

Миттермайер Карл Жозеф Антон

**Руководство к судебной
защите по уголовным делам**

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 82-3
ББК 84-4
К23

К23 **Карл Жозеф Антон М.**
Руководство к судебной защите по уголовным делам / Миттермайер Карл
Жозеф Антон – М.: Книга по Требованию, 2022. – 310 с.

ISBN 978-5-519-96814-0

ISBN 978-5-519-96814-0

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2022

© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2022

Эта книга является репринтом оригинала, который мы создали специально для Вас, используя запатентованные технологии производства репринтных книг и печати по требованию.

Сначала мы отсканировали каждую страницу оригинала этой редкой книги на профессиональном оборудовании. Затем с помощью специально разработанных программ мы произвели очистку изображения от пятен, клякс, перегибов и попытались отбелить и выровнять каждую страницу книги. К сожалению, некоторые страницы нельзя вернуть в изначальное состояние, и если их было трудно читать в оригинале, то даже при цифровой реставрации их невозможно улучшить.

Разумеется, автоматизированная программная обработка репринтных книг – не самое лучшее решение для восстановления текста в его первозданном виде, однако, наша цель – вернуть читателю точную копию книги, которой может быть несколько веков.

Поэтому мы предупреждаем о возможных погрешностях восстановленного репринтного издания. В издании могут отсутствовать одна или несколько страниц текста, могут встретиться невыводимые пятна и кляксы, надписи на полях или подчеркивания в тексте, нечитаемые фрагменты текста или загибы страниц. Покупать или не покупать подобные издания – решать Вам, мы же делаем все возможное, чтобы редкие и ценные книги, еще недавно утраченные и несправедливо забытые, вновь стали доступными для всех читателей.



Серия Книжный Ренессанс

www.samizday.ru/reprint

сокъ, а не живыхъ рѣчей, можетъ принять самое изданіе ея за чистѣйшій анахронизмъ. Но такое заключеніе было бы совершенно неосновательно. Прежде всего надобно замѣтить, что, не смотря на коренныя измѣненія въ порядкѣ уголовного судопроизводства, сущность защиты обвиняемыхъ почти не измѣняется. Вездѣ и повсюду она состоитъ въ представленіи всего, что можетъ говорить въ пользу подсудимаго и склонить судей къ произнесенію приговора, наиболее благоприятнаго для обвиняемаго. Если всмотрѣться ближе въ дѣло судебной защиты, то мы увидимъ, что съ дальнѣйшимъ развитіемъ уголовного права и уголовного судопроизводства въ ней измѣняется только внѣшняя сторона, а никакъ не внутренняя. Само собою разумѣется, что для словесной и публичной защиты требуются не тѣ приемы, какіе нужны въ письменной, при слѣдственномъ порядкѣ судопроизводства и канцелярской тайнѣ. Но все это относится лишь къ внѣшней сторонѣ защиты и не представляетъ первостепенной важности. Что же касается до способовъ убѣжденія, то они такъ мало измѣняются, что мы въ настоящее время можемъ руководствоваться даже большею частію наставленій знаменитыхъ защитниковъ древности, не смотря на то, что они дѣйствовали въ средѣ, совершенно намъ чуждой. Но руководство Миттермайера не устарѣло даже и въ отношеніи внѣшнихъ приемовъ защиты. Последнее изданіе его готовилось авторомъ въ то время, когда уже въ одномъ германскомъ государствѣ былъ введенъ порядокъ судопроизводства, основанный на тѣхъ самыхъ началахъ, которыя положены въ основаніе нашего будущаго судопроизводства, и когда во всей остальной Германіи ожидалось судебныя преобразованія въ томъ же смыслѣ. Вслѣдствіе этого руководство Миттермайера,

