (§ 211, 212, 220а Уголовного кодекса);
преступления против личной свободы (§ 234, 234а, 239а, 239b Уголовного кодекса);
разбой или разбойное вымогательство (§ 249—251, 255 Уголовного кодекса);
вымогательство (§ 253 Уголовного кодекса);
общепасные преступления в случаях, предусмотренных § 306—308, 310б абз. 1—3, § 311 абз. 1—3, § 311а абз. 1—3, § 311б, 312, 313, 315 абз. 3, § 315б абз. 3, § 316а, 316с или 319 Уголовного кодекса;
- 3) преступления, предусмотренные § 52а абз. 1—3, § 53 абз. 1 предложение 1, § 1, 2, предложение 2 закона о контроле над вооружениями, § 19 абз. 1—3, § 20 абз. 1 или 2, а также § 21 или § 22а абз. 1—3 закона о контроле за вооружениями;
- 4) преступления, предусмотренные § 29 абз. 3 № 1, 4 или § 30 абз. 1 № 1, 2 или занятие в виде промысла или в качестве члена банды, т. е. преступление, предусмотренное § 30 абз. 1 № 4 закона о наркотиках.

§ 100б. КОМПЕТЕНТНЫЙ ОРГАН КОНТРОЛЯ ЗА ТЕЛЕФОННЫМИ ПЕРЕГОВОРАМИ

1. Контроль и запись телефонных переговоров (§ 100а) могут быть разрешены только судьей. При неотложности действий разрешение может быть также дано прокуратурой. Предписание прокуратуры не имеет силы, если оно в течение трех дней не будет подтверждено судьей.

2. Предписание выносится в письменной форме. Оно должно содержать указание о фамилии и адресе соответствующего

лица, по отношению к которому эти действия направлены. В нем должны быть определены вид, объем и срок производимых действий. Максимальный срок действия предписания — три месяца. Продление допускается не более, чем на три месяца, если на то имеются основания, предусмотренные § 100а.

3. На основании предписания немецкая федеральная почта и каждое другое предприятие телефонной связи должны обеспечить судье, прокуратуре и ее вспомогательным чиновникам, осуществляющим полицейскую деятельность (§ 152 закона о судоустройстве), возможность контроля и записи телефонных переговоров. § 95 абз. 2 применяется соответственно.

4. Если основания, предусмотренные § 100а, отпали, то производимые в соответствии с предписанием действия немедленно прекращаются. Об их окончании должно быть сообщено судье, немецкой федеральной почте и другим предприятиям телефонной связи.

5. Если сведения, полученные в результате указанных действий, больше не требуются для уголовного преследования, то под наблюдением прокурора добытые материалы должны быть уничтожены. Об уничтожении должен быть составлен акт.

§ 101. ИЗВЕЩЕНИЕ О ПРИНИМАЕМЫХ МЕРАХ

1. О принимаемых мерах (§ 99, 100, 100а, 100b) должно быть сообщено участвующим в деле лицам, если это не противоречит целям расследования.

2. Отправления, вскрытие которых не предписывалось, подлежат немедленной выдаче получателю. Это же правило действует, если после вскрытия корреспонденции не требуется ее задержание.

3. Часть текста задержанного письма, которая не представляет интереса для расследования, должна быть направлена получателю в копии.

§ 102. ОБЫСК У ПОДОЗРЕВАЕМЫХ

У лиц, подозреваемых в совершении уголовно наказуемого деяния, или у соучастника, пособника или укрывателя может быть произведен обыск жилища или других помещений, а также личный обыск и обыск принадлежащих им вещей как с целью задержания лица, так и в случае, если имеются основания полагать, что обыск приведет к обнаружению доказательств по делу.

§ 103. ОБЫСК У ДРУГИХ ЛИЦ

1. У других лиц обыск допускается только для задержания обвиняемого или обнаружения следов уголовно наказуе-

мого деяния либо для выемки определенных предметов и лишь когда имеются факты, на основании которых можно сделать вывод о том, что разыскиваемое лицо, следы или вещи находятся в подлежащем обыску помещении. В целях задержания обвиняемого, который подозревается в совершении преступлений, предусмотренных § 129а Уголовного кодекса или одной из его норм, обыск жилища и других помещений допускается, если они находятся в одном здании и имеются основания полагать, что в них скрывается обвиняемый.

2. Ограничения, указанные в абз. 1 предложения 1, не применяются в отношении помещений, в которых обвиняемый задержан или находился во время преследования.

§ 104. ОБЫСК ПОМЕЩЕНИЙ В НОЧНОЕ ВРЕМЯ

1. В ночное время подлежат обыску жилище, служебные помещения, имущество, находящееся на огражденной территории, только при преследовании по горячим следам или при неотложности действий либо когда требуется задержание бегавшего из заключения.

2. Указанные ограничения не распространяются на помещения, которые общедоступны в ночное время, на помещения, известные полиции как ночлежки или сборища лиц, привлекавшихся к уголовной ответственности, как склады вещей, добытых преступным путем, либо как убежища для продавцов наркотиков и оружия, для азартных игр или проституции.

3. Ночным временем в период с 1 апреля до 30 сентября признается время с 9 часов вечера до 4 часов утра, а с 1 октября до 31 марта — с 9 часов вечера до 6 часов утра.

§ 105. ПРЕДПИСАНИЕ ОБЫСКА. ПРОИЗВОДСТВО ОБЫСКА

1. Разрешить производство обыска вправе только судья, а при неотложности действий — также прокуратура и ее вспомогательные чиновники (§ 152 закона о судеустройстве). Обыск на основании § 103 абз. 1 предложения 2 предписывает судья; прокуратура правомочна это сделать при неотложности действий.

2. Если обыск жилища, служебных помещений или имущества, находящегося на огражденной территории, производится без участия судьи или прокурора, то по возможности должны привлекаться чиновник общины или два члена общины, в округе которой производится обыск. Лица, привлеченные в качестве членов общины, не могут быть полицейскими чиновниками или вспомогательными чиновниками прокуратуры.

3. Если необходимо произвести обыск в служебном помещении или в недоступном для свободного посещения соору-

жении либо в части бундесвера, то испрашивается разрешение соответствующего командования бундесвера. Испрашивающие разрешение органы вправе принять участие в обыске. Разрешения не требуется, если обыск производится в помещениях, которые предназначены для размещения солдат.

§ 106. УЧАСТИЕ В ОБЫСКЕ ВЛАДЕЛЬЦА ПОМЕЩЕНИЯ ИЛИ ВЕЩИ

1. Владелец обыскиваемого помещения или вещи вправе присутствовать при обыске. Если он отсутствует, то по возможности должны привлекаться для участия в обыске его представитель или взрослый родственник, квартирант или сосед.

2. Владельцу или в его отсутствие привлеченным лицам в случаях, предусмотренных § 103 абз. 1, должна быть сообщена цель обыска перед его началом. Это правило не распространяется на владельцев помещений, названных в § 104 абз. 2.

§ 107. УВЕДОМЛЕНИЕ ОБ ОБЫСКЕ. ОПИСЬ ИМУЩЕСТВА

Лицам, у которых произведен обыск, после его окончания и по их требованию должно быть вручено письменное уведомление, в котором указывается основание обыска (§ 102, 103), а в случаях, предусмотренных § 102,— и уголовно наказуемое деяние. По их требованию им также должна быть вручена опись переданных на хранение или изъятых предметов, а если не обнаружено ничего подозрительного, то справка об этом.

§ 108. ВЫЕМКА ДРУГИХ ПРЕДМЕТОВ

Если в ходе обыска обнаружены предметы, которые не имеют отношения к расследованию данного дела, но указывают на совершение другого уголовно наказуемого деяния, они должны быть изъяты. Об этом должна быть поставлена в известность прокуратура. Предложение 1 не применяется, если обыск проводится в соответствии с § 103 абз. 1 предложением 2.

§ 109. ОПИСЬ ИЗЪЯТЫХ ПРЕДМЕТОВ

Переданные на хранение или изъятые предметы должны быть опечатаны.

§ 110. ОСМОТР ДОКУМЕНТОВ

1. Право осмотра документов, изъятых при обыске, предоставлено прокуратуре.

2. Чиновники других органов имеют право осмотра изъятых документов только тогда, когда владелец документов согласен на это. В противном случае они обязаны переслать документы в прокуратуру в конверте, который запечатывается и удостоверяется служебной печатью в присутствии их владельца.

3. Владельцу документов или его представителю разрешается поставить также и свою печать; он вправе потребовать своего участия при вскрытии и осмотре документов, если это возможно.

§ 111. КОНТРОЛЬНЫЕ ПУНКТЫ НА УЛИЦАХ

1. Если имеются достоверные факты о том, что совершено преступление, предусмотренное § 129а Уголовного кодекса, либо одно из преступлений, подпадающих под действие его норм, либо преступление, предусмотренное § 250 абз. 1 № 1 Уголовного кодекса, то на улицах и площадях и в других общественно доступных местах могут создаваться контрольные пункты, при условии, что эта мера будет направлена на задержание виновного или обеспечение доказательств и способствовать раскрытию преступления. На контрольном пункте каждый обязан удостоверить свою личность и представить имеющиеся вещи для обыска.

2. Разрешение на создание контрольного пункта в форме предписания дает судья; прокуратура и ее вспомогательные чиновники (§ 152 закона о судоустройстве) вправе сделать это в случае неотложности действий.

3. В отношении обыска и удостоверения личности, предусмотренных абз. 1, соответственно применяются § 106 абз. 2 предложение 1, § 107 предложение 2, первая часть, § 108, 109, 110 абз. 1 и 2, а также § 163b и 163c.

§ 111а. ВРЕМЕННОЕ ЛИШЕНИЕ ПРАВА УПРАВЛЕНИЯ ТРАНСПОРТНЫМ СРЕДСТВОМ

1. Если имеются основания предполагать, что суд вынесет решение о лишении обвиняемого права управлять транспортным средством (§ 69 Уголовного кодекса), то судья своим определением вправе временно лишить его этого права. С этой целью может быть изъят определенный вид автотранспорта, если конкретные обстоятельства указывают на то, что цель временного лишения права управления транспортным средством может быть не достигнута.

2. Временное лишение права управления транспортным средством должно быть отменено, если отпали основания применения этой меры или если суд в приговоре не лишил лицо права управления транспортным средством.

3. Временное лишение права управления транспортным средством одновременно выступает как предписание или подтверждение изъятия свидетельства на право управления транспортным средством, выданного соответствующим немецким органом.

4. Если свидетельство на право управления транспортным средством изъято потому, что это допускает § 69 абз. 3 предложение 2 Уголовного кодекса, и требуется решение судьи об изъятии, то вместо него действует решение о временном лишении права управления транспортным средством.

5. Свидетельство на право управления транспортным средством, которое взято на хранение или изъято согласно § 69 абз. 3 предложение 2 Уголовного кодекса, должно быть возвращено обвиняемому, если судья отклонил временное лишение права управления транспортным средством в связи с отсутствием оснований, указанных в абз. 1, если он лишение права отменил или если суд в приговоре не лишил лицо права управления транспортным средством. Однако если в приговоре суда оговорено запрещение управления транспортным средством согласно § 44 Уголовного кодекса, то возвращение свидетельства на право управления транспортным средством исключается, при условии, что обвиняемый не возражает.

6. В иностранном паспорте на вождение автотранспорта должна быть сделана отметка о временном лишении права управления транспортным средством. До регистрации этой отметки паспорт на вождение автотранспорта может быть изъят (§ 94 абз. 3, § 98).

§ 111b. ОБЕСПЕЧЕНИЕ СОХРАННОСТИ ПРЕДМЕТОВ И ИМУЩЕСТВА

1. В отношении предметов и других имущественных выгод могут быть приняты меры их сохранности, если имеются основания предполагать, что имущество будет по приговору суда конфисковано.

2. Если имущественная выгода выражается в определенном предмете или предмет подлежит конфискации, то сохранность обеспечивается путем его изъятия (§ 111c). Требования § 94 абз. 3 остаются в силе. § 102—110 применяются соответственно.

3. Предписания абз. 1 и 2 применяются соответственно в отношении имущественной выгоды, которая не подлежит кон-

фискации, только в том случае, если полученная в результате преступного деяния имущественная выгода исчерпана или уменьшилась за счет удовлетворения требований, заявленных потерпевшим.

§ 111с. ИЗЪЯТИЕ ИМУЩЕСТВА С ЦЕЛЬЮ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ЕГО СОХРАННОСТИ

1. Изъятие движимого имущества, предусмотренное § 111 б, состоит в том, что оно берется на сохранение либо обеспечивается опечатыванием или каким-либо другим способом.

2. Изъятие земельного участка или лишение права на него, предусмотренное предписаниями о принудительном исполнении в отношении недвижимого имущества, осуществляется путем внесения записи об изъятии в книгу регистрации землеуладения. Предписания закона о принудительной продаже и принудительном управлении в части размеров изъятия при принудительной продаже применяются соответственно.

3. Обеспечение предъявления требований и других имущественных прав, которые не предусмотрены предписаниями о принудительном исполнении в отношении недвижимого имущества, осуществляется путем судебной описи имущества. Предписания Гражданско-процессуального кодекса о принудительном исполнении имущественных требований и других имущественных прав должны применяться. В связи с обеспечением имущества должно быть сделано заявление согласно § 840 абз. 1 Гражданско-процессуального кодекса.

4. Изъятие кораблей, судостроительных предприятий и самолетов осуществляется на основании абз. 1. В отношении тех кораблей, судостроительных предприятий и самолетов, которые занесены в судовой реестр, судостроительный реестр или реестр залогового права для самолетов, делается отметка в реестрах. О незарегистрированных, но подлежащих регистрации судостроительных предприятиях или самолетах может быть сделано извещение о регистрации; предписания, которые могут требовать извещения определенного лица для внесения отметки в реестр, должны применяться и действуют соответственно.

5. Изъятие предметов, указанных в абз. 1—4, выражается в запрете отчуждения в смысле § 136 Гражданского кодекса; запрет касается также других полномочий, связанных с отчуждением.

6. Изъятое движимое имущество может быть:

- 1) возвращено соответствующим лицам в случае немедленной уплаты стоимости вещи или
- 2) передано во временное дальнейшее пользование до окончания процесса с условием возврата в любое вре-

мя. Деньги, выплаченные согласно предложению 1 № 1, выступают вместо вещи. Меры, указанные в предложении 1 № 2, могут быть поставлены в зависимость от того, внесло ли соответствующее лицо денежное обеспечение или выполнило ли определенное требование.

§ 111d. АРЕСТ ИМУЩЕСТВА В ЦЕЛЯХ ОБЕСПЕЧЕНИЯ КОНФИСКАЦИИ ДЕНЕЖНЫХ СУММ, ДЕНЕЖНОГО ШТРАФА ИЛИ ИЗДЕРЖЕК

1. В целях обеспечения конфискации денежных сумм, выплаты денежного штрафа или предполагаемых издержек уголовного процесса может быть произведен арест имущества. Для обеспечения выплаты денежного штрафа и предполагаемых судебных издержек арест имущества производится в случаях, когда в отношении обвиняемого постановлен приговор с назначением наказания. Для обеспечения взыскания судебных издержек, а также взыскания незначительных денежных средств арест на имущество не налагается.

2. Предписания § 917, 920 абз. 1, § 923, 928, 930—932, § 934 абз. 1 Гражданско-процессуального кодекса применяются соответственно.

3. Если наложение ареста на имущество связано с денежным штрафом или предполагаемыми судебными издержками, то исполнение его должно быть по ходатайству обвиняемого отменено при условии, что последний нуждается в арестованном имуществе для оплаты своей защиты, своего содержания или содержания своей семьи.

§ 111e. РЕШЕНИЕ ОБ ИЗЪЯТИИ ИЛИ АРЕСТЕ ИМУЩЕСТВА

1. Предписание об изъятии имущества (§ 111c) и аресте имущества (§ 111d) отдает судья, а при неотложности действий — также и прокуратура. Принимать решение об изъятии движимого имущества (§ 111c абз. 1) при неотложности действий правомочны вспомогательные чиновники прокуратуры (§ 152 закона о судоустройстве).

2. Если прокуратура предписала изъять имущество либо наложить на него арест, то она в недельный срок приносит ходатайство о подтверждении своего предписания судьей. Этого не требуется, если речь идет об изъятии движимого имущества. Соответствующие лица вправе во всех случаях в любое время ходатайствовать перед судьей о принятии соответствующего решения.

3. О предписании изъятия или наложении ареста на имущество должно быть немедленно сообщено потерпевшему, если он известен.

4. Если имеются основания предполагать, что и у других потерпевших есть претензии на возмещение ущерба, то в федеральной газете или иным путем должно быть сделано однократное объявление о изъятии или аресте имущества.

§ 111f. ПОРЯДОК ИЗЪЯТИЯ ИМУЩЕСТВА И ИСПОЛНЕНИЯ АРЕСТА

1. Право изъятия имущества (§ 111c) принадлежит прокуратуре, а в отношении движимого имущества (§ 111c абз. 1) — и ее вспомогательным чиновникам. § 98 абз. 4 применяется соответственно.

2. Необходимые записи в книгу регистрации землевладения, а также в реестры, указанные в § 111c абз. 4, вносятся по поручению прокуратуры или суда, вынесших решение по обеспечению сохранности имущества. Таким же образом делается объявление, предусмотренное § 111c абз. 4.

3. Поскольку наложение ареста на имущество осуществляется согласно предписаниям судебной описи движимого имущества, то в этом случае соответствующие действия правомочны производить органы, указанные в § 2 Положения о взыскании притязаний судебных властей. Абз. 2 применяется соответственно. Решение о судебной описи внесенного в реестр корабля или судостроительного предприятия, а также судебной описи имущественных требований принимает судья, а при неотложности действий — и прокуратура.

§ 111g. ПРИНУДИТЕЛЬНОЕ ИСПОЛНЕНИЕ. ИСПОЛНЕНИЕ АРЕСТА

1. Изъятие имущества согласно § 111c для обеспечения претензий, вытекающих из вреда, причиненного уголовно наказуемым деянием, производится принудительным путем.

2. Принудительное изъятие или арест имущества согласно абз. 1 требуют согласия судьи, который компетентен вынести решение о применении указанных мер сохранности имущества (§ 111c). Решение принимается в форме определения, которое может быть обжаловано прокуратурой, обвиняемым и потерпевшим путем принесения срочной жалобы. Согласие судьи теряет силу, если потерпевший не приведет достоверных доводов, подтверждающих, что требование возмещения ущерба возникло вследствие совершенного уголовно наказуемого деяния. Предписания § 294 Гражданско-процессуального кодекса применяются соответственно.

3. Запрет отчуждения согласно § 111c абз. 5 действует с момента принятия мер обеспечения имущества также в интересах потерпевшего и в период принудительного исполнения изъятия или ареста имущества. Внесение записи о запрете отчуждения в книгу регистрации землевладения в пользу го-

сударства действует как для применения § 892 абз. 1 предложения 2 Гражданского кодекса, так и записи в пользу того потерпевшего, имя которого в период действия мер обеспечения сохранности имущества было внесено в книгу регистрации землевладения в качестве выгодоприобретателя в связи с запретом отчуждения. Доказывание, что имущественное требование обусловлено уголовно наказуемым деянием, может осуществляться путем представления соответствующих сведений в управление регистрации землевладения на основании определения о допуске, выдаваемого судьей. Предложения 2 и 3 применяются соответственно в отношении запрета отчуждения кораблей, судостроительных предприятий и самолетов, указанных в § 111с абз. 4. Гарантированность запрета отчуждения в пользу потерпевшего не нарушается отменой мер обеспечения сохранности имущества.

4. Если предметы подлежат обеспечению по другим основаниям, не указанным в § 73 абз. 1 предложение 2 Уголовного кодекса, и не могут быть конфискованы или незаконно изъяты, то возместить ущерб потерпевшему обязаны третьи лица в связи с тем, что запрет отчуждения согласно абз. 3 действует в его пользу.

5. Предписания абз. 1—4 применяются соответственно, если вынесено решение о конфискации имущества, но оно еще не вступило в законную силу. Это правило не применяется, если имущество подлежит изъятию для сохранения.

§ 111h. ПРЕИМУЩЕСТВЕННОЕ УДОВЛЕТВОРЕНИЕ ТРЕБОВАНИЙ ПОТЕРПЕВШЕГО

1. Если потерпевший, имеющий право на возмещение причиненного уголовно наказуемым деянием ущерба, выполняет условия принудительного исполнения решения или требования ареста земельного участка, в отношении которого арест согласно § 111d приведен в исполнение, то он может требовать возвращения преимущественного права на обоснованно гарантированную ипотеку в связи с исполнением ареста земельного участка. Приобретенное преимущественное право не утрачивается в связи с отменой ареста. Согласие владельца имущества на изменение очередности не требуется. В остальном должен применяться § 880 Гражданского кодекса.

2. Для изменения очередности требуется разрешение судьи, который компетентен налагать арест (§ 111d) § 111g абз. 2 предложения 2—4, абз. 3 предложение 3 применяются соответственно.

3. Если при этом допущена несправедливость, то потерпевший обязан третьим лицам возместить ущерб, который возник вследствие изменения очередности.

§ 111i. СРОКИ НАЗНАЧЕНИЯ МЕР ОБЕСПЕЧЕНИЯ

Если в приговоре не назначена конфискация имущества или денежных сумм потому, что требования потерпевшего не предусмотрены в смысле § 73 абз. 1 предложения 2 Уголовного кодекса, или потому, что производство по делу ограничивается согласно § 430, 442 другими правовыми последствиями, меры обеспечения в соответствии с § 111c сохраняются на срок не более трех месяцев, так как немедленная отмена была бы несправедливой по отношению к потерпевшему.

§ 111k. ВЫДАЧА ИМУЩЕСТВА ПОТЕРПЕВШЕМУ

Движимое имущество, которое согласно § 94 было изъято или в отношении него приняты иные меры обеспечения сохранности на основании § 111c абз. 1, должно быть возвращено потерпевшему, если это имущество было у него отчуждено в результате совершения уголовно наказуемого деяния и если потерпевший известен. Требования третьих лиц не препятствуют этому, и имущество больше не требуется для целей уголовного процесса.

§ 111l. ПРИНУДИТЕЛЬНАЯ ПРОДАЖА

1. Предметы, которые согласно § 111c изъяты, а также предметы, которые на основании ареста описаны (§ 111d), должны быть до вступления приговора в законную силу проданы, если существует угроза их порчи или существенного уменьшения их стоимости, а также если сохранение, уход за ними или содержание связано с несоразмерно большими затратами или трудностями. Выручка от продажи выступает вместо предмета.

2. В подготовительном производстве решение о принудительной продаже принимает прокуратура. Ее вспомогательные чиновники (§ 152 закона о судоустройстве) также обладают таким правом, если предметам угрожает порча, прежде чем прокуратура может принять решение.

3. После возбуждения публичного обвинения право на такое решение имеет суд, который рассматривает дело по существу. До решения суда это право принадлежит прокуратуре, если предмету угрожает порча. Предписания абз. 2 предложения 2 применяются соответственно.

4. Обвиняемый, владелец и другие лица, которым принадлежит право на вещь, должны быть заслушаны до принятия решения о ее продаже. Предписание должно, по возможности, содержать сведения о времени и месте продажи.

5. Принудительная продажа производится на основании предписаний Гражданско-процессуального кодекса об обра-

шении с описанным имуществом. Вместо судьи по исполнительному производству (§ 764 Гражданско-процессуального кодекса) в случаях, предусмотренных абз. 2 и 3 предложение 2, выступает прокуратура, а в случаях, указанных в абз. 3 предложение 1 — суд, рассматривающий дело по существу. Обращение с имуществом согласно § 825 Гражданско-процессуального кодекса может быть предписано по долгу службы или по ходатайству названных в абз. 4 лиц в случаях, предусмотренных абз. 3 предложение 1, а также по ходатайству прокуратуры одновременно с принудительной продажей или позже.

6. В отношении предписания прокуратуры или ее вспомогательных чиновников в подготовительном производстве (абз. 2 и 5) соответствующие лица могут ходатайствовать о вынесении судебного решения на основании требований § 161a абз. 3. В отношении предписания прокуратуры и ее вспомогательных чиновников после возбуждения публичного обвинения (абз. 3 предложение 2, абз. 5) соответствующие лица вправе ходатайствовать о решении суда, рассматривающего дело по существу (абз. 3 предложение 1). Суд, а в случае неотложности действий председательствующий, вправе вынести решение о приостановлении продажи.

§ 111m. ПИСЬМЕННЫЕ ИЗДАНИЯ И СРЕДСТВА ИЗГОТОВЛЕНИЯ

1. Решение о выемке печатных произведений, других письменных материалов или предметов согласно § 74 Уголовного кодекса может быть и не вынесено на основании § 111b абз. 1, если связанные с этим последствия, в частности, угроза публичным интересам путем открытого разглашения, несоизмеримы со значением деяния.

2. Часть издания, допускающая выделения и не влекущая уголовного преследования, не подлежит выемке. В решении о выемке могут быть указаны и другие ограничения.

3. В решении должна быть указана часть произведения, которая подлежит выемке.

4. В связи с тем, что часть произведения, подлежащая выемке, не будет соответствующими лицами размножаться и распространяться, последняя может не производиться.

§ 111n. ПРЕДПИСАНИЕ ВЫЕМКИ. ОГРАНИЧЕНИЕ СРОКА

1. Выемка периодического печатного издания или схожего с ним предмета в смысле § 74d Уголовного кодекса может быть произведена только по решению судьи. Выемка другого печатного произведения или схожего с ним предмета в смысле § 74d Уголовного кодекса может быть в случае неотлож-

ности действий предписана прокуратурой. Предписание прокуратуры теряет силу, если в течение трех дней оно не подтверждено судьей.

2. Выемка должна быть отменена, если в течение двух месяцев не будет возбуждено публичное обвинение или если не будет заявлено ходатайство о самостоятельной конфискации. Если указанный в предложении 1 срок в связи с особым объемом расследования недостаточен, то суд может по ходатайству прокуратуры продлить его на два месяца. Ходатайство может быть заявлено повторно.

3. До тех пор, пока не возбуждено публичное обвинение и не заявлено ходатайство о самостоятельной конфискации, выемка не должна производиться, если об этом ходатайствует прокуратура.

Глава 9. Арест и задержание

§ 112. ПРЕДПОСЫЛКИ СЛЕДСТВЕННОГО АРЕСТА. ОСНОВАНИЯ АРЕСТА

1. Обвиняемый может быть подвергнут следственному аресту, если он подозревается в совершении преступления и имеются основания для ареста. Следственный арест может не назначаться, если эта мера несоразмерна значению деяния и ожидаемому наказанию или мерам исправления и безопасности.

2. Основание ареста имеет место, если:

- 1) установлено, что обвиняемый скрывается;
- 2) с учетом обстоятельств конкретного дела существует опасность, что обвиняемый уклонится от следствия и суда (опасность побега) или
- 3) поведение обвиняемого свидетельствует о серьезной опасности, что он:
 - а) уничтожит, изменит, устранит, утаит или сфальсифицирует доказательства;
 - б) повлияет на соучастников, свидетелей, экспертов недобросовестным образом или
 - в) побудит других к подобному поведению, и если поэтому существует опасность, что он затруднит установление истины (опасность воспрепятствования расследованию).

3. В отношении обвиняемого, который подозревается в совершении уголовно наказуемых деяний, предусмотренных § 129а абз. 1, или § 211, 212, или 220 абз. 1 № 1 Уголовного кодекса, или деяний, угрожающих здоровью и жизни других

граждан, уголовно наказуемых деяний, предусмотренных § 311 абз. 1—3 Уголовного кодекса, следственный арест может быть предписан и в том случае, если нет оснований, предусмотренных абз. 2.

§ 112а. ДРУГИЕ ОСНОВАНИЯ АРЕСТА

1. Основание ареста также имеет место, если обвиняемый подозревается:

- 1) в совершении уголовно наказуемых деяний, предусмотренных § 174, 174а, 176—179 Уголовного кодекса, или
- 2) в повторном совершении деяния или в продолжении уголовно наказуемой деятельности, грубо нарушающей правопорядок и, в частности, предусмотренной § 125а, § 223—226, § 243, 244, 249—255, 260, § 263, § 306—308 или § 316а Уголовного кодекса либо § 23 абз. 1 № 1, 4, 10 или абз. 3 или § 30 абз. 1 закона о наркотиках,

и определенные факты свидетельствуют о том, что он до вступления приговора в законную силу совершит другие серьезные уголовно наказуемые деяния подобного рода или продолжит совершение уголовно наказуемых деяний. Арест является необходимым для устранения имеющейся опасности и в случаях, указанных в № 2, поскольку следует ожидать, что суд приговорит обвиняемого к лишению свободы на срок свыше одного года. В случаях, предусмотренных в № 2, принимается во внимание, как правило, что обвиняемый в течение последних пяти лет осужден к лишению свободы на основании вступившего в законную силу приговора за совершение подобного рода уголовно наказуемых деяний.

2. Предписания абз. 1 не применяются, если имеются предпосылки для издания приказа об аресте согласно § 112 и нет оснований для отсрочки исполнения приказа об аресте согласно § 116 абз. 1, 2.

§ 113. ПРЕДПОСЫЛКИ АРЕСТА ПО ДЕЛАМ О МАЛОЗНАЧИТЕЛЬНЫХ ДЕЯНИЯХ

1. Если деяние влечет за собой наказание в виде лишения свободы сроком до шести месяцев или штрафа в размере до ста восьмидесяти дневных ставок, то следственный арест может не назначаться по основаниям воспрепятствования расследованию дела.

2. В этих случаях следственный арест по основанию опасности побега может быть предписан только тогда, когда обвиняемый:

- 1) однажды уже уклонялся от следствия и суда или готовился к побегу;

- 2) в пределах действия этого закона не имеет постоянного места жительства или пребывания;
- 3) не может удостоверить свою личность.

§ 114. ПРИКАЗ ОБ АРЕСТЕ

1. Решение о следственном аресте принимается судьей в форме письменного приказа.

2. В приказе об аресте должны быть указаны:

- 1) сведения о личности обвиняемого;
- 2) деяние, в совершении которого он подозревается, время и место его совершения, правовые признаки уголовно наказуемого деяния и подлежащий применению уголовный закон;
- 3) основание ареста;
- 4) факты, которые свидетельствуют о наличии серьезных подозрений в совершении деяния и основаниях ареста, поскольку приведение этих фактов не создает угрозу государственной безопасности.

3. Если § 112 абз. 1 предложение 2 подлежит применению или если обвиняемый ссылается на эти предписания, то должны быть указаны основания, которые исключают их применение.

§ 114а. ОЗНАКОМЛЕНИЕ ОБВИНЯЕМОГО С ПРИКАЗОМ ОБ АРЕСТЕ

1. Обвиняемый должен быть ознакомлен с приказом об аресте при его задержании. Если это невозможно, то ему должно быть предварительно сообщено, в совершении какого деяния он подозревается. Ознакомление с приказом об аресте в этом случае должно последовать безотлагательно.

2. Обвиняемому вручается копия приказа об аресте.

§ 114б. ИЗВЕЩЕНИЕ РОДСТВЕННИКОВ

1. Об аресте и о каждом последующем решении о продлении срока содержания под стражей незамедлительно сообщается родственнику арестованного или лицу, пользующемуся его доверием. Предписание об этом компетентен выдавать судья.

2. Кроме этого, обвиняемому предоставляется возможность самому сообщить об аресте родственнику или лицу, пользующемуся его доверием, если это не противоречит целям расследования.

§ 115. ДОСТАВКА К КОМПЕТЕНТНОМУ СУДЬЕ

1. Если обвиняемый на основании приказа об аресте задержан, то он должен быть немедленно доставлен к компетентному судье.

2. Судья обязан незамедлительно, во всяком случае, не позднее следующего дня, допросить обвиняемого о предмете обвинения.

3. При допросе обвиняемому должно быть указано на обстоятельства, обосновывающие обвинение, и разъяснено его право высказаться по существу обвинения или не давать показаний по делу. Ему предоставляется возможность опровергнуть подозрения и основания ареста и привести факты, которые говорят в его пользу.

4. Если приказ об аресте остается в силе, то обвиняемому должно быть разъяснено его право на принесение жалобы или использование других правовых средств (§ 117 абз. 1, 2, § 118 абз. 1, 2).

§ 115а. ДОСТАВКА К СУДЬЕ БЛИЖАЙШЕГО УЧАСТКОВОГО СУДА

1. Если обвиняемый не может быть доставлен к компетентному судье не позднее чем на следующий день после задержания, то он должен быть немедленно, но не позднее дня задержания, доставлен к судье ближайшего участкового суда.

2. Судья должен допросить обвиняемого немедленно после его доставки, но не позднее следующего дня. При допросе, насколько это возможно, применяется § 115 абз. 3. Если во время допроса окажется, что приказ об аресте отменен или задержанный не является лицом, указанным в приказе об аресте, то задержанный должен быть освобожден. Если задержанный, кроме того, выскажет возражения против приказа об аресте или его исполнения, и эти возражения не являются явно необоснованными или судья сомневается в возможности оставления приказа об аресте в силе, то он сообщает об этом компетентному судье немедленно и с учетом обстоятельств возможно быстрым способом.

3. Если обвиняемый не освобожден, то он должен быть по его просьбе доставлен к компетентному судье для допроса в соответствии с § 115. Обвиняемому должно быть разъяснено это его право, предусмотренное § 115 абз. 4.

§ 116. ОТСРОЧКА ИСПОЛНЕНИЯ ПРИКАЗА ОБ АРЕСТЕ

1. Судья может отсрочить исполнение приказа об аресте, который издан только в связи с опасностью побега обвиняемого, если менее радикальные меры способны обеспечить достижение цели следственного ареста. В частности, такие меры

предусматривают:

- 1) возложение на обвиняемого обязанности явки в определенное время к судье, в органы уголовного преследования или указанное ими учреждение;
- 2) возложение обязанности не покидать место жительства, место пребывания или определенный район без разрешения судьи или органов уголовного преследования;
- 3) возложение обязанности покидать жилище только под наблюдением определенных лиц;
- 4) исполнение этих обязанностей касается самого обвиняемого или других лиц.

2. Судья также может отсрочить исполнение приказа об аресте, который издан в связи с опасностью воспрепятствования расследованию дела, если менее радикальные меры существенно уменьшат опасность воспрепятствования расследованию дела. В частности, к таким мерам относится обязанность обвиняемого не вступать в контакт с соучастниками, свидетелями или экспертами.

3. Судья может также отсрочить исполнение приказа об аресте, который издан в соответствии с § 112а, если есть основания полагать, что обвиняемый будет выполнять определенные обязанности и тем самым будет достигаться цель ареста.

4. Судья предписывает исполнение приказа об аресте в случаях, предусмотренных абз. 1—3, если:

- 1) обвиняемый грубо нарушает возложенные на него обязанности или установленные ограничения;
- 2) обвиняемый готовится к побегу, не является по вызову без достаточно уважительных причин или иным образом не оправдывает оказанное ему доверие;
- 3) вновь открывшиеся обстоятельства делают арест необходимым.

§ 116а. ОТСРОЧКА ПОД УСЛОВИЕМ ПРИМЕНЕНИЯ МЕР ОБЕСПЕЧЕНИЯ ЯВКИ

1. Гарантия явки должна обеспечиваться внесением залога наличными деньгами, ценными бумагами, путем поручительства или взятия на поруки подходящими для этого лицами.

2. Судья определяет размер залога и другие виды обеспечения явки по своему усмотрению.

3. Обвиняемый, в отношении которого отсрочено исполнение приказа об аресте с условием обеспечения его явки и который не проживает в пределах действия этого закона, обязан уполномочить лицо, проживающее в округе соответствующего суда, для сообщения ему о его явке.

§ 117. ПРОВЕРКА АРЕСТА

1. До тех пор, пока обвиняемый содержится под арестом, он в любое время вправе ходатайствовать о судебной проверке, подлежит ли приказ об аресте отмене или отсрочке исполнения в соответствии с § 116.

2. Наряду с ходатайством о проверке ареста подача жалобы не допускается. Это не касается права на принесение жалобы на решение, которое принято по ходатайству.

3. Судья вправе назначить производство отдельных следственных действий, которые имеют значение для будущего решения об оставлении в силе следственного ареста, и после их выполнения провести новую проверку.

4. Обвиняемому, не имеющему защитника, последний назначается на весь период следственного ареста, если его исполнение продолжалось не менее трех месяцев и о назначении ходатайствует прокуратура, или обвиняемый, или его законный представитель. О праве заявления ходатайства должно быть разъяснено обвиняемому. § 142, 143 и 145 применяются соответственно.

5. Если следственный арест длится три месяца и обвиняемый не заявил ходатайство о проверке ареста или не подал жалобу на арест, то проверка проводится судом по долгу службы, за исключением случая, когда обвиняемый имеет защитника.

§ 118. УСТНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

1. При проверке ареста по ходатайству обвиняемого или по усмотрению суда по долгу службы решение принимается после устного разбирательства.

2. Если на приказ об аресте подана жалоба, то решение по жалобе обвиняемого или по долгу службы также может быть принято после устного разбирательства.

3. Если следственный арест после устного разбирательства оставлен в силе, то обвиняемый вправе заявить ходатайство о новом устном разбирательстве только в том случае, когда следственный арест длится не менее трех месяцев и со времени последнего устного разбирательства прошло не менее двух месяцев.

4. Ходатайство об устном разбирательстве не может быть заявлено до тех пор, пока длится судебное разбирательство дела по существу или если постановлен приговор, которым назначено наказание в виде лишения свободы или меры исправления и безопасности, связанные с лишением свободы.

5. Устное разбирательство должно быть проведено незамедлительно; оно не должно назначаться без согласия обвиняемого позднее двух недель с момента заявления ходатайства.

§ 118а. ПРОИЗВОДСТВО УСТНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. О месте и времени устного разбирательства должно быть сообщено прокуратуре, а также обвиняемому и защитнику.

2. Обвиняемый должен быть доставлен для участия в разбирательстве, за исключением случаев, когда он отказался присутствовать на нем или когда его доставка невозможна из-за отдаленности или болезни либо по другим неустранимым причинам. Если обвиняемый не доставлен для участия в устном разбирательстве, то его права должен обеспечивать защитник. В этом случае для участия в устном разбирательстве должен быть назначен защитник, если обвиняемый не имел его. § 142, 143 и 145 применяются соответственно.

3. В устном разбирательстве должны быть заслушаны участвующие лица. Вид и объем доказательств определяет суд. О разбирательстве должен быть составлен протокол. § 271—273 применяются соответственно.

4. Решение должно быть оглашено по окончании устного разбирательства. Если это невозможно, то решение должно быть вынесено не позднее, чем в течение недели.

§ 118б. ЛИЦА, ИМЕЮЩИЕ ПРАВО НА ХОДАТАЙСТВО

Ходатайство о проверке ареста (§ 117 абз. 1) и ходатайство об устном разбирательстве заявляются в соответствии с § 297—300 и § 302 абз. 2.

§ 119. ФАКТИЧЕСКОЕ ИСПОЛНЕНИЕ СЛЕДСТВЕННОГО АРЕСТА

1. Арестованный не должен содержаться в одной камере с заключенными. Он должен быть по возможности изолирован от отбывающих наказание.

2. С другими лицами, подвергнутыми следственному аресту, арестованный может содержаться в одной камере в случае, если об этом ходатайствует он сам в письменной форме. Ходатайство в любое время может быть им отозвано в той же форме. Арестованный также может быть помещен в одной камере с другими заключенными, если это требуется в связи с его физическим и душевным состоянием.

3. Арестованному могут быть назначены лишь ограничения, соответствующие целям следственного ареста или необходимые для поддержания порядка в тюрьме.

4. Предоставление удобств и занятий оплачивается за счет арестованного, поскольку они согласуются с целями ареста и не нарушают порядок, установленный в тюрьме.

