

ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ СВИДЕТЕЛЯ ПО УПК ФРГ (В НОВОЙ РЕДАКЦИИ)

В статье исследуются актуальные вопросы, касающиеся процессуального положения свидетеля по УПК ФРГ.

Законом от 11 марта 2008 года в Уголовно-процессуальный кодекс Федеративной Республики Германии были внесены значительные изменения.

Как известно, германский Уголовно-процессуальный кодекс является одним из старейших в Европе. Он был принят 1 февраля 1877 года и с тех пор претерпел много изменений, наиболее значительными из которых были изменения, внесенные законами от 12 сентября 1950 г., от 19 декабря 1964 г., от 9 и 20 декабря 1974 г., от 7 апреля 1987 г. и другими.

Показания свидетелей являются наиболее распространенным видом доказательств в зарубежном уголовном процессе, в частности в ФРГ. Свидетелем признается физическое лицо, которое дает показания о своих наблюдениях, основанных на личном восприятии тех или иных событий или действий, либо о сведениях, полученных им из других источников (от других лиц или из документов), об обстоятельствах, имеющих значение для правильного разрешения уголовного дела.

Предметом показаний свидетелей является их личное и непосредственное восприятие тех или иных обстоятельств, а не оценочные суждения или заключения, поэтому они всегда допрашиваются и об источнике информации.

В УПК ФРГ, в отличие от УПК Австрии, не предусматривается исключение из числа лиц, которых можно допросить в качестве свидетелей, однако закреплено право отказа от дачи свидетельских показаний.

В соответствии с § 52 УПК ФРГ в новой редакции право отказа от дачи свидетельских показаний предоставляется:

1. Лицу, помолвленному с обвиняемым или лицом, которому обвиняемый обещал вступить в брак, что доказывает их совместная жизнь;
2. Супругу обвиняемого, даже если они более в браке не состоят;
3. Сожителю (сожительнице) обвиняемого, также если они более не ведут совместную жизнь;
4. Лицам, находящимся с обвиняемым в родстве по прямой линии, или в свойстве по по-

бочной линии до третьей степени, или являющимся родственниками до второй степени или бывшим таковыми.

Согласно § 53 абз. 1 УПК ФРГ право отказа от дачи свидетельских показаний предоставляется также:

1. Священнослужителям – об обстоятельствах, которые им стали известны на исповеди или доверены им под условием сохранения духовной тайны (никакое вышестоящее духовное лицо не вправе освободить священнослужителя от обязанности хранить такую тайну);

2. Защитнику обвиняемого – о том, что ему стало известно во время исполнения обязанностей защитника;

3. Адвокатам, патентным поверенным, нотариусам, налоговым (финансовым) инспекторам, присяжным бухгалтерам-ревизорам, консультантам по налоговым вопросам и уполномоченным по сбору налогов, врачам, стоматологам, психотерапевтам, детским и юношеским (молодежным) психотерапевтам, аптекарям и акушерам о тех обстоятельствах, которые им стали известны или доверены, когда они выступали в этом качестве;

- 3а. Членам или уполномоченным признанных официально женских консульств по §§ 3 и 8 Закона о женских консультациях (по беременности и родам) – о том, что им стало известно в этом качестве;

- 3б. Консультантам по вопросам применения наркотических средств, которые состоят на службе в приемных отделениях, административных органах или иных публичных учреждениях, о том, что им стало известно в этом качестве;

4. Членам бундестага, ландтага или одной из двух палат этих органов о лицах, которые сообщили или доверили им соответствующие факты как членам этих органов;

5. Лицам, которые профессионально участвовали или участвуют в подготовке, производстве или распространении печатных изданий, радиосообщений, фильмов, а также обучающих или информационных программ и являются сотрудниками информационных и комму-

никационных служб. Названные в этом пункте лица имеют право отказаться от дачи свидетельских показаний о лицах, являющихся авторами или отправителями сообщений и документов или иными информаторами (осведомителями), и в некоторых иных случаях, указанных в УПК.