имѣвшаго случай лично дѣйствовать въ качествѣ защитника словесно и письменно, при слѣдственномъ и обвинительномъ порядкѣ, при канцелярской тайнѣ и въ гласномъ и публичномъ судѣ, передъ судьями-юристами и передъ присяжными, — является одинаково приспособленнымъ, какъ къ письменной, такъ и къ словесной защитѣ въ судахъ всякаго рода. Оно не излагаетъ наставленій, имѣющихъ въ виду одинъ извѣстный порядокъ суда или одно какое-либо законодательство, но содержитъ правила, охватывающія все особенности уголовного законодательства и судопроизводства, какія только являются въ настоящее время въ европейскихъ государствахъ. Если нѣкоторая часть этого сочиненія и посвящена изложенію правилъ, относящихся къ письменной защитѣ, то это не можетъ представлять для насъ особаго неудобства. Не слѣдуетъ забывать, что и при будущемъ порядкѣ нашего судопроизводства очень часто встрѣтится настоятельная необходимость защищать подсудимыхъ письменно, какъ напр. въ отзывахъ противъ приговоровъ, постановленныхъ судомъ въ первой инстанціи безъ участія присяжныхъ засѣдателей, въ жадобахъ на то, что судъ не смягчилъ наказаній, въ просьбахъ объ отменѣ (кассациі) приговоровъ по поводу нарушенія законовъ и о пересмотрѣ рѣшеній по вновь открытымъ обстоятельствамъ (Основ. полож. преобраз. судеб. части въ Россіи, ч. II, § 95, 105—107). Что же касается до образа мыслей тѣхъ лицъ, къ которымъ обращаются германскіе адвокаты, то онъ не можетъ представлять существенной разницы съ убѣжденіями нашихъ будущихъ судей и присяжныхъ засѣдателей. Въ настоящее время во всехъ христіанскихъ государствахъ существуютъ почти одинаковыя понятія объ уголовномъ правосудіи. Если въ этомъ отношеніи и есть какая-ни-

будь разница между Россією и старою, для которой составлено это руководство, то она состоитъ лишь въ томъ, что у насъ менѣе распространены научныя свѣдѣнія, нежели въ Германіи, и что наставленія Миттермайера, относящіяся къ судебной защитѣ передъ присяжными, какъ людьми, не имѣющими теоретическихъ свѣдѣній и судящими большею частию на основаніи соображеній, употребляемыхъ въ дѣлахъ обыденной жизни, должны имѣть у насъ еще большее значеніе.

Имѣя въ виду эти соображенія, мы нашли нужнымъ перевести эту книгу въ томъ самомъ видѣ, какъ она издана авторомъ, и дозволили себѣ сдѣлать въ ней только слѣдующія сокращенія и перестановки.

Подлинникъ этого сочиненія исцѣпченъ множествомъ примѣчаній, изъ которыхъ одни содержатъ указанія на уголовныя уложенія разныхъ германскихъ государствъ, а другія представляютъ поясненія къ тексту. Принимая во вниманіе, что ссылки на иностранныя законы, уже большею частию отмѣненные при введеніи новаго порядка уголовного судопроизводства по всей Германіи, не могутъ имѣть для насъ никакого значенія, и находя, что самое чтеніе книги затрудняется огромнымъ количествомъ примѣчаній, поставленныхъ почти къ каждой фразѣ, мы вовсе исключили многія ссылки на положительные законы, а нѣкоторыя краткія поясненія ввели въ самый текстъ. При этомъ мы уничтожили также огромныя примѣчанія къ § 21 и 22, въ которыхъ авторъ исчисляетъ сочиненія, относящіяся къ судебной защитѣ и вспомогательнымъ ея наукамъ и, составивъ имъ особый перечень, помѣстили его въ концѣ въ видѣ особаго приложенія. Наконецъ, изъ числа четырехъ примѣровъ защиты мы исключили послѣдній (дѣло баварскаго священника Римбауера), потому что въ немъ

представляется лишь извлеченіе изъ защитительной записки, содержащее въ себѣ изложеніе обстоятельствъ дѣла и подожженій защиты безъ всякихъ доводовъ и юридическихъ соображеній. Такимъ образомъ мы сократили книгу и удешевили по возможности ея изданіе.

ПРЕДИСЛОВІЕ АВТОРА

КЪ ЧЕТВЕРТОМУ ИЗДАНІЮ.

