

Волеводз А.Г. Правовое регулирование деятельности правоохранительных органов государств романо-германской системы континентального права по оказанию международной правовой помощи в розыске, аресте и конфискации денежных средств и имущества, полученных преступным путем: ФРГ / А.Г. Волеводз // Российский следователь. – 1999. – №6. – С.59-64.

*А.Г. Волеводз*

## **Правовое регулирование деятельности правоохранительных органов государств романо-германской системы континентального права по оказанию международной правовой помощи в розыске, аресте и конфискации денежных средств и имущества, полученных преступным путем: Федеративная Республика Германии**

Уголовное право и процесс Федеративной Республики Германии характеризуются тем, что основные их источники - кодексы – являются одними из старейших в Европе: Уголовный кодекс ФРГ принят 15 мая 1871 г.<sup>1</sup> и ныне действует в редакции от 10 марта 1987 г. с последующими изменениями; Уголовно-процессуальный кодекс ФРГ принят 1 февраля 1877 г.<sup>2</sup> и в настоящее время действует в редакции от 7 апреля 1987 г. Вместе с тем, уголовное и уголовно-процессуальное законодательства не являются в полной мере кодифицированными.

В связи с этим законодательство ФРГ об оказании международной правовой помощи в розыске, аресте и конфискации денежных средств и имущества, полученных преступным путем, включает в себя и иные законы.

Общая часть Действующего Уголовного кодекса ФРГ содержит раздел третий «Правовые последствия деяния», глава седьмая (§§ 73 – 76)<sup>3</sup> которого определяет, что конфискации подлежат: а) имущественная выгода (к которой относятся и денежные средства), полученная в результате преступления; б) предметы полученные преступным путем; в) предметы приобретенные взамен полученного преступным путем имущества; г) денежная сумма, соответствующая стоимости определенного предмета, полученного преступным путем, если сам предмет не может быть конфискован в силу его повреждения или разрушения; в) предметы, использованные или предназначенные для совершения или подготовки к совершению преступления.

В соответствии с предписаниями материального закона, конфискация назначается судом для изъятия перечисленных предметов и имущества независимо от тяжести содеянного. При этом в санкциях статей Особой части УК ФРГ она, практически, не упоминается.

Изложенное свидетельствует, что конфискация, как мера уголовного принуждения, по УК ФРГ представляет собой специфический вид правовых последствий правонарушений<sup>4</sup>.

<sup>1</sup> См.: Strafgesetzbuch [StGB]. 31 Auflage. Munchen, 1998. Издание на русском языке: Уголовный кодекс ФРГ. – М.: Юридический колледж МГУ, 1996. – 202 с.

<sup>2</sup> См.: Strafprozeßordnung [StPO]. Издание на русском языке: Федеративная Республика Германия. Уголовно-процессуальный кодекс. - М.: Издательская фирма “Манускрипт”, 1994. – 204 с.

<sup>3</sup> См.: Уголовный кодекс ФРГ. – М.: Юридический колледж МГУ, 1996. – с. 61 – 68.

<sup>4</sup> По законодательству ФРГ система наказаний включает в себя основные и дополнительные наказания, а также дополнительные последствия, как вид уголовно-правовых мер, к которым конфискация не относится. Для иллюстрации этого положения достаточно перечислить структуру 3 раздела УК ФРГ «Правовые последствия деяния», которая включает 7 глав: «Наказание», «Назначение наказания», «Мера наказания при нескольких нарушениях закона», «Условная отсрочка наказания», «Предостережение под условием наказания. Отказ от наказания», «Меры исправления и безопасности», «Конфискация имущества и изъятие предметов преступления». В шести первых главах вообще отсутствуют какие-либо упоминания о конфискации.

Согласно УПК ФРГ рассмотрение дел о конфискации является одним из особых видов судопроизводства (§§ 430 – 440)<sup>5</sup>. Производство о конфискации возможно как в ходе судебного рассмотрения уголовного дела судом первой инстанции, так и в ходе самостоятельного производства, основанием для которого служит ходатайство прокуратуры. Законодательно установлена четкая система мер обеспечения конфискации, которая включает в себя изъятие имущества с целью обеспечения его сохранности и арест в целях обеспечения конфискации денежных сумм, денежного штрафа или издержек (§§ 111b – 111g)<sup>6</sup>.