5. В отношении арестованного могут быть применены наручники, если:

- 1) имеется опасность, что он применит силу против обслуживающего персонала или имущества, или если он оказывает сопротивление;
- 2) он пытается совершить побег или с учетом конкретных обстоятельств, в частности, поведения обвиняемого и обстоятельств, исключающих возможность побега, имеется опасность, что он может освободиться из заключения;
- 3) имеется опасность самоубийства или членовредительства и ее нельзя предотвратить менее радикальными мерами.

Во время судебного разбирательства наручники должны быть сняты.

6. Необходимые меры согласно приведенным предписаниям назначает судья. В случае грозящей опасности временные меры могут назначить прокуратура, начальник тюрьмы или чиновник, осуществляющий надзор за арестованными. Применение этих мер требует согласия судьи.

§ 120. ОТМЕНА ПРИКАЗА ОБ АРЕСТЕ

1. Приказ об аресте должен быть отменен, если отпали предпосылки следственного ареста или окажется, что дальнейшее содержание лица под стражей не соответствует значению деяния и возможному наказанию или мерам исправления и безопасности. Приказ должен быть, в частности, отменен, если обвиняемый оправдан, или отменено определение о предании его суду, или дело прекращено.

2. Использование средств обжалования не должно препятствовать освобождению обвиняемого.

3. Приказ об аресте должен быть также отменен, если прокуратура ходатайствовала об этом до возбуждения публичного обвинения. Одновременно с ходатайством прокуратура может предписать освобождение обвиняемого.

§ 121. СЛЕДСТВЕННЫЙ АРЕСТ СВЫШЕ ШЕСТИ МЕСЯЦЕВ

1. До тех пор, пока не постановлен приговор, которым назначено наказание в виде лишения свободы или мер исправления и безопасности, связанных с лишением свободы, обвиняемый может быть подвергнут аресту на срок свыше шести месяцев лишь в том случае, если особые трудности, объем расследования и другие важные основания не позволяют постановить приговор и продление срока ареста является оправданным.

2. В случаях, предусмотренных абз. 1, приказ об аресте по истечении шести месяцев должен быть отменен, если исполнение приказа об аресте в соответствии с § 116 не отсрочено или высший земельный суд не предписывает продления срока следственного ареста.

3. Если документы не представлены высшему земельному суду по истечении срока, указанного в абз. 2, то течение срока приостанавливается до его решения. Если судебное разбирательство началось, прежде чем срок истек, то течение срока приостанавливается до провозглашения приговора. Если судебное разбирательство отложено и документы немедленно представлены высшему земельному суду, то течение срока также приостанавливается до его решения.

4. По делам, которые подсудны согласно § 74а закона о судоустройстве уголовной палате земельного суда, решение принимает высший земельный суд. По делам, подсудным согласно § 120 закона о судоустройстве высшему земельному суду, прерогатива принятия решения принадлежит Верховному суду ФРГ

§ 122. ОСОБАЯ ПРОВЕРКА АРЕСТА ВЫСШИМ ЗЕМЕЛЬНЫМ СУДОМ

1. В случаях, предусмотренных § 121, компетентный суд представляет через прокуратуру материалы дела в высший земельный суд для решения, если он считает необходимым продление срока следственного ареста или об этом ходатайствует прокуратура.

2. До вынесения решения должны быть заслушаны обвиняемый и его защитник. Высший земельный суд вправе продлить срок следственного ареста после устного разбирательства; если это имеет место, то соответственно применяется § 118а.

3. Если высший земельный суд принимает решение о продлении срока следственного ареста, то соответственно применяется § 114 абз. 2 № 4. Провести повторную проверку законности ареста (§ 117 абз. 1) компетентен высший земельный суд до того, как будет постановлен приговор, которым назначается наказание в виде лишения свободы или меры исправления и безопасности, связанные с лишением свободы. Проверка ареста может быть передана на срок не свыше трех месяцев суду, который является компетентным в соответствии с общими предписаниями. В случаях, предусмотренных § 118 абз. 1, по заявленному ходатайству решение принимает высший земельный суд в порядке устного разбирательства.

4. Проверка предпосылок, указанных в § 121 абз. 1, должна быть также предоставлена в последующем процессе выс-

щему земельному суду. Проверка с учетом обстоятельств дела должна быть проведена вторично в трехмесячный срок.

5. Высший земельный суд вправе отсрочить исполнение приказа об аресте в соответствии с § 116.

6. Если по одному делу следственному аресту подвергнуто несколько обвиняемых, то высший земельный суд вправе решить вопрос о продлении срока следственного ареста также и в отношении тех обвиняемых, на которых требования § 121 и указанных выше предписаний не распространяются.

§ 122a. ПРЕДЕЛЬНЫЙ СРОК АРЕСТА СОГЛАСНО § 112a

В случаях, предусмотренных § 121 абз. 1, следственный арест не может продолжаться свыше одного года, если он применен на основании § 112a.

§ 123. ОТМЕНА МЕР, НАЗНАЧЕННЫХ ВМЕСТО АРЕСТА

1. Мера, которая служит отсрочке исполнения ареста (§ 116), должна быть отменена, если:

1) приказ об аресте отменен;

2) следственный арест или назначенная мера наказания в виде лишения свободы либо мера исправления и безопасности, связанная с лишением свободы, исполнены.

2. На основании этих же предпосылок отменяется мера обеспечения вместо ареста.

3. Тот, кто внес за обвиняемого залог, вправе требовать его возврата в связи с тем, что он либо обеспечивает явку обвиняемого в срок, установленный судом, либо своевременно сообщает о фактах, которые свидетельствуют о намерении обвиняемого совершить побег, на основании чего последний может быть арестован.

§ 124. ОБРАЩЕНИЕ ЗАЛОГА В ДОХОД ГОСУДАРСТВА

1. Залог, который не возвращен, поступает в доход казны, если обвиняемый уклонился от следствия или от отбывания назначенного наказания в виде лишения свободы или мер исправления и безопасности, связанных с лишением свободы.

2. До решения вопроса о залоге для дачи объяснений должны быть вызваны обвиняемый, а также те лица, которые внесли за него залог. На решение суда они могут подать только срочную жалобу. До решения по жалобе им и прокуратуре должна быть предоставлена возможность для устного обоснования своих ходатайств, а также для обсуждения проведенного расследования.

3. Решение, объявляющее утрату залога в отношении тех лиц, которые внесли его за обвиняемого, является окончатель-

ным, принимается судьей по гражданским делам и подлежит исполнению, а по истечении срока обжалования приобретает значение вступившего в законную силу решения по гражданскому делу.

§ 125. ПОЛНОМОЧИЯ ПО ИЗДАНИЮ ПРИКАЗА ОБ АРЕСТЕ

1. До возбуждения публичного обвинения судья участкового суда, в округе которого дело подлежит рассмотрению или находится обвиняемый, издает приказ об аресте по ходатайству прокуратуры или по долгу службы, если невозможно установить связь с прокуратурой или в случае неотложности действий.

2. После возбуждения публичного обвинения приказ об аресте издает суд, в производстве которого находится дело, а если подана ревизионная жалоба — то суд, приговор которого обжалован. В неотложных случаях приказ об аресте вправе издать также председательствующий.

§ 126. ПОЛНОМОЧИЯ ПО ПРИНЯТИЮ ДАЛЬНЕЙШИХ РЕШЕНИЙ В ОТНОШЕНИИ ПРИКАЗА ОБ АРЕСТЕ

1. До возбуждения публичного обвинения судья, который отдал приказ об аресте, правомочен принимать дальнейшие судебные решения и меры, касающиеся следственного ареста, или меры его отсрочки (§ 116). Если приказ об аресте отдал суд второй инстанции, то правомочным является судья, который вынес предшествующее решение. Если подготовительное производство проводится в другом месте или приказ об аресте приведен в исполнение в другом месте, то судья вправе, поскольку об этом ходатайствует прокуратура, передать полномочия судье участкового суда этой местности. Если территория разделена на несколько округов, то полномочия участкового суда определяет правительство земли в соответствии с правовыми предписаниями. Правительство земли вправе эти полномочия передать земельному управлению юстиции.

2. После возбуждения публичного обвинения принимать решения правомочен суд, в производстве которого находится дело, после подачи ревизионной жалобы — суд, приговор которого обжалован. Отдельные меры, в частности, предусмотренные § 119, принимает председательствующий. В неотложных случаях он вправе также отменить приказ об аресте или отложить его исполнение, если прокуратура с этим согласна. В противном случае должно быть немедленно вынесено решение суда.

3. Суд ревизионной инстанции вправе отменить приказ об аресте, если он отменяет обжалованный приговор, и это ре-

шение прямо указывает на наличие предпосылок, предусмотренных § 120 абз. 1.

4. § 121 и 122 применяются соответственно.

§ 126а. ВРЕМЕННОЕ ПОМЕЩЕНИЕ В МЕДИЦИНСКОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ

1. Если имеются серьезные основания полагать, что кто-либо совершил противоправное деяние в состоянии невменяемости или сниженной вменяемости (§ 20, 21 Уголовного кодекса) и требуется его помещение в психиатрическую больницу или наркологическое учреждение, то суд вправе вынести решение в форме приказа о временном помещении такого лица в одно из этих учреждений, при условии, что это продиктовано интересами общественной безопасности.

2. Для временного помещения в указанные учреждения соответственно применяются § 114—115а, 117—119, 125 и 126. Если помещаемый в учреждение имеет законного представителя, то ему должно быть объявлено решение.

3. Приказ о помещении в учреждение должен быть отменен, если предпосылки для содержания там лица отпали или если суд в своем приговоре не предписал поместить его в психиатрическую больницу или наркологическое учреждение. Обжалование не приостанавливает освобождение. Предписания § 120 абз. 3 применяются соответственно.

§ 127. ЗАДЕРЖАНИЕ

1. Если кто-либо застигнут на месте совершения преступления, или преследуется, или подозревается в побеге, или не может немедленно удостоверить свою личность, то любой гражданин вправе его задержать без предписания судьи. Установление идентичности личности прокуратурой или чиновниками полиции определяется § 163b абз. 1.

2. Прокуратура и чиновники полиции вправе при неотложности действий задержать лицо и в случае, если имеются предпосылки для приказа о его аресте или о помещении в соответствующее учреждение.

3. При совершении уголовно наказуемого деяния, преследование за которое предусмотрено только в порядке частного обвинения, задержание допускается и в том случае, если еще не подана жалоба. Это правило действует и тогда, когда уголовное преследование проводится по разрешению или требованию.

§ 127а. ОТКАЗ ОТ ЗАДЕРЖАНИЯ

1. Если обвиняемый в пределах действия этого закона не имеет постоянного места жительства или места пребывания и существуют предпосылки для приказа об аресте только в связи с опасностью его побега, то может быть отказано в задержании обвиняемого или содержании его под стражей, если:

- 1) нельзя рассчитывать, что за совершение деяния будет назначено наказание в виде лишения свободы или меры исправления и безопасности, связанные с лишением свободы;
- 2) обвиняемый вносит залог установленного размера в расчете на ожидаемое наказание в виде денежного штрафа или возмещения судебных издержек.

2. Предписания § 116 абз. 1 и 3 применяются соответственно.

§ 128. ДОСТАВКА К СУДЬЕ

1. Задержанный, поскольку не последовало его освобождение, немедленно, но не позднее следующего дня после задержания, должен быть доставлен к судье участкового суда, в округе которого он был задержан. Судья допрашивает доставленного в соответствии с § 115 абз. 3.

2. Если судья считает задержание неоправданным или отпали основания для него, то он предписывает освобождение задержанного. В противном случае он по ходатайству прокуратуры, а при невозможности установления с ней связи — по долгу службы отдает приказ об аресте или о помещении задержанного в соответствующее учреждение. Предписания § 115 абз. 4 применяются соответственно.

§ 129. ДОСТАВКА ПОСЛЕ ВОЗБУЖДЕНИЯ ПУБЛИЧНОГО ОБВИНЕНИЯ

Если в отношении задержанного уже возбуждено публичное обвинение, то он либо немедленно, либо по указанию судьи, к которому был первоначально доставлен, препровождается в компетентный суд; этот суд обязан не позднее следующего дня после задержания решить вопрос об освобождении, аресте или временном помещении задержанного в соответствующее учреждение.

§ 130. ПРИКАЗ ОБ АРЕСТЕ ПО ДЕЛАМ ЧАСТНОГО ОБВИНЕНИЯ

Если по подозрению в совершении уголовно наказуемого деяния, преследуемого в порядке частного обвинения, отдается приказ об аресте, то одному из лиц, имеющих право на

подачу жалобы, немедленно сообщается об этом. Одновременно ему должно быть разъяснено, что приказ об аресте отменяется, если жалоба не будет представлена в определенный судьей срок, который не может превышать недели. Если в течение срока жалоба не представлена, то приказ об аресте должен быть отменен. Это правило распространяется на случаи, когда уголовно наказуемое деяние преследуется по решению или по требованию. Предписания § 120 абз. 3 применяются соответственно.

§ 131. ПРИКАЗ О РОЗЫСКЕ

1. На основании приказа об аресте или о помещении лица в соответствующее учреждение прокуратура или судья вправе отдать приказ о розыске, если обвиняемый совершил побег или скрывается.

2. Без приказа об аресте или о помещении в соответствующее учреждение производство розыска допускается только в том случае, если задержанный совершил побег. В этих случаях приказ о розыске может исходить от полицейских властей.

3. В приказе о розыске должны быть указаны данные и по возможности приметы разыскиваемого. Кроме того, в нем указывается деяние, в совершении которого он подозревается, время и место его совершения.

4. Предписания § 115 и 115а применяются соответственно.

Глава 9а. Другие меры обеспечения уголовного преследования и исполнения судебных решений

§ 132

1. Если обвиняемый подозревается в совершении уголовного наказуемого деяния, в пределах действия этого закона не имеет постоянного места жительства или места пребывания, но нет предпосылок для приказа о его аресте, в целях обеспечения производства по уголовному делу предписывается, чтобы обвиняемый:

- 1) внес установленного размера залог в расчете на ожидаемое наказание в виде денежного штрафа и возмещения судебных издержек;
- 2) уполномочил лицо, проживающее в округе компетентного суда, для получения уведомления.

§ 116а абз. 1 применяется соответственно.

2. Предписание вправе вынести только судья, а при неотложности действий — также прокуратура и ее вспомогательные чиновники (§ 152 закона о судоустройстве).

3. Если обвиняемый не выполняет предписания, то он возмещает средства, затраченные на его доставку, у него изымаются вещи, которые были при обвиняемом и ему принадлежали. § 94 и 98 применяются соответственно.

Глава 9б. Временный запрет на профессиональную деятельность

§ 132а

1. Если имеются серьезные основания полагать, что суд вынесет решение о запрещении заниматься определенной профессиональной деятельностью (§ 70 Уголовного кодекса), то судья вправе временно запретить деятельность, связанную с определенной профессией, ремеслом или видом ремесла. § 70 абз. 3 Уголовного кодекса применяется соответственно.

2. Временный запрет на профессию должен быть отменен, если отпали его основания или если суд в приговоре не назначил такого запрета.

Глава 10. Допрос обвиняемого

§ 133. ВЫЗОВ ПОВЕСТКОЙ

1. Обвиняемый вызывается на допрос повесткой.

2. Вызов может быть произведен с предупреждением о том, что в случае неявки обвиняемого последует его привод.

§ 134. ПРИВОД

1. Немедленный привод обвиняемого может быть предписан, если имеются основания для приказа о его аресте.

2. В приказе о приводе должны быть указаны точные данные об обвиняемом и вменяемое ему уголовно наказуемое деяние, а также основание привода.

§ 135. НЕМЕДЛЕННЫЙ ДОПРОС

Обвиняемый должен быть немедленно доставлен к судье и им допрошен. Он может быть на основании приказа о приводе задержан, но не более, чем до конца дня, когда последовал привод.

§ 136. ПЕРВЫЙ ДОПРОС

1. В начале первого допроса обвиняемому должно быть сообщено, какое деяние вменяется ему в вину и какие нормы уголовного закона его предусматривают. Ему должно быть также разъяснено, что в соответствии с законом он по своему усмотрению вправе давать объяснения по существу обвинения или не давать показаний по делу и в любое время, в том числе и перед допросом, может пригласить избранного защитника. Далее ему должно быть разъяснено, что он в свое оправдание имеет право ходатайствовать о представлении доказательств. В необходимых случаях обвиняемому должно быть также указано, что он может написать свои показания собственноручно.

2. На допросе обвиняемому должна быть предоставлена возможность опровергнуть имеющиеся против него подозрения и привести факты, говорящие в его пользу.

3. При первом допросе обвиняемого должны быть выяснены обстоятельства, относящиеся к его личности.

§ 136а. ЗАПРЕЩЕННЫЕ МЕТОДЫ ДОПРОСА

1. Свобода воли и волеизъявления обвиняемого не должны подавляться путем жестокого обращения, изнурения, физического воздействия, введения в организм специальных препаратов, мучения, обмана или гипноза. Принуждение может применяться, поскольку это допускает уголовно-процессуальное право. Угроза применения недопустимых законом мер и обещание не предусмотренных законом выгод запрещены.

2. Применение мер, которые влияют на память обвиняемого или возможность понимания им происходящего, не разрешается.

3. Запреты, предусмотренные абз. 1 и 2, несмотря на согласие обвиняемого. Показания, которые получены с нарушением этих запретов, не могут использоваться и в том случае, если обвиняемый согласен с этим.

Глава 11. Защита

§ 137. ИЗБРАНИЕ ЗАЩИТНИКА

1. Обвиняемый вправе на любом этапе расследования воспользоваться помощью защитника. Число избранных защитников не должно превышать трех.

2. Если обвиняемый имеет законного представителя, то последний вправе самостоятельно избрать защитника.

§ 138. ЛИЦА, ВЫСТУПАЮЩИЕ В КАЧЕСТВЕ ЗАЩИТНИКА

1. В качестве защитников могут быть избраны адвокаты, допущенные к работе при одном из немецких судов, а также преподаватели права немецких высших учебных заведений.

2. Другие лица могут быть допущены только по разрешению суда, если имеет место случай обязательной защиты и избранный защитником не отягощается к лицам, которые могут выступать в качестве защитника, но только совместно с профессиональным защитником.

§ 138a. ИСКЛЮЧЕНИЕ ЗАЩИТНИКА ИЗ ПРОЦЕССА

1. Защитник должен быть исключен из процесса, если имеются серьезные подозрения или в стадии предания суду обнаруживается, что он:

- 1) участвовал в совершении деяния, которое является предметом расследования;
- 2) злоупотребляет общением с обвиняемым, находящимся под стражей, и тем самым создает существенную угрозу совершения им уголовно наказуемого деяния или это угрожает безопасности места заключения либо
- 3) совершил действия, которые при решении вопроса об осуждении обвиняемого способствовали бы его незаконному оправданию, укрывательству.

2. От участия в процессе, который имеет своим предметом уголовно наказуемое деяние, предусмотренное § 129a Уголовного кодекса, защитник также должен быть отстранен, если определенные факты свидетельствуют о том, что он совершил или совершает действия, указанные в абз. 1 и 2.

3. Исключение защитника из процесса должно быть отменено в следующих случаях:

- 1) как только отпали соответствующие предпосылки к этому, но не потому, что обвиняемый освобожден из-под стражи;
- 2) если защитник по обстоятельствам дела, послужившим его исключению из процесса, оправдан в открывшемся судебном разбирательстве или если приговором суда чести или дисциплинарного суда виновное нарушение профессиональных обязанностей по этим обстоятельствам не установлено;
- 3) если не позднее одного года после исключения защитника из процесса по обстоятельствам, которые послужили исключению, начато разбирательство в порядке уголовного судопроизводства, или суда чести, или дисциплинарного суда либо имеется судебный приказ о наказании.

Исключение защитника из процесса, которое должно быть отменено согласно № 3, может быть ограничено сроком, не превышающим одного года, если особые трудности или объем дела либо другие важные основания не позволяют вынести определение о предании его суду.

4. Защитник, исключенный из процесса, не может защищать обвиняемого в другом процессе. При подобных обстоятельствах защитник не может посещать обвиняемого, находящегося под стражей.

5. Защитник, исключенный из процесса, не может также защищать другого обвиняемого в том же процессе; в другом процессе он не может защищать обвиняемого, если предметом разбирательства является уголовно наказуемое деяние, предусмотренное § 129а Уголовного кодекса, и исключение последовало в процессе, предметом которого является такое же уголовно наказуемое деяние. Абз. 4 применяется соответственно.

§ 138b. ИСКЛЮЧЕНИЕ ЗАЩИТНИКА В СВЯЗИ С УГРОЗОЙ ГОСУДАРСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

По делам, которые рассматриваются в соответствии с § 74а абз. 1 № 3 и § 120 абз. 1 № 3 закона о судоустройстве или в случае невыполнения обязанностей, предусмотренных § 138 Уголовного кодекса, в отношении уголовно наказуемых деяний (измена родине или угроза внешней безопасности согласно § 94—96, 97а, 100 Уголовного кодекса), защитник должен быть исключен из процесса, если определенными фактами обосновано предположение, что его участие в нем может угрожать безопасности Федеративной Республики Германии. § 138а абз. 3 предложение 1 № 1 применяется соответственно.

§ 138с. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК ИСКЛЮЧЕНИЯ ЗАЩИТНИКА ИЗ ПРОЦЕССА

1. Решение об исключении защитника из процесса на основании § 138а, 138b принимает высший земельный суд. Если в подготовительном производстве расследование проводилось генеральным прокурором или дело подсудно Верховному суду ФРГ, то решение выносит Верховный суд ФРГ; если дело подсудно сенату высшего земельного суда или Верховному суду ФРГ, — то другой сенат.

2. Согласно абз. 1 компетентный суд решает вопрос после возбуждения публичного обвинения до вступления в законную силу решения об окончании процесса по предложению суда, который рассматривает дело, а также по ходатайству

прокуратуры. Предложение вносится судом по ходатайству прокуратуры или по долгу службы при содействии прокуратуры. Если защитник, подлежащий исключению из процесса, является адвокатом, то копия ходатайства прокуратуры согласно предложению 1 или заявления суда направляется в президиум палаты адвокатов, членом которой является защитник. Он вправе высказать свои соображения в процессе судебного разбирательства.

3. Суд, в котором рассматривается дело, может постановить, что права защитника, вытекающие из § 147, 148, сохраняются за ним до решения вопроса согласно абз. 1 компетентным судом об исключении его из процесса; может быть предписано сохранение этих прав также для случаев, указанных в § 138а абз. 4 и 5. Перед возбуждением публичного обвинения и после вступления в законную силу решения об окончании процесса суд выносит определение в форме предписания согласно предложению 1, которое должно решить вопрос об исключении защитника из процесса и не подлежит обжалованию. На время действия предписания суд должен обеспечить соблюдение прав обвиняемого, вытекающих из § 147 и 148, назначив другого защитника. § 142 применяется соответственно.

4. Если суд, который рассматривает дело, согласно абз. 2 вносит предложение во время судебного разбирательства, то он должен одновременно с этим до решения вопроса согласно абз. 1 компетентным судом прервать или отложить судебное разбирательство. Судебное разбирательство может быть отложено на срок до тридцати дней.

5. Если защитник исключен из процесса по собственной воле или по заявлению обвиняемого после того, как согласно абз. 2 против него заявлено ходатайство об исключении либо дело передано для решения компетентному суду, то последний может продолжить производство об исключении защитника с целью установления, допустимо ли его участие в процессе. Установление недопустимости равнозначно в смысле § 138а, 138b, 138d исключению.

6. Если защитник исключен из процесса, то на него может быть возложено возмещение судебных издержек. Решение по этому вопросу принимает суд, в котором рассматривалось дело.

§ 138d. УСТНОЕ РАССМОТРЕНИЕ ДЕЛА. СРОЧНАЯ ЖАЛОБА

1. Вопрос об исключении защитника из процесса решается на основании устного разбирательства.

2. Защитник должен быть вызван в назначенный день устного разбирательства. Срок вызова составляет одну не-

делю. Этот срок может быть сокращен до трех дней. О дне разбирательства должны быть оповещены прокуратура, обвиняемый и в случаях, предусмотренных § 138с абз. 2 предложение 3, президиум палаты адвокатов.

3. Устное разбирательство может быть проведено без защитника, если он был вызван в установленном порядке и ему было разъяснено, что разбирательство может состояться в его отсутствие.

4. В ходе устного разбирательства должны быть заслушаны присутствующие участники процесса. Объем исследования доказательств определяется судом по служебному усмотрению. О разбирательстве должен быть составлен протокол; § 271—273 применяются соответственно.

5. Решение должно быть оглашено после окончания устного разбирательства. Если это невозможно, то решение должно быть принято в срок, не превышающий одной недели.

6. На решение, которым защитник исключен из процесса по основаниям, указанным в § 138а, или в случае, предусмотренном § 138d, допускается срочная жалоба. Президиуму палаты адвокатов право обжалования не предоставлено. Решение, отклоняющее исключение защитника из процесса оснований § 138а, обжалованию не подлежит.

§ 139. ПОРУЧЕНИЕ ЗАЩИТЫ СТАЖЕРУ

Адвокат, избранный в качестве защитника, вправе с согласия избравшего его поручить защиту стажеру, который сдал первый экзамен для работы в юридической службе и с этого времени работает не менее года и трех месяцев.

§ 140. ОБЯЗАТЕЛЬНАЯ ЗАЩИТА

1. Участие защитника в процессе является обязательным, если:

- 1) судебное разбирательство по первой инстанции проводится в высшем земельном суде или в земельном суде;
- 2) обвиняемому вменяется в вину совершение преступления;
- 3) приговор может повлечь запрет на профессию;
- 4) (отменен);
- 5) обвиняемый на основании предписания судьи находится не менее трех месяцев в месте лишения свободы и не менее чем за две недели до начала судебного разбирательства был освобожден;
- 6) принимается во внимание подготовка заключения эксперта о психическом состоянии обвиняемого с помещением его в психиатрическую больницу в соответствии с § 81;

7) наказание связано с применением мер исправления и безопасности;

8) принимавший участие в процессе защитник исключен из него.

2. В других случаях защитника назначает председательствующий по ходатайству или по долгу службы, если участие защитника необходимо в связи с тяжестью деяния или сложностью фактических и правовых обстоятельств дела или очевидно, что обвиняемый не в состоянии сам осуществлять защиту, либо потому, что потерпевший согласно § 397а и 406g абз. 3 и 4 имеет адвоката. Ходатайство глухого или немого обвиняемого о приглашении защитника должно быть удовлетворено.

3. Назначение защитника в соответствии с абз. 1 № 5 может быть отменено, если обвиняемый освобожден из места лишения свободы раньше, чем за две недели до начала судебного разбирательства. Назначение защитника в соответствии с § 117 абз. 4 остается в силе для дальнейшего процесса при наличии предпосылок, указанных в абз. 1 № 5, если не назначен другой защитник.

§ 141. НАЗНАЧЕНИЕ ЗАЩИТНИКА

1. В случаях, указанных в § 140 абз. 1 и 2, подсудимому назначается защитник, если он не был назначен, как только подсудимый согласно § 201 вызван для ознакомления с обвинительным заключением и дачи связанных с ним заявлений.

2. Если позднее выяснится, что защитник необходим, то он назначается немедленно.

3. Защитник может быть назначен уже в период предварительного расследования. Прокуратура ходатайствует об этом, если, по ее мнению, участие защитника в судебном разбирательстве обязательно согласно § 140 абз. 1 и 2. После окончания расследования (§ 169а) защитник должен быть назначен по ходатайству прокуратуры.

4. Вопрос о назначении защитника решает председательствующий, который ведет судебное разбирательство или правомочен это сделать.

§ 142. ИЗБРАНИЕ ЗАЩИТНИКА

1. Защитник, подлежащий назначению, избирается председательствующим по возможности из числа адвокатов, допущенных для работы при суде данного судебного округа. Обвиняемому должна быть предоставлена возможность в течение определенного срока выбрать адвоката. Председательствующий назначает названного обвиняемым защитника, если для отказа в этом нет серьезных оснований.

2. В случаях, указанных в § 140 абз. 1 № 2 и 5, а также § 140 абз. 2, в качестве защитника в суде первой инстанции может быть назначен стажер, который сдал предусмотренный первый экзамен для занятия юридической службой и уже работает более одного года и трех месяцев, но не при суде, судья которого занимался его профессиональной подготовкой.

§ 143. ОТМЕНА НАЗНАЧЕНИЯ ЗАЩИТНИКА

Назначение должно быть отменено, если вскоре избран другой защитник, и он согласен с избранием.

§ 144 (ОТМЕНЕН)

§ 145. НЕЯВКА ЗАЩИТНИКА

1. Если по делу защита обязательна и защитник не является в судебное разбирательство, несвоевременно покидает суд или отказывается от защиты, то председательствующий немедленно назначает подсудимому другого защитника. Однако суд вправе также отложить слушание дела.

2. Если защитник по делам, по которым, согласно § 141 абз. 2, защита является обязательной, назначается только в ходе судебного разбирательства, то суд вправе отложить слушание дела.

3. Если вновь назначенный защитник заявляет, что время, необходимое ему для подготовки к защите, недостаточно, то суд должен прервать заседание или отложить слушание дела.

4. Если отложение слушания дела произошло по вине защитника, то вызванные этим расходы должны быть возложены на него.

§ 145а. ПОЛНОМОЧИЯ ЗАЩИТНИКА НА ПОЛУЧЕНИЕ ДОКУМЕНТОВ

1. Избранный защитник, доверенность которого на участие в процессе имеется в деле, а также назначенный защитник выступают в качестве уполномоченных принимать документы, предназначенные для обвиняемого, и иные материалы.

2. Вызов обвиняемого может поручаться защитнику только в том случае, если он уполномочен на вызов доверенностью, находящейся в деле. § 116а абз. 3 применяется соответственно.

3. Если решение в соответствии с абз. 1 вручается защитнику, то об этом уведомляется обвиняемый; одновременно он получает копию решения. Если решение вручается обвиняемому, то защитник об этом уведомляется даже в том случае, когда письменной доверенности не имеется в деле; при этом он получает копию решения.

§ 146. ОБЩИЙ ЗАЩИТНИК

Один защитник не может защищать одновременно нескольких обвиняемых в совершении одного и того же деяния. В одном процессе защитник не может одновременно защищать обвиняемого в совершении нескольких различных деяний.

§ 146а. ОТЗЫВ ИЗБРАННОГО ЗАЩИТНИКА

1. Если кто-либо избран защитником и имеются предпосылки, предусмотренные § 137 абз. 1 предложение 2 или § 146, то он должен быть отозван, как только стали известны эти обстоятельства. Защитник отзывается, если предпосылки, предусмотренные § 146, обнаруживаются после его избрания. Если оказывается, что в случаях, указанных в § 137 абз. 1 предложение 2, одновременно избрано несколько защитников и при этом допущено превышение их числа, то все они отзываются. Решение об отзыве принимает суд, который рассматривает дело или которому оно подсудно.

2. Действия, которые совершены защитником до отзыва, не являются вследствие этого недействительными, потому что имелись предпосылки, предусмотренные § 137 абз. 1 предложение 2 или § 146.

§ 147. ОЗНАКОМЛЕНИЕ ЗАЩИТНИКА С МАТЕРИАЛАМИ ДЕЛА

1. Защитник вправе знакомиться с материалами дела, которыми располагает суд или которые суду могут быть представлены в случае возбуждения обвинения, а также осматривать вещественные доказательства, находящиеся в служебном хранении.

2. Если в материалах дела еще не сделана отметка об окончании расследования, то защитнику может быть отказано в ознакомлении с материалами дела, отдельными актами или в осмотре вещественных доказательств, находящихся в служебном хранении, при условии, что ознакомление или осмотр могут представлять угрозу целям расследования.

3. Защитнику на любом этапе производства по делу не может быть отказано в ознакомлении с копиями протоколов допросов обвиняемого и таких судебных следственных действий, при совершении которых ему разрешено присутствовать или при которых он был вправе присутствовать, а также с заключением эксперта.

4. Защитнику по его ходатайству должны быть выданы на руки материалы дела, за исключением вещественных доказательств, для ознакомления с ними в его адвокатской кон-

торе или на дому, если для отказа нет серьезных оснований. Решение не подлежит обжалованию.

5. Разрешение на ознакомление с материалами дела в подготовительном производстве дает прокуратура, а в остальных случаях — председательствующий в суде, в производстве которого находится дело.

6. Если основание для отказа в ознакомлении с материалами дела не отпало ранее, то предписание об отказе отменяет прокурор не позднее окончания расследования. Защитник должен быть об этом уведомлен и ему снова принадлежит право неограниченного ознакомления материалами дела.

§ 148. ОБЩЕНИЕ ЗАЩИТНИКА С ОБВИНЯЕМЫМ

1. Обвиняемому, если он даже находится под стражей, разрешается письменное и устное общение с защитником.

2. Если обвиняемый находится под стражей и предметом расследования является уголовно наказуемое деяние, предусмотренное § 129а Уголовного кодекса, то письменные материалы и другие предметы должны быть возвращены отправителю в случае, когда последний не согласен с тем, что они сначала должны быть представлены судье. Это же правило действует при наличии предпосылок, указанных в предложении 1, и распространяется на переписку между обвиняемым и защитником, участвующим в другом процессе. Если переписка на основании предложений 1 или 2 подлежит контролю, то для переговоров между обвиняемым и защитником должно быть предусмотрено устройство, которое исключает передачу письменных материалов и других предметов.

§ 148а. ПОРЯДОК ПРИМЕНЕНИЯ МЕР КОНТРОЛЯ

1. Применять меры контроля согласно § 148 абз. 2 правомочен судья участкового суда, в округе которого расположена тюрьма. Если сделано заявление о совершенном или готовящемся уголовно наказуемом деянии согласно § 138 Уголовного кодекса, то письменные материалы и другие предметы, которые обуславливают обязанность донесения о совершенном или готовящемся уголовно наказуемом деянии, должны быть временно изъяты и переданы на хранение; предписания о выемке применяются соответственно.

2. Судья, которому поручено осуществлять меры контроля, не может заниматься предметом расследования уголовного дела. Он обязан сохранять в тайне сведения, полученные в связи с осуществлением контроля; § 138 Уголовного кодекса применяется соответственно.

§ 149. ДОПУСК ПРАВОЗАСТУПНИКА

1. Супруг подсудимого должен быть допущен в судебное разбирательство и по его требованию заслушан. О времени и месте судебного разбирательства он должен быть своевременно уведомлен.

2. То же относится и к законному представителю подсудимого.

3. Допуск подобных правозаступников на стадии предварительного расследования зависит от усмотрения судьи.

§ 150 (ОТМЕНЕН)

ВТОРАЯ КНИГА ПРОИЗВОДСТВО В ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Глава 1. Публичное обвинение

§ 151. ПРИНЦИП ОБВИНЕНИЯ

Судебное разбирательство может быть начато только на основе возбужденного обвинения.

§ 152. ОБВИНТЕЛЬНОСТЬ ВЛАСТИ. ПРИНЦИП ОФИЦИАЛЬНОСТИ

1. Право возбуждения публичного обвинения принадлежит прокуратуре.

2. Она обязана, если иное не предусмотрено законом, принять меры в отношении всех уголовно наказуемых деяний, подлежащих преследованию, когда для этого имеются достаточные фактические основания.

§ 152a. УГОЛОВНОЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ ДЕПУТАТОВ

Предписания законодательства земли об условиях, при которых может быть возбуждено или проводиться уголовное преследование в отношении члена законодательного органа, применяются также и в других землях Федеративной Республики Германии и федерации.

§ 153. ОТКАЗ ОТ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ПО ДЕЛАМ О МАЛОЗНАЧИТЕЛЬНЫХ ДЕЯНИЯХ

1. Если предметом процесса является проступок, то прокуратура вправе при согласии суда, компетентного решить вопрос о предании суду обвиняемого, отказаться от уголовного

преследования, при условии, что вина правонарушителя незначительна и преследование не вызвано публичным интересом. Согласия суда не требуется при совершении проступков, которые направлены против чужого имущества и не влекут сколько-нибудь серьезного наказания, и если деянием причинен незначительный ущерб.

2. Если обвинение уже возбуждено, то суд в любом положении дела при наличии предпосылок, предусмотренных абз. 1, с согласия прокуратуры и обвиняемого вправе прекратить производство по делу. Согласия обвиняемого не требуется, если судебное разбирательство по основаниям, указанным в § 205, может не проводиться, или в случаях, предусмотренных § 231 абз. 2 и § 232 и 233, проводится в его отсутствие. Решение принимается в форме определения и не подлежит обжалованию.

§ 153a. ВРЕМЕННЫЙ ОТКАЗ ОТ ВОЗБУЖДЕНИЯ ОБВИНЕНИЯ. ВРЕМЕННОЕ ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ДЕЛА

1. С согласия суда, компетентного решить вопрос о передаче обвиняемого суду, и обвиняемого прокуратура вправе по делам о проступках временно отказаться от возбуждения публичного обвинения и одновременно возложить на обвиняемого:

- 1) обязанность выполнить определенную работу целью загладить вред, причиненный деянием;
- 2) обязанность внести денежную сумму в пользу общественно-полезного учреждения или в государственную казну;
- 3) обязанность выполнить другую общественно-полезную работу или
- 4) обязанность содержания путем выплаты определенной денежной суммы.

Эти обязанности должны соответствовать значению проступка, а публичные интересы при незначительной вине правонарушителя — не вызывать потребность уголовного преследования. Для выполнения указанных обязанностей прокуратура устанавливает обвиняемому срок, который в случаях, предусмотренных предложением 1 № 1—3, не может превышать шести месяцев и в случаях, указанных в предложении 1 № 4 — одного года. Прокуратура вправе отменить выполнение обязанностей и один раз продлить их срок на три месяца; с согласия обвиняемого прокуратура вправе возложить на него обязанности и их изменить. Если обвиняемый выполняет обязанности, то деяние не может больше рассматриваться как проступок. В противном случае работа, которую он

выполнил для их реализации, не возмещается. § 152 абз. 1 предложение 2 применяется соответственно.

2. Если обвинение уже возбуждено, то суд вправе с согласия прокуратуры и подсудимого до конца судебного разбирательства, в котором могли в последний раз проверяться фактические обстоятельства, временно приостановить дело и одновременно возложить обязанности, предусмотренные абз. 1 предложение 1. Абз. 1 предложения 2—5 применяются соответственно. Решение согласно предложению 1 принимается в форме определения и не подлежит обжалованию.

3. На время исполнения обязанностей действует предусмотренный законом срок давности.

§ 153b. ОТКАЗ ОТ ВОЗБУЖДЕНИЯ ОБВИНЕНИЯ. ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЛА

1. Если имеются предпосылки, при наличии которых суд может отказаться от назначения наказания, то прокуратура вправе с согласия суда, компетентного рассматривать дело, отказаться от возбуждения публичного обвинения.

2. Если обвинение уже возбуждено, то суд вправе до начала судебного разбирательства с согласия прокуратуры и подсудимого прекратить производство по делу.

§ 153c. ОТКАЗ ОТ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ДЕЯНИЙ, СОВЕРШЕННЫХ ЗА ГРАНИЦЕЙ

1. Прокуратура вправе отказаться от преследования уголовно наказуемых деяний:

- 1) которые совершены вне пределов действия этого закона или совершенных вне пределов действия этого закона лицом, которое привлекается к ответственности за другое деяние, совершенное внутри страны;
- 2) которые совершены иностранцем внутри страны на иностранном корабле или самолете;
- 3) если за совершенное деяние за границей наказание в отношении обвиняемого уже исполнено и ожидаемое наказание внутри страны с учетом исполненного за границей не имеет значения или обвиняемый в отношении инкриминируемого деяния за границей был оправдан.