Вместе с тем указанные в п. 5 лица могут быть допрошены в качестве свидетелей, если их показания могут помочь раскрытию преступлений против мира или угрозы демократическому правовому государству, угрозы внешней безопасности страны, преступлений, связанных с отмыванием денег или сокрытием незаконно полученных имущественных ценностей, сексуальных преступлений и некоторых других, перечисленных в УК ФРГ (§§ 80 а, 85, 87, 88, 95, 97 а, 97 б, 98–100 а, §§ 174 – 176, 179, § 261 абз. 1 – 4 УК ФРГ), и если выяснение обстоятельств дела или установление места нахождения обвиняемого невозможно иным путем или было бы существенно затруднено.

Названные в абз. 1 п.п. 2–3 б указанной статьи лица не имеют права отказываться от дачи свидетельских показаний, если они освобождены от обязанности сохранения тайны.

К лицам, указанным в абз. 1 п.п. 1–4 § 53 УПК, относятся также их помощники и лица, проходящие стажировку на такую должность.

Об использовании ими права на отказ от дачи свидетельских показаний принимают решение лица, у которых они проходят стажировку либо работают в качестве помощников.

Каждый свидетель может отказаться от дачи показаний на такие вопросы, которые могут повлечь для него самого или одного из названных в § 52 абз. 1 УПК его родственников опасность преследования за совершение преступления или административного правонарушения. При этом свидетель должен быть предупрежден о его праве на отказ от дачи свидетельских показаний в подобных случаях.

Факты, на которые ссылается свидетель при отказе от дачи показаний в случаях, предусмотренных §§ 52, 53 и 55 УПК ФРГ, должны быть подтверждены достоверными данными. В определенных случаях для этого достаточно клятвенного заверения свидетеля (§ 56 УПК).

Действующий УПК ФРГ предусматривает возможность допроса свидетелей как под присягой, так и без нее. Свидетель принимает присягу в тех случаях, когда это необходимо суду в связи с тем, что его показания имеют решающее значение, либо когда по мнению суда необходи-

мо подтверждение правильности его показаний (§ 59 абз. 1 УПК).

От присяги освобождаются (§ 60 УПК):

1. Лица, которые к моменту допроса еще не достигли возраста 16 лет или имеют недостатки умственного развития или психические заболевания либо в силу душевных или психических недостатков не могут понимать значение присяги;

2. Лица, которые подозреваются в совершении уголовно наказуемого деяния, являющегося предметом расследования, или в соучастии в нем либо в пособничестве, укрывательстве или сокрытии следов преступления, либо уже были ранее осуждены за такие деяния.

В досудебном производстве приведение свидетеля к присяге допустимо, если промедление опасно или имеется вероятность неявки свидетеля в судебное заседание и имеются предположения, указанные в абз. 1 § 59 УПК.

Родственники обвиняемого, указанные в абз. 1 § 52 УПК, имеют право отказаться от приведения к присяге; они должны быть предупреждены о таком праве.

Присяга может приноситься в религиозной, светской (нерелигиозной) или в иной форме, в зависимости от убеждений свидетеля либо от его членства в каком-то религиозном или ином признанном сообществе. Порядок приведения к присяге свидетелей подробно изложен в §§ 64–65 УПК ФРГ.

Порядок принесения присяги глухими или немymi свидетелями изложен в § 66 УПК; при этом положения §§ 64–65 УПК применяются соответственно.

Если свидетель приводился к присяге на досудебном производстве либо в предыдущем судебном заседании по тому же делу, то вместо повторного приведения к присяге судья может подтвердить правдивость его показаний ссылкой на ранее данную присягу.

Допрос свидетеля начинается с того, что у него выясняется его фамилия и имя, возраст, сословие или род занятий, место жительства либо место службы (если он состоит на государственной службе). Затем свидетелю предлагается сообщить все, что ему известно о предмете его допроса, в связи с чем ему разъясняются до начала допроса предмет расследования и сведения о личности обвиняемого, насколько это возможно и известно. Для выяснения и уточнения показаний свидетеля, а также исследования источников, из которых свидетель получил све-

дения, ему могут быть поставлены и другие необходимые вопросы (§§ 68–69 УПК).