Закон о Федеральном криминальном ведомстве и сотрудничестве Федерации и Земель в криминально-полицейских делах (BKAG) от 7 июля 1997 г.<sup>7</sup> определяет полномочия органов полиции ФРГ по исполнению запросов (ходатайств) правоохранительных органов зарубежных государств о розыске, получении информации, установлении обстоятельств приобретения права собственности на имущество на территории страны. В соответствии с ним органы полиции осуществляют оперативно-розыскные мероприятия, выполняют поручения прокуроров и т.д.

Принципы и порядок международного сотрудничества правоохранительных органов ФРГ и зарубежных стран установлены Законом о международной правовой помощи по уголовным делам (IRG) от 23 декабря 1982 г., который в настоящее время действует в редакции от 27 июня 1994 с последующими дополнениями от 10 апреля 1995 г. и 7 июля 1997 г.<sup>8</sup> Этот закон устанавливает, что конфискации и выдаче за границу по запросу о правовой помощи могут подлежать предметы, которые могут служить доказательствами совершенного преступления, а также доходы от преступной деятельности. При этом конфискация может осуществляться как в связи с экстрадицией конкретного лица (§§ 38 и 39), так и без нее (§§ 66 – 67). Кроме того, при оказании правовой помощи закон предусматривает возможность исполнения приговоров (распоряжений) иностранных судов о конфискации имущества (§§ 48 – 58). Для всех таких случаев разрешено принятие предусмотренных УПК ФРГ мер по обеспечению сохранности предметов и имущества. В связи с этим следует признать, что международная помощь при осуществлении конфискации позволяет: обеспечить осуществление уголовного преследования в запрашивающей стране и приведение приговора в исполнение.

Следует особо отметить, что в соответствии с этим законом, правовая помощь Федеративной Республикой Германией в вопросах розыска, ареста и конфискации имущества может оказываться только на определенных условиях, при соблюдении конкретных принципов, главными из которых являются:

1. Принцип взаимности. Согласно Закону (§ 76) в международное сотрудничество по расследованию преступлений с ФРГ может вступить любая страна, если она гарантирует своим заверением выполнение ее ходатайств. В национальном законодательстве ФРГ этот принцип распространяется на все преступления, в том числе фискальные (налоговые), что характерно далеко не для всех государств мира.

Вместе с тем, Законом (§ 1) при оказании правовой помощи приоритет отдается исполнению международных соглашений ФРГ, как документов, которыми предусмотрены взаимные обязательства сторон. Особое значение для страны имеет “Европейская Конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам”<sup>9</sup>, поскольку значительная часть дел,

<sup>5</sup> См.: Федеративная Республика Германия. Уголовно-процессуальный кодекс. - М.: Издательская фирма “Манускрипт”, 1994. – с. 174 – 179.

<sup>6</sup> См.: Там же. с. 51 – 55.

<sup>7</sup> См.: Официальное издание Gesetz über das Bundeskriminalamt und die Zusammenarbeit des Bundes und der Länder in kriminalpolizeilichen Angelegenheiten (Bundeskriminalamtgesetz – BKAG) von 7. Juli 1997. – BGBl, 1997. - I.S. 1560. - Ausgegeben zu Bonn am 10. Juli 1997.

<sup>8</sup> См.: Официальное издание Gesetz über die internationale Rechtshilfe in Strafsachen (IRG). – BGBl, 1994. - I.S. 1537. – Ausgegeben zu Bonn am 22. Juni 1994.

<sup>9</sup> См.: Сборник документов Совета Европы в области защиты прав человека и борьбы с преступностью / Сост. Москалькова Т.Н. и др. – М.: Издательство Спарк, 1998. – с. 269 – 278.

связанных с правовой помощью, касается европейских стран. ФРГ является участником “Конвенции о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ”<sup>10</sup>, “Конвенции об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности”<sup>11</sup>, Схемы взаимной правовой помощи по уголовным делам стран Европейского Содружества 1990 г., а также многочисленных двухсторонних договоров о правовой помощи.