2. Прокуратура также вправе отказаться от преследования уголовно наказуемого деяния, которое совершено в пределах действия этого закона путем деятельности, осуществляемой извне, если проведение процесса вызвало бы опасность причинения тяжкого вреда Федеративной Республике Германии или если бы преследование противоречило другим важным публичным интересам.

3. Если обвинение уже возбуждено, то прокуратура вправе в случаях, предусмотренных абз. 1 № 1, 2 и абз. 2, на любом этапе процесса обвинение отозвать и производство по делу прекратить, при условии, что проведение процесса вызвало бы опасность причинения тяжкого вреда Федеративной Республике Германии или преследование противоречило бы другим важным публичным интересам.

4. Если предметом процесса являются уголовно наказуемые деяния, дела о которых рассматриваются на основании § 74а абз. 1 № 2—6 и § 120 абз. 1 № 2—7 закона о судоустройстве, то указанными выше полномочиями наделен генеральный прокурор.

§ 153d. ОТКАЗ ОТ ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ПО ПОЛИТИЧЕСКИМ ОСНОВАНИЯМ

1. Генеральный прокурор вправе отказаться от преследования уголовно наказуемых деяний, дела о которых рассматриваются на основании § 74а абз. 1 № 2—6 и § 120 абз. 1 № 2—7 закона о судоустройстве, если проведение процесса вызвало бы опасность причинения тяжкого вреда Федеративной Республике Германии или если преследование противоречило бы другим важным публичным интересам.

2. Если обвинение уже возбуждено, то генеральный прокурор вправе при наличии предпосылок, предусмотренных абз. 1, на любом этапе производства по делу отозвать обвинение и прекратить производство.

§ 153e. ОТКАЗ ОТ ОБВИНЕНИЯ ПРИ ДЕЯТЕЛЬНОМ РАСКРЫТИИ

1. Если предметом процесса являются уголовно наказуемые деяния, дела о которых рассматриваются на основании § 74а абз. 1 № 2—6 и § 120 абз. 1 № 2—7 закона о судоустройстве, то генеральный прокурор вправе с согласия компетентного высшего земельного суда, действующего на основании § 120 закона о судоустройстве, отказаться от преследования такого деяния, при условии, что лицо после его совершения, но прежде чем ему стало известно о его раскрытии, способствовало предотвращению опасности целостности или безопасности Федеративной Республики Германии или конституционному строю. Это же правило применяется, если лицо после совершения деяния сообщило подробные сведения в соответствующий орган о намерении совершить измену родине, создать угрозу демократическому правовому государству, выдать государственную тайну или создать угрозу внешней безопасности.

2. Если обвинение уже возбуждено, то компетентный высший земельный суд, действующий на основании § 120 закона

о судоустройстве, с согласия генерального прокурора и при наличии предпосылок, предусмотренных абз. 1, вправе прекратить производство по делу.

§ 154. МАЛОЗНАЧИТЕЛЬНЫЕ ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ НАКАЗАНИЯ

1. Прокуратура вправе отказаться от преследования деяния:

- 1) если наказание или меры исправления и безопасности, к назначению которых может привести преследование, наряду с наказанием или мерами исправления и безопасности, которые назначены обвиняемому за совершение другого деяния, или ожидается их назначение за совершение другого деяния, малозначительны;
- 2) если, кроме того, за это деяние нельзя ожидать вынесения приговора в определенный срок и если наказание или меры исправления и безопасности, которые назначены обвиняемому, или ожидается их назначение в связи с совершением другого деяния, являются достаточными для воздействия на это лицо или для защиты правопорядка.

2. Если публичное обвинение уже возбуждено, то суд вправе по ходатайству прокуратуры на любом этапе временно приостановить производство по делу.

3. В случаях, когда производство по делу временно приостановлено в связи с уже назначенным наказанием или мерами исправления и безопасности за другое деяние, то при условии, что не истекли сроки давности, оно может быть снова возобновлено, если назначенное наказание или меры исправления и безопасности впоследствии отменены.

4. Если производство по делу временно приостановлено в связи с уже назначенным наказанием или мерами исправления и безопасности за другое деяние, то при условии, что не истек срок давности, производство по делу может быть снова возобновлено в течение трех месяцев с момента вступления приговора в законную силу за другое деяние.

5. Если суд временно приостановил производство по делу, то для его возобновления требуется судебное решение.

§ 154а. ОГРАНИЧЕНИЕ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ

1. Если какая-либо часть деяния, которая может быть выделена в отдельное производство, или правонарушение, состоящее из нескольких правонарушений и относящееся к тому же самому деянию, малозначительны:

- 1) для ожидаемого наказания или мер исправления и безопасности или

2) наряду с наказанием или мерами исправления и безопасности, которые назначены обвиняемому за другое деяние или ожидаются за совершение другого деяния, то преследование может распространяться на выделенную в отдельное производство часть деяния либо одно из правонарушений. Предписания § 154 абз. 1 и 2 применяются соответственно.

2. После получения обвинительного заключения суд вправе с согласия прокуратуры принять решение об ограничении преследования на любом этапе производства по делу.

3. Суд вправе в любом положении дела снова соединить выделенную часть деяния или правонарушения. Для этого требуется ходатайство прокуратуры. Если выделенная часть деяния вновь соединена, то соответственно применяется § 265 абз. 4.

§ 154б. ВЫДАЧА И ВЫДВОРЕНИЕ

1. В возбуждении публичного обвинения может быть отказано, если обвиняемый в связи с совершением деяния выдан иностранному правительству.

2. В возбуждении публичного обвинения может быть отказано, если обвиняемый выдается иностранному правительству за другое деяние и наказание или меры исправления и безопасности внутри страны малозначительны по сравнению с наказанием или мерами исправления и безопасности, которые ему назначены или могут быть назначены за границей.

3. В возбуждении публичного обвинения может быть отказано, если обвиняемый выдворен за пределы действия федерального закона.

4. Если в случаях, указанных в абз. 1—3, публичное обвинение уже возбуждено, то суд вправе по ходатайству прокуратуры временно приостановить дело. § 154 абз. 3—5 применяется соответственно с учетом того, что срок давности, указанный в § 154 абз. 4, не должен превышать один год.

§ 154с. ЖЕРТВА ПРИНУЖДЕНИЯ ИЛИ ВЫМОГАТЕЛЬСТВА

Если принуждение или вымогательство (§ 240, 253 Уголовного кодекса) совершено путем угрозы, уголовно наказуемое деяние носит явный характер, то прокуратура вправе отказать в преследовании деяния, не являющегося тяжким, явность которого несомненна и налицо раскаяние его совершившего.

§ 154d. РАЗРЕШЕНИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ И АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВЫХ ВОПРОСОВ

Если возбуждение публичного обвинения по делам о проступках связано с рассмотрением вопроса, который должен быть решен в соответствии с гражданским или административным правом, то прокуратура вправе установить срок его разрешения в порядке гражданского или административного производства. Об этом должен быть уведомлен заявитель. Если по истечении срока этот вопрос не решен, то прокуратура вправе прекратить дело.

§ 154e. УГОЛОВНОЕ ИЛИ ДИСЦИПЛИНАРНОЕ ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ЛОЖНОМ ДОНОСЕ ИЛИ ОСКОРБЛЕНИИ

1. В возбуждении публичного обвинения по делам о ложном доносе или оскорблении (§ 164, 185—187а Уголовного кодекса) должно быть отказано, пока не выяснено, в уголовном или дисциплинарном порядке рассматривается действие, о котором утверждается или заявлено.

2. Если публичное или частное обвинение уже возбуждено, то суд приостанавливает производство по делу до окончания рассмотрения дела в уголовном или дисциплинарном порядке в отношении деяния, о котором утверждается или заявлено.

3. До окончания уголовного или дисциплинарного производства в отношении действия, о котором утверждается или заявлено, действует срок давности по делам о ложном доносе или оскорблении.

§ 155. ОБЪЕМ РАССЛЕДОВАНИЯ

1. Расследование и вынесение решения касается только деяния, указанного в обвинении, и лиц, его совершивших.

2. В этих пределах суды вправе и обязаны действовать по собственному усмотрению; в частности, при применении уголовного закона они не связаны заявленными ходатайствами.

§ 156. ОТКАЗ В ОТЗЫВЕ ОБВИНЕНИЯ

Публичное обвинение не может быть отозвано после начала судебного разбирательства.

§ 157. ПОНЯТИЯ «ОБВИНЯЕМЫЙ» И «ПОДСУДИМЫЙ»

По смыслу настоящего закона:

обвиняемый — это лицо, против которого возбуждено публичное обвинение,

подсудимый — это лицо, в отношении которого вынесено определение о предании суду.

§ 158. ЗАЯВЛЕНИЕ ОБ УГОЛОВНО НАКАЗУЕМОМ ДЕЯНИИ. ЖАЛОБА ПО ДЕЛАМ ЧАСТНОГО ОБВИНЕНИЯ

1. Заявления об уголовно наказуемых деяниях или жалобы по делам частного обвинения могут быть поданы в прокуратуру, органы власти, чиновникам полиции и в участковый суд устно или письменно. Устные заявления заносятся в протокол.

2. В отношении уголовно наказуемых деяний, уголовное преследование за которые осуществляется только на основании жалобы, последняя должна быть подана в суд или прокуратуру в письменной форме или с занесением в протокол; другим властям сообщается в письменной форме.

§ 159. НЕЕСТЕСТВЕННАЯ СМЕРТЬ. ОБНАРУЖЕНИЕ ТРУПА

1. Если имеются данные о том, что кто-либо скончался неестественной смертью или обнаружен труп неизвестного, то полицейские и общинные власти обязаны немедленно сообщить об этом в прокуратуру или участковый суд.

2. Для погребения требуется письменное разрешение прокуратуры.

§ 160. ПРОИЗВОДСТВО РАССЛЕДОВАНИЯ

1. Как только прокуратуре из заявлений или другим путем стало известно о подозрении в совершении уголовно наказуемого деяния, она обязана исследовать обстоятельства дела для решения вопроса о возбуждении публичного обвинения.

2. Прокуратура обязана расследовать не только уличающие, но и оправдывающие обстоятельства, принять меры к сохранению доказательств, которые могут быть утрачены.

3. Прокуратура обязана также расследовать и обстоятельства, которые имеют значение для определения правовых последствий деяния. Для этого прокуратура может прибегнуть к помощи специальных социальных служб.

§ 161. ПРЕДСТАВЛЕНИЕ СВЕДЕНИЙ И РАССЛЕДОВАНИЕ

В указанных целях прокуратура вправе требовать от всех публичных властей представления различных сведений и проводить либо самостоятельно расследование, либо с помощью властей и чиновников полицейской службы. Власти и чиновники полицейской службы обязаны выполнять требования или поручения прокуратуры.

§ 161а. ПОЛНОМОЧИЯ ПРОКУРАТУРЫ В ОТНОШЕНИИ СВИДЕТЕЛЕЙ И ЭКСПЕРТОВ

1. Свидетели и эксперты обязаны явиться по вызову прокуратуры и дать показания по делу или представить свое заключение. Поскольку не предусмотрено иное, соответственно применяются предписания гл. 6 и 7 первой книги о свидетелях и экспертах. Допрос под присягой остается прерогативой судьи.

2. В случае неявки или отказа от явки по неуважительным причинам свидетелей или экспертов прокуратура полномочна применить меры, предусмотренные § 51, 70 и 77. Однако вынесение решения об аресте остается прерогативой судьи; в этом случае компетентным является судья, в округе которого находится прокуратура, ходатайствующая о производстве ареста.

3. В отношении решения прокуратуры, предусмотренного абз. 2 предложение 1, может быть заявлено ходатайство о принятии судебного решения. Такое ходатайство, если иное не предусмотрено § 120 абз. 3 предложение 1 и § 135 абз. 2 закона о судоустройстве, рассматривает земельный суд, в округе которого находится прокуратура. Предписания § 297—300, 302, 306—309, 311, а также предписания о судебных издержках производства по делам об обжаловании применяются соответственно. Решение суда не подлежит обжалованию.

4. Если прокуратура обращается с просьбой к другой прокуратуре о допросе свидетелей или экспертов, то полномочия, предусмотренные абз. 2 предложение 1, распространяются на прокуратуру, выполняющую просьбу.

§ 162. СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ СУДЬИ

1. Если прокуратура считает необходимым предпринять судебские следственные действия, то она обращается с ходатайством об этом в участковый суд, в округе которого они должны быть проведены. Если прокуратура считает необходимым производство судебных следственных действий в нескольких округах, то она обращается с ходатайством в тот участковый суд, в округе которого находится. Предписания предложения 2 в отношении судебного допроса не применяются в случае, если, по мнению прокуратуры, это вызовет затяжку расследования и будет связано с обращением с ходатайством в соответствии с предложением 2 к компетентному участковому суду.

2. Компетентным является тот же участковый суд и в случае изменения обстоятельств, которые обосновывают заявленное ходатайство.

3. Судья обязан проверить, допустимы ли согласно закону испрашиваемые действия по обстоятельствам конкретного дела.

§ 163. ЗАДАЧИ ПОЛИЦИИ

1. Органы и чиновники полицейской службы должны расследовать обстоятельства уголовно наказуемого деяния и безотлагательно принять все меры к тому, чтобы не допустить противодействия выяснению этих обстоятельств.

2. Органы и чиновники полицейской службы без промедления пересылают в прокуратуру материалы своего расследования. Если требуется быстрое проведение судьей следственных действий, то материалы пересылаются непосредственно в участковый суд.

§ 163а. ДОПРОС ОБВИНЯЕМОГО

1. Обвиняемый должен быть допрошен не позднее окончания расследования, за исключением тех случаев, когда дело прекращается. По несложным делам достаточно того, что ему предоставляется возможность дать письменное объяснение.

2. В случае, когда обвиняемый ходатайствует о представлении в свое оправдание доказательств, то они должны быть представлены, если имеют значение для дела.

3. Обвиняемый обязан явиться по вызову прокуратуры. Предписания § 133—136а и 168с абз. 1 и 5 применяются соответственно. О правомерности привода выносит решение суд по ходатайству обвиняемого. Предписания § 161а абз. 3 предложение 2—4 применяются соответственно.

4. На первом допросе обвиняемого чиновник полицейской службы должен разъяснить обвиняемому, какое деяние вменяется ему в вину. В остальном при допросе обвиняемого чиновником полицейской службы должны применяться § 136 абз. 1 предложения 2—4, абз. 2, 3 и § 136а.

5. При допросе свидетеля или эксперта чиновник полицейской службы должен соответственно применять § 52 абз. 3, § 55 абз. 2 и § 81с абз. 3 предложение 2 в связи с § 52 абз. 3 и § 136а.

§ 163б. УСТАНОВЛЕНИЕ ЛИЧНОСТИ

1. Если кто-либо подозревается в совершении уголовно наказуемого деяния, то прокуратура и чиновники полицейской службы вправе принять для установления его личности необходимые меры. Предписания § 163а абз. 4 предложения 1 применяются соответственно. Подозреваемый может

быть задержан, если установление его личности связано с существенными трудностями. При наличии предпосылок, предусмотренных предложением 2, допускается обыск подозреваемого, осмотр имеющихся при нем вещей, а также проведение служебно-опознавательных мероприятий.

2. Если и поскольку это необходимо для раскрытия уголовно наказуемого деяния, может устанавливаться личность лица, которое не является подозреваемым. Предписания § 69 абз. 1 предложения 2 применяются соответственно. Меры, предусмотренные абз. 1 предложение 2, могут не применяться, если они не имеют существенного значения для дела; меры предусмотренного в абз. 1 предложение 3 вида не могут применяться против воли соответствующих лиц.

§ 163с. СРОК ЗАДЕРЖАНИЯ. СУДЕБНАЯ ПРОВЕРКА

1. Ни одно из действий, указанных в § 163b, ни в коем случае не может применяться на больший срок, чем это необходимо для установления личности. Задержанный должен быть немедленно доставлен к судье участкового суда, в округе которого он задержан, для решения вопроса о допустимости и продолжительности лишения свободы, за исключением случаев, когда доставка очевидно займет больше времени, чем это необходимо для установления личности.

2. Задержанный вправе немедленно сообщить о задержании родственнику или лицу, пользующемуся его доверием. Ему должна быть предоставлена возможность сообщить об этом родственнику или лицу, пользующемуся его доверием, но за исключением случаев, когда они подозреваются в совершении уголовно наказуемого деяния или создавали бы угрозу целям расследования таким сообщением.

3. Лишение свободы с целью установления личности не может продолжаться более двенадцати часов.

4. Если личность установлена, то материалы, полученные на основании § 163b абз. 2 в связи с установлением личности, подлежат уничтожению.

§ 163d. ВСЕОБЩАЯ ПОЛИЦЕЙСКО-РОЗЫСКНАЯ ПРОВЕРКА

1. Если определенные факты дают основание подозревать, что совершено:

1) одно из указанных в § 111 уголовно наказуемых деяний или

2) одно из указанных в § 100a предложение 1 № 3 и 4, то сведения, собранные в процессе полицейско-пограничной проверки, и в случаях, предусмотренных в № 1, путем проверки личности на основании § 111, а также обстоятельства,

которые могут иметь значение для раскрытия уголовно наказуемых деяний или задержания подозреваемых лиц, вводятся в ЭВМ для обработки и хранения, если использование и оценка этих сведений способствуют раскрытию преступления и эти меры соответствуют значению содеянного. Аналогичным образом в случаях, предусмотренных абз. 1, данные, имеющиеся в паспортах и удостоверениях личности, считаются автоматически. Использование этих сведений допускается только органами уголовного преследования.

2. Меры указанного в абз. 1 вида могут быть предписаны только судьей, а при неотложности действий — также прокуратурой и ее вспомогательными чиновниками (§ 152 закона о судоустройстве). Если прокуратура или ее вспомогательные чиновники предписали такие меры, то прокуратура незамедлительно ходатайствует об их подтверждении судьей. Предписание теряет силу, если судья не подтвердил его в течение трех дней.

3. Предписание оформляется в письменной форме. В нем указывается лицо, сведения о котором должны быть введены в ЭВМ, и с учетом определенных признаков или особенностей оно должно быть по возможности точно описано на основании имеющихся данных ко времени издания предписания или с момента возникновения подозрения в совершении уголовно наказуемого деяния. Вид и продолжительность применения меры должны быть определены. Действие предписания ограничено в пространстве и во времени — не более трех месяцев. Одноразовое продление допускается на срок не более трех месяцев, если предпосылки, указанные в абз. 1, остаются в силе.

4. Если предпосылки для издания предписания отпали или цель мер, назначенных предписанием, достигнута, то применение этих мер должно быть незамедлительно прекращено. Сведения, характеризующие личность и полученные в результате применения таких мер, должны быть безотлагательно аннулированы, если они больше не требуются или не потребуются для производства по уголовному делу; накопление сведений, которые поступали в ходе применения мер, не допускается более трех месяцев. Об аннулировании сведений должна быть поставлена в известность прокуратура. Хранящиеся сведения о личности могут использоваться только в уголовном процессе. Их применение в других целях допустимо только тогда, когда они дадут возможность центру хранения сведений путем анализа получить данные, которые необходимы для раскрытия других уголовно наказуемых деяний или выяснения личности, предназначены для розыска

или установления местонахождения лица в целях уголовного преследования или исполнения приговора.

5. О мерах, предусмотренных в абз. 1, должны быть уведомлены лица, в отношении которых используются сведения для дальнейшего расследования, за исключением случаев, когда это связано с угрозой целям расследования или общественной безопасности.

§ 164. ЗАДЕРЖАНИЕ ЛИЦ, ПРЕПЯТСТВУЮЩИХ ПРОВЕДЕНИЮ СЛУЖЕБНЫХ ДЕЙСТВИЙ

При проведении служебных действий на месте происшествия и в помещениях чиновники, которые руководят этими действиями, вправе задерживать лиц, преднамеренно препятствующих их служебной деятельности или сопротивляющихся законным распоряжениям, до окончания служебных действий, но не дольше, чем до следующего дня.

§ 165. НЕОТЛОЖНЫЕ ДЕЙСТВИЯ СУДЬИ

При неотложности действий судья вправе провести необходимые следственные действия и без ходатайства, если установление связи с прокуратурой оказывается невозможным.

§ 166. ХОДАТАЙСТВО ОБВИНЯЕМОГО О ПРЕДСТАВЛЕНИИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

1. Если обвиняемый допрошен судьей и при допросе ходатайствовал о дополнительном представлении в свое оправдание доказательств, то судья, поскольку он считает это имеющим значение для дела, должен удовлетворить ходатайство, если доказательства могут быть утрачены или их представление может обосновывать освобождение обвиняемого.

2. Если сбор доказательств должен проводиться в другом судебном округе, то судья вправе просить об этом судью этого округа.

§ 167. ДАЛЬНЕЙШИЕ РАСПОРЯЖЕНИЯ ПРОКУРАТУРЫ

В случаях, предусмотренных § 165 и 166, право дальнейших распоряжений принадлежит прокуратуре.

§ 168. СЕКРЕТАРЬ СУДЬИ

О каждом следственном действии судьи должен быть составлен протокол. Для протоколирования привлекается секретарь суда; судья вправе отказаться от привлечения секретаря, если он не считает необходимым его участие. В неотложных случаях судья может пригласить в качестве секретаря лицо, приведенное к присяге.

§ 168а. ПРОТОКОЛИРОВАНИЕ СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ СУДЬИ

1. Протокол должен содержать указания о месте и времени производства действия, фамилии участвовавших и присутствовавших лиц, а также замечания о том, соблюдались ли существенные формальности производства по уголовному делу.

2. Содержание протокола может быть предварительно стенографировано, записано с помощью магнитофона или понятных сокращений. В этом случае протокол должен быть составлен после окончания действия незамедлительно. Предварительная запись должна прилагаться к материалам дела или, если в этом нет необходимости, сохраняться в делопроизводстве суда. Звукозапись должна быть аннулирована, если дело разрешено или окончено в предусмотренном законом порядке.

3. Протокол должен быть прочитан или представлен для ознакомления участвовавшим лицам, поскольку он их касается. Согласие с протоколом должно быть удостоверено. Протокол должен быть подписан участвовавшими лицами или должно быть отмечено, почему подпись отсутствует. В случае предварительной записи протокола достаточно, чтобы его содержание прочитывалось или воспроизводилась звукозапись. В протоколе должно быть указано, что это сделано, и выражено согласие с записью или указано, какие заявлены возражения. Прочтение, представление для ознакомления или воспроизведение звукозаписи может не проводиться, если участвующие лица, поскольку это их касается, после записи содержания от этого отказались; в протоколе должно быть отмечено, что отказ явно выражен.

4. Протокол должен быть подписан судьей и секретарем. Если содержание протокола полностью или частично зафиксировано без привлечения секретаря предварительно с помощью магнитофона, то его подписывает судья и тот, кто подготовил протокол. Последний ставит свою подпись с указанием, что он подтверждает правильность зафиксированного. Доказывание неправильности содержания протокола допускается.

§ 168b. ПРОТОКОЛИРОВАНИЕ ПРОКУРОРСКИХ СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ

1. Результаты прокурорских следственных действий должны быть запрототолированы.

2. О допросе обвиняемого, свидетелей и экспертов должен быть составлен протокол в соответствии с требованиями § 168 и 168а, если это можно сделать без существенной задержки расследования.

§ 168с. ПРИСУТСТВИЕ ПРИ СУДЕБНОМ ДОПРОСЕ

1. При допросе обвиняемого, производимого судьей, разрешается присутствие представителя прокуратуры и защитника.

2. При допросе судьей свидетеля или эксперта разрешается присутствие представителя прокуратуры, обвиняемого и защитника.

3. Судья вправе не допустить присутствия обвиняемого при производстве следственных действий, если это противоречит целям расследования, в частности, когда имеется опасение, что свидетель в присутствии обвиняемого не скажет правды.

4. Обвиняемый, содержащийся под стражей и имеющий защитника, вправе присутствовать только при таких действиях, которые производятся в суде того места, где он находится под стражей.

5. О времени производства следственного действия должны быть уведомлены участники, имеющие право присутствовать при этом. Уведомление не производится, если это противоречит целям расследования. Лица, имеющие право на присутствие, не могут требовать перенесения времени производства следственного действия.

§ 168d. ПРИСУТСТВИЕ ПРИ ОСМОТРЕ

1. При производстве осмотра судьей разрешается присутствие представителя прокуратуры, обвиняемого и его защитника. Предписания § 168с абз. 3 предложения 1, абз. 4 и 5 применяются соответственно.

2. Если для производства осмотра приглашен эксперт, то обвиняемый вправе ходатайствовать о том, чтобы эксперта, избранного им для участия в судебном разбирательстве, вызвать для участия в осмотре, и если судья отклоняет ходатайство, то обвиняемый самостоятельно приглашает эксперта. Эксперту, названному обвиняемым, разрешается участие в осмотре и в необходимых исследованиях постольку, поскольку это не препятствует деятельности эксперта, приглашенного судьей.

§ 169. СЛЕДСТВЕННЫЙ СУДЬЯ ВЫСШЕГО ЗЕМЕЛЬНОГО СУДА И ВЕРХОВНОГО СУДА ФРГ

1. По делам, которые, согласно § 120 закона о судоустройстве, подсудны высшему земельному суду по первой инстанции, действия, выполняемые в подготовительном производстве судьей участкового суда, вправе производить также следственный судья высшего земельного суда. Если рассле-

дование проводит генеральный прокурор, то аналогичной компетенцией обладает следственный судья Верховного суда ФРГ

2. Следственный судья высшего земельного суда вправе предписать производство следственных действий и тогда, когда они должны проводиться и не в округе этого суда.

§ 169a. ОКОНЧАНИЕ РАССЛЕДОВАНИЯ

Если прокуратура приходит к выводу о возбуждении публичного обвинения, то в материалах дела должна быть сделана отметка об окончании расследования.

§ 170. ОКОНЧАНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО РАССЛЕДОВАНИЮ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

1. Если результаты расследования дают основания для возбуждения публичного обвинения, то прокуратура возбуждает обвинение путем направления обвинительного заключения в соответствующий суд.

2. В противном случае прокуратура прекращает дело. Об этом она уведомляет обвиняемого, если он как таковой был допрошен или был издан приказ о его аресте, а также если обвиняемый просил о таком уведомлении или если такое уведомление представляет для него особый интерес.

§ 171. УВЕДОМЛЕНИЕ ЗАЯВИТЕЛЯ

Если прокуратура оставляет заявление о возбуждении публичного обвинения без последствий или по окончании расследования дает распоряжение о прекращении дела, то она должна уведомить об этом заявителя с указанием оснований своего решения. В уведомлении заявителю, который одновременно является потерпевшим, должна быть разъяснена возможность обжалования решения в предусмотренный законом срок (§ 172 абз. 1).

§ 172. ПРОИЗВОДСТВО О ПРИНУДИТЕЛЬНОМ ВОЗБУЖДЕНИИ ОБВИНЕНИЯ

1. Если заявитель одновременно является потерпевшим, то он имеет право согласно § 171 в течение двух недель после уведомления подать жалобу на решение вышестоящему чиновнику прокуратуры. Этот же срок действует при подаче жалобы в прокуратуру. Течение срока приостанавливается, если не последовало разъяснение, предусмотренное § 171 абз. 2.

2. В случае отклонения жалобы вышестоящим чиновником прокуратуры заявитель вправе ходатайствовать в течение месяца со дня уведомления о вынесении судебного решения. Об этом и о предусмотренной законом форме ему должно быть разъяснено; течение срока приостанавливается, если разъяснения не последовало. Ходатайство не допускается, если предметом производства является уголовно наказуемое деяние, которое может преследоваться потерпевшим в порядке частного обвинения, или если прокуратура отказала в преследовании деяния в соответствии с § 153 абз. 1, § 153а абз. 1 предложение 1, 6 или § 153b абз. 1. Указанное правило применяется и в случаях, предусмотренных § 153с—154 абз. 1, § 154b и 154с.

3. В ходатайстве о вынесении судебного решения должны быть приведены факты, обосновывающие возбуждение публичного обвинения, и доказательства. Ходатайство должно быть подписано адвокатом; в случае несостоятельности лица действуют те же предписания, что и при гражданско-правовых спорах. Ходатайство подается в суд, компетентный вынести решение.

4. Решение по ходатайству выносит высший земельный суд. Предписания § 120 закона о судоустройстве применяются соответственно.

§ 173. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ

1. По требованию суда прокуратура должна представить ему материалы о совершенных ею действиях.

2. Суд вправе направить обвиняемому ходатайство для дачи объяснений с установлением определенного срока.

3. Суд вправе в целях подготовки своего решения назначить расследование и уполномочить для этого судью, действующего по просьбе или поручению.

§ 174. ОТКЛОНЕНИЕ ХОДАТАЙСТВА

1. Если нет достаточных оснований для возбуждения публичного обвинения, то суд отклоняет ходатайство и сообщает об этом заявителю, прокуратуре и обвиняемому.

2. Если ходатайство отклонено, то публичное обвинение может быть возбуждено только на основании новых фактов или доказательств.

§ 175. ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ВОЗБУЖДЕНИИ ПУБЛИЧНОГО ОБВИНЕНИЯ

Если суд после заслушивания обвиняемого считает ходатайство обоснованным, то он выносит решение о возбуждении публичного обвинения. Исполнение этого решения вменяется в обязанность прокуратуры.

§ 176. ВНЕСЕНИЕ ЗАЛОГА

1. Суд вправе своим решением до рассмотрения ходатайства обязать заявителя внести залог для обеспечения расходов в связи с производством по ходатайству и расследованием. Залог вносится наличными деньгами или ценными бумагами. Размер залога, подлежащего внесению, устанавливает суд по своему усмотрению. При этом одновременно должен быть установлен срок, в течение которого должен быть внесен залог.

2. Если залог не внесен в установленный срок, то суд должен разъяснить заявителю, что ходатайство считается отозванным.

§ 177. ИЗДЕРЖКИ

Расходы, связанные с производством по рассмотрению ходатайства, должны быть возложены на заявителя в случаях, предусмотренных § 174 и 176 абз. 2.

Глава 3 (отменена)

§ 178—197 (ОТМЕНЕНЫ)

Глава 4. Решение об открытии судебного разбирательства

§ 198 (ОТМЕНЕН)

§ 199. РЕШЕНИЕ ОБ ОТКРЫТИИ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Суд, компетентный рассмотреть уголовное дело по существу, принимает решение о том, должно ли быть открыто судебное разбирательство или производство по делу временно приостановлено.

2. В обвинительном заключении должно содержаться ходатайство об открытии судебного разбирательства. Вместе с обвинительным заключением в суд направляются материалы уголовного дела.

§ 200. СОДЕРЖАНИЕ ОБВИНИТЕЛЬНОГО ЗАКЛЮЧЕНИЯ

1. В обвинительном заключении должны быть указаны обвиняемый, деяние, которое вменяется ему в вину, время и место его совершения, правовые признаки уголовно наказуемого деяния и подлежащие применению нормы уголовного закона (формула обвинения). Далее в нем должны быть приведены доказательства, указаны суд, в котором состоится судебное разбирательство, и защитник.

2. В обвинительном заключении должны быть также отражены существенные результаты расследования. Они могут не приводиться, если обвинение возбуждено по делу, которое рассматривает единоличный судья.

§ 201. ВРУЧЕНИЕ ОБВИНИТЕЛЬНОГО ЗАКЛЮЧЕНИЯ

1. Председатель суда вручает обвиняемому обвинительное заключение и одновременно предлагает ему в течение определенного срока заявить, есть ли у него ходатайства о представлении дополнительных доказательств до решения об открытии судебного разбирательства или хотел ли он представить свои возражения против открытия судебного разбирательства.

2. Вопрос о ходатайствах и возражениях решает суд. Решение обжалованию не подлежит.

§ 202. ДОПОЛНИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ

Прежде чем суд вынесет решение об открытии судебного разбирательства, он вправе в целях лучшего исследования обстоятельств дела распорядиться о представлении отдельных доказательств. Определение обжалованию не подлежит.

§ 203. ПРЕДПОСЫЛКИ ОТКРЫТИЯ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

Суд выносит решение об открытии судебного разбирательства, если результаты подготовительного производства свидетельствуют о наличии достаточного подозрения в совершении уголовно наказуемого деяния.

§ 204. ОТКЛОНЕНИЕ ОТКРЫТИЯ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Если суд решает, что нельзя открыть судебное разбирательство, то из его определения должно следовать, обосновывает ли он это фактическими или правовыми основаниями.

2. Обвиняемый должен быть ознакомлен с определением суда.

§ 205. ВРЕМЕННОЕ ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ

Если судебное разбирательство длительное время не может быть проведено вследствие отсутствия обвиняемого или в силу других обстоятельств, связанных с личностью обвиняемого, то суд своим определением вправе временно приостановить производство по делу. Председательствующий, если это необходимо, может принять меры обеспечения доказательств.

§ 206. НЕОБЯЗАТЕЛЬНОСТЬ ЗАЯВЛЕННЫХ ХОДАТАЙСТВ ДЛЯ СУДА

При вынесении решения суд не связан ходатайствами прокуратуры.

§ 206а. ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЛА ПО ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ, ИСКЛЮЧАЮЩИМ ПРОИЗВОДСТВО

1. Если после открытия судебного разбирательства обнаружатся обстоятельства, исключающие производство по делу, то суд вправе без судебного разбирательства своим определением прекратить дело.

2. На определение суда может быть подана срочная жалоба.

§ 206б. ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЛА В СВЯЗИ С ИЗМЕНЕНИЕМ УГОЛОВНОГО ЗАКОНА

Если уголовный закон, который действует при совершении деяния, до решения суда изменен и судебное разбирательство имеет своим предметом деяние, которое по действовавшему ранее закону считалось уголовно наказуемым, а теперь таковым не является, то суд вне судебного разбирательства прекращает дело своим определением. На определение может быть принесена срочная жалоба.

§ 207. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ОБ ОТКРЫТИИ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. В определении, которым открывается судебное разбирательство, суд указывает, что обвинение допускается к рассмотрению в судебном разбирательстве, и суд, рассматривающий это дело.

2. Суд в определении указывает, с какими изменениями обвинение допускается к рассмотрению в судебном разбирательстве, если:

- 1) обвинение возбуждено в отношении нескольких деяний и в отношении отдельных из них открытие судебного разбирательства отклонено;

- 2) преследование ограничивается в соответствии с § 154а отдельной выделенной частью деяния или частью, вновь воссоединенной в процессе;
 - 3) деяние с правовой точки зрения квалифицировано иначе по сравнению с обвинительным заключением или
 - 4) преследование в соответствии с § 154а ограничивается отдельными из нескольких правонарушений, которые составляют деяние, или такие правонарушения в процессе вновь воссоединены.
3. В случаях, предусмотренных абз. 2 № 1 и 2, прокуратура в соответствии с определением представляет новое обвинительное заключение. Существенные результаты расследования могут в нем не приводиться.
4. Суд по долгу службы выносит решение о предписании или продлении следственного ареста либо о временном помещении лица в психиатрическую больницу или наркологическое учреждение.

§ 208 (ОТМЕНЕН)

§ 209. КОМПЕТЕНТНЫЙ СУД ДЛЯ РЕШЕНИЯ ВОПРОСА ОБ ОТКРЫТИИ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Если суд, в котором предъявлено обвинение, считает компетентным нижестоящий суд своего округа, то судебное разбирательство открывается в этом суде.

2. Если суд, в котором предъявлено обвинение, считает компетентным вышестоящий суд, к округу которого он относится, то направляет материалы дела через прокуратуру в этот суд.

§ 209а. ОСОБАЯ ПОДСУДНОСТЬ

В смысле § 4 абз. 2, § 209, а также § 210 абз. 2 к судам высшего звена приравнены:

- 1) особые уголовные палаты, предусмотренные § 74 абз. 2, § 74а, 74с закона о судеустройстве, — для их округов по отношению к обычным уголовным палатам и по отношению друг к другу по ранжиру, указанному в § 74с закона о судеустройстве, и
- 2) суды по делам несовершеннолетних — для решения вопроса о том, относится ли дело к их подсудности:
 - а) согласно § 33 абз. 1, § 103 абз. 2 предложение 1, § 107 закона о судах по делам несовершеннолетних и
 - б) согласно § 26 абз. 1 предложение 1, § 74b предложение 1 закона о судеустройстве.

§ 210. ОБЖАЛОВАНИЕ

1. Определение, которым открыто судебное разбирательство, не может быть обжаловано подсудным.

2. На определение, которым отказано в открытии судебного разбирательства, или на определение, которым отказано в ходатайстве прокуратуры о передаче дела нижестоящему суду, прокуратура вправе принести срочную жалобу.

3. Если суд, правомочный рассматривать жалобу, соглашается с поданной жалобой, то он вправе одновременно определить, что судебное разбирательство по жалобе должно проводиться в другой палате суда, который в соответствии с абз. 2 вынес определение, или в суде той же земли равной инстанции. В производстве по делам, по которым высший земельный суд выступает в качестве суда первой инстанции, Верховный суд ФРГ вправе определить, что судебное разбирательство по жалобе состоится в другом сенате этого суда.

§ 211. ПОСЛЕДСТВИЯ ПРИНЯТИЯ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ОБ ОТКЛОНЕНИИ ОТКРЫТИЯ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

Если открытие судебного разбирательства отклонено определением, не подлежащим обжалованию, то обвинение вновь может быть возбуждено только на основании новых фактов и доказательств.

§ 212. УСКОРЕННОЕ ПРОИЗВОДСТВО

По делам, рассматриваемым единолично судьей и судом шэффенов, прокуратура вправе возбудить ходатайство в письменной или устной форме о рассмотрении дела в порядке ускоренного производства, если обстоятельства дела просты и возможно немедленное вынесение приговора.

§ 212a. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

1. Если прокуратура заявляет ходатайство, то судебное разбирательство проводится немедленно или в кратчайший срок и решения об открытии судебного разбирательства не требуется.

2. Представления обвинительного заключения не требуется. Обвинение возбуждается в начале судебного разбирательства устно и его основные положения заносятся в протокол судебного заседания.

3. Вызов обвиняемого необходим в том случае, если он добровольно не явился в судебное заседание или не доставлен в суд. В вызове ему сообщается, в чем он обвиняется. Срок вызова составляет 24 часа.

§ 212b. ОТКЛОНЕНИЕ ХОДАТАЙСТВА ОБ УСКОРЕННОМ ПРОИЗВОДСТВЕ

1. Единоличный судья или суд щейфенов отклоняет рассмотрение дела в порядке ускоренного производства, если дело по своему характеру не может рассматриваться в указанном порядке. Наказание в виде лишения свободы на срок свыше одного года или меры исправления и безопасности не могут назначаться в ускоренном производстве. Лишение водительских прав допускается.

2. Рассмотрение дела в порядке ускоренного производства может быть также отклонено в судебном разбирательстве до провозглашения приговора. Определение не подлежит обжалованию.

3. Если рассмотрение дела в порядке ускоренного производства отклоняется, то требуется представление нового обвинительного заключения.

Глава 5. Подготовка судебного разбирательства

§ 213. НАЗНАЧЕНИЕ ДАТЫ СЛУШАНИЯ ДЕЛА

Дата слушания дела определяется председателем суда.

§ 214. ВЫЗОВЫ

1. Вызов участвующих в судебном разбирательстве лиц предписывает председательствующий. Канцелярия суда обеспечивает исполнение вызовов.

2. Если есть основания полагать, что судебное разбирательство займет продолжительное время, то председательствующий вправе распорядиться о вызове всех или отдельных свидетелей и экспертов на более поздний срок, чем начало судебного разбирательства.

3. Прокуратура вправе вызывать других лиц.

4. Прокуратура принимает меры к получению предметов и письменных материалов, которые могут служить доказательствами по делу. Это может сделать также и суд.

§ 215. ВРУЧЕНИЕ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ОБ ОТКРЫТИИ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

Определение об открытии судебного разбирательства должно быть вручено подсудимому до или вместе с вызовом в судебное заседание. Это правило распространяется и на случаи, указанные в § 207 абз. 3, после представления обвинительного заключения.

