

Das Recht der notwendigen Verteidigung in Deutschland (독일의 필요적 변호에 대한 권리/법체계)

The KBA-BRAK Joint Webinar on
“Indigent Defence System and the Legal Insurance”

Gemeinsame Online-Veranstaltung von
Bundesrechtsanwaltskammer (BRAK) und Korean Bar Association (KBA)

Rechtsanwalt Prof. Dr. Michael Gubitz, Kiel

발표자: Michael Gubitz 교수
(형법전문변호사/킬 및 보훔 대학에서 강의)

Grundsätze (원칙)

- System der notwendigen Verteidigung in Deutschland ohne Bedürftigkeitsprüfung (keine PKH)
(독일의 필요적 변호 제도는 빈곤여부를 묻는 자산조사를 하지 않음, 소송비용구조와는 별개임)
- Neues Recht – gilt seit 19.12.2019(!)
Umsetzung der Richtlinie (EU) 2016/1919 aus 2016(!)
über Prozesskostenhilfe für Verdächtige und beschuldigte Personen in Strafverfahren
새로운 법규정 – 2019.12.19부터 시행(!)
2016년 (!) 형사절차에서 혐의자 및 피의자를 위한 소송구조
EU 지침 2016/1919 이행

Grundsätze (원칙)

In Deutschland kommt es auf die finanzielle Situation der Beschuldigten nicht an, sondern allein darauf, ob ein Fall der „notwendigen Verteidigung“ vorliegt. Dazu gibt es

- Katalog (§ 140 Abs. 1 StPO) und
- Auffangtatbestand (§ 140 Abs. 2 StPO)

독일에서는 피의자의 경제적 상황과 무관하게 „필요적 변호“ 대상 사건을 규정하고 있음.

- 카탈로그 (형사소송법 제140조 제1항)
- 포괄구성요건 (형사소송법 제140조 제2항)

Fälle notwendiger Verteidigung

필요적 변호 대상 사건

§ 140 Abs. 1 StPO:
형사소송법 제140조 제1항

Ein Fall der notwendigen Verteidigung liegt vor, wenn
필요적 변호 사건은 다음 경우임 :

1. zu erwarten ist, dass die Hauptverhandlung im ersten Rechtszug vor dem **Oberlandesgericht**, dem **Landgericht** oder dem **Schöffengericht** stattfindet;

제1호: 제1심 공판이 주고등법원, 주법원 혹은 참심재판부에서
진행될 것으로 예상되는 사건

2. dem Beschuldigten **ein Verbrechen** zur Last gelegt wird;

제2호: 피의자가 중죄로 기소된 사건

Fälle notwendiger Verteidigung

필요적 변호 대상 사건

§ 140 Abs. 1 StPO: 형사소송법 제140조 제1항

4. der Beschuldigte nach den §§ 115, 115a, 128 Absatz 1 oder § 129 einem Gericht zur **Entscheidung über Haft oder einstweilige Unterbringung vorzuführen** ist;

제4호: 피의자가 형사소송법 제115, 115a, 128조 제1항 혹은 제129조에 따라 구속 혹은 긴급수용에 대한 결정을 목적으로 법원에 인도되어야 하는 사건

5. der Beschuldigte sich auf Grund richterlicher Anordnung oder mit richterlicher Genehmigung **in einer Anstalt befindet**;

제5호: 피의자가 재판관의 명령 또는 승인아래 시설에 수용되는 사건

Fälle notwendiger Verteidigung

필요적 변호 대상 사건

§ 140 Abs. 2 StPO:

형사소송법 제140조 제2항:

“Ein Fall der notwendigen Verteidigung liegt auch vor, wenn wegen der **Schwere der Tat**, der **Schwere der zu erwartenden Rechtsfolge** oder wegen der **Schwierigkeit der Sach- oder Rechtslage** die Mitwirkung eines Verteidigers geboten erscheint oder wenn ersichtlich ist, dass sich der Beschuldigte nicht selbst verteidigen kann“

" 필요적 변호 대상 사건은 중대한 사안, 예상되는 법적결과(형벌)의 중대함 또는 사실적 혹은 법적 관계의 어려움 등으로 인해 변호인의 조력이 바람직하다고 보여지거나 피의자가 스스로 본인을 변호할 수 없음이 명백할 때 상정된다. "