2. Принцип равенства полномочий судов и органов расследования ФРГ и государств, которым оказывается правовая помощь. В соответствии с ним, исполнению подлежат запросы (ходатайства) зарубежных стран только при обстоятельствах, соответствующих тем, при которых германские суды и органы власти взаимодействуют между собой в сфере уголовного судопроизводства.

3. Принцип двойного инкриминирования. Поскольку Законом предусмотрено принятие мер обеспечения, а также конфискация имущества и денежных средств, в связи с выдачей лиц для привлечения к уголовной ответственности, а также в порядке исполнения приговора (решения) иностранного суда, германские правоохранительные органы оказывают правовую помощь только в тех случаях, когда деяние, являющееся предметом запроса (ходатайства), является наказуемым в уголовном порядке не только в запрашивающем государстве, но и по законам ФРГ. Как свидетельствует практика, решая вопрос об оказании такой правовой помощи, немецкие правоохранительные органы детально рассматривают содержащиеся в запросах (ходатайствах) иностранных государств сведения о деянии, в связи с которым она запрашивается, проверяют, соответствует ли оно, как преступление, нормам национального законодательства.

4. Принцип соблюдения прав третьих лиц на конфискуемое или выдаваемое имущество. Это означает, что если на арестованное и подлежащее конфискации имущество заявили свои законные права иные лица, представившие достаточные доказательства этого, имущество не конфискуется, а возвращается им.

5. Принцип соответствия просьбы (ходатайства) запрашивающего государства законодательству ФРГ. В соответствии с ним, правовая помощь может быть запрошена лишь о выполнении процессуальных действий, предусмотренных УПК и иными законами ФРГ. При этом, в случае необходимости изъятия, выдачи или конфискации предметов (имущества) должны быть представлены предписывающие документы (распоряжения, постановления), вынесенные компетентными органами или судом запрашивающей страны.

6. Принцип оказания правовой помощи на основе национального законодательства запрашиваемого государства.

Существенное значение для деятельности правоохранительных органов ФРГ по оказанию международной правовой помощи по розыску, аресту и конфискации денежных средств и имущества, полученных преступным путем, играет Закон о борьбе с нелегальной торговлей наркотиками и другими формами проявления организованной преступности от 15 июля 1992 г.<sup>12</sup>

Он ввел в уголовное право такие составы деяний, как особо тяжкий случай кражи, совершенной бандой (§ 244 УК ФРГ), укрывательство имущества, добытого преступным путем (§ 260а УК ФРГ), «отмывание» денег (§ 261 УК ФРГ) и одновременно регламентировал новые процессуально-правовые меры – видеонаблюдение, пеленг, электронное наблюдение, а также использование тайных агентов. Проведение этих мероприятий возлагается на органы полиции под надзором прокуратуры и судебным контролем.

Значительное содействие национальным правоохранительным органам при розыске денежных средств и имущества, полученных преступным путем, оказывают положения

<sup>10</sup> См.: Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета СССР, 1990. - № 41. – Ст. 842.

<sup>11</sup> См.: Сборник документов Совета Европы в области защиты прав человека и борьбы с преступностью / Сост. Москалькова Т.Н. и др. – М.: Издательство Спарк, 1998. – с. 168 – 184.

<sup>12</sup> См.: Korner H.H. Kommentar zum BtMG und AMG, 4. Aufl. 1994.

Закона о выявлении прибылей от тяжких уголовных преступлений (Закона об отмывании денег – ЗОД) от 25 октября 1993 г.<sup>13</sup>

Он обязал банки, иные кредитные и финансовые институты устанавливать (идентифицировать) личность клиентов и оповещать правоохранительные органы обо всех подозрительных случаях возможного «отмывания» денег, вести и хранить учетные записи по всем операциям с приложением копий идентификационных документов. При необходимости в ходе розыска денежных средств и имущества, эти документы подлежат выдаче правоохранительным органам по их запросам.

Следует обратить особое внимание и на то, что, согласно § 9 Закона о кредитном деле (KWG)<sup>14</sup>, в Федеративной Республике Германии банковская тайна (конфиденциальность) не может препятствовать деятельности правоохранительных органов. В соответствии с этим, сведения, ставшие известными банковским и кредитным институтам в связи с их деятельностью, могут быть сообщены прокуратуре или судам, которым подсудны уголовные дела.