§ 216. ВЫЗОВ ПОДСУДИМОГО

1. Подсудимый, находящийся на свободе, вызывается повесткой с предупреждением о том, что в случае неявки без уважительных причин последует его арест или привод. Предупреждение в случаях, предусмотренных § 232, не делается.

2. Подсудимый, содержащийся под стражей, уведомляется о времени судебного разбирательства и вызывается в соответствии с § 35. При этом подсудимый опрашивается, имеются ли у него ходатайства и какие он заявит с целью осуществления своей защиты в судебном разбирательстве.

§ 217. СРОК ВЫЗОВА

1. Судебное разбирательство должно начаться не ранее, чем через неделю после вручения подсудимому вызова.

2. Если этот срок не соблюден, то подсудимый вправе до начала его допроса по делу потребовать отложение слушания дела.

3. Подсудимый вправе отказаться от соблюдения этого срока.

§ 218. ВЫЗОВ ЗАЩИТНИКА

Наряду с подсудимым в суд вызывается также назначенный защитник; избранный защитник вызывается тогда, когда о выборе защитника сообщено суду. Предписания § 217 применяются соответственно.

§ 219. ХОДАТАЙСТВА ПОДСУДИМОГО О ПРЕДСТАВЛЕНИИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

1. Если подсудимый требует вызова в судебное разбирательство свидетелей или экспертов или представления других доказательств, то в своём ходатайстве на имя председательствующего он должен указать, в подтверждение каких обстоятельств необходимы эти доказательства. Об отданных в связи с этим распоряжениях ставится в известность подсудимый.

2. О ходатайствах подсудимого, касающихся представления доказательств, если они удовлетворены, должна быть уведомлена прокуратура.

§ 220. ВЫЗОВ ПО ПРОСЬБЕ ПОДСУДИМОГО

1. Если председательствующий отклоняет ходатайство о вызове какого-либо лица, то подсудимый вправе вызвать это лицо непосредственно. На это он имеет право также и без предварительного ходатайства.

2. Лицо, вызванное непосредственно подсудимым, обязано явиться только тогда, когда вместе с вызовом им по-

лучены наличные деньги в предусмотренном законом размере для поездки и возмещения расходов или они депонированы в канцелярии суда.

3. Если в судебном разбирательстве выяснится, что допрос лиц, вызванных непосредственно подсудимым в целях установления обстоятельств дела, был необходим по долгу службы, то суд по ходатайству подсудимого может предписать отнесение расходов в размере, установленном законом, за счет казны.

§ 221. ПРЕДСТАВЛЕНИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО ДОЛГУ СЛУЖБЫ

Председательствующий также вправе предписать по долгу службы представление предметов и письменных материалов, которые могут служить доказательствами по делу.

§ 222. УВЕДОМЛЕНИЕ О ВЫЗВАННЫХ СВИДЕТЕЛЯХ

1. Суд должен своевременно уведомить прокуратуру и подсудимого о фамилии, месте жительства или пребывания вызванных свидетелей или экспертов. Если прокуратура использовала свое право на основании § 214 абз. 3, то она должна уведомить суд и подсудимого о фамилии, месте жительства или пребывания вызванных свидетелей и экспертов.

2. Подсудимый должен своевременно уведомить суд и прокуратуру о фамилии, месте жительства или пребывания непосредственно вызванных или подлежащих вызову в судебное разбирательство свидетелей и экспертов.

§ 222а. ОБЪЯВЛЕНИЕ СОСТАВА СУДА

1. Если судебное разбирательство по первой инстанции проводится в земельном или высшем земельном суде, то не позднее начала судебного разбирательства должен быть объявлен состав суда с указанием председательствующего и приглашенных запасных судей и запасных шеффенов. Состав суда может быть объявлен по распоряжению председательствующего еще до судебного разбирательства; объявление о составе суда должно быть адресовано подсудимому и его защитнику. Если объявленный состав суда изменяется, то об этом сообщается не позднее начала судебного разбирательства.

2. Если объявление или изменение состава суда последовало позднее семи дней до начала судебного разбирательства, то суд вправе по ходатайству подсудимого, защитника или прокуратуры прервать судебное разбирательство для проверки состава суда, но не позднее начала допроса первого подсудимого по делу.

3. С материалами, касающимися состава суда, вправе знакомиться в интересах подсудимого только его защитник или адвокат, а в интересах обвинителя — только адвокат.

§ 222б. ВОЗРАЖЕНИЯ ПРОТИВ СОСТАВА СУДА

1. Если состав суда объявлен в соответствии с § 222а, то возражения против незаконного состава суда могут быть заявлены только до начала допроса первого подсудимого по делу в судебном разбирательстве. Факты, которые свидетельствуют о незаконном составе суда, должны быть сообщены. Все возражения должны быть заявлены одновременно. Вне судебного разбирательства возражения должны быть изложены письменно. Предписания § 345 абз. 2 и для обвинителя § 390 абз. 2 применяются соответственно.

2. Решение относительно поступивших возражений принимает суд в составе, в котором предписано разрешать вопросы вне судебного разбирательства. Если возражение будет сочтено обоснованным, то тем самым признается, что состав суда незаконный. Если возражение ведет к изменению состава суда, то в отношении нового состава § 222а не должен применяться.

§ 223. ДОПРОС СВИДЕТЕЛЕЙ И ЭКСПЕРТОВ ПО ПОРУЧЕНИЮ ДО СУДА

1. Если явке свидетеля или эксперта в судебное разбирательство на протяжении продолжительного времени препятствуют болезнь или немота либо другие неустранимые причины, то суд вправе распорядиться об их допросе судьей в порядке выполнения просьбы или поручения.

2. Указанное правило применяется, если явка свидетеля или эксперта не может быть обеспечена из-за большой удаленности.

3. Допрос свидетеля должен проводиться под присягой, если не предусмотрено исключение.

§ 224. УВЕДОМЛЕНИЕ О ДОПРОСЕ

1. О времени допроса должно быть заранее сообщено прокуратуре, подсудимому и защитнику; их присутствие на допросе не требуется. Уведомление не делается, если это противоречит целям расследования. Составленный протокол допроса должен быть предъявлен прокуратуре и защитнику.

2. Если подсудимый, находящийся под стражей, имеет защитника, последнему предоставляется право присутствовать при таких допросах, которые проводятся в суде той местности, где подсудимый содержится под стражей.

§ 225. ОСМОТР ПО ПОРУЧЕНИЮ

Если для подготовки судебного разбирательства требуется осмотр, производимый судьей, то должны применяться предписания § 224.

§ 225а. ИЗМЕНЕНИЕ ПОДСУДНОСТИ ДО СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Если суд до начала судебного разбирательства установит, что по предметной подсудности дело относится к вышестоящему суду, то он направляет дело через прокуратуру в этот суд. Предписания § 209а № 2а применяются соответственно. Суд, которому дело направлено, решает своим определением, принимать ли дело к производству.

2. Если материалы поступают от единоличного судьи по уголовным делам или суда шеффенов в вышестоящий суд, то подсудимый вправе ходатайствовать в течение определенного срока о представлении отдельных доказательств. Решение о ходатайстве выносит председатель суда, которому направлено дело.

3. В определении о передаче дела должны быть указаны подсудимый и суд, в котором оно должно рассматриваться. Предписания § 207 абз. 2 № 2—4, абз. 3 и 4 применяются соответственно. Возможность обжалования определяется § 210.

4. Требования абз. 1—3 применяются, если суд до начала судебного разбирательства посчитает обоснованным возражение подсудимого в соответствии с § 6а и дело относится к подсудности особой уголовной палаты, которая имеет приоритет на основании § 74с закона о судеустройстве. Если суд сочтет, что дело подсудно другой уголовной палате, перед которой приоритет имеет уголовная палата в соответствии с § 74е закона о судеустройстве, то оно направляется в эту уголовную палату с обязательным его рассмотрением; возможность обжалования определения о передаче дела предусмотрена § 210.

Глава 6. Судебное разбирательство

§ 226. ПРИСУТСТВИЕ ЛИЦ, ПРИЗВАННЫХ РАЗРЕШИТЬ ДЕЛО

Судебное разбирательство происходит в присутствии лиц, призванных постановить приговор, а также представителей прокуратуры и секретаря судебного заседания.

§ 227. УЧАСТИЕ НЕСКОЛЬКИХ ПРОКУРОРОВ И ЗАЩИТНИКОВ

В судебном разбирательстве могут участвовать несколько чиновников прокуратуры и несколько защитников с разделением полномочий.

§ 228. ОТЛОЖЕНИЕ ДЕЛА И ПЕРЕРЫВЫ

1. Вопрос об отложении судебного разбирательства или перерыве решает суд на основании § 229 абз. 2. Короткие перерывы производятся по распоряжению председательствующего.

2. Задержка защитника, за исключением § 145, не даст права подсудимому требовать отложения дела.

3. Если срок, предусмотренный § 217 абз. 1, не соблюдается, то председательствующий указывает подсудимому на его право требовать отложения дела.

§ 229. СРОКИ ПЕРЕРЫВОВ В РАССМОТРЕНИИ ДЕЛА

1. Судебное разбирательство может быть прервано на срок до десяти дней.

2. Если судебное разбирательство продолжалось не менее десяти дней, то председательствующий, несмотря на указания абз. 1, может один раз прервать его на срок до тридцати дней. Если судебное разбирательство затем было продолжено в течение не менее десяти дней, то оно может быть прервано второй раз на основании предложения 1. Дополнительно к перерывам, предусмотренным абз. 1 и абз. 2 предложения 1 и 2, судебное разбирательство может быть прервано по истечении двенадцати месяцев со дня его начала один раз на срок до тридцати дней, если оно продолжалось не менее десяти дней.

3. Если подсудимый по болезни не может явиться на судебное разбирательство, которое продолжалось не менее десяти дней, то течение сроков, предусмотренных абз. 1 и 2, на время невозможности явки приостанавливается, но не более чем на шесть недель; этот срок заканчивается до истечения десяти дней после того как отпадут причины неявки. Начало и конец срока, связанного с уважительными причинами неявки, устанавливает суд своим определением, не подлежащим обжалованию.

4. Если судебное разбирательство не продолжено по истечении сроков, предусмотренных абз. 1, 2, 3, то оно должно быть проведено повторно. Если день истечения срока приходится на воскресенье, праздничный день или субботу, то судебное разбирательство может быть продолжено со следующего рабочего дня.

§ 230. ОТСУТСТВИЕ ПОДСУДИМОГО

1. Судебное разбирательство в отсутствие подсудимого не проводится.

2. Если подсудимый не явился на судебное разбирательство без достаточно уважительных причин, то должен быть предписан привод или издан приказ о его аресте.

§ 231. ОБЯЗАННОСТЬ ПРИСУТСТВИЯ ПОДСУДИМОГО

1. Явившийся подсудимый не может покидать судебное заседание. Председательствующий вправе принять соответствующие меры, чтобы предупредить уклонение подсудимого от участия в деле; он вправе также во время перерыва в судебном заседании взять подсудимого под охрану.

2. Если подсудимый все же отлучился или не явился на продолжение прерванного судебного разбирательства, то рассмотрение дела может быть продолжено в его отсутствие, при условии, что он уже был допрошен по существу обвинения и суд не считает необходимым его дальнейшее присутствие.

§ 231а. ОТСУТСТВИЕ ПОДСУДИМОГО ВСЛЕДСТВИЕ ПРИВЕДЕНИЯ СЕБЯ В СОСТОЯНИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ НЕДЕЕСПОСОБНОСТИ

1. В случаях, когда подсудимый умышленно и виновно привел себя в состояние процессуальной недееспособности и сознательно тем самым препятствует проведению или продолжению надлежащего судебного разбирательства, то судебное разбирательство, если он еще не допрошен по существу обвинения, проводится или продолжается в его отсутствие, поскольку суд не считает его присутствие необходимым. Требования предложения 1 должны применяться только тогда, когда подсудимому после открытия судебного разбирательства была предоставлена возможность дать объяснения по существу обвинения суду или судье, действующему по поручению.

2. Как только подсудимый снова стал процессуально дееспособным, председательствующий до оглашения приговора должен сообщить подсудимому основное содержание судебных действий, которые были проведены в его отсутствие.

3. Решение о производстве по делу в отсутствие подсудимого в соответствии с абз. 1 суд принимает после заслушивания врача в качестве эксперта. Решение может быть принято до начала судебного разбирательства. На решение может быть принесена срочная жалоба, которая влечет приостановление производства. Начатое судебное разбирательство должно быть прервано до принятия решения по срочной жалобе;

перерыв может продолжаться не более чем тридцать дней, если нет предпосылок, указанных в § 229 абз. 2.

4. Подсудимому, который не имеет защитника, последний должен быть назначен, как только начнется рассмотрение дела в отсутствие подсудимого на основании абз. 1.

§ 231b. ОТСУТСТВИЕ ПОДСУДИМОГО В СВЯЗИ С ПОВЕДЕНИЕМ, НАРУШАЮЩИМ ПОРЯДОК В СУДЕБНОМ ЗАСЕДАНИИ

1. Если подсудимый удален из зала судебного заседания или заключен под арест (§ 177 закона о судоустройстве) за поведение, нарушающее порядок в судебном заседании, то дело может рассматриваться в его отсутствие, при условии, что его дальнейшее присутствие суд не считает необходимым и существует опасение, что присутствие подсудимого при рассмотрении дела причинит серьезный ущерб судебному разбирательству. Подсудимому должна быть во всяком случае предоставлена возможность дать объяснения по существу обвинения.

2. Как только подсудимый снова допущен в судебное заседание, должны быть выполнены требования, предусмотренные § 231a абз. 2.

§ 231c. ОТСУТСТВИЕ ПОДСУДИМОГО ВО ВРЕМЯ ПРОИЗВОДСТВА ОТДЕЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ

Если проводится судебное разбирательство в отношении нескольких подсудимых, то судебным определением может быть разрешено удаление во время производства отдельных действий некоторых подсудимых, а в случае обязательной защиты — также их защитников, при условии, что часть этих действий их не касается. В определении суда должна быть указана часть действий, для которых это разрешено. Разрешение в любое время может быть отозвано.

§ 232. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО В ОТСУТСТВИЕ ПОДСУДИМОГО

1. Судебное разбирательство может быть проведено в отсутствие подсудимого, если он вызван в установленном порядке и в повестке указано, что дело может быть рассмотрено в его отсутствие и если ему угрожает наказание в виде денежного штрафа в размере до ста восьмидесяти дневных ставок, условное наказание, а также наказание в виде запрещения вождения транспорта, конфискации, уничтожения или приведения в негодность определенных предметов как таковых или в совокупности. Более строгие наказания или меры исправления и безопасности в таком процессе не могут быть

назначены. Лишение прав на вождение транспорта допускается, если в повестке было указано на такую возможность.

2. На основании вызова, сделанного путем публикации в печати, рассмотрение дела в отсутствие подсудимого не проводится.

3. Протокол судебного допроса подсудимого оглашается в судебном заседании.

4. Приговор, постановленный в отсутствие подсудимого, с указанием в нем оснований, должен быть вручен ему, если, согласно § 145а абз. 1, не представлялся защитнику.

§ 233. ОСВОБОЖДЕНИЕ ПОДСУДИМОГО ОТ ОБЯЗАННОСТИ ЯВКИ В СУД

1. Подсудимый по его ходатайству может быть освобожден от обязанности явки в суд, если ему угрожает наказание только в виде лишения свободы до шести месяцев, денежного штрафа в размере до ста восьмидесяти дневных ставок, запрещения вождения транспорта, уничтожения или приведения в негодность определенных предметов как таковых или в совокупности либо условное наказание. Более тяжкое наказание или меры исправления и безопасности в таком процессе не могут быть назначены. Лишение прав на вождение транспорта допустимо.

2. Если подсудимый освобожден от обязанности явки в судебное разбирательство, то он должен быть допрошен судьей, действующим по поручению или просьбе. При этом он предупреждается о возможности назначения допустимых наказаний и мер и опрашивается, остается ли в силе его ходатайство об освобождении от явки в судебное заседание.

3. О цели допроса в назначенное время должны быть уведомлены прокуратура и защитник. Их присутствие на допросе не требуется. Протокол допроса должен быть оглашен в судебном заседании.

§ 234. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО ОТСУТСТВУЮЩЕГО ПОДСУДИМОГО

Поскольку судебное разбирательство может проводиться в отсутствие подсудимого, он вправе представлять свои интересы через защитника на основании письменного полномочия.

§ 234а. ПОЛНОМОЧИЯ ЗАЩИТНИКА В СЛУЧАЕ ОТСУТСТВИЯ ПОДСУДИМОГО

Если судебное разбирательство проводится в отсутствие подсудимого, то достаточно, что в соответствии с § 265 абз. 1 и 2 необходимые указания даны защитнику; отказ подсудимого согласно § 61 № 5, а также согласие на основа-

нии § 245 абз. 1 предложение 2 и § 251 абз. 1 № 4, абз. 2 не требуются, если в судебном разбирательстве участвует защитник.

§ 235. РАССМОТРЕНИЕ ДЕЛА В ОБЫЧНОМ ПОРЯДКЕ

Если судебное разбирательство в соответствии с § 232 проведено в отсутствие подсудимого, то он вправе ходатайствовать в течение недели с момента вручения приговора о рассмотрении дела в обычном порядке по тем же основаниям, что и в случае пропуска срока; если он не был уведомлен о вызове в судебное разбирательство, то вправе требовать рассмотрения дела в обычном порядке. Об этом подсудимый во всех случаях должен быть предупрежден при вручении приговора.

§ 236. ПРЕДПИСАНИЕ О ЛИЧНОЙ ЯВКЕ ПОДСУДИМОГО

Суд вправе вынести решение в форме предписания о явке подсудимого и принудить его к явке приказом о приводе или аресте.

§ 237. СОЕДИНЕНИЕ НЕСКОЛЬКИХ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ

Суд вправе назначить к одновременному слушанию несколько находящихся в его производстве дел при наличии связи между этими делами, если даже это не предусмотрено § 3.

§ 238. РУКОВОДСТВО СУДЕБНЫМ РАЗБИРАТЕЛЬСТВОМ

1. Руководство рассмотрением дела, допрос подсудимого и судебное следствие осуществляет председательствующий.

2. Если участвующее в рассмотрении дела лицо выразило возражение против недопустимых предписаний председательствующего, касающихся руководства судебным разбирательством, то решение об этом выносит суд.

§ 239. ПЕРЕКРЕСТНЫЙ ДОПРОС

1. Допрос свидетелей и экспертов, вызванных прокуратурой и подсудимым, председательствующий предоставляет прокуратуре и защитнику по их согласованному ходатайству. Свидетелей и экспертов, вызванных прокуратурой, в первую очередь имеет право допрашивать чиновник прокуратуры, а свидетелей и экспертов, вызванных подсудимым, — защитник.

2. Председательствующий также должен после их допроса задать свидетелям и экспертам вопросы, которые необходимы для выяснения обстоятельств дела.

§ 241а. ДОПРОС НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ СВИДЕТЕЛЕЙ

1. Председательствующий должен разрешить судьям, входящим в состав суда, по их требованию задавать вопросы подсудимым, свидетелям и экспертам.

2. То же самое председательствующий должен разрешить представителю прокуратуры, подсудимому и защитнику, а также шеффенам. Непосредственный опрос одним подсудимым другого не допускается.

§ 240. ПРАВО ЗАДАВАТЬ ВОПРОСЫ

1. Если лица, которые имеют право на основании § 239 абз. 1 задавать вопросы, злоупотребляют им, то председательствующий может лишить их этого права.

2. В случаях, указанных в § 239 абз. 1 и § 240 абз. 2, председательствующий вправе отклонить не относящиеся к делу вопросы.

§ 241. ОТВОД ЗАДАННОГО ВОПРОСА

1. Допрос свидетелей в возрасте до семнадцати лет проводит председательствующий единолично.

2. Лица, указанные в § 240 абз. 1 и абз. 2 предложение 1, могут требовать, чтобы председательствующий поставил свидетелям и другие вопросы. Председательствующий вправе разрешить этим лицам непосредственный допрос свидетелей, если по его служебному усмотрению нет угрозы причинения вреда личности свидетеля.

3. § 241 абз. 2 применяется соответственно.

§ 242. СОМНЕНИЯ В ДОПУСТИМОСТИ ВОПРОСОВ

Сомнение в допустимости вопроса во всех случаях разрешает суд.

§ 243. ХОД СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Судебное разбирательство начинается проверкой явки вызванных лиц. Председательствующий устанавливает, присутствует ли подсудимый, защитник и представлены ли доказательства, в частности, явились ли свидетели и эксперты.

2. Свидетели покидают зал судебного заседания. Председательствующий путем допроса выясняет личность подсудимого.

3. После этого прокурор зачитывает формулу обвинения. При этом в случаях, указанных в § 207 абз. 3, он ссылается на новое обвинительное заключение. В случаях, указанных в

§ 207 абз. 2 № 3, прокурор оглашает формулу обвинения вместе с определением об открытии судебного разбирательства, содержащим правовую квалификацию; кроме того, он вправе высказать свою собственную правовую точку зрения. В случаях, указанных в § 207 абз. 2 № 4, он учитывает изменения, которые сделал суд при допуске обвинения к рассмотрению в судебном разбирательстве.

4. Затем подсудимому разъясняется, что от его собственного усмотрения зависит, дать объяснения по существу обвинения или не давать показаний по делу. Если подсудимый готов дать объяснения, то он допрашивается в соответствии с § 136 абз. 2. Вопрос о прежней судимости подсудимого должен выясняться только в том случае, если это имеет значение для разрешения дела. Когда это производится — решает председательствующий.

§ 244. СУДЕБНОЕ СЛЕДСТВИЕ

1. После допроса подсудимого производится судебное следствие.

2. Суд обязан в целях установления истины по долгу службы исследовать все факты и доказательства, которые имеют значение для разрешения дела.

3. Ходатайство о представлении доказательств должно быть отклонено, если такое представление недопустимо. В остальных случаях ходатайство может быть отклонено, если приведение доказательств излишне в связи с общеизвестностью факта, если факт, который должен быть доказан, не имеет значения для разрешения дела или уже доказан, если ходатайство заявлено с целью затянуть процесс или если существенное утверждение, которое должно быть доказано в целях оправдания подсудимого, может быть изложено таким образом, как если бы утверждаемый факт был бы истинным.

4. Ходатайство о допросе эксперта может быть отклонено, поскольку не предусмотрено иное, если суд обладает необходимыми специальными познаниями. Заслушивание других экспертов может быть отклонено, если ранее представленным заключением уже доказано противоположное утверждаемым фактам. Это правило не применяется, если специальные познания ранее давшего заключение эксперта вызывают сомнения, если его заключение исходило из ненадлежащих фактических данных, если оно содержит противоречия или если новый эксперт располагает более совершенными средствами исследования, которые превосходят средства прежнего заключения.

5. Ходатайство о производстве осмотра может быть отклонено, если по служебному усмотрению суда осмотр не является необходимым для установления истины.

6. Для отклонения ходатайства о представлении доказательств требуется определение суда.

§ 245. ОБЪЕМ СУДЕБНОГО СЛЕДСТВИЯ

1. Судебное следствие должно проводиться в отношении всех вызванных и явившихся свидетелей и экспертов, а также доказательств, представленных согласно § 214 абз. 4 судом или прокуратурой, за исключением тех случаев, когда представление доказательств является недопустимым. В представлении отдельных доказательств может быть отказано, если прокуратура, защитник и подсудимый с этим согласны.

2. Суд обязан проводить судебное следствие в отношении вызванных подсудимым или прокуратурой, а также явившихся свидетелей и экспертов и представленных доказательств только в том случае, если заявлено ходатайство. Ходатайство должно быть отклонено, если представление доказательств недопустимо. В остальных случаях ходатайство может быть отклонено, если факты, подлежащие доказыванию, уже доказаны или общеизвестны, если между ними и предметом рассмотрения дела нет связи, если доказательство полностью непригодно или если ходатайство заявлено с целью затянуть процесс.

§ 246. ХОДАТАЙСТВА, ЗАЯВЛЕННЫЕ С ОПОЗДАНИЕМ

1. Представление доказательства не может быть отклонено потому, что доказательство или факт, подлежащий доказыванию, представлены с опозданием.

2. Однако если лицо, правомочное представлять доказательства, назвало свидетелей и экспертов, подлежащих вызову, или представило подлежащий доказыванию факт так поздно, что другое лицо, обладающее такими же правами, не имело необходимого времени для ознакомления, то это лицо вправе ходатайствовать до окончания судебного следствия о перерыве судебного разбирательства.

3. Аналогичным правом обладают прокуратура и подсудимый в отношении свидетелей и экспертов, вызванных по распоряжению председательствующего или суда.

4. Вопрос о ходатайствах решает суд по своему усмотрению.

§ 246а. СУДЕБНО-МЕДИЦИНСКИЙ ЭКСПЕРТ

Если имеются основания полагать, что будет предписано помещение подсудимого в психиатрическую больницу, наркологическое учреждение или в учреждение превентивного заключения, то в судебном разбирательстве должен быть допрошен в качестве эксперта врач о состоянии подсудимого и перспективах лечения. Если подсудимый не был обследован экспертом ранее, то последнему предоставляется возможность сделать это до судебного разбирательства.

§ 247. ВРЕМЕННОЕ УДАЛЕНИЕ ПОДСУДИМОГО ИЗ ЗАЛА СУДЕБНОГО ЗАСЕДАНИЯ

Суд вправе удалить из зала судебного заседания подсудимого на время допроса соучастника или свидетеля, если имеются основания полагать, что они в присутствии подсудимого не скажут правду. Это правило распространяется на случаи, когда должно быть допрошено в качестве свидетеля лицо, не достигшее 16-летнего возраста, и имеются опасения, что допрос в присутствии подсудимого причинил бы существенный вред личности свидетеля, или если при допросе другого лица в качестве свидетеля в присутствии подсудимого существует серьезная опасность причинения тяжелого вреда их здоровью. Удаление подсудимого может быть предписано на время выяснения обстоятельств о его состоянии здоровья и перспективах лечения. Председательствующий должен по возвращении подсудимого в зал судебного заседания сообщить ему основное содержание показаний, данных в его отсутствие, или о прочих действиях.

§ 248. УДАЛЕНИЕ ИЗ ЗАЛА СУДЕБНОГО ЗАСЕДАНИЯ ДОПРОШЕННЫХ СВИДЕТЕЛЕЙ И ЭКСПЕРТОВ

Допрошенные свидетели и эксперты могут покинуть зал судебного заседания только по разрешению или указанию председательствующего. Предварительно должны быть заслушаны представитель прокуратуры и подсудимый.

§ 249. ОГЛАШЕНИЕ ДОКУМЕНТОВ И ДРУГИХ ПИСЬМЕННЫХ МАТЕРИАЛОВ

1. Документы и другие письменные материалы, служащие доказательствами по делу, оглашаются в судебном заседании. Это, в частности, относится к ранее вынесенным приговорам, справкам о судимости, выдержкам из церковных книг, актов гражданского состояния, а также из протоколов осмотров, произведенных судьями.

2. В оглашении, кроме случаев, указанных в § 251, 253, 254 и 256, может быть отказано, если судья и шеффены знакомы с содержанием документа или иных письменных материалов и другие участники имеют возможность с ними познакомиться. Если прокурор, подсудимый или защитник требуют незамедлительного предписания согласно предложению 1, то решение об этом принимает суд. Предписание председательствующего, свидетельства об ознакомлении или возможности на этот счет и высказанные возражения должны быть занесены в протокол.

§ 250. ПРИНЦИП НЕПОСРЕДСТВЕННОСТИ

Если доказывание факта основано на восприятии какого-либо лица, то оно должно быть допрошено в судебном разбирательстве. Допрос не может быть заменен оглашением протокола о ранее проведенном допросе или письменным объяснением.

§ 251. ОГЛАШЕНИЕ ПРОТОКОЛОВ

1. Допрос свидетеля, эксперта или одного из подсудимых может быть заменен оглашением протокола его допроса, ранее произведенного судьей, если:

- 1) свидетель, эксперт или один из подсудимых умер или заболел душевной болезнью либо если его местонахождение не установлено;
- 2) явке свидетеля, эксперта или одного из подсудимых в судебное разбирательство в течение продолжительного или неопределенного времени препятствуют болезнь, немощь или другие неустранимые причины;
- 3) явка свидетеля или эксперта в судебное разбирательство может быть затруднена из-за большой удаленности;
- 4) с оглашением протокола согласны прокурор, защитник и подсудимый.

2. Если подсудимый имеет защитника, то допрос свидетеля, эксперта или одного из подсудимых может быть заменен оглашением протокола другого допроса или документа, который содержит исходящее от него письменное объяснение, при условии, что прокурор, защитник и подсудимый с этим согласны. В остальных случаях оглашение допустимо только в тех случаях, когда свидетель, эксперт или один из подсудимых умер либо по другим причинам в обозримое время не может быть допрошен в судебном порядке.

3. Если оглашение должно служить другим целям, нежели постановление приговора, в частности, должен последо-

вать вызов и допрос какого-либо лица, то могут быть оглашены протокол допроса, документы и другие письменные материалы, служащие доказательствами.

4. В случаях, указанных в абз. 1 и 2, решение об оглашении принимает суд. Основание оглашения объявляется. Если протокол о судебском допросе оглашен, то устанавливается, был ли допрошенный приведен к присяге. Приведение к присяге производится, если суд считает ее необходимой и она может быть еще произведена.

§ 252. НЕДОПУСТИМОСТЬ ОГЛАШЕНИЯ ПРОТОКОЛА

Показания свидетеля, допрошенного до судебного разбирательства, который лишь в судебном разбирательстве впервые использовал свое право на отказ от дачи показаний, не могут быть оглашены.

§ 253. ОГЛАШЕНИЕ ПРОТОКОЛА ДЛЯ НАПОМИНАНИЯ

1. Если свидетель или эксперт заявляет, что не может вспомнить какой-либо факт, то ему может быть прочитана соответствующая часть протокола его ранее проведенного допроса.

2. Указанное правило применяется в случаях, когда выявленные при допросе противоречия с ранее данными показаниями не могут быть устранены другим путем без перерыва судебного разбирательства.

§ 254. ОГЛАШЕНИЕ ПРОТОКОЛА ДОПРОСА О ПРИЗНАНИИ ВИНЫ ИЛИ В СЛУЧАЕ ПРОТИВОРЕЧИЙ

1. Объяснения подсудимого, которые содержатся в судебном протоколе его допроса, могут быть оглашены с целью исследования доказательств о признании им вины.

2. Аналогичное правило применяется, когда выявленные при допросе противоречия с ранее данными показаниями не могут быть устранены другим путем без перерыва судебного разбирательства.

§ 255. ОТМЕТКА ОБ ОГЛАШЕНИИ В ПРОТОКОЛЕ

В случаях, указанных в § 253 и 254, об оглашении протокола и его основании делается отметка в протоколе по ходатайству прокуратуры или подсудимого.

§ 256. ОГЛАШЕНИЕ СВЕДЕНИЙ СЛУЖЕБНОГО И МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

Заявления публичных властей, содержащие сведения о свидетельских показаниях и заключениях экспертов, а также врачей судебно-медицинской службы, за исключением характеристики о репутации, равно как и врачебное свидетельство о телесных повреждениях, которые не относятся к тяжким, могут быть оглашены. Указанное правило распространяется на заключения о показаниях спидометра, об определении группы крови или содержания алкоголя в крови, а также на врачебное свидетельство о взятии пробы крови.

2. Если получено заключение коллегиального специального учреждения, то суд вправе просить, чтобы это учреждение уполномочило своего работника выступить с заключением в судебном разбирательстве и ознакомить с ним суд.

§ 257. ОПРОС ПОДСУДИМОГО, ПРОКУРОРА И ЗАЩИТНИКА

1. После допроса каждого подсудимого и исследования каждого отдельного доказательства подсудимые должны быть опрошены, не желают ли они по исследованию доказательств дать объяснения.

2. Прокурору и защитнику по их требованию также должна быть предоставлена возможность после допроса подсудимого и исследования каждого отдельного доказательства сделать свои заявления.

3. Эти заявления не могут заменять судебных прений.

§ 258. СУДЕБНЫЕ ПРЕНИЯ

1. По окончании судебного следствия прокурор, а затем подсудимый получают слово для выступления в прениях и внесения своих предложений.

2. Прокурор имеет право на реплику; подсудимому принадлежит последнее слово.

3. Подсудимый, если даже за него выступал защитник, должен быть опрошен, желает ли он сам сказать еще что-либо в свою защиту

§ 259. ПЕРЕВОДЧИК

1. Подсудимому, не владеющему языком, на котором велось судопроизводство, должно быть сообщено через переводчика по крайней мере о предложениях, заявленных прокурором и защитником в прениях.

2. Аналогичное правило применяется и в отношении глухого подсудимого, если с ним невозможно объясниться письменно.

1. Судебное разбирательство завершается провозглашением приговора, постановленного после совещания.

2. Если назначено наказание в виде запрещения заниматься определенной профессиональной деятельностью, то в приговоре должна быть точно указана профессия, ремесло, вид ремесла, занятие которыми запрещено.

3. О прекращении дела должно быть указано в приговоре, если имеются обстоятельства, исключающие производство по делу.

4. В резолютивной части приговора приводится юридическая квалификация деяния, в совершении которого признан виновным подсудимый. Если состав деяния имеет указанные в законе правовые признаки, то они должны быть приведены для юридической квалификации. Если наложен денежный штраф, то в резолютивной части должны быть указаны количество и размер дневных ставок. Если назначены меры исправления и безопасности, условное наказание или вынесено решение о неприменении наказания, то об этом указывается в резолютивной части приговора. В остальном редакция резолютивной части дается в соответствии с усмотрением суда.

5. В резолютивной части приговора приводятся примененные нормы закона с указанием параграфа, абзаца, предложения, номера, буквы и названия закона. Если при осуждении назначена мера наказания в виде лишения свободы или по совокупности на срок не более двух лет, а деяние или существенная часть деяния совершены под воздействием наркотических средств, то, кроме того, в приговоре должна быть ссылка на § 17 абз. 2 закона о федеральном центральном уголовном реестре.

§ 261. СВОБОДНАЯ ОЦЕНКА ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

О результатах исследования доказательств суд решает по своему свободному убеждению, сложившемуся на основании рассмотрения всех обстоятельств дела в их совокупности.

§ 262. ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАЗРЕШЕНИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ВОПРОСОВ

1. Если наказуемость деяния зависит от разрешения гражданско-правового отношения, то уголовный суд также разрешает его в соответствии с действующими предписаниями, касающимися производства и доказательств по уголовным делам.

2. Однако суд вправе отложить рассмотрение дела и назначить участнику процесса срок для предъявления иска в гражданском порядке или дожидаться решения гражданского суда.

§ 263. ГОЛОСОВАНИЕ

1. Для принятия решения, невыгодного для подсудимого, которое касается вопроса о его вине и правовых последствиях, требуется большинство в две трети голосов.

2. Вопрос о вине включает также особые обстоятельства, предусмотренные специально уголовным законом, которые исключают, снижают или повышают уголовную ответственность.

3. Вопрос о вине не включает предпосылок, касающихся срока давности.

§ 264. ПРЕДМЕТ ПРИГОВОРА

1. Предметом вынесения приговора является деяние, указанное в обвинении, как оно представляется по результатам рассмотрения дела.

2. Суд не связан квалификацией деяния, которая дана в определении об открытии судебного разбирательства.

§ 265. ИЗМЕНЕНИЕ ОБВИНЕНИЯ

1. Подсудимый не может быть осужден на основании нормы уголовного закона, не фигурирующей в допущенном к судебному рассмотрению обвинении, за исключением случаев, когда перед этим ему было специально указано на изменение обвинения и предоставлена возможность для защиты.

2. То же правило применяется в случаях, если при рассмотрении дела выясняются обстоятельства, специально предусмотренные уголовным законом, которые оправдывают повышение уголовной ответственности или назначение мер исправления и безопасности.

3. Если подсудимый ссылается на недостаточную возможность подготовки к защите, вновь открывшиеся обстоятельства допускают применение нормы уголовного закона о более суровом наказании, не указанной в допущенном к судебному рассмотрению обвинении, или имеются обстоятельства, предусмотренные абз. 2, то по его ходатайству судебное разбирательство должно быть отложено.

4. Суд, кроме того, по ходатайству или по долгу службы должен отложить судебное разбирательство и в тех случаях, когда вследствие изменившихся обстоятельств дела требуется тщательная подготовка обвинения или защиты.

§ 265а. ОБЯЗАННОСТИ. НАСТАВЛЕНИЯ

Если возникает необходимость в возложении на подсудимого выполнения определенных обязанностей и наставлений (§ 56b, 56с, 59а абз. 2 Уголовного кодекса), то последний должен быть в соответствующих случаях опрошен, готов ли он выполнить обязанности, которые служат заглаживанию вреда вследствие нарушения права, или дать обещание, касающееся его дальнейшего поведения. Если речь идет о наставлении пройти курс общего лечения или лечения в наркологическом учреждении, учреждении социальной помощи либо в другом подобном учреждении, то подсудимый должен быть опрошен, согласен ли на это.

§ 266. ДОПОЛНИТЕЛЬНОЕ ОБВИНЕНИЕ

1. Если прокурор в судебном разбирательстве включает в обвинение другие уголовно наказуемые деяния подсудимого, то суд вправе своим определением присоединить их к производству, при условии, что они ему подсудны и на это согласен подсудимый.

2. Дополнительное обвинение может быть возбуждено устно. Его содержание должно соответствовать требованиям § 200 абз. 1. Оно заносится в протокол судебного заседания. Председательствующий предоставляет возможность подсудимому подготовиться к защите.

3. Судебное рассмотрение дела прерывается, если председательствующий считает это необходимым или если подсудимый об этом ходатайствует и его ходатайство преднамеренно не направлено на затяжку процесса. О праве ходатайствовать о перерыве рассмотрения дела должно быть разъяснено подсудимому.

§ 267. ОСНОВАНИЯ ПРИГОВОРА

1. Если подсудимый осужден, то в основаниях приговора должны быть приведены признанные доказанными факты, которые указывают на наличие признаков уголовно наказуемого деяния, предусмотренных законом. Если доказывание строилось и на других фактах, они также должны быть приведены. На фотографиях, приобщенных к делу, могут быть указаны особенности изображаемого.

2. Если при рассмотрении дела были приведены обстоятельства, специально предусмотренные уголовным законом, которые исключают, уменьшают или повышают уголовную ответственность, то в основаниях приговора указывается, признаются ли эти обстоятельства установленными или не установленными.

3. Далее в основаниях приговора должен быть указан примененный уголовный закон и приведены обстоятельства, которые для определения наказания были главными. Если уголовный закон ставит смягчение наказания в зависимость от наличия менее отягчающих обстоятельств, то в основаниях приговора указывается, почему эти обстоятельства приняты или заявленное в судебном разбирательстве ходатайство отклонено; это же правило применяется и в отношении назначения наказания в виде лишения свободы в случаях, предусмотренных § 47 Уголовного кодекса. В основаниях приговора также должно указываться, почему не приняты особо отягчающие обстоятельства, если имелись предпосылки, при которых уголовный закон, как правило, в таком случае применяется; если этих предпосылок нет, но особо отягчающие обстоятельства все же приняты, то соответственно применяется предложение 2. В основаниях приговора далее должно быть указано, почему наказание назначено условно или почему по заявленному в судебном разбирательстве ходатайству такое наказание не было назначено; это же правило применяется и в отношении предостережения под условием наказания и отказа от наказания.