Verfahren der Bestellung/선임절차

- § 136 Abs. 1 S. 5 StPO: vor Vernehmung **Belehrung** über Antragsrecht, kann **Bestellung** eines Pflichtverteidigers **beantragen**, wenn **Voraussetzungen vorliegen** – Information über Kostenfolge
- 형사소송법 제136조 제1항 제5문 : 심문 전에 필요적 변호 신청에 대한 고지, 전제조건이 성립되면 의무변호인 선임 가능 – 소송 비용에 대한 정보 제공
- Antrag bei Polizei oder Staatsanwaltschaft
- 경찰 혹은 검찰에 신청

Verfahren der Bestellung/선임절차

- Wenn Antrag: **unverzüglich** dem Gericht zur Entscheidung vorzulegen, §§ 141 Abs. 1 StPO, also insbesondere **vor** Vernehmung (hier Probleme in der Praxis)
- 신청할 경우 : **지체없이** 법원에 제출하여 결정하도록 함. 형사소송법 제 141조제1항 이하, [지체없이란 다시 말해서 무엇보다 신문하기 **전에** [선임이 이루어져야 한다는 것] (시행상 문제가 있음)]
- In **Eilfällen** kann auch die Staatsanwaltschaft über den Antrag entscheiden, dann anschließende gerichtliche Entscheidung, § 142 Abs. 4 StPO
- **긴급상황시** 검찰이 결정할 수 있음. 이후 법원이 결정, 형사소송법 제142조 제4항

Verfahren der Bestellung/선임절차

- Zuständiges Gericht ist vor Anklageerhebung das Ermittlungsgericht (Amtsgericht) und danach das Gericht, bei dem die Sache anhängig ist, § 142 Abs. 3 StPO
- **기소하기 전의 관할법원은 수사법원(구법원), 이후 사건 담당 법원, 형사소송법 제142조 제3항**
- In bestimmten Fällen soll eine Bestellung auch ohne Antrag erfolgen, § 141 Abs. 2 StPO
- **특정 경우 (피의자의) 신청이 없어도 선임 가능, 형사소송법 제141조 제2항**
- Beschuldigten ist Gelegenheit zu geben, innerhalb einer Frist eine:n bestimmte:n **Verteidiger:in zu benennen**, § 142 Abs. 5 Satz 1 StPO
- **피의자에게 정해진 기한 내에 특정 변호인을 지명할 수 있는 기회 제공, 형사소송법 제142조 제 5항 제1문**

Verfahren der Bestellung/**선임절차**

- Wenn keine Benennung, erfolgt die Auswahl durch das Gericht nach einem **Gesamtverzeichnis der BRAK**, § 142 Abs. 6 Satz 1 StPO.
- **지명하지 않을 경우 법원을 통해 독일연방변호사회의
대장명부에 따라 선임, 형사소송법 제142조 제6항 제1문**
- Gesamtverzeichnis der BRAK, § 142 Abs. 6 Satz 2 StPO: **Fachanwalt für Strafrecht** oder **Interesse an der Übernahme von Pflichtverteidigungen** angezeigt (Probleme in der Praxis mit der Auswahl durch die Gerichte – Notdienste etc.)
- **독일연방변호사회의 대장명부, 형사소송법 제142조 제6항 제2문 : 형사전문변호사 혹은 필요적 변호 사건 수취에 관심을 보이는 자 (법원을 통한 선임 제도의 시행상의 문제 – 비상사건 등)**

Verteidiger:innenwechsel/**변호인 교체**

nur in **Ausnahmefällen** möglich: (단지 예외적으로만 가능)

- Wenn sich Wahlverteidiger:in meldet ist Bestellung grundsätzlich aufzuheben, § 143a Abs. 1 StPO
- **사선변호인이 선임되면 원칙적으로 의무변호인 선임을 철회해야 함, 형사소송법 제143조의a 제1항**
- § 143a Abs. 2 Nr. 1 StPO: innerhalb von drei Wochen meldet sich andere:in des Vertrauens
- **형사소송법 제143조의a, 제2항, 제1호: 3주 내에 다른 선임 변호사가 나타나는 경우**
- Abgesehen davon sind die Hürden hoch: **Endgültige Zerstörung des Vertrauensverhältnisses** erforderlich, § 143a Abs. 2 Nr. 3 StPO
- **이 외의 변호인 교체의 문턱은 높음: 회복 불가능한 신뢰관계 파괴가 요구됨, 형사소송법 제 143조의a, 제2항 제3호**
- Sonst in der Praxis nur bei „kostenneutraler Umbeordnung“, d.h. Verzicht auf Gebühren
- **그 외 실질적으로 단지 " 추가비용이 없는 재임명 " 다시 말해서 수임료를 포기할 경우**