Для проведения розыска и принятия мер обеспечения сохранности денежных средств и имущества, полученных преступным путем, имеют значение положения Закона о структуре финансового управления (FVG) от 30 августа 1971 г.<sup>15</sup> с последующими изменениями и дополнениями. В соответствии с ним, кроме органов прокуратуры и федерального ведомства полиции полномочия по проведению расследований по делам об «отмывании» денег и связанных с этим преступлениях, розыску и аресту доходов от преступной деятельности, оказанию международной правовой помощи в этой сфере, предоставлены следователям отделов по борьбе с контрабандой таможенных органов ФРГ.

Кроме того, для розыска денежных средств и имущества, полученных преступным путем, оказания международной правовой помощи в связи с этим определенную роль играет налоговое законодательство ФРГ<sup>16</sup>.

Порядок сношений и полномочия по исполнению международных запросов (ходатайств) о правовой помощи в розыске, аресте и конфискации.

В соответствии с действующим законодательством, международная правовая помощь правоохранительными органами ФРГ оказывается только на основании письменных запросов (ходатайств) компетентных органов иностранных государств после их рассмотрения уполномоченными на то должностными лицами государственных ведомств и дачи официального разрешения на ее оказание.

Согласно ст. 32 Конституции ФРГ<sup>17</sup>, внешние сношения с иностранными государствами относятся к исключительной компетенции Федерации. С учетом этого сношения по вопросам оказания правовой помощи по уголовным делам осуществляются через внешнеполитическое ведомство страны – Министерство иностранных дел ФРГ.

В связи с этим общепринятым является порядок сношения по дипломатическим каналам. Он подлежит соблюдению во всех случаях, если иное не оговорено в международных договорах или соглашениях.

При дипломатической процедуре, запрос (ходатайство) иностранного государства о правовой помощи посольством запрашивающей страны с нотой передается в МИД ФРГ, которое направляет его в Федеральное министерство юстиции.

<sup>13</sup> См.: Официальное издание Gesetz über das Aufspüren von Gewinnen aus schweren Straftaten (GeldwascheGesetz – GwG) von 25. Oktober 1993. – BGBl. 1993 – I. S. 1770. – Ausgegeben zu Bonn am 30. Oktober 1993.

<sup>14</sup> См.: Официальное издание Fünftes Gesetz zur Änderung des Gesetzes über das Kreditwesen und anderer Vorschriften über Kreditinstitute – 5 (KWG – Novelle) von 30. Juni 1993. – BGBl. 1993 – I. S. 1082. – Ausgegeben zu Bonn.

<sup>15</sup> См.: Официальное издание Gesetz über die Finanzverwaltung in der Fassung (FVG) vom 30. August 1971. – BGBl. – I. S. 1426, 1427 (1971), 2150 (1992), 1774 (1993).

<sup>16</sup> См.: Коттке К. «Грязные» деньги – что это такое?: Справочник по налоговому законодательству в области «грязных» денег / Пер. с нем. – М.: Издательство «Дело и Сервис», 1998. – 704 с.

<sup>17</sup> См.: Конституция ФРГ. // Современные зарубежные конституции: Учебное пособие. / Составитель д. ю. н. В. В. Маклаков, под ред. Страшун Б.А. – М.: МЮИ, 1992. – с. 155.

Решение об оказании правовой помощи и ее пределах принимает Федеральный министр юстиции по согласованию, в случае необходимости, с другими федеральными министрами, сфера деятельности которых затрагивается запрашиваемой правовой помощью. До принятия такого решения в Федеральном министерстве юстиции проверяется соответствие запроса требованиям национального законодательства, полнота представленных материалов, определяется возможный круг исполнителей (по ведомствам и территориальности), готовятся предложения министру о даче согласия на оказание правовой помощи или об отказе в ней.

Дав согласие на оказание правовой помощи, Федеральный министр юстиции передает запрос в министерство юстиции соответствующей земли (субъекта федерации)<sup>18</sup>, где решается вопрос о поручении его исполнения конкретным правоохранительным органам.