4. Если все участники, имеющие право на обжалование, отказались от принесения жалобы или в течение установленного срока жалобы не принесены, то в основаниях приговора должны быть приведены доказанные факты, которые указывают на наличие предусмотренных законом признаков уголовно наказуемого деяния, и примененный уголовный закон; в приговорах, которыми наложен только денежный штраф или наряду с денежным штрафом запрет управления средствами транспорта либо лишение водительских прав или связанное с этим лишение водительского удостоверения, может быть указано на соответствующее обвинение, которое рассматривается в порядке, предусмотренном § 212а абз. 2 предложение 2, или в порядке приказа судьи о наказании, а также на ходатайство об издании приказа о наказании. Дальнейшее изложение содержания оснований приговора определяет суд с учетом обстоятельств конкретного уголовного дела по своему усмотрению. Основания приговора могут быть дополнены в течение срока, предусмотренного § 275 абз. 1 предложение 2, если пропущенный срок для обжалования восстановлен.

5. Если подсудимый оправдан, то в приговоре должно быть указано, признана ли недоказанность участия подсудимого в совершении деяния и по каким основаниям признано, что доказанное деяние не является уголовно наказуемым. Если все участники, имеющие право на обжалование, отка-

зываются от принесения жалобы или жалоба не принесена в течение установленного срока, то необходимо лишь сослаться на то, что уголовно наказуемое деяние, вменяемое в вину подсудимому, не установлено по фактическим или правовым основаниям. Абз. 4 предложение 3 применяется соответственно.

6. В основаниях приговора должно быть также указано, почему назначены меры исправления и безопасности или почему по заявленному в судебном разбирательстве ходатайству меры не назначены. Если разрешение на управление транспортным средством не изъято или не наложен запрет согласно § 69а абз. 1 предложение 3 Уголовного кодекса, то в основаниях приговора должно быть указано, почему эта мера не назначена.

§ 268. ПРОВОЗГЛАШЕНИЕ ПРИГОВОРА

1. Приговор провозглашается именем народа.

2. Приговор провозглашается путем прочтения резолютивной части и объяснения его оснований. Объяснение оснований приговора производится путем прочтения или устного сообщения их существенного содержания. Прочтение резолютивной части приговора в любом случае должно предшествовать сообщению об основаниях приговора.

3. Приговор должен быть оглашен по окончании судебного разбирательства, не позднее одиннадцатого дня, либо во вновь открывшемся судебном заседании. § 229 абз. 3 и абз. 4 предложение 2 применяются соответственно.

4. Если оглашение приговора было отложено, то до этого по возможности основания приговора должны быть изложены письменно.

§ 268а. УСЛОВНОЕ НАКАЗАНИЕ. ПРЕДОСТЕРЕЖЕНИЕ ПОД УСЛОВИЕМ НАКАЗАНИЯ

1. Если приговором назначено наказание условно или подсудимый предостережен под условием наказания, то суд принимает в форме определения решения, указанные в § 56а—56b и 59а Уголовного кодекса; определение должно быть оглашено вместе с приговором.

2. Абз. 1 применяется соответственно, если приговором назначены меры исправления и безопасности условно или наряду с наказанием назначен надзор за осужденным и суд в соответствии с § 68а—68с Уголовного кодекса принял решение.

3. Председательствующий разъясняет подсудимому значение условного наказания или мер исправления и безопасно-

сти, предостережения под условием наказания или надзора, испытательного срока или срока надзора, обязательств и наставлений, а также возможность отмены условного наказания или применения отсроченного наказания (§ 56f абз. 1, § 59b, 67g абз. 1 Уголовного кодекса). Если суд на основании § 68b абз. 1 Уголовного кодекса сделал подсудимому наставление, то председательствующий разъясняет ему значение возможности наказания в соответствии с § 145a Уголовного кодекса. Разъяснение, как правило, делается вместе с провозглашением определения согласно абз. 1 или 2. Если направление в психиатрическую больницу отсрочено, то председательствующий вправе не предупреждать подсудимого о возможности отказа от отсрочки.

§ 268b. ПРОДЛЕНИЕ СРОКА СОДЕРЖАНИЯ ПОД СТРАЖЕЙ

При вынесении приговора одновременно по долгу службы решается вопрос о продлении срока содержания подсудимого под стражей либо о временном его помещении в психиатрическую больницу или наркологическое учреждение. Определение об этом оглашается вместе с приговором.

§ 268c. РАЗЪЯСНЕНИЕ О ЗАПРЕЩЕНИИ УПРАВЛЕНИЯ ТРАНСПОРТНЫМ СРЕДСТВОМ

Если приговором назначено наказание в виде лишения права управления транспортным средством, то председательствующий разъясняет подсудимому начало срока запрещения (§ 44 абз. 4 предложение 1 Уголовного кодекса). Разъяснение делается после оглашения приговора. Если приговор постановлен в отсутствие подсудимого, то разъяснение дается ему в письменной форме.

§ 269. ПРЕДМЕТНАЯ НЕПОДСУДНОСТЬ

Суд не может объявить дело неподсудным ему, потому что оно подсудно нижестоящему суду.

§ 270. ПЕРЕДАЧА ДЕЛА ПО ПОДСУДНОСТИ ВЫШЕСТОЯЩЕМУ СУДУ

1. Если в начале рассмотрения дела в судебном разбирательстве суд обоснованно придет к выводу, что дело подсудно вышестоящему суду, то он своим определением передает дело в этот суд. § 209a № 2a применяется соответственно. То же правило применяется, если суд считает обоснованным своевременно заявленное возражение подсудимого в соответствии с § 6a.

2. В определении указываются суд, подсудимый и деяние согласно § 200 абз. 1 предложение 1.

3. Это решение равносильно определению об открытии судебного разбирательства. Возможность его обжалования определяется § 210.

4. Если определение о передаче дела вынес единоличный судья по уголовным делам или суд шеффенов, то подсудимый вправе ходатайствовать в течение установленного срока об ознакомлении с определением, о представлении отдельных доказательств. Заявленное ходатайство рассматривает председатель суда, в который было передано дело.

§ 271. ПРОТОКОЛ СУДЕБНОГО ЗАСЕДАНИЯ

1. Судебное разбирательство должно быть оформлено протоколом, который подписывается председательствующим и секретарем судебного заседания. В нем же должна быть указана дата составления протокола.

2. Если председательствующий не может по каким-либо причинам подписать протокол, то за него ставит подпись старейший из участвовавших в деле судей. Если председательствующий является единственным судебским членом суда, то при невозможности подписать протокол достаточно подписи секретаря судебного заседания.

§ 272. СОДЕРЖАНИЕ ПРОТОКОЛА

Протокол о судебном разбирательстве содержит следующие сведения:

- 1) место и день рассмотрения дела;
- 2) фамилии судей и шеффенов, чиновников прокуратуры, секретаря судебного заседания и приглашенного переводчика;
- 3) обозначение уголовно наказуемого деяния согласно обвинению;
- 4) фамилии подсудимых, их защитников, частного обвинителя, сообвинителя, потерпевшего, заявившего иск в связи с уголовно наказуемым деянием, законных представителей, уполномоченных и правозаступников;
- 5) данные о том, что судебное разбирательство проводилось открыто или было закрытым.

§ 273. ПРОТОКОЛИРОВАНИЕ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Протокол должен отражать в основных чертах ход и результаты судебного разбирательства и данные о соблюдении всех существенных формальностей, а также данные об оглашенных письменных материалах или тех из них, в огла-

шении которых в соответствии с § 249 абз. 2 было отказано, о заявленных в ходе судебного разбирательства ходатайствах, принятых решениях и резолютивную часть приговора.

2. Кроме того, по делам, рассмотренным единоличным судьей или судом шэффенов, в протоколе должны быть отражены существенные результаты допросов; это правило не применяется, если все участники, имеющие право на обжалование, отказались от обжалования или в течение установленного срока жалобу не принесли.

3. Если необходимо установление какого-либо действия, имевшего место в судебном разбирательстве, либо буквальное воспроизведение показания или объяснения, то председательствующий по долгу службы или по ходатайству участвующих в деле лиц должен распорядиться о точной записи и оглашении. Если председательствующий отклоняет такое предписание, то решение принимает суд по ходатайству участвующих в деле лиц. В протоколе должно быть указано, что оглашение состоялось и разрешение последовало, или какие возражения были заявлены по этому поводу.

4. Пока протокол не составлен, приговор не может быть вручен.

§ 274. ДОКАЗАТЕЛЬСТВЕННАЯ СИЛА ПРОТОКОЛА

Соблюдение формальностей, предписанных для судебного разбирательства, может доказываться только протоколом. В отношении этих формальностей, касающихся содержания протокола, допустимо доказывание только его фальсификации.

§ 275. СРОК И ФОРМА СОСТАВЛЕНИЯ ПРИГОВОРА. ОФОРМЛЕНИЕ ПРИГОВОРА

1. Если приговор с основаниями не отражен полностью в протоколе судебного заседания, то он незамедлительно приобщается к материалам дела. Это должно быть сделано не позднее пяти недель после оглашения приговора; этот срок продлевается на две недели, если судебное разбирательство продолжалось более трех дней; если разбирательство продолжалось свыше десяти дней, то срок продлевается на две недели за каждую проведенную часть судебного разбирательства в десять дней. По истечении срока основания приговора не должны больше изменяться. Срок может быть превышен только в том случае, если рассмотрению дела препятствуют непредвиденные, неустранимые обстоятельства. Дата постановления приговора и изменений его оснований регистрируется в канцелярии суда.

2. Приговор должен быть подписан судьями, участвовавшими в его постановлении. Если один из судей почему-либо не может поставить свою подпись, то председательствующий объясняет причину, препятствующую подписанию приговора, и об этом старейший из участвующих в деле судей делает отметку в приговоре. Подписи приговора шеффенами не требуется.

3. В приговоре должна быть указана дата судебного заседания, а также фамилии судей, шеффенов, чиновников прокуратуры, защитника и секретаря судебного заседания, которые принимали участие в заседании.

4. Копии приговора и выписки из него должны быть подписаны секретарем судебного заседания и заверены печатью суда.

Глава 7. Производство в отношении отсутствующего обвиняемого

§ 276. ПОНЯТИЕ ОТСУТСТВУЮЩЕГО

Обвиняемый считается отсутствующим, если неизвестно место его пребывания или он находится за границей и его доставка в компетентный суд невыполнима или затруднена.

§ 277—284 (ОТМЕНЕНЫ)

§ 285. ЦЕЛЬ СОБИРАНИЯ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

1. В отсутствие обвиняемого судебное разбирательство не проводится. Производство, возбужденное в отношении отсутствующего обвиняемого, имеет своей целью обеспечение доказательств на случай его доставки в будущем.

2. Для этого производства применяются предписания § 286—294.

§ 286. ЗАЩИТНИК

1. В интересах подсудимого может выступить защитник. Родственники подсудимого также могут быть допущены в качестве представителя без специальных полномочий.

2. Свидетели должны быть допрошены под присягой, если не предписаны исключения из этого правила или допрос без присяги допустим.

§ 287. УВЕДОМЛЕНИЕ ОТСУТСТВУЮЩЕГО ОБВИНЯЕМОГО

1. Отсутствующий обвиняемый не имеет права на уведомление о ходе производства.

2. Однако судья вправе разрешить передачу сообщений отсутствующему обвиняемому, местонахождение которого известно.

§ 288. ТРЕБОВАНИЕ ЯВКИ В СУД

В отношении отсутствующего обвиняемого, местонахождение которого неизвестно, может быть опубликовано требование в одной или нескольких официальных газет о его явке в суд или сообщении о месте пребывания.

§ 289. СОБИРАНИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО ПОРУЧЕНИЮ ИЛИ ПРОСЬБЕ

Если отсутствие подсудимого обнаруживается впервые только после открытия судебного разбирательства, то сбор необходимых доказательств производится судьей по полномочию или просьбе.

§ 290. АРЕСТ ИМУЩЕСТВА ВМЕСТО ИЗДАНИЯ ПРИКАЗА ОБ АРЕСТЕ ОБВИНЯЕМОГО

1. Если в отношении отсутствующего лица возбуждено публичное обвинение и имеются сомнения в целесообразности издания приказа об аресте, то определением суда на его имущество, находящиеся в пределах действия федерального закона, может быть наложен арест.

2. По делам об уголовно наказуемых деяниях, по которым законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до шести месяцев или денежный штраф в размере до ста восьмидесяти дневных ставок, арест имущества может не назначаться.

§ 291. УВЕДОМЛЕНИЕ ОБ АРЕСТЕ ИМУЩЕСТВА

Определение, предписавшее арест имущества, должно быть опубликовано в федеральной официальной газете, а по усмотрению суда — также в других газетах.

§ 292. ДЕЙСТВИЕ УВЕДОМЛЕНИЯ

1. С момента первого опубликования в федеральной официальной газете подсудимый лишается права распоряжения арестованным имуществом.

2. Определение, предписавшее арест имущества, должно быть передано властям, которые компетентны установить опеку над отсутствующим лицом. Эти власти обязаны осуществлять опеку.

§ 293. ОТМЕНА АРЕСТА ИМУЩЕСТВА

1. Арест имущества отменяется, если отпали его основания.
2. Об отмене ареста имущества должны сообщить те же газеты, которые опубликовали сообщение об аресте имущества.

§ 294. ПРОИЗВОДСТВО ПОСЛЕ ВОЗБУЖДЕНИЯ ОБВИНЕНИЯ

1. В отношении начавшегося производства после возбуждения публичного обвинения в остальном соответственно применяются предписания об открытии судебного разбирательства.
2. В определении, выносимом по окончании этого производства (§ 198), одновременно должен быть разрешен вопрос о продолжении или отмене ареста имущества.

§ 295. НАДЕЖНАЯ ОХРАНА

1. Суд вправе обеспечить отсутствующему обвиняемому надежную охрану; такого рода предписание может быть связано с определенными условиями.
2. Надежная охрана обеспечивает неприменение следственного ареста, но в отношении только того уголовно наказуемого деяния, в связи с которым назначена охрана.
3. Охрана отменяется, если постановлен приговор о назначении наказания в виде лишения свободы или если обвиняемый готовится к побегу либо не выполняет условий, с учетом которых ему была назначена надежная охрана.

ТРЕТЬЯ КНИГА

ОБЖАЛОВАНИЕ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ

Глава 1. Общие положения

§ 296. СУБЪЕКТЫ ПРАВА ОБЖАЛОВАНИЯ

1. Право допустимого обжалования судебных решений принадлежит как прокуратуре, так и обвиняемому.
2. Прокуратура вправе обжаловать решение также в интересах обвиняемого.

§ 297. ЗАЩИТНИК

В интересах обвиняемого решение может обжаловать защитник, однако не вопреки явно выраженной воле обвиняемого.

§ 298. ЗАКОННЫЙ ПРЕДСТАВИТЕЛЬ

1. Законный представитель обвиняемого вправе в течение срока, предоставленного обвиняемому, самостоятельно использовать право допустимого обжалования.

2. В отношении такого обжалования и производства по нему применяются соответственно предписания, которые предусмотрены для обжалования, производимого самим обвиняемым.

§ 299. ОБВИНЯЕМЫЙ, НАХОДЯЩИЙСЯ ПОД СТРАЖЕЙ

1. Обвиняемый, находящийся под стражей, вправе сделать заявление, касающееся обжалования, с занесением в протокол участкового суда, в округе которого находится место заключения, где он содержится по распоряжению властей.

2. Для соблюдения срока достаточно того, что в этот отрезок времени составлен протокол.

§ 300. ОШИБКА В НАЗВАНИИ ВИДА ОБЖАЛОВАНИЯ

Ошибка в названии допустимого вида обжалования не имеет значения.

§ 301. ОБЖАЛОВАНИЕ СУДЕБНОГО РЕШЕНИЯ ПРОКУРАТУРОЙ

Любая жалоба, принесенная прокуратурой, может также изменить или отменить обжалованное судебное решение в интересах обвиняемого.

§ 302. ОТЗЫВ ЖАЛОБЫ. ОТКАЗ ОТ ОБЖАЛОВАНИЯ

1. Отзыв жалобы, равно как и отказ от обжалования, может последовать также до истечения срока на обжалование. Однако жалоба, принесенная прокуратурой в интересах обвиняемого, не может быть отозвана без согласия последнего.

2. Защитнику для отзыва жалобы требуется специальное полномочие.

§ 303. СОГЛАСИЕ ДРУГОЙ СТОРОНЫ

Если решение о жалобе принято на основании устного разбирательства, то отзыв может последовать после начала судебного разбирательства только с согласия другой стороны. Однако отзыв жалобы обвиняемым не требует согласия обвинителя.

§ 304. ДОПУСТИМОСТЬ ПОДАЧИ ЖАЛОБЫ

1. Подача жалобы допускается на все определения, вынесенные судом первой инстанции или в апелляционном производстве, на постановления председательствующего, судьи на предварительном расследовании и судьи, действующего по поручению или просьбе, поскольку закон специально не запрещает подачу жалобы.

2. Свидетели, эксперты и другие лица могут также подать жалобу на определения и постановления, которые их касаются.

3. Жалоба на решение о возложении обязанностей, о судебных издержках или возмещении расходов допускается, если цена предмета жалобы превышает двести немецких марок. На другие решения о судебных издержках и возмещении расходов жалоба допускается, если цена предмета жалобы превышает сто немецких марок.

4. На определения и постановления Верховного суда ФРГ принесение жалобы не допускается. Это же правило применяется в отношении определений и постановлений высшего земельного суда, по которым высший земельный суд выступает в качестве суда первой инстанции, но жалоба допускается в отношении определений и постановлений, которые касаются:

- 1) заключения под стражу, временного помещения в психиатрическую больницу, наркологическое учреждение, помещения в специальное учреждение для наблюдения и исследования, выемки или обыска;
- 2) отклонения открытия судебного разбирательства или прекращения дела в связи с обстоятельствами, исключаящими производство по делу;
- 3) назначения судебного разбирательства в отсутствие подсудимого (§ 231a) или указания о передаче дела нижестоящему суду;
- 4) ознакомления с материалами дела или
- 5) отмены условного осуждения, отмены освобождения от наказания и осуждения к наказанию, когда оно было отсрочено (§ 453 абз. 2 предложение 3), отказа от назначения временных мер безопасности (§ 453с), условно-досрочного освобождения и отказа от него (§ 454 абз. 2, 3), возобновления оконченного производства (§ 372 предложение 1) или конфискации, изъятия и приведения в негодность или уничтожения предметов согласно § 440, 441 абз. 2 и § 442.

Предписания § 138d абз. 6 применяются соответственно.

5. В отношении постановлений судей Верховного суда ФРГ и высшего земельного суда, проводивших следственные действия (§ 169 абз. 1), жалобы допустимы только тогда, когда они касаются заключения под стражу, временного помещения в психиатрическую больницу или наркологическое учреждение, выемки, обыска.

§ 305. НЕДОПУСТИМОСТЬ ПОДАЧИ ЖАЛОБЫ

На решения суда, которые предшествуют постановлению приговора, жалоба не может быть подана. Исключением являются решения о заключении под стражу, временном помещении в психиатрическую больницу или наркологическое учреждение, временное лишение водительских прав, временное запрещение заниматься профессиональной деятельностью или назначение административных принудительных мер, а также все решения, касающиеся третьих лиц.

§ 305a. ОБЖАЛОВАНИЕ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ОБ УСЛОВНОМ ОСУЖДЕНИИ

1. Подача жалобы допускается на определение, вынесенное в соответствии с § 268a абз. 1, 2. Она может быть обоснована только тем, что вынесенное предписание является незаконным.

2. Если на определение подается жалоба, а на приговор — ревизионная жалоба, то ревизионный суд компетентен вынести решение и по жалобе.

§ 306. ПОДАЧА ЖАЛОБЫ. ПОМОЩЬ В ДООФОРМЛЕНИИ ЖАЛОБЫ ИЛИ ПЕРЕСЫЛКА ЖАЛОБЫ

1. Жалоба подается в тот суд или председательствующему, который вынес обжалуемое решение, путем занесения в протокол или в письменной форме.

2. Если суд или председательствующий, решения которых обжалованы, считают жалобу обоснованной, то они должны помочь устранить имеющиеся в ней недостатки; если таковых нет, то жалоба должна быть немедленно, во всяком случае, не позднее чем в трехдневный срок, представлена в суд, рассматривающий жалобы.

3. Указанные правила применяются также в отношении решений судьи на предварительном расследовании, судей, действующих по поручению или просьбе.

§ 307. ИСПОЛНЕНИЕ ПРИНЯТОГО РЕШЕНИЯ В СВЯЗИ С ПОДАЧЕЙ ЖАЛОБЫ

1. Подача жалобы не приостанавливает исполнения обжалованного решения.

2. Однако суд, председательствующий или судья, решения которых обжалованы, а также суд, рассматривающий жалобу, могут предписать приостановление исполнения обжалованного решения.

§ 308. ПОЛНОМОЧИЯ СУДА, РАССМАТРИВАЮЩЕГО ЖАЛОБУ

1. Суд, рассматривающий жалобу, не может изменить обжалованное решение в ущерб другой стороне без того, чтобы не передать этой стороне жалобу для заявления возражений. Это правило не применяется в случаях, указанных в § 33 абз. 4 предложение 1.

2. Суд, рассматривающий жалобу, вправе назначить расследование или самостоятельно провести его.

§ 309. РЕШЕНИЕ ПО ЖАЛОБЕ

1. Решение по жалобе принимается без устного разбирательства, а в необходимых случаях после заслушивания представителя прокуратуры.

2. Если жалоба признается обоснованной, то суд сразу выносит необходимое по делу решение.

§ 310. ВОЗМОЖНОСТЬ ДАЛЬНЕЙШЕГО ОБЖАЛОВАНИЯ

1. На определения, которые вынесены по жалобе земельным судом или высшим земельным судом в соответствии с § 120 абз. 3 закона о судеустройстве, могут быть в дальнейшем принесены жалобы, если определения касаются заключения под стражу или временного помещения в психиатрическую больницу, наркологическое учреждение.

2. В остальном дальнейшее обжалование решений, нятых по жалобе, не допускается.

§ 311. СРОЧНАЯ ЖАЛОБА

1. В случаях принесения срочной жалобы действуют специальные нижеследующие предписания.

2. Жалоба должна быть подана в течение недели; исчисление срока начинается с момента оглашения решения (§ 35).

3. Суд не правомочен изменить свое решение, на которое принесена жалоба. Однако суд помогает устранить недостатки жалобы, если факты или результаты доказывания использованы в ущерб жалобщику, по ним он еще не был заслушан и считает дальнейшее представление жалобы обоснованным.

§ 311а. НЕОБХОДИМОЕ ЗАСЛУШИВАНИЕ ДРУГОЙ СТОРОНЫ

1. Если суд, рассматривающий жалобу, удовлетворил ее без заслушивания другой стороны и его решение не может быть обжаловано, то суд должен, поскольку существует возникшее вследствие этого невыгодное положение для указанной стороны, заслушать ее по долгу службы или по ходатайству и разрешить дело. Суд, рассматривающий жалобу, вправе изменить свое решение и без ходатайства.

2. Предписания § 307, 308 абз. 2 и § 309 абз. 2 применяются соответственно.

Глава 3. Апелляция

§ 312. ДОПУСТИМОСТЬ ОБЖАЛОВАНИЯ В АПЕЛЛЯЦИОННОМ ПОРЯДКЕ

На приговоры единоличного судьи по уголовным делам и суда шэффенов допускается подача апелляционной жалобы.

§ 313 (ОТМЕНЕН)

§ 314. ФОРМА И СРОК ПОДАЧИ ЖАЛОБЫ

1. Апелляционная жалоба должна быть подана в суд первой инстанции в письменной форме или занесена в протокол суда в течение недели с момента провозглашения приговора.

2. Если приговор был провозглашен в отсутствие подсудимого, то в этом случае срок исчисляется с момента вручения ему приговора.

§ 315. АПЕЛЛЯЦИОННАЯ ЖАЛОБА И ХОДАТАЙСТВО О ВОЗВРАЩЕНИИ К РАССМОТРЕНИЮ ДЕЛА В ОБЫЧНОМ ПОРЯДКЕ

1. Начало срока подачи апелляционной жалобы не исключает того, что в отношении приговора, постановленного в отсутствие подсудимого, может быть заявлено ходатайство о возвращении к рассмотрению дела в обычном порядке.

2. Если подсудимый заявляет ходатайство о возвращении к рассмотрению дела в обычном порядке, то апелляционная жалоба остается в силе, при условии, что она своевременно подана в случае отклонения заявленного ходатайства. Дальнейшие распоряжения относительно апелляционной жалобы откладываются до разрешения ходатайства о возвращении к рассмотрению дела в обычном порядке.

3. Подача апелляционной жалобы вне связи с ходатайством о возвращении к рассмотрению дела в обычном порядке рассматривается как отказ от этого ходатайства.

§ 316. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ВСТУПЛЕНИЯ ПРИГОВОРА В ЗАКОННУЮ СИЛУ

1. Своевременная подача апелляционной жалобы приостанавливает вступление приговора в законную силу, поскольку он считается обжалованным.

2. Жалобщику, которому приговор с основаниями еще не был вручен, он должен быть вручен немедленно после подачи апелляционной жалобы.

§ 317. ОБОСНОВАНИЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ЖАЛОБЫ

Обоснование апелляционной жалобы может быть подано в течение недели по истечении срока на обжалование или, если к этому времени приговор не был вручен, после его вручения в суд первой инстанции путем занесения в протокол суда или в форме письменной жалобы.

§ 318. ОГРАНИЧЕНИЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ЖАЛОБЫ ОПРЕДЕЛЕННЫМИ ПУНКТАМИ

Апелляционная жалоба может быть ограничена определенными пунктами обжалования. Если этого не сделано или вообще не последовало обоснование жалобы, то приговор считается обжалованным в целом.

§ 319. ПОДАЧА ЖАЛОБЫ С ОПОЗДАНИЕМ

1. Если апелляционная жалоба подана с опозданием, то суд первой инстанции должен отклонить обжалование как недопустимое.

2. Жалобщик вправе в течение недели с момента вручения определения ходатайствовать о разрешении этого вопроса в апелляционном суде. В этом случае материалы дела должны быть переданы в апелляционный суд; однако исполнение приговора это не приостанавливает. Предписания § 35а применяются соответственно.

§ 320. НАПРАВЛЕНИЕ МАТЕРИАЛОВ ДЕЛА В ПРОКУРАТУРУ

Если апелляционная жалоба была подана своевременно, то канцелярия суда по истечении срока для обоснования жалобы, независимо от того, была ли она обоснована или нет, должна представить материалы дела в прокуратуру. Прокуратура, если она сама подала апелляционную жалобу, представляет подсудимому документ о подаче и обосновании апелляционной жалобы.

§ 321. ДАЛЬНЕЙШАЯ ПЕРЕДАЧА МАТЕРИАЛОВ ДЕЛА В АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

Прокуратура пересылает материалы дела прокуратуре, состоящей при апелляционном суде. Эта прокуратура в течение недели передает материалы дела председателю суда.

§ 322. ОТКЛОНЕНИЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ЖАЛОБЫ БЕЗ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Если апелляционный суд считает, что предписания о порядке подачи апелляционной жалобы не выполнены, то он вправе отклонить апелляционную жалобу как недопустимую. В противном случае вопрос об обжаловании решается приговором апелляционного суда.

2. На определение может быть принесена срочная жалоба.

§ 323. ПОДГОТОВКА СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Подготовка судебного разбирательства проводится в соответствии с предписаниями § 214 и 216—225. В вызове подсудимый должен быть специально предупрежден о последствиях его неявки.

2. Вызов допрошенных в суде первой инстанции свидетелей и экспертов может не проводиться только в том случае, если их повторный допрос не требуется для выяснения обстоятельств дела.

3. Допускается представление новых доказательств.

4. При выборе подлежащих вызову в суд свидетелей и экспертов должно быть обращено внимание на лиц, названных подсудимым для обоснования апелляционной жалобы.

§ 324. ХОД СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. После открытия судебного разбирательства в соответствии с предписанием § 243 абз. 1 судья-докладчик в отсутствие свидетелей докладывает о результатах ранее состоявшегося рассмотрения дела. Приговор суда первой инстанции должен быть оглашен, поскольку это имеет значение для рассмотрения апелляционной жалобы; в оглашении оснований приговора может быть отказано, если представитель прокуратуры, защитник и подсудимый на этом не настаивают.

2. После этого проводится допрос подсудимого и судебное следствие.

§ 325. ОГЛАШЕНИЕ ДОКУМЕНТОВ

Во время доклада и судебного следствия могут быть оглашены документы, служащие доказательствами по делу. Протоколы показаний свидетелей и экспертов, допрошенных в судебном разбирательстве суда первой инстанции, за исключением случаев, предусмотренных § 251 и 253, не оглашаются без согласия прокуратуры и подсудимого, если произведен повторный вызов свидетелей или экспертов либо подсудимый об этом своевременно ходатайствовал до судебного разбирательства.

§ 326. СУДЕБНЫЕ ПРЕНИЯ

После окончания судебного следствия выступают прокурор, подсудимый и его защитник с речами и предложениями и первым заслушивается жалобщик. Подсудимому принадлежит последнее слово.

§ 327. ОБЪЕМ ПРОВЕРКИ ПРИГОВОРА

Приговор проверяется судом в том объеме, в каком он обжалован.

§ 328. СОДЕРЖАНИЕ ПРИГОВОРА АПЕЛЛЯЦИОННОГО СУДА

1. Если апелляционная жалоба признается обоснованной, апелляционный суд, отменяя приговор, должен самостоятельно рассмотреть дело.

2. Если суд первой инстанции приняв дело к рассмотрению в нарушение своей подсудности, то апелляционный суд, отменяя приговор, должен передать дело по подсудности.

§ 329. НЕЯВКА ПОДСУДИМОГО

1. Если к началу судебного разбирательства не явились ни подсудимый, ни представитель подсудимого, когда он допускается для участия в процессе, и неявка не оправдана достаточно уважительными причинами, то суд должен отклонить апелляционную жалобу без разбирательства. Это правило не применяется, если апелляционный суд снова рассматривает дело после того, как оно возвращено из ревизионного суда. Если осуждение по одному из нескольких деяний отпало, то при отклонении апелляционной жалобы об этом должно быть указано в приговоре; апелляционный суд вправе включить ранее назначенное наказание во вновь определенное наказание по совокупности деяний.

2. При наличии предпосылок, предусмотренных абз. 1 предложение 1, апелляционная жалоба, поданная прокурату-

рой, может также рассматриваться в отсутствие подсудимого. Апелляционная жалоба прокуратуры в этих случаях может быть без согласия подсудимого отозвана, но за исключением случаев, когда имеются предпосылки, предусмотренные абз. 1 предложение 2.

3. Подсудимый вправе в течение недели после вручения приговора апелляционного суда требовать возвращения к рассмотрению дела в обычном порядке при наличии предпосылок, предусмотренных § 44 и 45.

4. Поскольку дело не рассматривается в соответствии с абз. 1 или 2, то должны быть предписаны привод или заключение под стражу подсудимого. В этом должно быть отказано, если имеются основания полагать, что подсудимый явится без принуждения ко времени вновь назначенного судебного разбирательства.

§ 330. АПЕЛЛЯЦИОННАЯ ЖАЛОБА ЗАКОННОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЯ

1. Если апелляционная жалоба подана законным представителем подсудимого, то суд должен вызвать подсудимого в судебное разбирательство и вправе в случае неявки доставить его в принудительном порядке.

2. Если в судебное заседание не явился законный представитель подсудимого, то дело рассматривается без него. Если к началу судебного разбирательства не явился ни законный представитель, ни подсудимый, то соответственно применяется § 329 абз. 1; если не явился только подсудимый, то соответственно применяется § 329 абз. 2 предложение 1.

§ 331. ЗАПРЕТ ПОВОРОТА К ХУДШЕМУ

1. Приговор не может изменить вид и размер наказания в ущерб подсудимому, если апелляционная жалоба подана подсудимым, прокуратурой, в его интересах или законным представителем.

2. Это правило не исключает предписания о помещении подсудимого в психиатрическую больницу или наркологическое учреждение.

§ 332. ПРИМЕНЕНИЕ ОБЩИХ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ НОРМ

В остальном применяются предписания, указанные в гл. 6 второй книги о судебном разбирательстве.

§ 333. ДОПУСТИМОСТЬ РЕВИЗИОННОЙ ЖАЛОБЫ

На приговоры уголовной палаты и суда присяжных¹, а также приговоры высшего земельного суда, рассматривавшего дело по первой инстанции, допускается подача ревизионной жалобы.

§ 334 (ОТМЕНЕН)

§ 335. ЗАМЕНА АПЕЛЛЯЦИОННОГО ОБЖАЛОВАНИЯ РЕВИЗИОННЫМ

1. Приговор, в отношении которого допустима подача апелляционной жалобы, может быть обжалован путем подачи ревизионной жалобы вместо апелляционной.

2. Ревизионную жалобу рассматривает суд, который был бы вправе решать вопрос, если бы ревизионная жалоба была принесена после рассмотрения дела в апелляционном порядке.

3. Если один участник процесса приносит на приговор ревизионную жалобу, а другой — апелляционную, то до тех пор, пока апелляционная жалоба не отозвана или не отвергнута как недопустимая, ревизионная жалоба рассматривается как апелляционная. Ревизионные требования и их обоснование должны быть поданы в предписанной форме в установленный срок и вручены другой стороне (§ 344—347). На приговор апелляционного суда допустима подача ревизионной жалобы в соответствии с общими действующими предписаниями.

§ 336. ОБЖАЛОВАНИЕ РЕШЕНИЙ, ПРЕДШЕСТВУЮЩИХ ПОСТАНОВЛЕНИЮ ПРИГОВОРА

Рассмотрению ревизионного суда подлежат также решения, которые предшествовали постановлению приговора, поскольку они связаны с ним. Это не относится к решениям, которые признаны не подлежащими обжалованию или которые обжалуются путем принесения срочной жалобы.

§ 337. ОСНОВАНИЯ РЕВИЗИОННОГО ОБЖАЛОВАНИЯ

1. В ревизионном порядке могут быть обжалованы только приговоры, постановленные с нарушением закона.

2. Закон считается нарушенным, если правовая норма не применена или применена неправильно.

¹ Так именуется в Германии большая палата по уголовным делам земельного суда в составе трех судей и двух шеффенов.— *Прим. перев.*

§ 338. АБСОЛЮТНЫЕ РЕВИЗИОННЫЕ ОСНОВАНИЯ

Приговор во всех случаях должен рассматриваться как постановленный с нарушением закона, если:

- 1) суд рассмотрел дело в незаконном составе либо согласно § 222а предписано объявление состава суда. В этих случаях принесение ревизионной жалобы на незаконный состав суда обосновано лишь тогда, когда:
 - а) нарушены предписания об объявлении состава суда;
 - б) своевременно и в предусмотренной законом форме заявлены возражения на незаконный состав суда или возражения отклонены;
 - с) судебное разбирательство не было прервано для проверки состава суда в соответствии с § 222b абз. 2 или
 - д) суд разрешил дело в составе, незаконность которого установлена в соответствии с § 222b абз. 2 предложение 2;
- 2) в постановлении приговора участвовал судья или шеф-фен, который был отстранен в силу закона от исполнения функций судьи;
- 3) в постановлении приговора участвовал судья или шеф-фен, после того как он был отведен из-за сомнений в его объективности и ходатайство об отводе было обоснованным либо незаконно отклонено;
- 4) суд нарушил свою подсудность;
- 5) судебное разбирательство было проведено в отсутствие представителя прокуратуры или лиц, присутствие которых предусмотрено законом;
- 6) приговор постановлен на основании устного разбирательства, при котором были нарушены предписания о гласности процесса;
- 7) приговор не содержит оснований принятия решения или требование о проведении оснований не выполнено в сроки, предусмотренные § 275 абз. 1 предложения 2 и 4;
- 8) защита определением суда была незаконно ограничена при разрешении существенных вопросов.

§ 339. ПРАВОВЫЕ НОРМЫ, ЗАЩИЩАЮЩИЕ ИНТЕРЕСЫ ПОДСУДИМОГО

Нарушение правовых норм, которые установлены исключительно в интересах подсудимого, не может быть использовано прокуратурой с тем, чтобы отмена приговора причинила ущерб интересам подсудимого.

§ 340 (ОТМЕНЕН)

§ 341. ФОРМА РЕВИЗИОННОЙ ЖАЛОБЫ И СРОКИ ЕЕ ПОДАЧИ

1. Ревизионная жалоба должна быть подана в течение недели после оглашения приговора в суд, приговор которого обжалован, путем занесения в протокол суда или в письменной форме.

2. Если приговор оглашен в отсутствие подсудимого, то срок исчисляется с момента вручения ему приговора.

§ 342. РЕВИЗИОННАЯ ЖАЛОБА И ХОДАТАЙСТВО О ВОЗВРАЩЕНИИ К РАССМОТРЕНИЮ ДЕЛА В ОБЫЧНОМ ПОРЯДКЕ

1. Начало исчисления срока для принесения ревизионной жалобы не исключает возможности заявления ходатайства о возвращении к рассмотрению дела в обычном порядке в отношении приговора, постановленного в отсутствие подсудимого.

2. Если подсудимый заявляет ходатайство о возвращении к рассмотрению дела в обычном порядке, то ревизионная жалоба сохраняет свою силу, при условии, что она своевременно подана в случае отклонения заявленного ходатайства и обоснована. Дальнейшее решение относительно ревизионной жалобы откладывается до разрешения ходатайства о возвращении к рассмотрению дела в обычном порядке.

3. Подача ревизионной жалобы вне связи с ходатайством о возвращении к рассмотрению дела в обычном порядке рассматривается как отказ от этого ходатайства.

§ 343. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ВСТУПЛЕНИЯ ПРИГОВОРА В ЗАКОННУЮ СИЛУ

1. Своевременная подача ревизионной жалобы приостанавливает вступление приговора в законную силу, так как он считается обжалованным.

2. Жалобщику, которому приговор с основаниями еще не был вручен, он должен быть вручен после подачи ревизионной жалобы.

§ 344. ОБОСНОВАНИЕ РЕВИЗИОННОЙ ЖАЛОБЫ

1. Жалобщик должен указать, в каком объеме он обжалует приговор и требует его отмены (ревизионные требования), и эти требования обосновать.

2. Из обоснования должно вытекать, обжалуется ли приговор в связи с нарушением правовой нормы, имеющей процессуальный характер, или в связи с нарушением другой правовой нормы. В первом случае должны быть приведены факты, указывающие на нарушение.

§ 345. СРОК ДЛЯ ОБОСНОВАНИЯ РЕВИЗИОННОЙ ЖАЛОБЫ

1. Ревизионные требования и их обоснование должны быть представлены в суд, приговор которого обжалован, не позднее месяца по истечении срока на обжалование. Если к этому моменту приговор еще не был вручен, то исчисление срока начинается с момента вручения приговора.

2. От имени подсудимого ревизионные требования и их обоснование могут быть представлены только в форме документа, подписанного защитником или адвокатом, либо путем занесения в протокол суда.

§ 346. ПРОПУСК СРОКА И НЕСОБЛЮЖДЕНИЕ ФОРМЫ РЕВИЗИОННОЙ ЖАЛОБЫ

1. Если ревизионная жалоба подается с опозданием или если ревизионные требования представлены несвоевременно либо не в форме, предусмотренной § 345 абз. 2, то суд, приговор которого обжалован, должен своим определением отклонить обжалование как недопустимое.

2. Жалобщик вправе в течение недели после вручения определения ходатайствовать о принятии решения ревизионным судом. В этом случае материалы дела должны быть представлены в ревизионный суд; однако исполнение приговора этим не приостанавливается. Предписания § 35а применяются соответственно.

§ 347. ВРУЧЕНИЕ ЖАЛОБЫ; ОБЪЯСНЕНИЯ ПО ЖАЛОБЕ. ПЕРЕДАЧА МАТЕРИАЛОВ ДЕЛА

1. Если ревизионная жалоба подана своевременно и ревизионные требования представлены в срок и в предписанной форме, то она должна быть вручена другой стороне. Этой стороне разрешается в течение недели представить письменные возражения. Подсудимый вправе также высказать свои возражения с занесением их в протокол суда.