Быстрые успѣхи уголовного законодательства и теоріи уголовного судопроизводства въ новѣйшее время дали защитѣ по уголовнымъ дѣламъ болѣе достойное положеніе и особенную важность. Вслѣдствіе значительнаго расширенія власти судей относительно примѣненія наказаній, задача защитника сдѣлалась гораздо труднѣе. Такъ какъ законодатели все болѣе и болѣе проникаются мыслью, что уголовные приговоры могутъ пользоваться всеобщимъ довѣріемъ лишь въ такомъ случаѣ, когда всѣ граждане увѣрены, что обвиняемый пользовался всѣми возможными средствами защиты, то объемъ дѣятельности защитника значительно расширяется. Чѣмъ болѣе укореняется мнѣніе, что уголовное судопроизводство, удовлетворяющее требованіямъ правосудія, должно быть обвинительнымъ и основаннымъ на началахъ устности и гласности, тѣмъ болѣе для дѣятельности защитника открывается лучшее поприще. Новое баденское уголовное судопроизводство, основанное на вышеупомянутыхъ началахъ, заставитъ вскорѣ приступить къ введенію подобнаго же порядка въ цѣлой Германіи. Вслѣдствіе этого важность защиты, приличной словесному судопроизводству, еще болѣе увеличится. Увѣдомленіе издателя о распродажѣ третьяго изданія этого руководства подало автору поводъ измѣнить его и дополнить, согласно съ вышеупомянутыми соображеніями. Поэтому книга является совершенно передѣланною. Всѣ основныя положенія и правила, которыя должны быть объяснены защитнику, согласены съ новѣйшими успѣхами науки и законодательс-

тва; сверхъ того, сочиненіе дополнено новыми соображеніями и совѣтами. Въ особенности нужно было объяснить сущность защиты, необходимой при обвинительномъ порядкѣ судопроизводства, основанномъ на началахъ устности и гласности, и указать на особенности защиты передъ судомъ присяжныхъ и передъ судомъ, составленнымъ изъ судей-юристовъ. Послѣ появленія третьяго изданія этого руководства самъ авторъ имѣлъ случай дѣйствовать въ качествѣ защитника передъ судомъ присяжныхъ по одному важному уголовному дѣлу. Это дало ему возможность еще болѣе усвоить особенности этой защиты и пріобрѣсти нѣкоторые свѣдѣнія изъ личнаго опыта. Сверхъ того, участіе автора въ совѣщаніяхъ государственныхъ чиновъ съ 1831 по 1840 г. дало ему средства еще ближе ознакомиться съ условіями словесныхъ преній и узнать ихъ настолько, чтобы быть въ состояніи подать полезный совѣтъ лицамъ, готовящимся къ словесному судопроизводству. То, что предлагаетъ въ настоящее время профессоръ Геппъ, въ журналѣ Ягемана и Нёльнера, относительно учрежденія при университетахъ кафедръ для преподаванія руководства къ словеснымъ преніямъ всякаго рода по уголовнымъ дѣламъ, авторъ предлагаемаго сочиненія старался провести въ жизнь еще въ 1820 г. въ Боннѣ въ своихъ чтеніяхъ о практическомъ уголовномъ судопроизводствѣ, и съ того времени каждое лѣто повторялъ подобныя чтенія въ здѣшнемъ университетѣ. Опытъ убѣдилъ его въ пользѣ такого руководства и соответствующихъ ему практическихъ упражненій. Авторъ желаетъ только, чтобы настоящее изданіе этого сочиненія, доселѣ благосклонно принимавшагося публикою, могло способствовать тому, чтобы учрежденіе защиты болѣе соответствовало своей цѣли, нежели въ настоящее время.

Гейдельбергъ. 28 марта 1845 года.

МИТТЕРМАЙЕРЪ.

ОГЛАВЛЕНІЕ.

ОТДѢЛЪ I.

Введеніе.

	Стр.
§ 1. Отношеніе защиты къ прочимъ основнымъ частямъ уголовного судопроизводства.	1
§ 2. Особенности защиты, происходящія отъ различія основныхъ началъ уголовного судопроизводства.	6
§ 3. Вліяніе обвинительной или слѣдственной формы судопроизводства на судебную защиту.	11
§ 4. Историческое развитіе теоріи судебной защиты въ различныхъ законодательствахъ.	14
§ 5. Защита. Матеріальная и формальная.	25
§ 6. Порядокъ защиты.	29
§ 7. Сущность окончательной защиты.	31
§ 8. Отличительные признаки защиты.	32
§ 9. Виды защиты вообще.	34
§ 10. Необходимость защиты.	
А. По общимъ соображеніямъ.	35
§ 11. Необходимость защиты.	
В. На основаніи закона или судебного обычая.	39
§ 12. Защита по желанію обвиняемаго, или по требованію закона.	42
§ 13. Назначеніе защитника.	
А. Кто можетъ быть защитникомъ.	43
§ 14. В. Кто въ известномъ случаѣ имѣетъ право избрать защитника?	45
§ 15. Обязанности защитника.	46
§ 16. Средства обеспеченія вѣрнаго исполненія этихъ обязанностей.	50
§ 17. Кругъ дѣйствій защитника.	51
§ 18. Преимущества защиты.	53
§ 19. Искусство судебной защиты.	
а) Понятіе его.	54
§ 20. б) Источники.	55
§ 21. а) Вспомогательныя знанія.	55
§ 22. Литература.	57