Поскольку розыск, арест и конфискация подразумевают проведение необходимых розыскных мероприятий и следственных действий, как правило, исполнение поручений о правовой помощи поручается прокурору при Высшем земельном суде, который одновременно наделяется министром юстиции полномочиями по привлечению к этой работе представителей окружных прокуратур и иных ведомств (полиции, таможенной службы, органов финансового контроля и управления и др.). Если запрос о правовой помощи относится к компетенции органов налоговой полиции – его исполнение поручается непосредственно Федеральному ведомству налоговой полиции земли, о чем уведомляется прокурор при Высшем земельном суде.

В последние годы, по мере расширения границ международного сотрудничества при расследовании преступлений, на основании международных договоров (соглашений) складывается практика по использованию иных каналов сношений между правоохранительными органами ФРГ и зарубежных стран. Это обусловлено преимуществом не дипломатических каналов связи, заключающемся в существенном сокращении сроков прохождения запросов (ходатайств) и, соответственно, их исполнения. К новым каналам связи относятся:

1). Непосредственные сношения между министерствами юстиции (в настоящее время применяется в отношениях с Австрийской и Итальянской Республиками, Швейцарской Конфедерацией, Королевствами Дании и Нидерландов на основании имеющихся с ними договоров и соглашений), когда запросы (ходатайства) о правовой помощи направляются министерством юстиции зарубежного государства непосредственно в министерство юстиции земли на территории которой требуется выполнение процессуальных действий. После поступления запроса министр юстиции земли проводит проверку его соответствия международному договору (соглашению) и передает для исполнения, как правило, прокурору при высшем земельном суде, который и организует его исполнение по существу.

2). Сношения по линии Международной организации уголовной полиции (Интерпола) получают все более широкое распространение в практике работы правоохранительных органов ФРГ. Однако использование данного канала связи, по мнению германской стороны, возможно в целях оказания правовой помощи по выполнению процессуальных действий лишь только при наличии указания об этом в соответствующем международном договоре. В остальных же случаях он используется крайне ограничено, как вспомогательный канал связи для обмена оперативной информацией между полицейскими службами, для уточняющих запросов и ответов на них в связи с направленными по дипломатическим каналам запросам о правовой помощи и т.д.

Кроме того, Министерство юстиции ФРГ не возражает, если по линии Интерпола поступают копии запросов (ходатайств) о правовой помощи, которые переданы для пересылки по дипломатическим каналам, поскольку в этом случае сотрудники министерства имеют возможности для предварительного ознакомления с его содержанием, при необходимости, еще до официального поступления, могут запросить уточняющую

---

<sup>18</sup> В соответствии с Конституцией, в состав ФРГ в настоящее время входит 16 земель.

информацию и заранее подготовить необходимые документы по организации его исполнения.

Вопрос о содержании запроса (ходатайства) о международной правовой помощи в законодательстве ФРГ детально не урегулирован. Лишь в части 2 Закона о международной правовой помощи по уголовным делам (IRG) 1982 г. («Выдача иностранному государству») изложены требования, предъявляемые к запросам и документам о выдаче.

Однако, как показывает практика деятельности российских правоохранительных органов, содержание и форма направляемых в ФРГ ходатайств, связанных с розыском, арестом и конфискацией, зачастую влекут за собой дополнительные и уточняющие запросы из Министерства юстиции ФРГ, поскольку принципиальный подход немецких юристов к этой проблеме существенно отличается от сформировавшейся в России практики.

Это обусловлено тем обстоятельством, что в ФРГ повышенное внимание уделяется соблюдению прав человека. «Принудительное отчуждение собственности допускается только для общего блага. Оно может производиться только законом или на основе закона, регулирующего вид и размеры возмещения. Возмещение должно определяться со справедливым учетом общих интересов и интересов сторон. В случае споров о размерах возмещения оно может устанавливаться в общем судебном порядке» – гласит ст. 14 Конституции ФРГ<sup>19</sup>. Вследствие этого, с одной стороны, вопросы, связанные с необходимостью принятия мер обеспечения сохранности и конфискации имущества, разрешаются в судебном порядке, а с другой – их разрешение не может основываться лишь на краткой информации, зачастую, содержащейся в запросах (ходатайствах) зарубежных стран. В связи с этим, разрешение на оказание правовой помощи по розыску, аресту и конфискации имущества дается:

а) если при расследовании, проводимом за рубежом, собраны достаточные доказательства для предъявления обвинения конкретному лицу и (применительно к РФ) такое обвинение предъявлено;

б) если обвинение не предъявлено, то с ходатайством должны быть представлены «сведения о фактических обстоятельствах, на которых основано подозрение или обвинение в совершении преступления», т.е. речь идет о представлении доказательств;

в) если «компетентным органом запрашивающего государства представлены ордер на арест, документ с соответствующим правовым действием или судебное решение»<sup>20</sup>, а также изложение применяемых законов.