2. После получения возражений или по истечении срока прокуратура пересылает материалы дела в ревизионный суд.

§ 348. НЕПОДСУДНОСТЬ РАССМОТРЕНИЯ ЖАЛОБЫ

1. Если суд, которому направлены материалы дела, находит, что рассмотрение и разрешение вопроса об обжаловании подсудно другому суду, то он должен вынести определение с указанием, что дело ему не подсудно.

2. Указанное определение, в котором должен быть назван компетентный ревизионный суд, обжалованию не подлежит, и суд, названный в определении, обязан рассмотреть дело.

3. Передача материалов дела производится через прокуратуру.

§ 349. ОТКЛОНЕНИЕ ЖАЛОБЫ БЕЗ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Если ревизионный суд считает предписания о подаче ревизионной жалобы или о представлении ревизионных требований невыполненными, то он вправе своим определением отклонить обжалование как недопустимое.

2. Ревизионный суд по ходатайству прокуратуры, которое должно быть обоснованным, вправе также принять решение путем вынесения определения в случае, если члены суда единогласно считают ревизионную жалобу явно необоснованной.

3. Прокуратура передает ходатайство с обоснованием в соответствии с абз. 2 жалобщику. Жалобщик вправе в течение двух недель представить ревизионному суду письменное возражение.

4. Если ревизионный суд единогласно признает ревизионную жалобу, поданную в интересах подсудимого, обоснованной, то он вправе своим определением отменить обжалованный приговор.

5. Если ревизионный суд не применяет абз. 1, 2 или 4, то он выносит решение по ревизионной жалобе путем постановления приговора.

§ 350. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

1. Подсудимому и защитнику должно быть сообщено о месте и времени судебного разбирательства. Если сообщить об этом подсудимому невозможно, то достаточно уведомления защитника.

2. Подсудимый вправе явиться в судебное заседание или быть представленным на основании письменного полномочия избранным защитником. Подсудимый, который находится под стражей, не имеет права требовать своего присутствия в судебном заседании.

3. Если подсудимый, который находится под стражей, не избрал защитника, то ему, поскольку он доставлен в судебное заседание, председательствующий по его ходатайству назначает защитника для участия в судебном разбирательстве. Ходатайство должно быть заявлено в течение недели после того, как подсудимому было сообщено о времени проведения судебного разбирательства с указанием на его право заявить ходатайство о приглашении защитника.

§ 351. ХОД СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Судебное разбирательство начинается докладом судьи-докладчика.

2. Затем заслушиваются представитель прокуратуры, подсудимый и его защитник с их заявлениями и ходатайствами и первым заслушивается жалобщик. Подсудимому принадлежит последнее слово.

§ 352. ОБЪЕМ ПРОВЕРКИ ОБЖАЛОВАННОГО ПРИГОВОРА

1. Проверке ревизионного суда подлежат только заявленные ревизионные требования и, если в ревизионной жалобе указаны нарушения процессуального характера, только факты, которые были приведены при представлении ревизионных требований.

2. Дальнейшее обоснование ревизионных требований, не предусмотренное § 344 абз. 2, недопустимо и, если обоснование неправильно, то это не влияет на рассмотрение жалобы.

§ 353. СОДЕРЖАНИЕ ПРИГОВОРА РЕВИЗИОННОГО СУДА

1. Если ревизионная жалоба признается обоснованной, то обжалованный приговор подлежит отмене.

2. Одновременно должны быть отклонены признанные установленными обстоятельства, положенные в основу приговора, поскольку они связаны с нарушением закона, в связи с чем отменяется приговор.

§ 354. ПРИНЯТИЕ СОБСТВЕННОГО РЕШЕНИЯ. НАПРАВЛЕНИЕ ДЕЛА В ДРУГОЙ СУД

1. Если отмена приговора следует только в связи с нарушением закона при его применении в отношении признанных установленными обстоятельств дела, положенных в основу приговора, то ревизионный суд самостоятельно обязан разрешить дело, при условии, что без дальнейшего исследования фактических обстоятельств должно быть постановлено об оправдании или прекращении дела или назначении абсолютно определенного наказания, либо ревизионный суд, соглашаясь с ходатайством прокуратуры, считает возможным применить предусмотренное законом наиболее мягкое наказание или отказаться от наказания.

2. В иных случаях дело должно быть направлено в другое отделение или палату суда, приговор которого отменен, либо направлено в другой суд той же земли и той же инстанции. По делам, которые рассматриваются высшим земельным судом по первой инстанции, дело должно быть направлено в другой сенат этого суда.

3. Дело может быть направлено в нижестоящий суд, если речь идет о рассмотрении уголовно наказуемого деяния, подсудного этому суду.

§ 354а. РЕШЕНИЕ ПРИ ИЗМЕНЕНИИ ЗАКОНА

Ревизионный суд должен поступить в соответствии с § 354, если он отменяет приговор потому, что к моменту решения ревизионным судом действует другой закон, нежели в момент постановления обжалованного решения.

§ 355. НАПРАВЛЕНИЕ ДЕЛА ПО ПОДСУДНОСТИ

Если приговор отменен потому, что суд первой инстанции, рассматривавший дело, незаконно отнес его к своей подсудности, то ревизионный суд одновременно направляет дело по подсудности.

§ 356. ПРОВОЗГЛАШЕНИЕ ПРИГОВОРА

Провозглашение приговора производится в соответствии с указаниями § 268.

§ 357. ОТМЕНА ПРИГОВОРА В ОТНОШЕНИИ ДРУГИХ ПОДСУДИМЫХ, НЕ ОБЖАЛОВАВШИХ ПРИГОВОР

Если отмена приговора производится в интересах одного из подсудимых в связи с нарушением закона при применении уголовного закона и приговор, поскольку он обжалован, касается также и других подсудимых, которые не подавали ревизионные жалобы, то дело должно быть решено таким образом, как если бы они подали ревизионные жалобы.

§ 358. ОБЯЗАТЕЛЬНОСТЬ УКАЗАНИЙ РЕВИЗИОННОГО СУДА. ЗАПРЕТ ПОВОРОТА К ХУДШЕМУ

1. Суд, которому дело направлено на новое рассмотрение, должен основывать свое решение на правовой оценке, которая положена в основу отмены приговора.

2. Обжалованный приговор в части вида и размера наказания не может быть изменен в ущерб интересам подсудимого, если ревизионную жалобу подал подсудимый и в его интересах подали ревизионную жалобу прокуратура или его законный представитель. Это предписание не исключает помещения подсудимого в психиатрическую больницу или наркологическое учреждение.

ЧЕТВЕРТАЯ КНИГА

ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА, ОКОНЧЕННОГО ВСТУПИВШИМ В ЗАКОННУЮ СИЛУ ПРИГОВОРОМ

§ 359. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА В ИНТЕРЕСАХ ОСУЖДЕННОГО

Возобновление производства, оконченного вступившим в законную силу приговором, в интересах осужденного допускается, если:

- 1) документ, представленный в судебное разбирательство не в его интересах как подлинный, оказался неподлинным или подложным;
- 2) свидетель или эксперт в связи с данным показанием или представленным заключением не в интересах осужденного признан виновным в умышленном или неосторожном нарушении присяги или умышленном ложном показании, данном без присяги;
- 3) в постановлении приговора участвовал судья или шэффен, который в связи с рассматриваемым делом признан виновным в уголовно наказуемом нарушении своего служебного долга, при условии, что нарушение не было вызвано действиями самого осужденного;
- 4) гражданско-правовое решение, на котором основан приговор, отменено другим вступившим в законную силу решением;
- 5) представлены новые факты и доказательства, которые в отдельности или в совокупности с ранее представленными доказательствами дают основание для оправдания осужденного или применения согласно уголовному закону более мягкого наказания либо вынесения существенно иного решения о мерах исправления и безопасности.

§ 360. ИСПОЛНЕНИЕ ПРИГОВОРА В СВЯЗИ С ЗАЯВЛЕНИЕМ ХОДАТАЙСТВА

1. Ходатайство о возобновлении производства не приостанавливает исполнения приговора.

2. Однако суд вправе вынести решение об отсрочке, а также о перерыве исполнения приговора.

§ 361. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА В СВЯЗИ СО СМЕРТЬЮ ОСУЖДЕННОГО

1. Заявлению ходатайства о возобновлении производства не препятствуют ни уже приведенный в исполнение приговор, ни смерть осужденного.

2. В случае смерти осужденного право на ходатайство принадлежит супругу, родственникам по восходящей и нисходящей линии, а также братьям и сестрам умершего.

§ 362. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА НЕ В ИНТЕРЕСАХ ПОДСУДИМОГО

Возобновление производства, оконченного вступившим законную силу приговором, не в интересах подсудимого допускается, если:

- 1) документ, представленный в судебное разбирательство в его интересах как подлинный, оказался неподлинным или подложным;
- 2) свидетель или эксперт в связи с данным показанием или представленным заключением в интересах подсудимого признан виновным в умышленном или неосторожном нарушении обязанности присяги или в умышленном ложном показании, данном без присяги;
- 3) в постановлении приговора участвовал судья или шеф-фен, который в связи с делом признан виновным в уголовно наказуемом нарушении своего служебного долга;
- 4) оправданный признался в суде или во внесудебном порядке в совершении уголовно наказуемого деяния и это признание заслуживает доверия.

§ 363. НЕДОПУСТИМОСТЬ ВОЗОБНОВЛЕНИЯ ПРОИЗВОДСТВА

1. Возобновление производства с целью назначения другой меры наказания на основании того же уголовного закона не допускается.

2. Возобновление производства с целью смягчения наказания в связи с ограниченной вменяемостью (§ 21 Уголовного кодекса) также исключается.

§ 364. УТВЕРЖДЕНИЕ О СОВЕРШЕНИИ УГОЛОВНО НАКАЗУЕМОГО ДЕЯНИЯ

Ходатайство о возобновлении производства, которое должно обосновывать утверждение о совершении уголовно наказуемого деяния, допустимо только в том случае, если в отношении этого деяния имеется приговор, вступивший в законную силу, или если возбуждение уголовного дела и производство по делу не могут последовать по другим основаниям, нежели в связи с недостатками в доказывании. Это не относится к случаю, указанному в § 359 № 5.

§ 364а. НАЗНАЧЕНИЕ ЗАЩИТНИКА

Надлежащий суд для принятия решения в производстве по возобновлению дела назначает защитника, если осужденный не имеет такового, по ходатайству защитника для участия в этом производстве и если участие защитника необходимо в связи со сложностью фактических и правовых вопросов.

§ 364б. НАЗНАЧЕНИЕ ЗАЩИТНИКА ДЛЯ УЧАСТИЯ В ПОДГОТОВКЕ ДЕЛА

1. Надлежащий суд для принятия решения по возобновлению дела назначает осужденному защитника, если осужденный не имеет такового, по ходатайству защитника для подготовки возобновления производства, если:

- 1) имеются достаточные фактические исходные данные, указывающие на определенные возможности установления фактов или доказательств, которые могут обосновать допустимость ходатайства о возобновлении производства;
- 2) в связи со сложностью фактических и правовых вопросов дела участие защитника необходимо и
- 3) осужденный не в состоянии без ущерба для себя и своей семьи пригласить защитника за свой счет.

Если осужденному уже назначен защитник, то суд своим определением по ходатайству устанавливает, что имеются предпосылки, указанные в № 1—3.

2. Для установления предпосылок, указанных в абз. 1 № 3, применяются § 117 абз. 2—4 и § 118 абз. 2 предложения 1, 2 и 4 Гражданско-процессуального кодекса соответственно.

§ 365. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЖАЛОВАНИИ

Общие предписания об обжаловании применяются также и в отношении ходатайства о возобновлении производства.

§ 366. СОДЕРЖАНИЕ И ФОРМА ХОДАТАЙСТВА

1. В ходатайстве должны быть приведены предусмотренные законом основания для возобновления производства, а также доказательства.

2. От имени подсудимого и лиц, указанных в § 361 абз. 2, ходатайство может быть подано только в форме документа, подписанного защитником или адвокатом, либо путем занесения в протокол суда.

§ 367. ПОДСУДНОСТЬ. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛУ

1. Подсудность для решения о возобновлении производства и о ходатайстве о подготовке возобновления производства определяется особыми предписаниями закона о судоустройстве. Осужденный вправе представлять ходатайства, предусмотренные § 364а и 364b, или ходатайство о допустимости возобновления производства также в суд, приговор которого обжалуется; этот суд направляет ходатайство надлежащему суду.

2. Решение о ходатайствах, предусмотренных § 364а и 364b, и о допустимости возобновления производства принимается без устного судебного разбирательства.

§ 368. ОТКЛОНЕНИЕ ХОДАТАЙСТВА КАК НЕДОПУСТИМОГО

1. Если ходатайство представлено без соблюдения требований относительно его формы или если не указаны предусмотренные законом основания для возобновления производства либо не приведены соответствующие доказательства, то оно должно быть отклонено как недопустимое.

2. Если ходатайство принято, то оно должно быть вручено другой стороне для ознакомления в течение установленного срока.

§ 369. ИССЛЕДОВАНИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ОБ ОБОСНОВАННОСТИ ХОДАТАЙСТВА

1. В случаях, когда ходатайство признано допустимым, суд поручает судье исследовать представленные доказательства, если это является необходимым.

2. Суд по своему усмотрению решает, должны быть допрошены под присягой свидетели и эксперты.

3. При допросе свидетеля или эксперта и при производстве осмотра судьей должно быть разрешено присутствие представителя прокуратуры, подсудимого и защитника. § 168с абз. 3, § 224 абз. 1 и § 225 применяются соответственно. Подсудимый, находящийся под стражей, не имеет права требовать присутствия в суде, если рассмотрение дела производится не в суде той местности, где он содержится под стражей, и его участие в исследовании доказательств не представляется целесообразным.

4. По окончании исследования доказательств должны быть приглашены для дальнейших разъяснений и объяснений представитель прокуратуры и подсудимый в установленный срок.

§ 370. РЕШЕНИЕ ОБ ОБОСНОВАННОСТИ ХОДАТАЙСТВА

1. Ходатайство о возобновлении производства отклоняется без устного судебного разбирательства как необоснованное, если выдвинутые в нем утверждения не нашли достаточного подтверждения, или в случаях, предусмотренных § 359 № 1 и 2 или § 362 № 1 и 2, если с учетом обстоятельств дела нет оснований полагать, что действия, указанные в этих предписаниях, повлияли на решение суда.

2. При удовлетворении ходатайства суд выносит решение о возобновлении производства и проведении нового судебного разбирательства.

§ 371. ОПРАВДАНИЕ БЕЗ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Если осужденный умер, то суд должен без проведения нового судебного разбирательства после исследования некоторых необходимых дополнительных доказательств либо признать его оправданным, либо отклонить ходатайство о возобновлении производства.

2. Суд вправе также и в других случаях, а по делам публичного обвинения только с согласия прокуратуры немедленно оправдать осужденного, если для этого имеются достаточные доказательства.

3. Оправдание влечет отмену ранее вынесенного приговора. Если были назначены только меры исправления и безопасности, то вместо оправдания следует отмена ранее вынесенного приговора.

4. По предложению заявителя об отмене приговора сообщается в федеральном издании, а суд по своему усмотрению вправе сделать публикацию и в других газетах.

§ 372. СРОЧНАЯ ЖАЛОБА

Все решения, которые приняты судом первой инстанции в связи с ходатайством о возобновлении производства, могут быть обжалованы путем принесения срочной жалобы. Определение суда о возобновлении производства и проведении нового судебного разбирательства не может быть обжаловано прокуратурой.

§ 373. ПРИГОВОР ПО ДЕЛУ О НОВОМ СУДЕБНОМ РАЗБИРАТЕЛЬСТВЕ. ЗАПРЕТ ПОВОРОТА К ХУДШЕМУ

1. При новом судебном разбирательстве ранее вынесенный приговор либо должен быть оставлен в силе, либо с его отменой дело должно быть разрешено иначе.

2. Ранее вынесенный приговор в части вида и размера наказания не может быть изменен в ущерб интересам осужденного, если о возобновлении производства ходатайствовал осужденный, прокуратура или его законный представитель в его интересах. Это правило не исключает предписания о помещении осужденного в психиатрическую больницу или наркологическое учреждение.

§ 373а. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА, ОКОНЧЕННОГО ВСТУПИВШИМ В ЗАКОННУЮ СИЛУ ПРИКАЗОМ О НАКАЗАНИИ

1. Возобновление производства, оконченного вступившим в законную силу приказом о наказании, допустимо не в интересах осужденного, если представлены новые факты или доказательства, которые в отдельности или в совокупности с представленными ранее обосновывают осуждение за совершение преступления.

2. В остальном в отношении возобновления производства, оконченного вступившим в законную силу приказом о наказании, соответственно применяются § 359—373.

ПЯТАЯ КНИГА

УЧАСТИЕ ПОТЕРПЕВШЕГО В ПРОЦЕССЕ

Глава 1. Частное обвинение

§ 374. ДОПУСТИМОСТЬ. ЛИЦА, ПРАВОМОЧНЫЕ ВОЗБУДИТЬ ОБВИНЕНИЕ

1. Потерпевший в порядке частного обвинения без предварительного обращения в прокуратуру может возбудить преследование по делам:

- 1) о нарушении неприкосновенности жилища, служебных помещений (§ 123 Уголовного кодекса);
- 2) об оскорблении (§ 185—187а Уголовного кодекса), если оскорбление не касается ни одной из политических организаций, названных в § 194 абз. 4 Уголовного кодекса;
- 3) о нарушении тайны переписки (§ 202 Уголовного кодекса);
- 4) о телесных повреждениях (§ 223, 223а и 230 Уголовного кодекса);

- 5) об угрозе (§ 241 Уголовного кодекса);
- 6) о причинении имущественного ущерба (§ 303 Уголовного кодекса);
- 7) об уголовно наказуемых деяниях, предусмотренных § 4, 6с, 12, 15, 17, 18 и 20 закона о недобросовестной конкуренции;
- 8) об уголовно наказуемых деяниях, предусмотренных § 142 абз. 1 закона о патентах; § 25 абз. 1 закона о товарных образцах; § 39 абз. 1 закона о защите сорта; § 25d абз. 1 и § 26 закона о товарных знаках; § 14 абз. 1 закона об образцах из сортимента; § 106—108 закона об авторском праве; § 33 закона об авторском праве на произведения изобразительного искусства и фотографии.

2. Частное обвинение также может возбудить тот, кто наряду с потерпевшим или вместо него правомочен ходатайствовать об уголовном преследовании. Лица, названные в § 77 абз. 2 Уголовного кодекса, вправе также возбудить частное обвинение, если они правомочны ходатайствовать об уголовном преследовании.

3. Если потерпевший имеет законного представителя, то право на возбуждение частного обвинения принадлежит последнему, а если потерпевшими являются корпорации, общества и другие объединения лиц, которые могут предъявлять иск в гражданско-правовых спорах в качестве таковых, то это право осуществляется теми лицами, которые их представляют в гражданско-правовых спорах.

§ 375. НЕСКОЛЬКО ЛИЦ, ПРАВОМОЧНЫХ ВОЗБУДИТЬ ОБВИНЕНИЕ

1. Если в отношении одного и того же уголовно наказуемого деяния правомочны возбудить частное обвинение несколько лиц, то при осуществлении этого права они действуют независимо друг от друга.

2. Если одно из указанных лиц возбудило частное обвинение, то остальные имеют право только вступить в уже начатое производство и в этот момент сделать заявление о вступлении в производство.

3. Каждое решение, вынесенное по делу отдельно в пользу обвиняемого, касается и лиц, имеющих право возбудить частное обвинение, но не возбудивших его.

§ 376. ВОЗБУЖДЕНИЕ ПУБЛИЧНОГО ОБВИНЕНИЯ

Публичное обвинение в отношении уголовно наказуемых деяний, указанных в § 374, возбуждается прокуратурой лишь в случае, если это представляет публичный интерес.

§ 377. УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА. ПЕРЕДАЧА МАТЕРИАЛОВ

1. Прокурор не обязан участвовать в производстве по делам частного обвинения. Суд передает ему материалы, если он взял на себя уголовное преследование.

2. Прокуратура вправе на любом этапе производства по делу до вступления приговора в законную силу взять на себя уголовное преследование на основании специального заявления. В заявлении об обжаловании должно быть указано об этом.

§ 378. ПРАВОВАЯ ПОМОЩЬ И ПРЕДСТАВИТЕЛЬ ОБВИНИТЕЛЯ

Частный обвинитель вправе пригласить для оказания помощи адвоката или быть представленным избранным адвокатом на основании письменного полномочия. В последнем случае материалы, адресованные частному обвинителю, с указанием правовых последствий могут быть направлены на имя адвоката.

§ 379. ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ ГАРАНТИИ. СУДЕБНЫЕ ИЗДЕРЖКИ

1. Частный обвинитель должен гарантировать обвиняемому возмещение возможных расходов в соответствии с теми же условиями, при которых истец по требованию ответчика должен гарантировать судебные расходы при гражданско-правовых спорах.

2. Обеспечение гарантии должно проводиться путем депонирования наличных денег или ценных бумаг.

3. В отношении срока и размера возмещения расходов, а также в случае несостоятельности применяются те же предписания, что и при гражданско-правовых спорах.

§ 379а. ЗАДАТОК В СЧЕТ ИЗДЕРЖЕК

1. Для уплаты задатка в счет издержек в соответствии § 67 абз. 1 закона о судебных издержках суд обязан установить срок, если частный обвинитель не признан несостоятельным или не имеет права на освобождение от оплаты расходов; при этом должно быть указано на последствия, наступающие в соответствии с абз. 3.

2. До уплаты задатка не должны производиться судебные действия за исключением случаев, когда достоверно известно, что задержка принесла бы частному обвинителю ущерб или затруднило бы его возмещение.

3. По истечении срока, предусмотренного абз. 1, частное обвинение считается отозванным. Определение может быть обжаловано путем принесения срочной жалобы. Определение

должно быть отменено по долгу службы судом, который его вынес, если окажется, что уплата произведена в течение назначенного срока.

§ 380. ПОПЫТКА ПРИМИРЕНИЯ

1. По делам о неприкосновенности жилища, служебных помещений, оскорблении, нарушении тайны переписки, телесных повреждениях (§ 223, 223а, 230 Уголовного кодекса), угрозе и причинении имущественного ущерба возбуждение обвинения допускается только после того, как посреднические органы, указанные земельным управлением юстиции, безуспешно пытались примирить стороны. Обвинитель должен представить об этом справку вместе с обвинением.

2. Земельное управление юстиции вправе выдать предписание о том, что посреднические органы могут осуществлять свою деятельность в зависимости от уплаты задатка в счет судебных издержек.

3. Предписания абз. 1 и 2 не применяются, если начальник по службе в соответствии с § 194 абз. 3 или § 232 абз. 2 Уголовного кодекса правомочен ходатайствовать об уголовном преследовании.

4. Если стороны не проживают в одном и том же районе общины, то в соответствии со специальным распоряжением земельного управления юстиции может быть отказано в проведении попытки примирения.

§ 381. ВОЗБУЖДЕНИЕ ОБВИНЕНИЯ

Возбуждение обвинения производится путем занесения в протокол суда или в форме представления обвинительного заключения. Обвинение должно соответствовать требованиям, указанным в § 200 абз. 1. Вместе с обвинительным заключением должны быть представлены две его копии.

§ 382. УВЕДОМЛЕНИЕ О ВОЗБУЖДЕННОМ ОБВИНЕНИИ

Если обвинение возбуждено в соответствии с законом, то суд направляет его обвиняемому для дачи объяснения в течение установленного срока.

§ 383. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ОБ ОТКРЫТИИ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА. ВОЗВРАЩЕНИЕ МАТЕРИАЛОВ ДЕЛА. ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЛА

1. После получения объяснений обвиняемого или истечения срока суд решает, открыть ли судебное разбирательство или возвратить материалы обвинения в соответствии с пред-

писаниями, которые должны применяться при непосредственном возбуждении обвинения прокуратурой. В определении, которым открывается судебное разбирательство, указывается суд и деяние в соответствии с требованиями § 200 абз. 1 предложение 1.

2. Если вина подсудимого незначительна, то суд вправе прекратить производство по делу. Прекращение дела допускается также и в ходе судебного разбирательства. Определение об этом может быть обжаловано путем принесения срочной жалобы.

§ 384. ДАЛЬНЕЙШЕЕ ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛУ

1. Дальнейшее производство регулируется предписаниями, которые предусмотрены относительно дел, возбужденных в порядке публичного обвинения. Однако меры исправления и безопасности назначены быть не могут.

2. Предписания § 243 должны применяться с учетом того, что председательствующий оглашает определение об открытии судебного разбирательства.

3. Суд определяет объем исследования доказательств, руководствуясь указаниями § 244 абз. 2.

4. Предписание § 265 абз. 3 о праве требовать отложения судебного разбирательства дела не применяется.

5. Дело частного обвинения в суде присяжных не может рассматриваться одновременно с делом, возбужденным в порядке публичного обвинения.

§ 385. ПОЛОЖЕНИЕ ЧАСТНОГО ОБВИНИТЕЛЯ. ВЫЗОВЫ. ОЗНАКОМЛЕНИЕ С МАТЕРИАЛАМИ ДЕЛА

1. Поскольку по делам, возбужденным в порядке публичного обвинения, должна быть привлечена и заслушана прокуратура, то по делу, возбужденному в порядке частного обвинения, привлекается и заслушивается частный обвинитель. Все решения, которые доводятся до сведения прокуратуры в публичном процессе, должны быть объявлены частному обвинителю.

2. Между вручением вызова частному обвинителю о явке в судебное разбирательство и началом процесса должно пройти не менее одной недели.

3. Правом ознакомления с материалами дела частный обвинитель может воспользоваться только через адвоката.

4. Предписания абз. 3 предложение 2 не подлежат применению в случаях, предусмотренных § 154а и 430.

5. В ревизионном производстве ходатайства частного обвинителя согласно § 349 абз. 2 не требуется. Предписания § 349 абз. 3 не подлежат применению.

§ 386. ВЫЗОВ СВИДЕТЕЛЕЙ И ЭКСПЕРТОВ

1. Председательствующий определяет, какие лица могут быть вызваны в судебное заседание в качестве свидетелей и экспертов.

2. Частный обвинитель, как и обвиняемый, имеет право непосредственного вызова этих лиц.

§ 387. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В СУДЕБНОМ РАЗБИРАТЕЛЬСТВЕ

1. В судебном разбирательстве обвиняемый вправе воспользоваться помощью адвоката или быть представленным таковым на основании письменного полномочия.

2. Предписания § 139 применяются в отношении адвоката обвинителя и адвоката обвиняемого.

3. Суд правомочен предписать личную явку обвинителя и обвиняемого, причем обвиняемый может быть доставлен приводом.

§ 388. ВСТРЕЧНОЕ ОБВИНЕНИЕ

1. Если потерпевший возбудил частное обвинение, то обвиняемый после произнесения последнего слова (§ 258 абз. 2 предложение 2) вправе заявить в суде первой инстанции встречное обвинение о привлечении к ответственности обвинителя, при условии, что тот совершил против него уголовно наказуемое деяние, которое может преследоваться в порядке частного обвинения и связано с предметом уголовно наказуемого деяния, составляющего обвинение.

2. Если обвинитель не является потерпевшим (§ 374 абз. 2), то обвиняемый вправе возбудить встречное обвинение против потерпевшего. В этом случае требуется вручение встречного обвинения потерпевшему и вызов его в судебное заседание, если обвинение не было возбуждено в судебном разбирательстве в присутствии потерпевшего.

3. Обвинение и встречное обвинение должны быть разрешены одновременно.

4. Отзыв обвинения не влияет на производство по встречному обвинению.

§ 389. ПРИГОВОР О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЛА

1. Если суд после рассмотрения дела приходит к выводу, что факты, признанные доказанными, составляют уголовно наказуемое деяние, в отношении которого не подлежат применению нормы о производстве, указанные в этой главе, то он обязан прекратить производство. При этом в приговоре должна быть сделана ссылка на указанные выше факты.

2. О рассмотрении дела в этом случае должна быть уведомена прокуратура.

§ 390. ПРАВО ЧАСТНОГО ОБВИНИТЕЛЯ НА ОБЖАЛОВАНИЕ

1. Частный обвинитель имеет право на обжалование, которым располагает прокуратура по делам публичного обвинения. То же правило действует относительно ходатайства о возобновлении производства в случаях, предусмотренных § 362. Предписания § 301 об обжаловании применяются и в отношении частного обвинителя.

2. Ревизионные требования и ходатайство о возобновлении производства, оконченного вступившим в законную силу приговором, частный обвинитель вправе подать только в форме документа, подписанного адвокатом.

3. Представление и передача материалов дела прокуратуре и через нее производятся в порядке § 320, 321 и 347, как и в производстве по делам публичного обвинения. Вручение апелляционных и ревизионных жалоб другой стороне производится судом.

4. Предписание § 379а об уплате задатка и последствиях несвоевременной уплаты применяется соответственно.

5. Предписания § 383 абз. 2 предложения 1 и 2 о прекращении дела по основанию малозначительности деяния применяются также и в апелляционном производстве. Определение не подлежит обжалованию.

§ 391. ОТЗЫВ ЧАСТНОГО ОБВИНЕНИЯ. ВОССТАНОВЛЕНИЕ ПРОПУЩЕННОГО СРОКА

1. Частное обвинение может быть отозвано на любом этапе производства по делу. После начала допроса обвиняемого по делу в судебном разбирательстве суда первой инстанции для отзыва требуется согласие обвиняемого.

2. В суде первой инстанции частное обвинение считается отозванным в случаях, когда была принесена апелляционная жалоба, и в производстве суда второй инстанции — если частный обвинитель не явился в судебное разбирательство и не представлен адвокатом, либо отсутствует в судебном заседании или во вновь назначенном рассмотрении дела, хотя суд предписал личную явку, либо не соблюдает срок, который ему был установлен под условием прекращения дела.

3. Если частный обвинитель подал апелляционную жалобу с пропуском установленного срока, она должна быть немедленно отклонена, несмотря на предписание § 301.

4. Частный обвинитель вправе в течение недели после пропуска срока ходатайствовать о восстановлении пропущенного срока при наличии предпосылок, предусмотренных § 44 и 45.

§ 392. ПОСЛЕДСТВИЯ ОТЗЫВА

Отозванное частное обвинение не может быть вновь возбуждено.

§ 393. СМЕРТЬ ЧАСТНОГО ОБВИНИТЕЛЯ

1. Смерть частного обвинителя влечет прекращение производства.

2. Однако поддержание частного обвинения после смерти обвинителя могут продолжить лица, правомочные согласно § 374 абз. 2 возбудить частное обвинение.

3. О продолжении поддержания обвинения должно быть заявлено правомочными на это лицами в суд в течение двух месяцев со дня смерти частного обвинителя.

§ 394. УВЕДОМЛЕНИЕ ОБВИНЯЕМОГО

Об отзыве частного обвинения и о смерти частного обвинителя, а также о продолжении поддержания частного обвинения должно быть сообщено обвиняемому.

Глава 2. Сообвинение

§ 395. ПРАВО НА ВСТУПЛЕНИЕ В ДЕЛО В КАЧЕСТВЕ СООБВИНИТЕЛЯ

1. В качестве сообвинителя может вступить в дело, возбужденное в порядке публичного обвинения, тот, кому причинен ущерб:

1) в результате совершения противоправного деяния, предусмотренного:

а) § 174, 174а, 174б, 176, 177, 178, 179, 180 и 181 Уголовного кодекса;

б) § 185, 186, 187, 187а и 189 Уголовного кодекса;

с) § 221, 223, 223а, 224, 225, 229 и 340 Уголовного кодекса;

д) § 234, 234а, 237, 239 абз. 2, § 239а и 239б Уголовного кодекса;

2) в результате предпринятой попытки совершить противоправное деяние, предусмотренное § 211 и 212 Уголовного кодекса;

3) в результате возбуждения публичного обвинения на основании ходатайства о вынесении судебного решения (§ 172).

2. Такие же права имеют:

1) родители, дети, братья и сестры и супруг убитого в результате противоправного деяния;

- 2) в случаях, предусмотренных § 90 Уголовного кодекса — Федеральный президент, в случаях, предусмотренных § 90b Уголовного кодекса — соответствующие лица, а также
 - 3) те, кто на основании § 374 и § 374 абз. 1 № 7 и 8 вправе выступать в качестве частного обвинителя, и потерпевшие в результате совершения противоправных деяний, предусмотренных § 142 абз. 2 закона о патентах; § 25 абз. 2 закона о товарных образцах; § 39 абз. 2 закона о защите сорта; § 25d абз. 2 закона о товарных знаках; § 14 абз. 2 закона об образцах из ассортимента и § 108a закона об авторском праве.
3. Тот, кому причинен ущерб в результате совершения противоправного деяния, предусмотренного § 230 Уголовного кодекса, вправе вступить в дело, возбужденное в порядке публичного обвинения, в качестве сообвинителя, если для этого имеются особые основания, в частности, тяжкие последствия деяния для охраняемых интересов.
4. Вступление в процесс сообвинителя допускается на любом этапе производства по делу. Лица, вступившие в дело, вправе обжаловать постановленный приговор.

§ 396. ЗАЯВЛЕНИЕ О ВСТУПЛЕНИИ В ДЕЛО

1. Заявление о вступлении в дело должно быть подано в суд в письменной форме. Заявление о вступлении в дело, сделанное перед возбуждением публичного обвинения прокуратуре или суду, вступает в силу с момента возбуждения публичного обвинения. В производстве по делам об издании приказа о наказании вступление в дело имеет место, если назначено время судебного разбирательства (§ 408 абз. 3 предложение 2, § 411 абз. 1) или ходатайство об издании приказа отклонено.

2. Суд решает вопрос о правомочности вступления в дело после заслушивания прокуратуры. В случаях, предусмотренных § 395 абз. 3, решение выносится также после заслушивания подсудимого о том, разрешено ли вступление в дело названными основаниями; это решение не подлежит обжалованию.

3. Если суд считает, что производство согласно § 153 абз. 2, § 153a абз. 2, § 153b абз. 2 и § 154 абз. 2 следует прекратить, то он решает об этом до обоснования правомочности вступления в дело.

1. Сообвинитель после вступления в дело, если даже он был допрошен в качестве свидетеля, имеет право присутствовать в судебном заседании. В остальном соответственно применяются § 378 и 385 абз. 1—3. Право отвода судьи (§ 24, 31) или эксперта (§ 74), право задавать вопросы (§ 240 абз. 2), право возражения распоряжениям председательствующего (§ 238 абз. 2), право отклонять вопросы (§ 242), заявлять ходатайства о представлении доказательств (§ 244 абз. 3—6), а также право дачи объяснений (§ 257, 258) принадлежит обвинителю.

2. Если уголовное преследование согласно § 154а ограничено, то это не влияет на вступление в дело в качестве обвинителя по делам публичного обвинения. Если обвинитель допущен, то отпадают ограничения, предусмотренные § 154а абз. 1 и 2, поскольку они касаются обвинителя.

§ 397а. ОКАЗАНИЕ ПОМОЩИ СООБВИНИТЕЛЮ В ОПЛАТЕ УСЛУГ АДВОКАТА

1. Сообвинителю по его ходатайству должна быть оказана помощь в приглашении адвоката на основании тех же предписаний, что и в гражданско-правовых спорах, если дело является сложным с правовой и фактической точек зрения, а потерпевший не может в достаточной степени обеспечить свои интересы или сделать это ему не по силам. Ходатайство может быть заявлено до объявления о вступлении в дело. Предписания § 114 предложение 1 вторая часть и § 121 абз. 1—3 Гражданско-процессуального кодекса не должны применяться. Для приглашения адвоката соответственно применяется § 142 абз. 1.

2. Решение об оказании помощи обвинителю принимает суд, который рассматривает дело. Решение не подлежит обжалованию.

§ 398. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛУ

1. Продолжение производства по делу не приостанавливается в связи с вступлением в процесс обвинителя.

2. Уже назначенное судебное разбирательство, а также другие заседания проводятся в определенные дни, если даже обвинитель не мог быть вызван или оповещен из-за недостатка времени.

1. Решения, которые были приняты до вступления обвинителя в дело, не сообщаются ему, кроме случаев, предусмотренных § 401 абз. 1 предложение 2.

2. Право на обжалование таких решений не предоставлено обвинителю, если установленный прокуратуре срок для обжалования истек.

§ 400. ПРАВО СООБВИНИТЕЛЯ НА ОБЖАЛОВАНИЕ

1. Сообвинитель не может обжаловать приговор с целью, чтобы за совершенное деяние было назначено другое наказание или чтобы подсудимый был осужден за нарушение закона, которое не дает права вступить в дело в качестве обвинителя.

2. Сообвинитель имеет право принести срочную жалобу на определение, которым было отказано в открытии судебного разбирательства или производство по делу на основании § 206a и 206b было прекращено, поскольку оно касается деяния, в связи с которым обвинитель правомочен вступить в дело. В остальном определение, которым прекращено производство по делу, обжалованию обвинителем не подлежит.

§ 401. ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ

1. Правом обжалования обвинитель может воспользоваться независимо от прокуратуры. Если вопрос об обжаловании возникает при вступлении в дело после постановления приговора, то обжалуемый приговор должен быть вручен обвинителю немедленно. Срок для обоснования жалобы начинается исчисляться с установления прокуратуре срока для принесения жалобы или, если приговор еще не вручен обвинителю, — с вручения ему приговора, когда решение о правомочности обвинителя для вступления в дело еще не принято.

2. Если обвинитель отсутствовал в судебном разбирательстве, но был представлен адвокатом, то срок для представления им жалобы исчисляется с момента провозглашения приговора; если он не присутствовал и не был представлен адвокатом, он вправе ходатайствовать о восстановлении пропущенного срока, но не в связи с ошибочным разъяснением о средствах и порядке обжалования. Если обвинитель ни разу не присутствовал в судебном разбирательстве и не был представлен адвокатом, то срок исчисляется с момента вручения ему резолютивной части приговора.

3. Если обвинитель самостоятельно подал апелляционную жалобу, то она при условии неявки к началу судебного

разбирательства ни обвинителя, ни адвоката, независимо от требований § 301, должна быть немедленно отклонена. Сообвинитель вправе в течение недели после пропуска срока при наличии предпосылок, предусмотренных § 44 и 45, ходатайствовать о его восстановлении.

4. Если обжалованное решение отменено только по жалобе, поданной обвинителем, то производство по делу вновь проводится прокуратурой.

§ 402. ОТЗЫВ ЗАЯВЛЕНИЯ О ВСТУПЛЕНИИ В ДЕЛО. СМЕРЬ СООБВИНИТЕЛЯ

Заявление о вступление в дело в качестве обвинителя теряет силу вследствие его отзыва или смерти.

Глава 3. Возмещение ущерба потерпевшему

§ 403. ПРЕДПОСЫЛКИ ВОЗМЕЩЕНИЯ УЩЕРБА

1. Потерпевший или его наследник вправе предъявить в уголовном процессе к обвиняемому имущественно-правовое требование, вытекающее из совершенного им уголовно наказуемого деяния, рассмотрение которого относится к подсудности общих судов, если обвинение не было возбуждено в ином судебном порядке, а в отношении производства единоличным участковым судьей — независимо от цены предмета спора.

2. Потерпевший или его наследник вправе требовать от органов уголовного судопроизводства сведения, касающиеся возмещения причиненного им ущерба. При этом потерпевшему должно быть указано на возможность предъявления своего требования в уголовном процессе.

§ 404. ХОДАТАЙСТВО ПОТЕРПЕВШЕГО

1. Ходатайство, в котором предъявляется требование, может быть представлено в письменной форме или устно с занесением в протокол суда, а также устно в судебном разбирательстве до начала судебных прений. В ходатайстве должны быть указаны предмет спора и основания требования, а также приведены доказательства. Если ходатайство представлено вне судебного разбирательства, то оно должно быть вручено обвиняемому.