О Т Д Ъ Л Ъ II.

Основанія защиты, ихъ источники и средства къ изысканію ихъ.

§ 23.	Сущность основаній защиты вообще.	58
§ 24.	Основанія защиты, вытекающія изъ условій принятія наказания.	60
§ 25.	I. Основанія защиты, вытекающія изъ условій судопроизводства вообще.	60
§ 26.	II. Основанія защиты, вытекающія изъ условій, принятыхъ положительнымъ законодательствомъ извѣстной страны для наказуемости дѣяній.	61
§ 27.	III. Основанія защиты, вытекающія изъ условій, которыя составляютъ общіе признаки преступленій.	
	А. По отношенію къ свойствамъ дѣяній.	63
§ 28.	Б. По отношенію къ вмѣненію и настроенію воли дѣятеля.	64
§ 29.	По отношенію къ вмѣненію въ особенности.	65
§ 30.	IV. Основанія защиты, выводимыя изъ состава извѣстнаго отдѣльнаго преступленія.	67
§ 31.	V. Основанія защиты, выводимыя изъ доказательствъ обвиненія.	68
§ 32.	А. Основанія, выводимыя изъ повѣрки доказательствъ въ отношенія ихъ полноты.	69
§ 33.	Б. Основанія, выводимыя изъ разсмотрѣнія самаго способа представленія доказательствъ.	70
§ 34.	1) Основанія защиты, выводимыя изъ разсмотрѣнія отдѣльныхъ доказательствъ, относящихся къ удостовѣренію фактическихъ признаковъ (состава преступленія и самаго дѣятеля).	
	А) Повѣрка простаго судебного осмотра.	70
§ 35.	Б) Повѣрка осмотра свѣдущихъ людей.	
	а) По отношенію къ соблюденію формальностей.	71
§ 36.	б) По отношенію къ довѣрію, котораго заслуживаютъ свѣдущіе люди и ихъ мнѣнія.	71
§ 37.	В) Повѣрка собственнаго признанія.	
	а) По отношенію къ недостатку условій достовѣрности.	72
§ 38.	б) По отношенію къ содержанію собственнаго признанія.	73
§ 39.	Г. Повѣрка свидѣтельскихъ показаній.	
	а) По отношенію къ формальностямъ и личнымъ качествамъ свидѣтелей.	74
§ 40.	б) По отношенію къ содержанію свидѣтельскихъ показаній.	75
§ 41.	Д. Повѣрка письменныхъ документовъ	76
§ 42.	Е. Повѣрка причинъ подозрѣнія.	78
§ 43.	2) Основанія защиты, вытекающія изъ доказательствъ, подтверждающихъ основаніе и свойства злаго умысла.	82
§ 44.	А. Повѣрка доказательствъ, подтверждающихъ существованіе злого умысла.	82
§ 45.	Б. Повѣрка доказательствъ, подтверждающихъ существованіе злого умысла, имѣвшаго въ виду происшедшія послѣдствія.	84

XIII

- § 46. VI. Основанія защиты, вытекающія изъ условій примѣненія полнаго наказанія, смотря потому, совершено ли преступленіе, или остановилось на одномъ покушеніи, и былъ ли обвиняемый зачинщикомъ или участникомъ. 86
- § 47. VII. Основанія защиты, выводимыя изъ обстоятельствъ, смягчающихъ вину.
- А. Въ случаяхъ, когда эти обстоятельства точно опредѣляются законами. 89
- § 48 В. Въ случаяхъ, когда эти обстоятельства опредѣляются въ законахъ съ меньшею точностью. 91

О Т Д Ъ Л Ъ III.