Невыполнение этих требований и влечет за собой ведение дополнительной переписки, которой восполняются недостающие данные.

Кроме того, немецкая сторона зачастую запрашивает детальные разъяснения, выписки из действующего российского уголовно-процессуального законодательства в случаях представления постановлений органов предварительного следствия о наложении ареста, поскольку по законам ФРГ данными полномочиями наделены только судебные органы.

Оказание правовой помощи по розыску денежных средств и имущества, полученных преступным путем, обеспечению из сохранности, согласно §§ 59 и 77 Закона о международной правовой помощи по уголовным делам (IRG) 1982 г.<sup>21</sup>, осуществляется путем реализации предусмотренных нормами УПК ФРГ и другого национального законодательства процессуальных полномочий, без каких-либо ограничений. Применение правил иностранного уголовного процесса на территории ФРГ ее законами не допускается.

<sup>19</sup> См.: Конституция ФРГ. // Современные зарубежные конституции: Учебное пособие. / Составитель д. ю. н. В. В. Маклаков, под ред. Страшун Б.А. – М.: МЮИ, 1992. – с. 149.

<sup>20</sup> Здесь цитируется § 10 «Документы на выдачу» Закона о международной правовой помощи по уголовным делам (IRG) 1982 г. Однако, учитывая, что принятие мер обеспечения и конфискация по УПК ФРГ тесно связаны с личностью обвиняемого (подозреваемого), при рассмотрении ходатайств о правовой помощи Министерство юстиции ФРГ применяет данные положения по аналогии.

<sup>21</sup> См.: Официальное издание Gesetz über die internationale Rechtshilfe in Strafsachen (IRG). – BGBl, 1994. - I.S. 1537. – Ausgegeben zu Bonn am 22. Juni 1994.

Поступивший в прокуратуру или в иной уполномоченный орган запрос об оказании международной правовой помощи рассматривается наравне с иными заявлениями об уголовно наказуемых деяниях в качестве основания для начала расследования (§§ 158 и 160 УПК ФРГ<sup>22</sup>), в ходе которого исследованию подлежат обстоятельства дела. Расследование может проводиться прокуратурой самостоятельно либо с помощью полиции (§ 161 УПК ФРГ).

При проведении расследования прокуратура вправе:

- требовать от всех публичных властей представления различных сведений, необходимых для проведения расследования (§ 161 УПК ФРГ);
- вызывать свидетелей и экспертов, обращаться с ходатайством в суд о их допросе под присягой или назначении экспертизы, принимать участие в допросах (§§ 161a, 162 УПК ФРГ);
- ходатайствовать перед судом о поручении на проведение всеобщей полицейско-розыскной проверки (§ 163d УПК ФРГ)<sup>23</sup>;
- получать предписание суда и на его основании производить выемку предметов и документов, почтовой корреспонденции (§§ 94 – 100 УПК ФРГ);
- на основании предписания судьи осуществлять контроль и запись телефонных переговоров, если другим способом установление обстоятельств дела невыполнимо или существенно затруднено; предписание допускается только о контроле и записи телефонных переговоров «в отношении обвиняемого или других лиц, о которых известно, что они передают для обвиняемого информацию, или от него исходит информация, или они ее распространяют, или обвиняемый общается с ними» (§§ 100a – 101 УПК ФРГ);
- с разрешения судьи проводить обыск для обнаружения следов уголовно наказуемого деяния либо для выемки определенных предметов (§§ 102 – 109 УПК ФРГ).

С использованием данного комплекса процессуальных действий на территории ФРГ и осуществляется оказание правовой помощи в розыске денежных средств и имущества, полученных преступным путем.