2. Заявление ходатайства имеет те же последствия, что и предъявление иска в гражданско-правовом споре.

3. Если ходатайство заявлено до начала судебного разбирательства, то заявителю сообщается о месте и времени судебного разбирательства. Заявитель, его законный представитель и супруг лица, правомочного заявить ходатайство, могут принять участие в судебном разбирательстве.

4. Ходатайство может быть отозвано до провозглашения приговора.

5. Заявителю и подсудимому по их ходатайству может быть оказана помощь в судебных расходах на основании тех же предписаний, что и в гражданско-правовых спорах, как только заявлен иск. Предписания § 121 абз. 2 предложения 1 Гражданско-процессуального кодекса применяются с учетом того, что защитнику подсудимого должна быть обеспечена возможность участия в судебном разбирательстве; равно заявителю, который пользуется в судебном разбирательстве услугами адвоката, участие адвоката должно быть обеспечено. Решение по этим вопросам принимает суд, который рассматривает дело. Решение не подлежит обжалованию.

§ 405. ОТКАЗ В УДОВЛЕТВОРЕНИИ ТРЕБОВАНИЯ О ВОЗМЕЩЕНИИ УЩЕРБА

Суд в своем приговоре отказывает в удовлетворении требования, если обвиняемый признан невиновным в совершении уголовно наказуемого деяния и ему не назначены меры исправления и безопасности либо если ходатайство признано необоснованным. Суд также отказывает в случаях, когда требование не подлежит рассмотрению в уголовном процессе, и в частности, если бы его проверка привела к затяжке процесса или если требование является недопустимым; это может быть сделано путем вынесения определения на любом этапе производства по делу.

§ 406. РЕШЕНИЕ

1. Если в результате судебного разбирательства требование признано обоснованным, суд в приговоре указывает о его удовлетворении. Решение может ограничиться заявленным требованием или его частью. Предписания § 318 Гражданско-процессуального кодекса применяются соответственно.

2. Суд вправе принять решение о предварительном исполнении решения. Он может поставить предварительное исполнение решения в зависимость от выполнения определенных обязательств. Он вправе также разрешить обвиняемому до исполнения решения выполнить предусмотренные обязанности. Это предписание может быть изменено или отменено определением, не подлежащим обжалованию.

3. Решение о требовании равносильно решению, вынесенному в гражданско-правовом споре. Если требование не удовлетворено, то оно может быть предъявлено в ином порядке. Если об основании ходатайства имеется вступившее в законную силу решение, то рассмотрение вопроса о сумме взыскания в соответствии с § 304 абз. 2 Гражданско-процессуального кодекса производится по подсудности гражданским судом.

4. Заявитель получает копию приговора с основаниями или выписку из него.

§ 406а. ОБЖАЛОВАНИЕ

1. Заявитель не имеет права обжалования, если даже суд отказывает в удовлетворении требования.

2. Если суд удовлетворяет требование, подсудимый вправе обжаловать решение допустимыми средствами, за исключением уголовно-правовой части приговора. В этом случае жалоба может быть разрешена путем вынесения определения в закрытом заседании суда.

3. Если в результате обжалования приговор отменяется и подсудимый признается невиновным и ему не назначены меры исправления и безопасности, то одновременно должно быть отменено решение, удовлетворяющее требование заявителя. Это правило применяется также в случаях, когда приговор в этой части не был обжалован.

§ 406б. ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЯ

Исполнение решения производится в соответствии с предписаниями, которые применяются по гражданско-правовым спорам. Для производства в порядке § 731, 767, 768, 887—890 Гражданско-процессуального кодекса компетентным является гражданский суд, в округе которого находится уголовный суд первой инстанции. Возражения, касающиеся самого требования, допустимы лишь постольку, поскольку основания, приведенные в них, возникли после окончания судебного разбирательства в суде первой инстанции, а если решение вынес апелляционный суд — после окончания судебного разбирательства в апелляционной инстанции.

§ 406с. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА

1. Подсудимый может ограничить ходатайство о возобновлении производства просьбой вынести на требование заявителя существенно иное решение. В этих случаях суд принимает решение путем вынесения определения без нового судебного разбирательства.

2. Если ходатайство о возобновлении производства касается только уголовно-правовой части приговора, то соответственно применяется § 406а абз. 3.

§ 406d. УВЕДОМЛЕНИЕ ПОТЕРПЕВШЕГО

1. Потерпевший по его ходатайству должен быть уведомлен об исходе судебного процесса, поскольку это его касается.

2. В уведомлении может быть отказано, если неизвестен адрес, по которому оно должно быть направлено. Если потерпевший для оказания юридической помощи избрал адвоката и ему таковая оказывается или он представлен этим адвокатом, то § 145 применяется соответственно.

3. Потерпевшему должно быть разъяснено право на ходатайство согласно абз. 1.

§ 406e. ОЗНАКОМЛЕНИЕ С МАТЕРИАЛАМИ ДЕЛА

1. Адвокат от имени потерпевшего вправе ознакомиться с материалами дела, которые переданы суду или подлежали бы передаче в случае возбуждения публичного обвинения, а также осмотреть находящиеся на сохранении вещественные доказательства, поскольку это представляет для него обоснованный интерес. В случаях, названных в § 395, объяснение обоснованной заинтересованности не требуется.

2. В ознакомлении с материалами дела адвокату потерпевшего может быть отказано, если это обусловлено высшими охраняемыми интересами обвиняемого или других лиц. В ознакомлении может быть также отказано, поскольку оно угрожает целям предварительного расследования или связано с существенной задержкой процесса.

3. Адвокату потерпевшего по его ходатайству могут быть выданы материалы дела на руки, за исключением вещественных доказательств, для ознакомления с ними в его адвокатской конторе или на дому, если против этого нет серьезных возражений.

4. Вопрос об обеспечении ознакомления адвоката потерпевшего с материалами дела в подготовительном производстве и после основанного на законе окончания процесса решает прокуратура, а в остальных случаях — председательствующий в суде, в котором рассматривается дело. Если в ознакомлении с материалами дела отказывает прокуратура, то может быть заявлено ходатайство о вынесении судебного решения в соответствии с § 161a абз. 3 предложения 2—4; решение председательствующего обжалованию не подлежит.

5. При наличии предпосылок, указанных в абз. 1, потерпевший вправе получать сведения и снимать копии с документов. Предписания абз. 2 и 4 предложение 1 применяются соответственно.

§ 406f. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ И ПРЕДСТАВИТЕЛЬ ПОТЕРПЕВШЕГО

1. Потерпевший вправе пользоваться в уголовном процессе услугами адвоката или быть им представленным.

2. При допросе потерпевшего в суде или в прокуратуре должно быть разрешено присутствие его адвоката. Он может возражать против вопросов, задаваемых потерпевшему (§ 238 абз. 2, § 242), и ходатайствовать с согласия потерпевшего о проведении согласно § 171b закона о судеустройстве закрытого рассмотрения дела.

3. Если потерпевший допрашивается в качестве свидетеля, то он вправе ходатайствовать о разрешении присутствия лица, пользующегося его доверием. Решение касается того, кто проводит допрос, и не подлежит обжалованию.

§ 406g. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ ПОТЕРПЕВШЕМУ, ВЫСТУПАЮЩЕМУ В КАЧЕСТВЕ СООБВИНИТЕЛЯ

1. Лицо, которое согласно § 395 вправе вступить в дело в качестве сообвинителя, может пользоваться до возбуждения публичного обвинения услугами адвоката или быть им представленным, если его вступление в дело в качестве сообвинителя еще не последовало.

2. Адвокат потерпевшего имеет право, кроме полномочий, указанных в § 406f абз. 2, на присутствие в судебном разбирательстве, если даже оно является закрытым. Ему разрешается присутствовать при допросах судьи и при производстве им осмотров, если это не противоречит целям предварительного расследования; решение не подлежит обжалованию. Уведомление адвоката осуществляется с учетом предписаний § 168с абз. 5 и § 224 абз. 1.

3. Для разрешения вопроса об оказании помощи в уплате судебных расходов соответственно применяется § 379а. В подготовительном производстве решение об этом выносит суд, который был бы компетентным открыть судебное разбирательство.

4. По ходатайству лица, которое вправе вступить в дело в качестве сообвинителя, ему может быть временно назначен для оказания услуг адвокат, если:

- 1) полномочия на вступление в дело в качестве сообвинителя предусмотрены § 395 абз. 1 № 1а или обусловлены особыми основаниями;
- 2) участие адвоката необходимо без промедления;
- 3) нельзя ожидать своевременного решения вопроса об оказании помощи в уплате судебных расходов.

Для назначения адвоката соответственно применяются § 142 абз. 1 и § 162. Деятельность адвоката по назначению заканчивается, если в течение установленного судьей срока ходатайство об уплате судебных расходов не заявлено или вопрос об уплате таковых расходов отклоняется.

§ 406h. РАЗЪЯСНЕНИЕ ПРАВ

Потерпевшему должны быть разъяснены его права, предусмотренные § 406e, 406f, а также его право выступать по делам публичного обвинения в качестве сообвинителя (§ 395).

ШЕСТАЯ КНИГА

ОСОБЫЕ ВИДЫ ПРОИЗВОДСТВА

Глава 1. Производство об издании приказа о наказании

§ 407. ДОПУСТИМОСТЬ ПРОИЗВОДСТВА

1. В производстве по делам, рассматриваемым единоличным судьей, и по делам, подсудным суду шеффенов, может быть за совершение проступка назначено наказание путем издания письменного приказа без судебного разбирательства. Прокуратура заявляет об этом ходатайство, если по результатам предварительного расследования не требуется судебного разбирательства дела. Ходатайство должно содержать требование о назначении определенного наказания. Заявленное ходатайство означает возбуждение публичного обвинения.

2. Приказом о наказании могут быть назначены в качестве как основных, так и дополнительных следующие меры:

- 1) денежный штраф, предостережение под условием наказания, запрет вождения автотранспорта, конфискация имущества, уничтожение, приведение предметов в негодное состояние, порицание и денежный начет в отношении юридического лица или объединения, а также
- 2) лишение водительских прав, при котором запрещенное выдачи прав на управление транспортным средством не может превышать двух лет.

3. Предварительного заслушивания обвиняемого судом (§ 33 абз. 3) не требуется.

§ 408. РЕШЕНИЯ, ПРИНИМАЕМЫЕ СУДЬЕЙ

1. Если председатель суда шеффенов считает, что дело относится к подсудности единоличного судьи, то он передает ему дело через прокуратуру; определение для единоличного судьи является обязательным, но прокуратура может принести на него срочную жалобу. Если единоличный судья считает, что дело подсудно суду шеффенов, то он передает его через прокуратуру председателю суда шеффенов для разрешения по существу.

2. Если судья считает, что в отношении обвиняемого не имеется достаточно серьезных подозрений в совершении деяния, то он отказывает в издании приказа о наказании. Это решение равнозначно определению, которым отклоняется открытие судебного разбирательства (§ 204, 210 абз. 2, § 211).

3. Судья должен удовлетворить ходатайство прокуратуры, если издание приказа о наказании не вызывает сомнения. Он назначает судебное разбирательство, если сомневается в решении дела без судебного разбирательства, или считает незаконным решение дела в порядке издания приказа о наказании на основании ходатайства, или намерен назначить иное наказание, чем испрашиваемое, а прокуратура настаивает на своем ходатайстве. Вместе с вызовом обвиняемому должна быть вручена копия ходатайства об издании приказа о наказании без указания испрашиваемой меры.

§ 408a. ХОДАТАЙСТВО ОБ ИЗДАНИИ ПРИКАЗА О НАКАЗАНИИ ПОСЛЕ ОТКРЫТИЯ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Если судебное разбирательство уже открыто, то прокуратура может заявить ходатайство об издании приказа о наказании единоличному судье или в суде шеффенов, в случаях, когда имеются предпосылки, указанные в § 407 абз. 1 предложения 1 и 2, и в случаях, когда проведению судебного разбирательства препятствуют неявка или отсутствие подсудимого либо другое важное основание. Предписания § 407 абз. 1 предложение 4, § 408 не применяются.

2. Судья должен удовлетворить ходатайство, если имеются предпосылки, предусмотренные § 408 абз. 3 предложение 1. В других случаях он отклоняет ходатайство не подлежащим обжалованию определением и продолжает судебное разбирательство.

§ 409. СОДЕРЖАНИЕ ПРИКАЗА О НАКАЗАНИИ

Приказ о наказании содержит:

- 1) сведения о личности подсудимого и других участвующих в деле лиц;

- 2) фамилию защитника;
- 3) юридическую квалификацию деяния, которое вменяется в вину подсудимому, время и место его совершения;
- 4) примененные предписания с указанием параграфа, абзаца, номера, буквы и названия закона;
- 5) доказательства вины подсудимого;
- 6) назначенную меру наказания;
- 7) предупреждение о возможности заявить возражение и предусмотренные для этого срок и форма, а также указание, что приказ о назначении наказания вступил в законную силу и подлежит исполнению, если против него не заявлено возражение в соответствии с § 410.

Если подсудимый предостерегается под условием наказания или лишен права управления транспортным средством, то он должен быть предупрежден в соответствии с § 268а абз. 3 или § 267с предложение 1. Предписания § 267 абз. 6 предложение 2 применяются соответственно.

2. Приказ о наказании вручается также законному представителю подсудимого.

§ 410. СРОК ЗАЯВЛЕНИЯ ВОЗРАЖЕНИЯ. ЗАКОННАЯ СИЛА ПРИКАЗА О НАКАЗАНИИ

1. Подсудимый вправе в течение двух недель после вручения приказа заявить в письменной форме или с занесением в протокол суда свое возражение в суд, который издал приказ о наказании. Предписания § 297—300 и § 302 абз. 1 предложение 1, абз. 2 применяются соответственно.

2. Возражение может быть ограничено определенными пунктами обжалования.

3. Если в отношении приказа о наказании своевременно не заявлено возражение, то он вступает в законную силу

§ 411. ОТКЛОНЕНИЕ ВОЗРАЖЕНИЯ В СВЯЗИ С НЕДОПУСТИМОСТЬЮ. НАЗНАЧЕНИЕ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Если возражение заявлено с опозданием или недопустимо, то оно отклоняется путем вынесения определения без судебного разбирательства; в отношении определения допускается срочная жалоба. В других случаях назначается дата судебного разбирательства.

2. Подсудимый может быть представлен в судебном разбирательстве защитником на основании письменного ~~полномочия~~ ^{полномочия}.

3. Обвинение и возражение могут быть отзываны до провозглашения приговора в суде первой инстанции. Предписа-

ния § 303 применяются соответственно. Если приказ о наказании издан на основании § 408а, то обвинение не может быть отозвано.

4. При постановлении приговора суд не связан назначенной приказом о наказании мерой наказания, поскольку заявлено возражение.

§ 412. НЕЯВКА ПОДСУДИМОГО

Если к началу судебного разбирательства подсудимый не явился и не представлен защитником и нет достаточно уважительных причин неявки, то соответственно применяется § 329 абз. 1, 3 и 4. Если возражение заявил законный представитель, то применяется также § 330.

Глава 2. Производство о назначении мер безопасности

§ 413. ПРЕДПОСЫЛКИ ПРОИЗВОДСТВА

Если прокуратура не проводит расследование в связи с невменяемостью или недееспособностью лица, то она вправе заявить ходатайство о самостоятельном назначении мер исправления и безопасности, если это допускает закон и следует ожидать их назначения по результатам расследования (производство о мерах безопасности)

§ 414. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛУ

1. В отношении производства о мерах безопасности применяются нормы уголовного процесса, если не предусмотрено иное.

2. Ходатайство равнозначно публичному обвинению. Вместо обвинительного заключения представляется ходатайство, которое должно отвечать требованиям обвинительного заключения. В нем должны быть указаны меры исправления и безопасности, о назначении которых ходатайствует прокуратура. Если приговором не назначены меры исправления и безопасности, то ходатайство должно быть признано отклоненным.

3. В подготовительном производстве эксперту должна быть предоставлена возможность подготовки заключения для рассмотрения его в судебном разбирательстве.

§ 415. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО В ОТСУТСТВИЕ ОБВИНЯЕМОГО

1. Если при рассмотрении вопроса о назначении мер безопасности явка обвиняемого невозможна по состоянию здоровья или доставка его нецелесообразна по соображениям об-

щественной безопасности, то суд вправе провести судебное разбирательство в отсутствие обвиняемого.

2. В этом случае обвиняемый до судебного разбирательства должен быть допрошен уполномоченным судьей с привлечением эксперта. О времени допроса должны быть уведомлены прокуратура, обвиняемый, защитник и его законный представитель. Присутствия прокурора, защитника и законного представителя не требуется.

3. В случаях, когда невозможно требовать с учетом состояния здоровья обвиняемого проведения предусмотренного законом судебного разбирательства, то суд в производстве по делам о мерах безопасности после допроса обвиняемого может провести судебное разбирательство, если обвиняемый на нем не присутствовал вообще либо присутствовал периодически.

4. Если судебное разбирательство проводится в отсутствие обвиняемого, могут быть оглашены ранее данные им объяснения, которые содержатся в протоколе допроса. Протокол о его предварительном допросе должен быть оглашен в соответствии с абз. 2 предложение 1.

5. В судебном разбирательстве должен быть допрошен эксперт о состоянии здоровья обвиняемого. Если он ранее не обследовал обвиняемого, то ему должна быть предоставлена для этого возможность.

§ 416. ПЕРЕДАЧА ДЕЛА ДЛЯ РАССМОТРЕНИЯ В ОБЩЕМ ПОРЯДКЕ

1. Если в производстве по делам о мерах безопасности после открытия судебного разбирательства будет установлено, что обвиняемый вменяем и дело суду не подсудно, то суд своим определением объявляет об этом и направляет дело по подсудности. Предписания § 270 абз. 2 и 3 применяются соответственно.

2. Если в производстве по делам о мерах безопасности после открытия судебного разбирательства будет установлено, что обвиняемый вменяем и дело подсудно данному суду, то обвиняемому должно быть указано на изменившееся его правовое положение и предоставлена возможность для осуществления защиты. Если он заявляет, что недостаточно готов к защите, то по его ходатайству судебное рассмотрение дела должно быть отложено. Если на основании § 415 судебное разбирательство проводилось в отсутствие обвиняемого, то соответствующая часть судебного разбирательства, в которой обвиняемый не участвовал, должна быть проведена повторно.

3. Предписания абз. 1 и 2 применяются соответственно, если при рассмотрении дела о мерах безопасности после открытия судебного разбирательства будет установлено, что обвиняемый дееспособен и рассмотрение дела в связи с его недееспособностью было проведено.

§ 417—429с (ОТМЕНЕНЫ)

Глава 3. Производство о конфискации имущества

§ 430. ОТКАЗ ОТ КОНФИСКАЦИИ

1. Если конфискация с учетом ожидаемого наказания или мер исправления и безопасности не имеет важного значения либо производство, связанное с конфискацией, потребовало бы несоразмерных затрат, а принятие решения о других правовых мерах было бы существенно затруднено, то суд вправе с согласия прокуратуры на любом этапе производства по делу ограничить преследование деяния применением иных правовых мер.

2. В подготовительном производстве прокуратура вправе принять такие ограничения. Об ограничении должно быть указано в материалах дела.

3. Суд вправе на любом этапе производства по делу отменить ограничения. Об отмене должна ходатайствовать прокуратура. Если ограничения снова отменены, то применяется § 265 соответственно.

§ 431. УЧАСТИЕ В ПРОИЗВОДСТВЕ ТРЕТЬИХ ЛИЦ

1. Если в производстве по делу должно быть принято решение о конфискации и стало достоверно известно, что:

- 1) предмет конфискации принадлежит не обвиняемому, а другому лицу или у него находится либо
- 2) другому лицу принадлежат иные права на предмет, прекращение которых может наступить в случае конфискации (§ 74е абз. 2 предложения 2 и 3 Уголовного кодекса),

то суд определяет, что другие лица должны участвовать в деле, поскольку это касается конфискации (участник производства по делам о конфискации). Суд вправе отказаться от такого предписания в случаях, когда определенные факты свидетельствуют, что участие в деле других лиц неосуществимо. Суд вправе также отказаться от предписания и в случае, если партия, объединение или учреждение, которые

должны были принять участие в деле вне пределов действия этого закона, посягают на единство или безопасность Федеративной Республики Германии или на основы конституции, указанные в § 92 абз. 2 Уголовного кодекса, и если по обстоятельствам дела следует полагать, что эта партия, объединение или учреждение или их посредники представят в распоряжение суда предмет для подтверждения посягательств; до решения вопроса о конфискации достаточно заслушать владельца вещи или уполномоченного распоряжаться ею, если это выполнимо.

2. Суд вправе предписать, что участие в деле не распространяется на обсуждение вопроса о виновности обвиняемого, если:

- 1) конфискация в случае, указанном в абз. 1 № 1, принимается во внимание только при условии, что предмет конфискации принадлежит или находится в распоряжении обвиняемого, или
- 2) с учетом обстоятельств, которые могут обосновывать конфискацию вещи, она может быть изъята также на основании правовых норм, не являющихся уголовно-правовыми, без возмещения стоимости.

3. Если должно быть принято решение о конфискации денежной суммы, составляющей стоимость вещи, в отношении юридического лица или объединения (§ 75 в совокупности с § 74с Уголовного кодекса), то суд выносит решение об их участии в деле.

4. Участие в деле может быть предписано до принятия решения о конфискации и, если принесена апелляционная жалоба, то до окончания судебных прений в апелляционном производстве.

5. Определение, которым предписано участие в деле, обжалованию не подлежит. Если участие в деле отклоняется или предписание последовало на основании абз. 2, то допустимо принесение срочной жалобы.

6. Если кто-либо сделает заявление суду или прокуратуре в письменной форме или с занесением в протокол либо другой власти письменно, что он не имеет возражений против конфискации, то его участие в деле не предписывается или предписание об участии отменяется.

7. Вступление в дело участника не приостанавливает производства.

§ 432. ЗАСЛУШИВАНИЕ ЛИЦ, УЧАСТВУЮЩИХ В ДЕЛЕ О КОНФИСКАЦИИ

1. Если в подготовительном производстве стало известно, что какое-либо лицо может рассматриваться в качестве участника в деле о конфискации, то оно должно быть заслушано, если это выполнимо. Предписания § 431 абз. 1 предложение 3 применяются соответственно.

2. В случаях, когда лицо, которое может выступать в качестве участника в деле о конфискации, заявляет, что оно желает представить возражения против конфискации, и достоверно подтверждается, что оно имеет право на предмет, то если такое лицо допрошено, соответственно применяются предписания о допросе обвиняемого постольку, поскольку он принимает участие в деле.

§ 433. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ УЧАСТНИКОВ В ДЕЛЕ О КОНФИСКАЦИИ

1. До открытия судебного разбирательства участвующее в деле лицо, если иное не предусмотрено законом, имеет те же права, что и обвиняемый. В ускоренном производстве это правило применяется с открытия судебного разбирательства, в производстве об издании приказа о наказании — до его издания.

2. Суд вправе предписать с целью выяснения обстоятельств дела личную явку участвующих в деле лиц. Если этим лицам предписана личная явка и они не явились без достаточно уважительных причин, то суд вправе потребовать их привода, при условии, что о такой возможности было указано во врученной им повестке.

§ 434. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО, ОСУЩЕСТВЛЯЕМОЕ ЗАЩИТНИКОМ

1. Участвующее в деле о конфискации лицо может быть на любом этапе производства по делу представлено на основании письменного полномочия адвокатом или другим лицом, которое может быть избрано в качестве защитника. С целью осуществления защиты соответственно применяются предписания § 137—139, 145а—149 и 218.

2. Суд вправе участвующему в деле о конфискации лицу назначить адвоката или другое лицо, которое может выступать в качестве защитника, если дело представляет определенную сложность с учетом фактических и правовых оснований либо если участвующее в нем лицо не в состоянии самостоятельно осуществлять свои права.

§ 435. ВЫЗОВ В СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

1. Участвующему в деле о конфискации лицу должна быть сообщена дата рассмотрения дела путем вручения повестки. Предписания § 40 применяются соответственно.

2. Вместе с сообщением о дате рассмотрения дела в суде лицу, участвующему в деле, вручается обвинительное заключение и в случаях, предусмотренных § 207 абз. 2, — определение об открытии судебного разбирательства.

3. Одновременно участвующему в деле о конфискации лицу должно быть указано, что:

- 1) дело может быть рассмотрено в его отсутствие
- 2) вопрос о конфискации может быть решен не его пользу.

§ 436. НЕЯВКА В СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

1. Если участвующее в деле о конфискации лицо не явилось в суд, несмотря на уведомление в установленном порядке о дате судебного разбирательства, то дело может быть рассмотрено в его отсутствие. § 235 не подлежит применению.

2. В отношении ходатайств участвующих в деле о конфискации лиц о представлении доказательств по вопросу о виновности обвиняемого § 244 абз. 3 предложение 2, абз. 4—6 не подлежат применению.

3. Если суд выносит решение о конфискации на основании обстоятельств, которые не предусматривают возмещение денежных сумм, составляющих стоимость конфискованного, участвующим в деле лицам, то в приговоре указывается, что возмещение им не полагается. Это правило не применяется, если суд считает возмещение этим лицам допустимым потому, что отказ от возмещения был бы несправедливой жестокостью; в этом случае он одновременно решает вопрос о размере возмещения (§ 74 абз. 3 Уголовного кодекса). Суд предварительно разъясняет участвующим в деле лицам возможность такого решения и предоставляет им право высказаться по этому вопросу.

4. Если участвующее в деле о конфискации лицо не присутствовало при провозглашении приговора и не было представлено уполномоченным представителем, то ему должен быть вручен приговор, которым назначена конфискация. Суд может предписать, что часть приговора, которая не касается конфискации, опускается.

§ 437. ПРОИЗВОДСТВО ОБ ОБЖАЛОВАНИИ

1. Обжалованный обвинительный приговор в связи с вопросом об обоснованности назначенной конфискации проверяется только в том случае, если участвующее в деле о кон-

фискации лицо заявляет возражения и в проведенном процессе без его заслушивания и установления вины был постановлен обвинительный приговор. Если проверка касается вопроса о виновности, то суд обосновывает вину установленными по делу обстоятельствами, при условии, что участвующие в деле о конфискации лица не требуют повторной проверки приговора.

2. В апелляционном производстве не применяется абз. 1, если одновременно должна быть разрешена жалоба другого участвующего в деле о конфискации лица, принесенная на обвинительный приговор.

3. В ревизионном производстве возражения на обвинительный приговор должны быть принесены в течение срока, установленного для обоснования жалобы.

4. Если решение обжаловано только в части размера возмещения ущерба, то жалоба может быть разрешена путем вынесения определения при условии, что участвующие в деле лица не возражают. Суд предварительно указывает на возможность такого производства, заявления возражений и предоставляет им возможность высказаться по этому вопросу.

§ 438. КОНФИСКАЦИЯ НА ОСНОВАНИИ ПРИКАЗА О НАЗНАЧЕНИИ НАКАЗАНИЯ

1. Если конфискация предписана на основании приказа о наказании, то последний также вручается участвующим в деле о конфискации лицам. Предписания § 435 абз. 3 № 2 применяются соответственно.

2. Если решается только вопрос о заявленных возражениях участвующего в деле о конфискации лица, то соответственно применяются § 439 абз. 3 предложение 1 и § 441 абз. 2 и 3.

§ 439. ПРОИЗВОДСТВО ПОСЛЕ КОНФИСКАЦИИ

1. Если конфискация предписана вступившим в законную силу решением и кто-либо достоверно сообщил, что он:

- 1) ко времени вступления в законную силу решения имел право на предмет конфискации и
- 2) в производстве суда первой инстанции и в апелляционном производстве не мог участвовать не по своей вине, то такое лицо вправе заявить ходатайство о новом рассмотрении дела с тем, чтобы признать конфискацию необоснованной. Предписания § 360 применяются соответственно.

2. О проведении такого процесса должно быть заявлено ходатайство в течение месяца после того, как заявитель получил сообщение о вступлении решения в законную силу. Ходатайство недопустимо, если с момента вступления решения

в законную силу прошло два года и исполнение решения закончено.

3. Суд не проверяет обвинительный приговор, если в соответствии с обстоятельствами, положенными в основу конфискации, в производстве по делу было бы допустимо вынести решение, предусмотренное § 431 абз. 2. В других случаях соответственно применяются предписания § 437 абз. 1.

4. Если заявитель не доказал утверждаемого права, то ходатайство считается необоснованным.

5. До вынесения решения суд вправе с согласия прокуратуры отменить предписание о конфискации, если последующее производство по делу потребовало бы неоправданных расходов.

6. Возобновление производства в соответствии с § 359 № 5 с целью заявления возражений на основании абз. 1 не допускается.

§ 440. САМОСТОЯТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО О КОНФИСКАЦИИ

1. Прокуратура и частный обвинитель вправе заявить ходатайство о самостоятельном производстве о конфискации, если это предусмотрено законом и по результатам расследования может быть вынесено решение о конфискации.

2. В ходатайстве должны быть указаны предметы конфискации, а также факты, обосновывающие допустимость самостоятельного производства о конфискации. В остальном соответственно применяются предписания § 200.

3. Предписания § 431—436 и 439 применяются соответственно.

§ 441. ПОДСУДНОСТЬ ДЕЛ, РАССМАТРИВАЕМЫХ ПОСЛЕ КОНФИСКАЦИИ, И ДЕЛ, ВОЗБУЖДЕННЫХ В ПОРЯДКЕ САМОСТОЯТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА О КОНФИСКАЦИИ

1. Решение о конфискации в последовавшем за ней производстве (§ 439) принимает суд первой инстанции, решение о самостоятельной конфискации (§ 440) — суд, которому было бы подсудно дело об уголовном преследовании определенного лица. Решение о самостоятельной конфискации по признаку территориальной подсудности принимает суд, в округе которого находится взятый под охрану предмет конфискации.

2. Суд выносит решение в форме определения, которое может быть обжаловано принесением срочной жалобы.

3. Вопрос о ходатайстве, заявленном в установленном порядке, разрешается на основании устного разбирательства с

постановлением по делу приговора, если прокуратура или один из участников дела ходатайствует об этом или это предписывает сам суд; предписания о порядке судебного разбирательства применяются соответственно. Тот, кто принес на приговор апелляционную жалобу, не вправе принести реви-зионную жалобу на приговор апелляционного суда.

4. Если дело разрешено путем постановления приговора, то соответственно применяется § 437 абз. 4.

§ 442. КОНФИСКАЦИЯ, УНИЧТОЖЕНИЕ, ПРИВЕДЕНИЕ В НЕГОДНОСТЬ ИМУЩЕСТВА

1. Конфискация, уничтожение, приведение в негодность и устранение незаконно приобретенного имущества производится в порядке, предусмотренном § 430—441.

2. Если конфискация имущества согласно § 73 абз. 3 или § 73а Уголовного кодекса касается не обвиняемого, а другого лица, то суд предписывает, что это лицо участвует в деле. Такое лицо может заявить свои возражения против предписания о конфискации для их рассмотрения в производстве, которое проводится после конфискации, если лицо, не признанное виновным, не было в состоянии обеспечить права участника в деле ни в суде первой инстанции, ни в апелляционной инстанции. Если с учетом этих обстоятельств заявляется ходатайство о рассмотрении дела после конфискации, то до его окончания не должны предприниматься меры исполнения ранее принятого решения.

§ 443. АРЕСТ ИМУЩЕСТВА

1. Если в отношении обвиняемого, находящегося в пределах действия этого закона, возбуждено публичное обвинение в совершении преступлений, предусмотренных § 81—83 абз. 1, § 94 или 96 абз. 1, а также § 97а или 100 Уголовного кодекса, либо издан приказ об аресте, на его имущество может быть наложен арест. Арест касается также имущества, которое обвиняемый приобрел позже. Арест сохраняет силу, если ранее не был отменен, до окончания процесса решением, вступившим в законную силу.

2. Решение об аресте имущества принимает судья. При неотложности действий решение в форме предписания вправе принять прокуратура; предписание теряет силу, если в течение трех дней его не подтвердил судья.

3. Предписания § 291—293 применяются соответственно.

Глава 4. Производство о наложении денежного штрафа на юридических лиц и объединения

§ 444

1. Если в уголовном процессе должен быть решен вопрос о наложении денежного штрафа на юридическое лицо или объединение (§ 30 закона об административных нарушениях), то суд предписывает их участие в деле, поскольку это касается деяния. Предписания § 431 абз. 4, 5 применяются соответственно.

2. Юридическое лицо или объединение вызывается в судебное разбирательство; если их представитель отсутствует без достаточно уважительных причин, то дело рассматривается в его отсутствие. В остальном об их участии в деле применяются § 432—434, 435 абз. 2 и 3 № 1, § 436 абз. 2 и 4, § 437 абз. 1—3, § 438 абз. 1, § 441 абз. 2 и 3.

3. В отношении самостоятельного производства применяются предписания § 440, 441 абз. 1—3. По признаку территориальной подсудности принимать решения компетентен суд, в округе которого расположен центральный орган юридического лица или объединения либо нижестоящие подразделения.

§ 445—448 (ОТМЕНЕНЫ)

СЕДЬМАЯ КНИГА

ИСПОЛНЕНИЕ ПРИГОВОРА И ИЗДЕРЖКИ ПРОИЗВОДСТВА

Глава 1. Исполнение приговора

§ 449. ПРИВЕДЕНИЕ ПРИГОВОРА В ИСПОЛНЕНИЕ

Приговоры не подлежат исполнению, пока они не вступили в законную силу.

§ 450. ЗАЧЕТ СРОКА ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО ЗАКЛЮЧЕНИЯ И ЛИШЕНИЯ ВОДИТЕЛЬСКИХ ПРАВ

1. В срок лишения свободы, подлежащий исполнению, должно быть зачтено без всяких сокращений предварительное заключение, которое подсудимый отбыл с того момента, когда он отказался от обжалования или отозвал принесенную жа-

лобу либо истек срок принесения жалобы без дачи каких-либо объяснений.

2. Если в соответствии с приговором было продлено хранение, обеспечение или изъятие свидетельства на право вождения автотранспорта на основании § 111 абз. 5 предложение 2, то это время должно быть засчитано без всяких сокращений в срок запрета вождения автотранспорта (§ 44 Уголовного кодекса)

§ 450а. ЗАЧЕТ СРОКА ОТБЫВАНИЯ НАКАЗАНИЯ ЗА ГРАНИЦЕЙ

1. В срок лишения свободы, подлежащий исполнению, должен быть засчитан срок лишения свободы за границей, который осужденный отбыл в порядке производства о выдаче преступников в целях исполнения наказания. Это же правило применяется и в случае, когда осужденный выдан в целях уголовного преследования.

2. При выдаче осужденного в целях исполнения приговора по нескольким наказаниям должно быть засчитано отбытие за границей лишение свободы по минимальному из назначенных сроку наказания, который после выдачи осужденного в первую очередь приводится в исполнение.

3. Суд вправе по ходатайству прокуратуры предписать, что зачет срока полностью или частично не производится, если это представляется нецелесообразным с учетом поведения осужденного после постановления приговора. Если суд выносит такое предписание, то отбытое за границей наказание в виде лишения свободы, поскольку его длительность не превышает общего срока наказания, также не засчитывается в срок наказания по другому делу

§ 451. ОРГАНЫ ИСПОЛНЕНИЯ ПРИГОВОРА

1. Исполнение приговора производится прокуратурой на основании заверенной копии резолютивной части приговора, которая выдается секретарем суда вместе со справкой о том, что наказание подлежит исполнению.

2. Право исполнения приговора принадлежит другим органам постольку, поскольку оно передано им земельным управлением юстиции.

3. Прокуратура, которая является органом исполнения приговора, сохраняет свои полномочия также в отношении судебных палат по исполнению решений при других земельных судах. Прокуратура вправе передать свои полномочия прокуратуре при земельном суде, если того требуют интересы осужденного и с этим согласна прокуратура по месту нахождения судебной палаты по исполнению решения.

По делам, относящимся к подсудности федеральных судов, право на помилование принадлежит федерации. По всем другим делам — землям.

§ 453. ПОСЛЕДУЮЩИЕ РЕШЕНИЯ ОБ УСЛОВНОМ ОСУЖДЕНИИ И ПРЕДОСТЕРЕЖЕНИИ ПОД УСЛОВИЕМ НАКАЗАНИЯ

1. Последующие решения, которые касаются условного осуждения или предостережения под условием наказания (§ 56a—56g, 58, 59a, 59b Уголовного кодекса), суд принимает без судебного разбирательства в форме определения. Представитель прокуратуры и подсудимый должны быть при этом заслушаны. Если суд должен решить вопрос об отмене условного осуждения в связи с нарушением осужденным возложенных на него обязанностей и наставлений, то ему должна быть предоставлена возможность дать устные объяснения. Если назначен общественный попечитель, то суд сообщает ему о том, что может быть принято решение об отмене условного осуждения или об отказе от наказания.

2. В отношении решений, принимаемых на основании абз. 1, допустима подача частной жалобы. Она может быть обоснована только тем, что принятое предписание незаконно или что испытательный срок впоследствии был продлен. Решения об отказе от условного осуждения, об отказе от наказания, об освобождении от наказания, об осуждении при условно отложенном назначении наказания, об установлении того, что остается в силе предостережение (§ 56f, 56g, 59b Уголовного кодекса), могут быть обжалованы путем принесения срочной жалобы.

§ 453a. РАЗЪЯСНЕНИЕ ЗНАЧЕНИЯ УСЛОВНОГО ОСУЖДЕНИЯ И ПРЕДОСТЕРЕЖЕНИЯ ПОД УСЛОВИЕМ НАКАЗАНИЯ

1. Если подсудимому в соответствии с § 268a абз. 3 не были сделаны разъяснения, то их дает компетентный суд, указанный в § 453. Председатель вправе уполномочить для дачи разъяснения судью, действующего по просьбе или поручению.

2. Разъяснение должно быть сделано в устном порядке.

3. Подсудимому может быть также разъяснено значение принимаемых в дальнейшем решений. Предписания абз. 1 применяются соответственно.

§ 453б. НАДЗОР СУДА ЗА ОСУЖДЕННЫМ

1. Суд в период испытательного срока осуществляет надзор за поведением осужденного, в частности, за выполнением им обязанностей и наставлений, а также поручений и обещаний.

2. Надзор осуществляет суд, правомочный принимать решения согласно § 453.

§ 453с. ПРИКАЗ ОБ АРЕСТЕ В СЛУЧАЕ ОТМЕНЫ УСЛОВНОГО ОСУЖДЕНИЯ

1. Если имеются серьезные основания полагать, что условное осуждение будет отменено, то суд вправе до вступления в законную силу определения о его отмене в целях предупреждения уклонения осужденного от исполнения приговора применить временные меры, а в необходимых случаях — при наличии предпосылок, указанных в § 112 абз. 2 № 1 и 2, если определенные факты свидетельствуют об опасности совершения осужденным тяжкого уголовно наказуемого деяния, суд вправе издать приказ об аресте.

2. Срок отбытого заключения, назначенного на основании приказа об аресте, засчитывается в срок подлежащего исполнению лишения свободы. Предписания § 33 абз. 4 предложение 1, а также § 114—115а и § 119 применяются соответственно.