В случае опасения, что раскрытие личности свидетеля или других лиц может угрожать их жизни, здоровью или свободе, судья, производящий расследование, или председательствующий в судебном разбирательстве (главном разбирательстве) принимают меры к неразглашению сведений о личности этих лиц, их месте жительства или месте пребывания, месте работы или службы (§ 68 абз. 2, 3 УПК).

В необходимых случаях свидетелям, не имеющим адвоката, на время допроса приглашается с согласия прокурора адвокат, если очевидно, что такие свидетели не могут надлежащим образом осуществлять свои права при допросе, а их охраняемые законом интересы не могут быть обеспечены иным способом. Это положение применяется в обязательном порядке при проведении допросов по делам, касающимся совершения ряда преступлений и правонарушений, указанных в УК ФРГ (например, §§ 174–174 с, 176, 179 абз. 1–4, §§ 180, 182, 225 абз. 1–2, § 232 абз. 1–2, § 233 абз. 1–2, § 233 а УК ФРГ), либо правонарушений, имеющих существенное общественное значение, совершенных профессионально либо членами банд, либо в иных подобных случаях (§ 68 Б УПК).

Вопросы об обстоятельствах, которые могут скомпрометировать свидетеля или лицо, которое в соответствии с § 52 абз. 1 УПК является его родственником (свойственником), или затрагивают личную жизнь этих лиц, могут быть поставлены только тогда, когда этого нельзя избежать. Вопросы о прежней судимости свидетелю должны ставиться только тогда, когда установление этого обстоятельства необходимо, чтобы решить вопрос о возможности применения п. 2 §60 УПК или оценить достоверность его показаний (§ 68 а УПК).

В соответствии с § 58 а УПК допрос свидетеля может быть записан на кино- или телекамеру. Он должен быть записан, если лицо не достигло возраста 16 лет и обвиняется в совершении преступления либо если имеются опасения, что свидетель не может быть допрошен в судебном заседании, а его показания необходимы для установления истины по делу.

Применение таких технических средств при допросе допускается только в целях уголовного преследования и только постольку, поскольку это необходимо для установления ис-

тины по делу. Записи не должны размножаться либо передаваться кому-либо. Они передаются в прокуратуру после того, как утратили интерес для дальнейшего использования.

Предоставление записи или ее копии возможно только с согласия свидетеля.

В заключение следует отметить, что УПК ФРГ, в отличие от других западных стран, достаточно жестко регламентирует участие свидетеля в уголовном процессе как в досудебных, так и на судебных стадиях.

Свидетель, вызванный в установленном порядке на допрос, обязан явиться по вызову в установленное время и в указанное место. На свидетеля, вызванного в установленном порядке и не явившегося по вызову, могут быть возложены судебные издержки. Одновременно на него может быть наложен административный штраф, а в случае невозможности его взыскания административный арест. Законом допускается принудительный привод или принудительное доставление свидетеля в случае неявки его по вызову в суд или в орган дознания. В случае повторной неявки по вызову указанные выше административные меры могут быть применены повторно (§ 51 абз. 1 УПК).

Полномочия на применение этих мер имеют также судья на предварительном расследовании, а также судья, действующий по поручению.

Если свидетель не явился по вызову по уважительной причине, то указанные выше меры не применяются. Если такие причины представлены им несвоевременно, то возложение издержек и применение административных мер не допускается только тогда, когда установлено, что свидетель представил эти причины с опозданием не по своей вине.

Если свидетель без законного на то основания отказывается от дачи показаний или от приведения к присяге, то на него могут быть возложены причиненные этим убытки. Одновременно на него может быть наложен денежный штраф, а если это невозможно – административный арест.

Арест также может быть назначен в целях принуждения к даче свидетельских показаний, но на срок, не превышающий срока окончания данной стадии и не более 6 месяцев (§ 70 абз. 1–2 УПК).

Право применения этих мер принадлежит также судье в досудебном производстве и судье, действующему по полномочию и по поручению.