Следует отметить, что на практике встречаются случаи, когда ведется розыск денежных средств и имущества, полученных преступным путем в результате различных налоговых или таможенных преступлений. В таких условиях проведение расследования возлагается на Федеральную налоговую полицию ФРГ или Отделы по борьбе с контрабандой таможенных органов. Сотрудники этих ведомств имеют при этом те же права и обязанности, что и сотрудники полиции в рамках УПК ФРГ, а следователи Отделов по борьбе с контрабандой, кроме того, являются внештатными сотрудниками прокуратуры.

При наличии оснований предполагать, что денежные средства и имущество будет по приговору суда конфисковано, Законом о международной правовой помощи по уголовным делам (IRG) 1982 г. и УПК ФРГ предусмотрено принятие мер обеспечения их сохранности в виде изъятия имущества (предметов) или ареста денежных средств.

Принятие мер обеспечения допускается как после поступления запроса о правовой помощи, так и до его официального поступления. Изъятие имущества (предметов) и арест в целях обеспечения конфискации денежных сумм, выплаты денежного штрафа или предполагаемых издержек уголовного процесса производится по предписанию окружного суда (первой инстанции), которое выносится на основании ходатайства прокуратуры. В неотложных случаях, когда имеются основания полагать, что имущество или денежные средства будут отчуждены, изъятие и арест вправе осуществить органы прокуратуры с

<sup>22</sup> См.: Федеративная Республика Германия. Уголовно-процессуальный кодекс. - М.: Издательская фирма "Манускрипт", 1994. – с. 89. В дальнейшем по тексту ссылки на это издание сносками сопровождаться не будут.

<sup>23</sup> Под всеобщей полицейско-розыскной проверкой, в соответствии с § 163d УПК ФРГ, понимается процедура, в ходе которой информация о совершенном преступлении, его обстоятельствах, причастных лицах, разыскиваемых сведениях и т.д. вводится в единую базу ЭВМ федеральных органов полиции ФРГ для обработки и хранения, если использование и оценка этих сведений способствуют раскрытию преступления.

последующим (в недельный срок) принесением ходатайства о подтверждении своего предписания в суд.

Изъятие имущества (предметов) с целью обеспечения сохранности (§ 111с УПК ФРГ) выражается в запрете их отчуждения и осуществляется в зависимости от вида материальных ценностей:

- если имущественная выгода от преступления заключается в конкретном предмете или именно конкретный предмет подлежит конфискации, его сохранность обеспечивается путем изъятия у владельца (собственника) и помещения в полицейское учреждение;

- изъятие движимого имущества заключается в том, что оно берется на хранение либо обеспечивается опечатыванием или каким-либо другим способом;

- изъятие земельного участка осуществляется путем внесения записи об изъятии в книгу регистрации землевладения, а иного недвижимого имущества (домовладения и т.д.) – путем судебной описи имущества;

- особо оговорено, что изъятие кораблей, судостроительных предприятий и самолетов осуществляется путем внесения соответствующих записей в судовой реестр, судостроительный реестр или реестр залогового права для самолетов.

Изъятые движимое имущество может быть возвращено владельцам в случае уплаты ими его стоимости или передано во временное пользование до окончания процесса с условием возврата в любое время.

Арест имущества и денежных средств в целях обеспечения конфискации денежных сумм, денежного штрафа или издержек (§ 111d УПК ФРГ) заключается в запрете на любые операции с имуществом и денежными средствами. В исключительных случаях, наложенный арест может быть отменен по ходатайству обвиняемого, если последний нуждается в арестованном для оплаты своей защиты, своего содержания или содержания своей семьи.

Изъятые и арестованное имущество может быть до вступления приговора о конфискации в законную силу продано, если существует угроза их порчи или существенного уменьшения их стоимости, а также если сохранение, уход за ним или содержание связано с несоразмерно большими затратами или трудностями. В таких случаях вместо имущества подлежит конфискации денежная сумма выручки (§ 111L УПК ФРГ).

Если будет установлено, что движимое имущество, в отношении которого приняты меры обеспечения, получено в результате совершения преступлений и известен потерпевший – оно подлежит возврату последнему, если в последующем не требуется для целей уголовного процесса (§ 111k УПК ФРГ).