§ 454. УСЛОВНО-ДОСРОЧНОЕ ОСВОБОЖДЕНИЕ

1. Решение о том, должно ли применяться условно-досрочное освобождение (§ 57, 58 Уголовного кодекса), а также о том, что по истечении определенного срока ходатайство осужденного об этом недопустимо, принимает суд в форме определения без судебного разбирательства. Прокуратура, осужденный и представитель места лишения свободы должны быть при этом заслушаны. Осужденный должен дать устные объяснения. В заслушивании осужденного может быть отказано, если:

- 1) прокуратура и представитель места лишения свободы ходатайствуют об условно-досрочном освобождении осужденного, и суд намерен его условно-досрочно освободить;
- 2) осужденный ходатайствовал об условно-досрочном освобождении и ко времени заявления ходатайства отбыл:
 - а) при наказании в виде лишения свободы — менее половины срока или менее двух месяцев; -

- б) при осуждении к пожизненному лишению свободы — менее тридцати лет, и суд отклонил заявленное ходатайство как преждевременное;
- 3) ходатайство осужденного недопустимо (§ 57 абз. 6, § 57а абз. 4 Уголовного кодекса)

Суд может отменить исполнение оставшейся части срока пожизненного лишения свободы только в том случае, если предварительно представлено заключение эксперта об осужденном, в частности, о том, не имеется ли еще опасность совершения нового деяния.

2. На решение, принятое согласно абз. 1, может быть принесена срочная жалоба. Жалоба прокуратуры на определение, которым назначено условно-досрочное освобождение, приостанавливает его исполнение.

3. В остальном соответственно применяются предписания § 453, 453а абз. 1 и 3, а также § 453b, 453с и 268а абз. 3. Разъяснение значения условно-досрочного освобождения дается устно; разъяснение может быть поручено начальнику места лишения свободы. Разъяснение должно быть дано непосредственно перед освобождением осужденного.

§ 454а. ПРОДЛЕНИЕ ИСПЫТАТЕЛЬНОГО СРОКА. ОТМЕНА УСЛОВНО-ДОСРОЧНОГО ОСВОБОЖДЕНИЯ

1. Если суд решает условно-досрочно освободить осужденного не менее чем за три месяца до момента его освобождения, то испытательный срок продлевается на время с момента вступления в законную силу решения об условно-досрочном освобождении до окончания срока заключения.

2. Суд вправе отменить исполнение условно-досрочного освобождения до окончания срока заключения осужденного, если на основании новых фактов нет уверенности в том, что он не совершит вне места лишения свободы уголовно наказуемое деяние. Предписания § 454 абз. 1 предложения 1 и 2, а также абз. 2 предложение 1 применяются соответственно; § 57 абз. 3 предложение 1 в совокупности с § 56f Уголовного кодекса применяются.

§ 454б. ИСПОЛНЕНИЕ НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ ЛИШЕНИЯ СВОБОДЫ И ЗАМЕНА ШТРАФА ЛИШЕНИЕМ СВОБОДЫ

1. Лишение свободы и замена штрафа лишением свободы должны быть исполнены поочередно.

2. Если подлежат исполнению несколько наказаний в виде лишения свободы или лишение свободы и замена штрафа лишением свободы в порядке очередности, то орган исполнения

наказания прекращает исполнение в первую очередь наказания в виде лишения свободы, если отбыты:

- 1) половина срока, но не менее шести месяцев при наличии предпосылок, предусмотренных § 57 абз. 2 № 1 Уголовного кодекса;
- 2) в остальных случаях — две трети срока лишения свободы, но не менее двух месяцев или
- 3) при пожизненном лишении свободы — пятьдесят лет.

Это правило не применяется в отношении оставшегося срока наказания, которое исполняется на основании отмены условного осуждения.

3. В случаях, когда органы исполнения приговора прекращают исполнение наказания в соответствии с абз. 2, то суд сначала принимает решение на основании § 57 и 57а Уголовного кодекса, если может быть одновременно решен вопрос об условно-досрочном освобождении по всем наказаниям.

§ 455. ОТСРОЧКА ИСПОЛНЕНИЯ НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ ЛИШЕНИЯ СВОБОДЫ

1. Исполнение наказания в виде лишения свободы должно быть отсрочено, если осужденный заболел душевной болезнью.

2. Это же правило применяется и при других заболеваниях, если исполнение наказания представляет непосредственную угрозу для жизни осужденного.

3. Исполнение наказания может быть также отсрочено в случае, если осужденный находится в таком физическом состоянии, что немедленное исполнение наказания несовместимо с условиями места лишения свободы.

4. Органы исполнения приговора вправе прекратить исполнение наказания в виде лишения свободы, если:

- 1) осужденный заболел душевной болезнью;
- 2) исполнение наказания в связи с болезнью представляет непосредственную опасность для жизни осужденного или
- 3) осужденный страдает тяжким заболеванием и не может быть подвергнут обследованию или лечению в условиях места лишения свободы или в больнице места лишения свободы и заболевание предположительно будет продолжаться значительное время.

Исполнение наказания может быть и не прекращено, если этому препятствуют важные обстоятельства, в частности, угроза общественной безопасности.

**§ 455а. ОТСРОЧКА ИЛИ ПРЕКРАЩЕНИЕ НАКАЗАНИЯ
ПО ОСНОВАНИЯМ, ОТНОСЯЩИМСЯ К ОРГАНИЗАЦИИ
ИСПОЛНЕНИЯ НАКАЗАНИЯ**

1. Органы исполнения приговора вправе отсрочить исполнение наказания в виде лишения свободы или мер исправления и безопасности, связанных с лишением свободы, или без согласия осужденного прекратить исполнение наказания, если этого требуют основания, относящиеся к организации исполнения наказания, и этому не препятствуют важные обстоятельства, в частности, угроза общественной безопасности.

2. Если органы исполнения приговора не могут своевременно принять решение, то начальник места лишения свободы вправе при наличии предпосылок, предусмотренных абз. 1, без согласия заключенного временно прекратить исполнение наказания.

§ 456. ВРЕМЕННАЯ ОТСРОЧКА ИСПОЛНЕНИЯ НАКАЗАНИЯ

1. По ходатайству осужденного наказание может быть отсрочено, если его немедленное исполнение связано с причинением существенного вреда осужденному или его семье и это не обусловлено целью наказания.

2. Отсрочка исполнения наказания не может превышать четырех месяцев.

3. Решение этого вопроса может быть связано с рядом мер обеспечения или с другими обстоятельствами.

**§ 456а. ОТКАЗ ОТ ИСПОЛНЕНИЯ НАКАЗАНИЯ В СВЯЗИ
С ВЫДАЧЕЙ ПРЕСТУПНИКА ИЛИ ВЫСЫЛКОЙ ИЗ СТРАНЫ**

1. Органы исполнения приговора вправе отказать в исполнении наказания в виде лишения свободы, замены штрафа лишением свободы или мер исправления и безопасности, если осужденный в связи с совершением другого уголовно наказуемого деяния выдан иностранному правительству или выслан за пределы действия федерального закона.

2. Если выданный или высланный осужденный возвращается обратно, то исполнение наказания может быть возобновлено. Для возобновления исполнения мер исправления и безопасности соответственно применяется § 67с абз. 2 Уголовного кодекса. Органы исполнения приговора вправе одновременно с отказом от возобновления исполнения наказания предписать по возвращении выданного или высланного издать приказ об аресте, о помещении в психиатрическую больницу или наркологическое учреждение или о розыске. Осужденный должен быть предупрежден об этом.

**§ 456с. ОТСРОЧКА ИЛИ УСЛОВНОЕ НАЗНАЧЕНИЕ ЗАПРЕТА
НА ПРОФЕССИЮ**

1. Суд вправе при постановлении приговора по ходатайству или с согласия осужденного вынести определение об отсрочке исполнения запрета на профессию, если немедленное исполнение запрета явилось бы для осужденного или его родственников неоправданной жестокостью, несовместимой с целями запрета. Если осужденный имеет законного представителя, то необходимо его согласие. Предписания § 462 абз. 3 применяются соответственно.

2. Органы исполнения приговора вправе при наличии указанных предпосылок вынести определение об условном запрете на профессию.

3. Отсрочка и условное назначение запрета могут быть связаны с принятием мер обеспечения или другого условия. Отсрочка и условное назначение запрета не могут превышать срока в шесть месяцев.

4. Время отсрочки и условное назначение запрета не засчитывается в срок, на который установлен запрет на профессию.

§ 457. ПРИКАЗ ОБ АРЕСТЕ; ПРИКАЗ О РОЗЫСКЕ

1. Орган исполнения приговора правомочен с целью исполнения наказания в виде лишения свободы издать приказ о приводе или приказ об аресте, если осужденный не явился по вызову для начала отбывания наказания или подозревается в побеге. Указанный орган вправе также издать приказ о приводе или приказ об аресте, если заключенный пытался совершить побег или уклоняется от отбывания наказания.

2. В тех же целях орган исполнения приговора вправе издать приказ о розыске, если осужденный скрывается.

§ 458. СУДЕБНЫЕ РЕШЕНИЯ ПРИ ИСПОЛНЕНИИ НАКАЗАНИЯ

1. Если при толковании приговора или при расчете назначенного наказания возникает сомнение или если в отношении допустимости исполнения наказания заявлено возражение, то эти вопросы должен разрешить суд.

2. Суд далее принимает решение, если в случаях, указанных в § 454b абз. 1 и 2, а также § 455, 456 и 456с абз. 2, заявлено возражение против решения органа исполнения приговора или если последний предписывает, что в отношении выданного или высланного лица должно быть исполнено наказание либо мера исправления и безопасности, а против этого предписания заявлено возражение.

3. В указанных случаях дальнейшее исполнение наказания не приостанавливается, однако суд вправе предписать отсрочку или прекращение исполнения наказания. В случаях, предусмотренных § 456с абз. 2, суд может издать временное предписание.

§ 459. ИСПОЛНЕНИЕ НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ ШТРАФА

В отношении исполнения наказания в виде штрафа действуют предписания об исполнении судебных денежных взысканий, при условии, что законом не предусмотрено иное.

§ 459a. ЛЬГОТНЫЕ УСЛОВИЯ ВЫПЛАТЫ ШТРАФА

1. После вступления приговора в законную силу разрешение на льготные условия выплаты штрафа (§ 42 Уголовного кодекса) дает орган исполнения приговора. Он может разрешить льготные условия выплаты, если без этого возник бы серьезный риск возмещению ущерба, причиненного совершенным уголовно наказуемым деянием. При этом осужденному может быть предложено представить доказательства возможности возмещения причиненного вреда.

2. Орган исполнения приговора вправе в дальнейшем изменить или отменить решение о льготных условиях выплаты штрафа в соответствии с абз. 1 или § 42 Уголовного кодекса. При этом орган исполнения приговора может изменить принятое решение в ущерб интересам осужденного только на основании новых фактов и доказательств.

3. Если отпадают льготные условия выплаты штрафа по частям согласно § 42 Уголовного кодекса, то об этом делается отметка в материалах дела. Орган исполнения приговора вправе снова разрешить льготные условия выплаты штрафа.

4. Решение о льготных условиях выплаты штрафа распространяется также на возмещение издержек производства. Решение может быть принято и в отношении издержек производства.

§ 459b. РАСЧЕТ ВЫПЛАТЫ ШТРАФА ЧАСТЯМИ

Части выплаты денежных сумм, если они не были определены, прежде всего устанавливаются для штрафа, далее — в отношении назначенного дополнительного наказания, которое исчисляется в денежном выражении, и, наконец, издержек производства.

§ 459с. ВЗЫСКАНИЕ ШТРАФА

1. Штраф или часть выплаты взыскивается только до истечения двух недель после наступления срока платежа, если на основании определенных фактов стало известно, что осужденный намерен уклониться от платежа.

2. Исполнение взыскания штрафа может не проводиться, если следует ожидать, что взыскание штрафа в обозримое время не приведет к успеху.

3. Из наследства осужденного штраф может не взыскиваться.

§ 459d. ОТКАЗ ОТ ИСПОЛНЕНИЯ ВЗЫСКАНИЯ ШТРАФА

1. Суд вправе предписать, что исполнение взыскания штрафа полностью или частично не производится, если:

- 1) по тому же делу исполнено наказание в виде лишения свободы или назначено условное осуждение либо
- 2) по другому делу назначено наказание в виде лишения свободы и нет предпосылок, предусмотренных § 55 Уголовного кодекса, а исполнение взыскания штрафа могло бы осложнить возвращение осужденного к нормальной жизни.

2. Суд вправе принять решение на основании абз. 1 и в отношении издержек производства.

§ 459е. ИСПОЛНЕНИЕ ЗАМЕНЫ ШТРАФА ЛИШЕНИЕМ СВОБОДЫ

1. Замена штрафа лишением свободы производится по предписанию органа, исполняющего приговор.

2. Такое предписание издается при условии, если штраф может быть не уплачен или исполнение взыскания не производится согласно § 459с абз. 2.

3. В отношении части выплаты штрафа, которая не составляет полный день лишения свободы, может не предписываться исполнение замены штрафа лишением свободы.

4. Замена штрафа лишением свободы не производится, если штраф уплачен или взыскан либо исполнение взыскания не осуществляется согласно § 459d. Предписания абз. 3 применяются соответственно.

§ 459f. ОТКАЗ ОТ ИСПОЛНЕНИЯ ЗАМЕНЫ ШТРАФА ЛИШЕНИЕМ СВОБОДЫ

Суд предписывает не производить замену штрафа лишением свободы, если эта мера явилась бы для осужденного неоправданной жестокостью.

§ 459g. ИСПОЛНЕНИЕ ДОПОЛНИТЕЛЬНОГО НАКАЗАНИЯ

1. Предписание о конфискации или о приведении в негодность вещей исполняется тогда, когда вещи или предметы осужденного, подлежащие применению таких мер, были изъяты. Исполнение производится на основании предписаний об исполнении судебных денежных взысканий.

2. Для исполнения дополнительных наказаний, которые обязательно выражаются в денежном исчислении, соответственно применяются § 459, 459a, 459c абз. 1 и 2 и § 459d.

§ 459h. ОБЖАЛОВАНИЕ

О возражениях, которые заявлены на решения органа исполнения приговора, принятых на основании § 459a, 459c, 459e и 459g, выносит решение суд.

§ 460. ДОПОЛНИТЕЛЬНОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ ОБЩЕГО НАКАЗАНИЯ

Если лицо было осуждено на основании нескольких приговоров, вступивших в законную силу, и при этом не было принято во внимание предписание о назначении общего наказания (§ 55 Уголовного кодекса), то на основании назначенных мер наказания должно быть определено общее наказание путем вынесения дополнительного судебного решения.

§ 461. ЗАЧЕТ ВРЕМЕНИ НАХОЖДЕНИЯ В БОЛЬНИЦЕ

1. Если осужденный после приведения приговора в исполнение в связи с болезнью помещен в больницу вне места лишения свободы, то время нахождения в ней должно быть засчитано в срок наказания, при условии, что осужденный не имел умысла прервать исполнение наказания, используя для этого болезнь.

2. В этом случае прокуратура должна потребовать решения суда.

§ 462. ПРИНЯТИЕ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ

1. Судебные решения, которые необходимы в соответствии с § 450a абз. 3 предложение 1 и § 458—461, принимает суд без судебного разбирательства в форме определения. Это правило применяется также в отношении лица, лишенного ранее права занимать определенные должности и избирательного права (§ 45b Уголовного кодекса), отмены назначенной конфискации или последующего предписания о конфискации (§ 74b абз. 2 предложение 3 Уголовного кодекса), последующего предписания о конфискации имущества или суммы стоимости предмета (§ 76 Уголовного кодекса), а также продления срока давности (§ 79b Уголовного кодекса).

2. Перед принятием решения должны быть заслушаны представитель прокуратуры и осужденный. Суд вправе отказаться от заслушивания осужденного в случаях принятия решения, предусмотренного § 79b Уголовного кодекса, если с учетом определенных фактов такое заслушивание невыполнимо.

3. Определение суда подлежит обжалованию путем принесения срочной жалобы. Срочная жалоба прокуратуры на решение, которым предписано прекращение исполнения наказания, приостанавливает его исполнение.

§ 462a. ПОДСУДНОСТЬ

1. Если в отношении осужденного исполняется наказание в виде лишения свободы, то решения, предусмотренные § 453, 454, 454a и 462, правомочна принимать судебная палата, в округе которой находится место лишения свободы, где содержится осужденный ко времени рассмотрения дела судом. Эта судебная палата также принимает решения, которые должны быть приняты после того, как исполнение наказания в виде лишения свободы прекращено или применено условно-досрочное освобождение. Судебная палата вправе передать принятие отдельных решений, предусмотренных § 462 в совокупности с § 458 абз. 1, суду первой инстанции. Предписание о передаче является обязательным.

2. В других случаях, кроме указанных в абз. 1, правомочным является суд первой инстанции. Суд вправе на основании § 453 передать принятие решения полностью или частично участковому судье, в округе которого находится место жительства осужденного или место его постоянного пребывания. Предписание о передаче является обязательным.

3. В случаях, предусмотренных § 460, решение принимает суд первой инстанции. Если было постановлено несколько приговоров разными судами, то решение принимает тот суд, который назначил самое тяжкое наказание или самое строгое из наказаний одного и того же вида; в случае, если имеется несколько правомочных судов, то решение принимает суд, приговор которого постановлен последним. Если основополагающий приговор был постановлен одним из судов высшей инстанции, то общее наказание назначает суд первой инстанции; если приговор постановлен высшим земельным судом по первой инстанции, то общее наказание назначает высший земельный суд. Если бы назначить общее наказание был правомочен участковый суд, но его карательная власть недостаточна, то решение принимает уголовная палата вышестоящего земельного суда.

4. Если лицо осуждено приговорами различных судов, вступившими в законную силу, в иных случаях, помимо предусмотренных § 460, либо когда вынесено предостережение под условием наказания, то правомочным является суд, имеющий право принимать решение в соответствии с § 453, 454, 454а и 462. Предписания абз. 3 предложения 2 и 3 применяются соответственно. В случаях, предусмотренных абз. 1, решение принимает судебная палата по исполнению решений; абз. 1 предложение 3 применяется соответственно.

5. Вместо судебной палаты по исполнению решений дело рассматривает суд первой инстанции, если приговор постановлен высшим земельным судом по первой инстанции. Высший земельный суд вправе передать на основании абз. 1 и 3 принятие решения полностью или частично судебной палате по исполнению решений. Предписание о передаче дела является обязательным; оно может быть отменено высшим земельным судом.

6. Судом первой инстанции в случаях, предусмотренных § 354 абз. 2 и § 355, является суд, которому возвращено дело; в случаях, когда принято решение в порядке возобновления производства на основании § 373, правомочным выступает суд, принявший это решение.

§ 463. ИСПОЛНЕНИЕ МЕР ИСПРАВЛЕНИЯ И БЕЗОПАСНОСТИ

1. Предписания об исполнении приговора о наказании применяются и в отношении исполнения мер исправления и безопасности, если не предусмотрено иное.

2. Предписания § 453 применяются в отношении решений, принимаемых на основании § 68а—68d Уголовного кодекса.

3. Предписания § 454 применяются в отношении решений, принимаемых на основании § 67с абз. 1, § 67d абз. 2, § 67е абз. 3, § 68е, 68f абз. 2 и § 72 абз. 3 Уголовного кодекса. В случаях, предусмотренных § 68с Уголовного кодекса, не требуется заслушивания осужденного.

4. Предписания § 455 абз. 1 не подлежат применению, если вынесено решение о помещении осужденного в психиатрическую больницу. Если предписано помещение в наркологическое учреждение или превентивное заключение, и осужденный заболел душевной болезнью, то исполнение этих мер может быть отсрочено. Если осужденному назначено превентивное заключение, § 456 не применяется.

5. Предписания § 462 применяются в отношении решений, принимаемых на основании § 67 абз. 3 и абз. 5 предложение 2, § 67а и 67с абз. 2, § 67d абз. 5, § 67g и 69а абз. 7, а также § 70а и 70b Уголовного кодекса.

6. Применение § 462а абз. 1 в равной мере относится к установлению надзора за осужденным в случаях, предусмотренных § 67с абз. 1, § 67d абз. 2, 4, и надзора за условно-досрочно освобожденным в соответствии с § 68f Уголовного кодекса.

§ 463а. ПОЛНОМОЧИЯ И КОМПЕТЕНЦИИ ОРГАНА НАДЗОРА

1. Органы надзора (§ 68а Уголовного кодекса) в целях осуществления надзора за поведением осужденного и выполнением возложенных на него обязанностей могут требовать от публичных властей сведений и производства расследования любого вида, за исключением допроса под присягой, самостоятельного проведения расследования или с помощью других органов в пределах их компетенции.

2. По территориальному признаку компетентным является орган надзора, в округе которого находится местожительство осужденного. Если он не имеет места жительства в пределах действия этого закона, то по территориальному признаку компетентным является орган надзора, в округе которого находится местопребывание осужденного, а если такое место неизвестно, то его последнее место жительства или место обычного пребывания.

§ 463b. ИЗЪЯТИЕ СВИДЕТЕЛЬСТВА НА ПРАВО УПРАВЛЕНИЯ ТРАНСПОРТНЫМ СРЕДСТВОМ

1. Если свидетельство на право управления транспортным средством подлежит на основании § 44 абз. 3 Уголовного кодекса хранению в соответствующем государственном учреждении и оно не выдается добровольно, то свидетельство должно быть изъято.

2. Иностранное свидетельство на право управления транспортным средством изымается для внесения в него отметки о запрете управления или о лишении водительских прав (§ 44 абз. 3 предложение 3, § 69b абз. 2 Уголовного кодекса)

3. Осужденный, если у него не обнаружено водительского удостоверения или водительских прав, имеет право по ходатайству органа исполнения приговора дать участковому суду свидетельство, равнозначное клятвенному заверению, о месте нахождения этих документов. Предписания § 883 абз. 2—4, § 899, 900 абз. 1, 3 и 5, а также § 901, 902, 904—910 и 913 Гражданско-процессуального кодекса применяются соответственно.

§ 463c. ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЯ О ПУБЛИЧНОМ ОБЪЯВЛЕНИИ ОСУЖДЕНИЯ ПОДСУДИМОГО

1. Если предписано публичное объявление об осуждении подсудимого, то решение об этом вручается уполномоченным лицам.

2. Предписание, изданное на основании абз. 1, исполняется в том случае, если лицо, по требованию которого было возбуждено уголовное дело или имеющее такое право, потребует этого в течение месяца с момента вручения ему вступившего в законную силу решения.

3. Если издатель или ответственный редактор периодического издания не выполнит своей обязанности и не поместит требуемого объявления в печатном издании, то суд по ходатайству органа исполнения приговора налагает административный штраф в размере до пятидесяти тысяч немецких марок или административный арест до шести недель. Административный штраф может быть наложен повторно. § 462 применяется соответственно.

4. В отношении публичного объявления по радио соответственно применяется абз. 3, если ответственный за программу не выполнит своих обязанностей.

§ 463d. СОДЕЙСТВИЕ СУДУ

Для подготовки решений, принимаемых на основании § 453—461, суд или орган исполнения приговора вправе прибегнуть к помощи соответствующих органов. К такой помощи обращаются, в частности, до принятия решения об отмене условного осуждения или отмене условно-досрочного освобождения, когда на период испытательного срока не был назначен добровольный помощник.

Глава 2. Издержки производства

§ 464. РЕШЕНИЕ ОБ ИЗДЕРЖКАХ ПРОИЗВОДСТВА

1. Каждый приговор, каждый приказ о наказании и каждое решение о прекращении расследования должны содержать указание о том, кто должен нести издержки производства.

2. Решение о том, кто несет необходимые расходы, принимает суд с указанием об этом в приговоре или определении, которым завершается производство по делу.

3. На решение об издержках производства и необходимых расходах допустимо принесение срочной жалобы; она недо-

пустима, если обжалование основного решения, названного в абз. 1, не является правом заявителя. Суд, рассматривающий жалобу, связан установленными фактическими данными, на которых основывается решение. Если на приговор, содержащий указания об издержках производства и необходимых расходах, принесена срочная жалоба, а также апелляционная или ревизионная жалоба, то апелляционный или ревизионный суд при рассмотрении дела в апелляционном или ревизионном порядке могут принять решение и по срочной жалобе.

§ 464a. ПОНЯТИЕ ИЗДЕРЖЕК ПРОИЗВОДСТВА

1. Издержками производства являются выплаты и расходы казны. К издержкам производства относятся также расходы в связи с подготовкой публичного обвинения и исполнения мер наказания за совершенное деяние. К издержкам производства относятся расходы, связанные с ходатайством о возобновлении производства, оконченного вступившим в законную силу приговором, и подготовкой возобновления производства (§ 364a и 364), а также обусловленные ходатайством осужденного.

2. К необходимым расходам участников также относятся:
- 1) выплаты за необходимую затрату времени свидетелям согласно предписаниям о возмещении им расходов;
 - 2) выплаты адвокату, поскольку это должно быть разрешено § 91 абз. 2 Гражданско-процессуального кодекса.

§ 464b. ОПРЕДЕЛЕНИЕ РАЗМЕРА ИЗДЕРЖЕК ПРОИЗВОДСТВА

Размер издержек производства и расходов, которые один участник процесса должен возместить другому, определяет секретарь суда. На основании ходатайства должно быть определено, что признанные к выплате издержки производства и расходы с момента заявления ходатайства исчисляются из расчета четырех процентов с каждой сотни. В отношении решений, связанных с производством по делу и исполнением наказания, соответственно применяются предписания Гражданско-процессуального кодекса.

§ 464c. ВОЗМЕЩЕНИЕ ИЗДЕРЖЕК ПЕРЕВОДЧИКУ

Если для подсудимого, который не владеет немецким языком, глухого или немого приглашен переводчик либо лицо, обладающее познаниями перевода жестами, то подсудимому должны быть возмещены вызванные этим расходы, за исключением случаев, когда он умышленно уклонялся от его услуг; на это, кроме случаев, предусмотренных § 467 абз. 2, должно быть прямо указано в решении суда.

§ 465. ОБЯЗАННОСТЬ ОСУЖДЕННОГО ВОЗМЕСТИТЬ ИЗДЕРЖКИ ПРОИЗВОДСТВА

1. Издержки производства обязан нести обвиняемый постольку, поскольку производство по делу возникло в связи с деянием, за совершение которого он осужден или ему назначена мера исправления и безопасности. Осуждение в смысле этого предписания также имеет место и тогда, когда подсудимый предостережен под условием наказания или суд отказался от применения наказания.

2. Если в результате расследования с целью выяснения определенныхотягчающих или смягчающих обстоятельств возникли особые расходы и расследование проведено в интересах подсудимого, то суд должен отнести связанные с этим расходы частично или полностью на счет казны, при условии, что они были бы несправедливыми и обременительными для подсудимого. Это правило применяется, в частности, когда подсудимый не осужден за совершение деяния, которое могло быть выделено из дела, или за одно из нескольких нарушений закона. Предписания предложений 1 и 2 применяются соответственно в отношении необходимых расходов подсудимого.

3. Если осужденный умер до вступления приговора в законную силу, то его наследник не несет ответственности по издержкам производства.

§ 466. ОБЯЗАННОСТЬ ДРУГИХ ОСУЖДЕННЫХ

Другие подсудимые, которым в связи с тем же деянием назначено наказание или применены меры исправления и безопасности, несут издержки производства в качестве солидарного ответчика. Это правило не применяется в отношении издержек за участие назначенного защитника или переводчика и исполнения наказания в случае временного помещения подсудимого в психиатрическую больницу или наркологическое учреждение или заключения под стражу, а также расходов, которые возникли в результате следственных действий, произведенных исключительно в отношении другого подсудимого.

§ 467. ИЗДЕРЖКИ ПРОИЗВОДСТВА В СЛУЧАЕ ОПРАВДАНИЯ ОБВИНЯЕМОГО

1. Если обвиняемый оправдан или отклонено ходатайство об открытии судебного разбирательства либо дело прекращено, то издержки производства и необходимые расходы относятся на счет казны.

2. Издержки производства, которые возникли из-за виновного поведения подсудимого, должен возместить последний. Такие расходы казна не возмещает.

3. Необходимые расходы подсудимого казна не возмещает, если подсудимый возбуждение публичного обвинения вызвал тем, что симулировал явку с повинной о деянии, которое должно быть ему вменено в вину. Суд вправе отнести необходимые расходы на счет казны, если подсудимый:

- 1) вызвал возбуждение публичного обвинения тем, что оговорил себя по основным пунктам обвинения или скрыл существенные оправдывающие обстоятельства, хотя и дал показания по поводу обвинения, или
- 2) не был осужден в связи с совершением уголовно наказуемого деяния только потому, что имелись обстоятельства, исключающие производство по делу.

4. Если суд прекращает дело согласно предписанию, которое позволяет ему действовать по собственному усмотрению, то он может при этом отказаться отнести необходимые расходы подсудимого на счет казны.

5. Необходимые расходы не относятся на счет казны, если производство по делу после временного приостановления (§ 153a) прекращается окончательно.

§ 467a. ОТЗЫВ ОБВИНЕНИЯ ИЛИ ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЛА ПРОКУРАТУРОЙ

1. Если прокуратура отзывает публичное обвинение или прекращает дело, то суд, в котором оно было возбуждено, вправе по ходатайству прокуратуры или обвиняемого отнести возникшие в связи с этим необходимые расходы на счет казны. Предписания § 467 абз. 2—5 применяются соответственно.

2. В отношении других участников (§ 431 абз. 1 предложение 1, § 442, 444 абз. 1 предложение 1) суд вправе отнести возникшие необходимые расходы в случаях, указанных в абз. 1 предложение 1, по ходатайству прокуратуры или другого участника на счет казны или на счет одного из этих участников.

3. Решения, принятые на основании абз. 1 и 2, обжалованию не подлежат.

§ 468. ИЗДЕРЖКИ ПРОИЗВОДСТВА В СЛУЧАЕ ОТКАЗА ОТ НАКАЗАНИЯ

При взаимном оскорблении или причинении телесных повреждений не исключается присуждение издержек производства одной или обеим сторонам, хотя одна или обе стороны и не понесли наказания.

§ 469. ОБЯЗАННОСТЬ ЗАЯВИТЕЛЯ ВОЗМЕСТИТЬ РАСХОДЫ ПРОИЗВОДСТВА

1. Если кто-либо сделал, в том числе и во внесудебном порядке, умышленное или легкомысленное ложное заявление, то суд может возложить на заявителя, после того как он будет заслушан, возмещение обвиняемому возникших необходимых расходов. Если необходимые расходы сделаны другим участником процесса (§ 431 абз. 1 предложение 1, § 442, 444 абз. 1 предложение 1), то суд может возложить их на заявителя.

2. Если дело еще не рассматривалось судом, то по ходатайству прокуратуры решение выносит тот суд, который бы был правомочным открыть судебное разбирательство.

3. Решение, принятое согласно абз. 1 и 2, обжалованию не подлежит.

§ 470. ИЗДЕРЖКИ ПРОИЗВОДСТВА В СЛУЧАЕ ОТЗЫВА ХОДАТАЙСТВА ОБ УГОЛОВНОМ ПРЕСЛЕДОВАНИИ

Если производство в связи с отзывом ходатайства, на основании которого оно было возбуждено, прекращено, то связанные с производством расходы должен возместить заявитель обвиняемому и другим участникам (§ 431 абз. 1 предложение 1, § 442, 444 абз. 1 предложение 1). Эти расходы могут быть отнесены на счет казны, если обвиняемый или другой участник готовы взять их на себя, но это было бы для них несправедливым обременением.

§ 471. ИЗДЕРЖКИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛАМ ЧАСТНОГО ОБВИНЕНИЯ

1. По делам частного обвинения осужденный должен возместить обвинителю возникшие необходимые расходы.

2. Если обвинение против обвиняемого отозвано или обвиняемый оправдан, либо дело прекращено, то издержки производства несет частный обвинитель, а возникшие необходимые расходы относятся на счет обвиняемого.

3. Суд вправе издержки производства и необходимые расходы соразмерно распределить между участниками или по долгу службы возложить на одного из участников, если:

- 1) жалобы частного обвинителя подтвердились лишь частично;
- 2) производство в соответствии с § 383 абз. 2 (§ 390 абз. 5) прекращено в связи с малозначительностью;
- 3) было возбуждено встречное обвинение.

4. Несколько частных обвинителей отвечают как солидарный ответчик. Это же правило действует и в отношении нескольких обвиняемых в части возмещения частному обвинителю возникших необходимых расходов.

§ 472. ВОЗМЕЩЕНИЕ ИЗДЕРЖЕК ПРОИЗВОДСТВА СООБВИТЕЛЮ

1. Необходимые расходы сообвинителю должен возместить подсудимый, если он осужден за совершение деяния, по которому выступал сообвинитель. В этом может быть полностью или частично отказано, если для подсудимого такие расходы являются несправедливым обременением.

2. Если суд прекращает производство по делу на основании предписания, которое принимает по собственному усмотрению, то необходимые расходы, названные в абз. 1, могут быть полностью или частично отнесены на счет подсудимого, поскольку это с учетом особых обстоятельств является справедливым. Если суд прекращает дело окончательно после временного приостановления (§ 153a), то соответственно применяется абз. 1.

3. Предписания абз. 1 и 2 применяются соответственно в отношении необходимых расходов, которые причинены лицу, правомочному вступить в дело в качестве сообвинителя во исполнение своих полномочий согласно § 406g. Это же правило применяется и в отношении необходимых расходов частного обвинителя, если прокуратура согласно § 377 абз. 2 уголовное преследование взяла на себя.

4. Предписания § 471 абз. 4 предложение 2 применяются соответственно.

§ 472a. ПРОИЗВОДСТВО ОБ ОСОБЫХ ИЗДЕРЖКАХ ПРОИЗВОДСТВА

1. Если ходатайство о признании требования, вытекающего из совершенного уголовно наказуемого деяния, удовлетворено, то подсудимый должен возместить возникшие в связи с этим особые издержки производства и необходимые расходы потерпевшему.

2. Если суд отказывает в решении по заявленному ходатайству, не признает часть требований потерпевшего или потерпевший отзывает ходатайство, то вопрос о том, кто должен нести возникшие судебные расходы и сделанные участниками необходимые затраты, решается по усмотрению суда. Судебные расходы могут быть отнесены на счет казны, если было бы несправедливым обременять участников процесса.

§ 472b. ИЗДЕРЖКИ ПРОИЗВОДСТВА ДРУГИХ УЧАСТНИКОВ

1. Если предписаны конфискация имущества или предмета, предостережение под условием конфискации, уничтожение, приведение в негодность предмета либо наложен денежный штраф на юридическое лицо или объединение, то возникшие особые издержки производства могут быть отнесены на счет других лиц вследствие их участия в деле. Возникшие необходимые расходы других участников, если это справедливо, могут быть отнесены на счет подсудимого, а в самостоятельном производстве — также на счет одного из участников.

2. Если принимается решение об отказе в предписании или назначении дополнительных мер, указанных в абз. 1, то возникшие необходимые расходы других участников могут быть отнесены на счет казны или одного из участников.

§ 473. ЖАЛОБЫ, ОСТАВЛЕННЫЕ БЕЗ ПОСЛЕДСТВИЙ

1. Издержки производства в случае отзыва жалобы или оставления ее без последствий несет тот, кто принес жалобу. Если обвиняемый безрезультатно принес жалобу или отозвал ее, то он должен возместить необходимые расходы сообвинителю или вступившему в дело участнику в качестве сообвинителя, связанные с выполнением их полномочий на основании § 406g. Если в случае, предусмотренном предложением 1, лишь сообвинитель принес жалобу или участвовал в ее рассмотрении, то вызванные этим необходимые расходы обвиняемого должны быть отнесены на счет сообвинителя.

2. Если в случае, предусмотренном предложением 1, жалобу принесла прокуратура не в интересах обвиняемого или другого участника (§ 431 абз. 1, предложение 1, § 442, 444 абз. 1 предложение 1), то понесенные ими расходы относятся на счет казны. То же правило действует, если прокуратура принесла жалобу в пользу обвиняемого или другого участника, и она была удовлетворена.

3. Если обвиняемый или другой участник ограничил жалобу определенными пунктами и один из них был удовлетворен, то необходимые расходы участников относятся на счет казны.

4. Если жалоба удовлетворена частично, то суд должен уменьшить сумму расходов и подлежащие уплате расходы частично или полностью отнести на счет казны, поскольку несправедливо было бы обременить ими участников. Это правило соответственно применяется и в отношении необходимых расходов участников.

5. Жалоба рассматривается как оставленная без последствий, если предписания согласно § 69 абз. 1 или § 69b абз. 1

Уголовного кодекса только потому являются неоправданными, что отсутствуют предпосылки для продления временного изъятия водительских прав (§ 111а абз. 1) или хранения, обеспечения либо изъятия свидетельства на право управления транспортным средством (§ 69а абз. 6 Уголовного кодекса).

6. Предписания абз. 1—4 применяются соответственно в отношении издержек производства и необходимых расходов, которые связаны с ходатайством:

- 1) о возобновлении производства, оконченного вступившим в законную силу приговором, или
- 2) о дополнительном производстве (§ 439).

7 Издержки производства, связанные с пропуском срока и его восстановлением, несет заявитель, если они не возникли в результате необоснованных возражений другой стороны.

Оглавление

ПРЕДИСЛОВИЕ

3

ПЕРВАЯ КНИГА ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Глава 1. Предметная подсудность	15
Глава 2. Территориальная подсудность	16
Глава 3. Отстранение и отвод судей, шеффенов и секретаря судебного заседания	19
Глава 4. Судебные решения и их оглашение	23
Глава 5. Сроки и восстановление пропущенного срока	25
Глава 6. Свидетели	26
Глава 7. Эксперт и осмотр	35
Глава 8. Выемка, контроль телефонных переговоров и обыск	42
Глава 9. Арест и задержание	58
Глава 9а. Другие меры обеспечения уголовного преследования и исполнения судебных решений	71
Глава 9б. Временный запрет на профессиональную деятельность	72
Глава 10. Допрос обвиняемого	72
Глава 11. Защита	73

ВТОРАЯ КНИГА ПРОИЗВОДСТВО В ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Глава 1. Публичное обвинение	82
Глава 2. Подготовка публичного обвинения	89
Глава 3. (отменена)	
Глава 4. Решение об открытии судебного разбирательства	99
Глава 5. Подготовка судебного разбирательства	104
Глава 6. Судебное разбирательство	108
Глава 7. Производство в отношении отсутствующего обвиняемого	129

ТРЕТЬЯ КНИГА ОБЖАЛОВАНИЕ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ

Глава 1. Общие положения	131
Глава 2. Частная жалоба	133
Глава 3. Апелляция	136
Глава 4. Ревизия	141

203

ЧЕТВЕРТАЯ КНИГА
ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА,
ОКОНЧЕННОГО ВСТУПИВШИМ В ЗАКОННУЮ СИЛУ
ПРИГОВОРОМ

ПЯТАЯ КНИГА
УЧАСТИЕ ПОТЕРПЕВШЕГО В ПРОЦЕССЕ

Глава 1. Частное обвинение	153
Глава 2. Сообвинение	160
Глава 3. Возмещение ущерба потерпевшему	164
Глава 4. Другие полномочия потерпевшего	167

ШЕСТАЯ КНИГА
ОСОБЫЕ ВИДЫ ПРОИЗВОДСТВА

Глава 1. Производство об издании приказа о наказании	169
Глава 2. Производство о назначении мер безопасности	172
Глава 3. Производство о конфискации имущества	174
Глава 4. Производство о наложении денежного штрафа на юридических лиц и объединения	181

СЕДЬМАЯ КНИГА
ИСПОЛНЕНИЕ ПРИГОВОРА И ИЗДЕРЖКИ
ПРОИЗВОДСТВА

Глава 1. Исполнение приговора	181
Глава 2. Издержки производства	195

Уголовно-процессуальный кодекс
Федеративной Республики Германии

Сдано в набор 01.03.94 г.	Подписано в печать 01.04.94 г.
Бумага типографская.	Печать высокая Форма 60x84 ¹ / ₁₆
Усл. печ. л. 11,86.	Уч.-изд. л. 12,75. Тираж 1000. Заказ 283.

Издательская фирма «Манускрипт»
114401, Москва, 1-я Владимирская, 15, 3
Типография УД МИД РФ