Gebühren – Grundsätze

수임료 - 원칙

Rechtsfolge der Bestellung/**선임의 법적결과:**

- **Beschuldigte von der Zahlung der Vergütung gegenüber Pflichtverteidiger (zunächst) frei** Verteidiger:in rechnet Gebühren gegenüber der Staatskasse ab
피의자는 (우선) 의무변호사 보상으로부터 자유로움. 변호사가 수임료를 국고에 신청
- Beschuldigter **muss** die von der Landeskasse ausgelegten Pflichtverteidigergebühren im Falle der Verurteilung **erstatten** – Kosten des Verfahrens, §§ 464a Abs. 1, 465 StPO.
피의자가 유죄판결을 받는 경우 국고가 미리 지불한 변호사 수임료를 배상해야 함. 소송비용, 형사소송법 제464조 제1항 및 제465조

Gebühren – Pflicht- und Wahlverteidiger – RVG

수임료 – 의무/사선변호사 – 변호사보상법

- Höhe der Gebühren bei Pflichtverteidigung gesetzlich geregelt – Möglichkeit der Zuzahlungsvereinbarung, außerdem in engen Ausnahmen: sog. Pauschvergütung
의무변호의 수임료는 법적으로 규정 – 추가지급약정 가능, 그 외 매우 제한적으로: 소위 일괄보상 가능
- Auch für Wahlverteidigung gesetzliche Regelungen – Möglichkeit der Vergütungsvereinbarung
사선변호인의 수임료 역시 법적으로 규정 – 보상약정 가능
- Gebühren bei Pflichtverteidigung grundsätzlich **niedriger** als bei Wahlverteidigung
의무변호인의 수임료가 사선변호인보다 기본적으로 낮음

Gebühren – Pflicht- und Wahlverteidiger – RVG 수임료 – 의무/사선변호사 – 변호사보상법

- **Wahlverteidigung:** Vereinbarung über Höhe der Gebühren möglich (z.B. Pauschal- oder Stundenhonorar)
사선변호 : 수임료 높이에 대한 약정 가능 (예: 일괄 혹은 시간당 보상)
- **Pflichtverteidigung:** lediglich Zusatzzahlungsvereinbarung zulässig – höchstens bis zur Höhe der gesetzlichen Pflichtverteidigergebühren
의무변호 : 단지 추가지급약정만 허용 – 최고 법적 의무변호 수임료까지
- In Ausnahmefällen kann zudem die Festsetzung einer **Pauschgebühr** beantragt werden, wenn die gesetzlichen Gebühren **nicht zumutbar** sind, § 51 RVG
예외적으로, 법적 수임료가 부당한 경우 일괄수임료 확정을 신청할 수 있음, 변호사보상법 제51조

Gebührenhöhe (Amtsgericht)

수임료 (구법원)

Gebühr 수임료	Pflichtverteidiger 의무변호사	Wahlverteidiger 사선변호사
Grundgebühr 기본수임료	176 €	44 – 396 € (220 €)
Verfahrensgebühr (vorbereitendes Verfahren) 절차보수 (준비 절차)	145 €	44 – 319 € (181,50 €)
Verfahrensgebühr (gerichtliches Verfahren) 절차보수 (법원 절차)	145 €	44 – 319 € (181,50 €)
Terminsgebühr (기일보수)	242 €	77 – 528 € (302,50 €)
총	708 €	885,50 € (bei Mittelgebühr/중간치)

Rechtsschutzversicherung

법률서비스/권리보호보험

- Rechtsschutzversicherungen im Strafrecht für **Privatpersonen** decken in der Regel die Kosten für die Verteidigung bei Fahrlässigkeitstaten
형사부분에서의 개인 법률서비스/권리보호보험은 일반적으로 과실범 변호 비용을 충당
- Im **Wirtschaftsstrafrecht** bieten in bestimmten Fällen sog. D&O-Versicherungen auch Strafrechtsschutz bei Verteidigung gegen Vorsatztaten
경제형법 분야에서는 특정한 경우 소위 D&O(임원배상) 보험으로 고의범 변호시에도 법률서비스를 제공