#### Передача предметов и конфискации имущества.

В соответствии с Законом о международной правовой помощи по уголовным делам (IRG) 1982 г. предусмотрено несколько возможных вариантов передачи предметов (имущества), полученных преступным путем, и конфискации.

1. Запрашивающей стороне без специального запроса могут быть переданы предметы, относящиеся к уголовному делу о выдаче (имеющие значение доказательств по делу, а также полученные преследуемым или его соучастником в результате совершения преступления). Предметы могут быть переданы запрашивающей стороне даже если в выдаче было отказано. Обязательными условиями при этом являются: а) обеспечение гарантий неприкосновенности прав третьих лиц; б) при выдаче на определенных условиях, подлежат возврату запрашиваемой стороне по ее требованию незамедлительно.

Если преследуемый возражает против передачи предметов, то решение о возможности их передачи принимается Высшим земельным судом по ходатайству прокурора или при рассмотрении заявления иного лица о возможном нарушении его прав в результате такой выдачи.

Для обеспечения такой выдачи предметы, в получении которых заинтересовано запрашивающее государство, могут быть конфискованы или иным способом изъяты для обеспечения их сохранности. В этих случаях допускается проведение обыска по



постановлению суда или прокурора, рассмотрение судом дела о конфискации в порядке особых видов производства.

2. Аналогичным образом осуществляется конфискация и передача запрашивающей стороне предметов (имеющих значение доказательств по делу, а также полученных в результате совершения преступления) когда ходатайство об этом заявляется не в связи с выдачей лица для привлечения к уголовной ответственности. Однако для этого требуется предоставление с запросом о правовой помощи распоряжения компетентного органа запрашивающего государства (постановления, судебного приказа и т.д.) о принятии мер обеспечения, из которого бы следовало, что данные предметы подлежали бы конфискации в уголовном процессе, если бы они находились в запрашивающем государстве.

3. Правовая помощь путем приведения в исполнение иностранного судебного решения о конфискации допускается в отношении остальных категорий имущества, перечисленных в УПК ФРГ (а) имущественная выгода, в том числе денежные средства, полученные в результате преступления; б) предметы приобретенные взамен полученного преступным путем имущества; в) денежная сумма, соответствующая стоимости определенного предмета, полученного преступным путем, если сам предмет не может быть конфискован в силу его повреждения или разрушения; г) предметы, использованные или предназначенные для совершения или подготовки к совершению преступления).

Приведение в исполнение иностранного судебного решения о конфискации допустимо при заявлении об этом ходатайства компетентным органом иностранного государства с предоставлением вступившего в законную силу судебного решения в отношении лица, совершившего преступления за которое могло бы быть назначено соответствующее наказание в ФРГ.

Иностранное судебное решение о конфискации подлежит исполнению на территории ФРГ в том случае, если оно не ущемляет законных прав третьих лиц или эти права при вынесении судебного решения учтены, а также если в отношении подлежащего конфискации имущества не принято никаких решений об отчуждении или передаче в пользу иных лиц в гражданско-правовом порядке.

Решение о правовой помощи по исполнению приговора иностранного суда в части конфискации на территории ФРГ принимается соответствующим земельным судом того округа, на территории которого находится подлежащее конфискации имущество.

Предварительно он удостоверяется в отсутствии претензий со стороны третьих лиц на подлежащее конфискации имущество. Если таковые имеются - суд рассматривает их и принимает решение.

Если заявившая свои претензии сторона или лицо представят достоверные сведения о том, что, ко времени вступления в иностранном государстве в законную силу решения о конфискации, они имели право на предмет конфискации, а в судопроизводстве по делу не могли участвовать не по своей вине, то они вправе заявить ходатайство о новом рассмотрении дела с тем, чтобы признать конфискацию необоснованной. Рассматривая данное ходатайство, суд не проверяет обвинительный приговор, а выносит решение об отсрочке его исполнения в этой части и направляет соответствующие материалы компетентным органам запрашивающей стороны – для соответствующей проверки, принятия решения и представления дополнительных документов.

После принятия решения о разрешении правовой помощи путем приведения в исполнение иностранного судебного решения, все подлежащее конфискации имущество обращается в доход государства. При этом, передаче в доход иностранного государства подлежат полученные в результате совершения преступления денежные средства, имущество и предметы.

**Продолжение следует**