О приготовленіи къ защитѣ.

- § 49. Средства приготовленія 95
- I. Изученіе письменнаго производства.
- § 50. Общія правила. 96
- § 51. Особыя соображенія. 97
- § 52. Законныя правила относительно пользованія письменнымъ производствомъ. 97
- II. Объясненія съ обвиняемымъ.
- § 53. Польза ихъ. 99
- § 54. Законныя правила относительно объясненій съ обвиняемымъ. . . 100
- § 55. Цѣль защитника при объясненіяхъ съ обвиняемымъ. 102
- § 56. Подробное разсмотрѣніе правъ защитника. 103
- § 57. Общія правила. 105
- § 58. Главныя предметы объясненія. 109
- § 59. А. По отношенію къ порядку производства дѣла. 110
- § 60. Б. По отношенію къ представленнымъ доказательствамъ. . . . 110
- § 61. В. По отношенію къ составу преступленія и истинному свойству дѣянія. 113
- § 62. Г. По отношенію къ вѣщенію и злому умыслу. 115
- § 63. Д. По отношенію къ обстоятельствамъ, смягчающимъ вину и уменьшающимъ наказаніе. 117
- § 64. III. Справки изъ суда. 118

О Т Д Ъ Л Ъ IV.

Объ обязанности защитника по отношенію къ полнотѣ доказательствъ, служащихъ къ оправданію обвиняемаго.

- § 65. Опредѣленіе этой обязанности вообще. 121
- § 66. Средства къ дополненію письменнаго производства. 123
- § 67. А. Обязанности защитника въ отношеніи прямыхъ доказательствъ, служащихъ къ оправданію обвиняемаго. 124

§ 68. а) Опроверженіе доводовъ обвиненія посредствомъ представленія невозможности или невѣроятности ихъ.	125
§ 69. б) Опроверженіе доводовъ обвиненія посредствомъ отрицанія ихъ достовѣрности.	126
§ 70. в) Опроверженіе доказательствъ обвиненія посредствомъ представленія другихъ доказательствъ, подтверждающихъ противное.	128
§ 71. Б. Обязанности защитника въ отношеніи такъ называемыхъ косвенныхъ доказательствъ, служащихъ къ оправданію обвиняемаго.	
а) На основаніи которыхъ наказуемость совершенно уничтожается.	130
§ 72. б) На основаніи которыхъ наказуемость отчасти уменьшается.	131
§ 73. Общія замѣчанія о способѣ представленія доказательствъ.	132
§ 74. Образъ дѣйствій защитника при публичномъ и устномъ судопроизводствѣ.	134

О Т Д Ѣ Л Ъ V.

✓ О составленіи защитительныхъ записокъ или рѣчей.

75. Цѣль и задача адвоката при составленіи защитительныхъ записокъ.	137
§ 76. Общія замѣчанія.	138
§ 77. Составленіе защитительной рѣчи по правиламъ краснорѣчія и хорошаго изложенія.	140
§ 78. Изложеніе дѣла.	142
§ 79. Изложеніе дѣла при судебной защитѣ.	143
§ 80. Судебное краснорѣчіе.	145
§ 81. Части защитительной записки или рѣчи.	149
§ 82. Общія правила изложенія всѣхъ частей защиты.	150
§ 83. Правила въ отношеніи слога.	152
§ 84. Примѣненіе этихъ правилъ къ устному изложенію.	153

I. Историческая часть.

§ 85. А. О приступѣ.	157
§ 86. Замѣчанія относительно составленія приступа.	161
§ 87. Б. О разсказѣ вообще.	162
§ 88. Особенности цѣли защитника при составленіи разсказа.	163
§ 89. Средства для достиженія цѣли защитника.	
А. Въ отношеніи къ содержанію разсказа.	165
§ 90. Б. Въ отношеніи къ формѣ и расположенію рѣчи.	167
§ 91. Части разсказа.	169
§ 92. А. Изложеніе обстоятельствъ, относящихся до личности подсудимаго.	169
§ 93. Б. Изложеніе самого преступнаго дѣянія.	
а) Когда обвиняемый въ немъ сознался.	171
§ 94. б) Когда обвиняемый не сознается въ преступленіи.	174
§ 95. В. Изложеніе обстоятельствъ, относящихся до хода самого дѣла.	175