

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Южно-Уральский государственный университет»
(национальный исследовательский университет)
Факультет «Юридический»
Кафедра «Уголовного процесса и криминалистики»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Заведующий кафедрой
д.ю.н., профессор
С.М. Даровских
20.06. 2016 г.

«Процессуальные и тактические аспекты производства обыска»

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
ФГБОУ ВПО «ЮУрГУ» (НИУ) – 030900.2016.414. ВКР

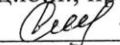
Руководитель работы
к.ю.н., доцент кафедры
Т.И. Ястребова
2016 г.

Автор работы
студент группы Ю-414
Н.А. Юревич
14 июня 2016 г.

Нормоконтролер, лаборант
В.В. Гончаренко
2016 г.

Челябинск, 2016

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Южно-Уральский государственный университет»
(национальный исследовательский университет)
Факультет «Юридический»
Кафедра «Уголовного процесса и криминалистики»
Направление 030900.62 «Юриспруденция»

УТВЕРЖДАЮ
Заведующая кафедрой
д.ю.н., профессор
 С.М. Даровских
8.12. 2015 г.

ЗАДАНИЕ
на выпускную квалификационную работу студента
Юревича Николая Александровича
Группа Ю-414

1. Тема работы: «Процессуальные и тактические аспекты производства обыска», утверждена приказом по университету от «15» апреля 2016г. №661
2. Срок сдачи законченной работы 14 июня 2016г.
3. Исходные данные к работе: Уголовно-процессуальное законодательство, учебники, статьи, монографии, материалы судебной практики.
4. Перечень вопросов, подлежащих разработке:
Понятие, сущность, виды обыска;
Фактические и юридические основания производства обыска;
Практика и проблемы производства обыска;
Тактические приемы;
Особенности производства личного обыска;
Особенности фиксации обыска.
5. Дата выдачи задания «8» декабря 2015

Руководитель, к.ю.н., доцент кафедры



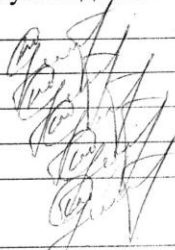
Т.И. Ястребова

Задание принял к исполнению



Н.А. Юревич

КАЛЕНДАРНЫЙ ПЛАН

Наименование этапов выпускной квалификационной работы	Срок выполнения этапов работы	Отметка о выполнении Руководителя
Введение	Декабрь 2015	
Глава первая	Февраль 2016	
Глава вторая	Март 2016	
Заключение	Апрель 2016	
Библиографический список	Май 2016	


Заведующий кафедрой, д.ю.н., профессор

 С.М. Даровских

Руководитель работы, к.ю.н., доцент кафедры

 Т.И. Ястребова

Студент

 Н.А. Юревич

АННОТАЦИЯ

Юревич, Н.А. Выпускная квалификационная работа «Процессуальные и тактические аспекты производства обыска» Челябинск: ЮУрГУ, Ю- 414, 2016. — 85 с., библиографический список — 50 наим.

Актуальность выпускной квалификационной работы обусловлена следующими обстоятельствами. Обыск относят к сложным следственным действиям. Тактическая эффективность обыска обусловлена наглядностью и бескомпромиссной убежденностью в отношении лица, совершившего преступление. Проведение обыска связано с ограничением прав и свобод граждан, охраняемых Конституцией Российской Федерации и об этом следователю необходимо постоянно помнить. Тем не менее, в силу различных причин (объективных и субъективных) в практической деятельности имеют место существенные недостатки организации и проведения обысков, оказывающие, нередко, влияние на исход расследования и рассмотрение уголовного дела в суде

Целью настоящей работы является исследование практики и проблем обыска: уголовно-процессуального и криминалистического аспекта.

Объект исследования составляют правоотношения, возникающие в процессе обыска как процессуального действия. Предметом исследования настоящей работы является действующее законодательство, общая и специальная литература, материалы судебной практики, раскрывающие обыск как процессуальное действие.

Теоретические выводы основаны на законодательстве Российской Федерации, анализе научной литературы и опубликованной судебной практики.

ОГЛАВЛЕНИЕ

1.	ВВЕДЕНИЕ.....	
2.	ГЛАВА I ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ОБЫСКА КАК ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ДЕЙСТВИЯ	
3.	1.1 Понятие и виды обыска...	
	1.2 Фактические и юридические основания обыска.....	
	1.3 Процессуальный порядок производства обыска	
	ГЛАВА II ПРАКТИКА И ПРОБЛЕМЫ ПРОИЗВОДСТВА ОБЫСКА	
	2.1 Обыск в помещении и открытой местности.....	
	2.2 Процессуальные и практические особенности производства личного обыска	
	2.3 Фиксация хода и результатов исследуемого следственного действия	
	ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	
	БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	

ВВЕДЕНИЕ

Раскрытие и расследование преступлений всегда было и будет востребовано обществом и государством. Особенно это значимо в период нестабильности в экономике, наличие большого количества преступлений и низкой их раскрываемости.

Законодатель не отдает предпочтение и значимости какому либо из существующих следственных действий. Все следственные действия равны и важны, так как с их помощью следователь собирает доказательства, способствующие установлению истины в уголовном деле и с этим не согласиться нельзя. Вместе с тем разные следственные действия по тактическим соображениям не могут быть поставлены в один ряд. К ведущим в этом плане можно отнести обыск, характеризующийся жесткостью его проведения и высоким тактическим эффектом воздействия на лиц, совершивших преступление, обнаруженных и изъятых объектов. Тактическая эффективность обыска обусловлена наглядностью и бескомпромиссной убежденностью в отношении лица, совершившего преступление. Одновременно приходится отмечать и то, что проведение обыска связано с ограничением прав и свобод граждан, охраняемых Конституцией нашей страны и об этом следователю необходимо тоже постоянно помнить.

Зная об эффективности результатов обыска, тем не мене, в силу различных причин (объективных и субъективных) в практической деятельности имеют место существенные недостатки организации и проведения обысков, оказывающие, нередко, влияние на исход расследования и рассмотрение уголовного дела в суде, это: несвоевременность его проведение; неполнота в количественном и качественном составе следственно-оперативной группы; недостаточная оснащенность группы техническими средствами и др. Имеет место упрощенное представление следователя о сущности, познавательных возможностях и порядке поисковых мероприятий, допускаемых неточностей в фиксации результатов обыска и др. Все это и не только влияет на качество и сроки расследования.

Естественно, что не все произведенные обыски завершаются так, как планирует следователь. Не всегда обнаруживаются все необходимые по уголовному делу, объекты. Однако, нередким являются отрицательные результаты обыска в силу непродуманности подготовки и хода обыска, некачественное оснащение членов поисковой группы необходимыми средствами, несвоевременность его производства и др.

Целью настоящей работы является исследование практики и проблем обыска: уголовно-процессуального и криминалистического аспекта. Цели, сформулированные нами, могут быть достигнуты решением следующих задач:

- проанализировать понятие и виды обыска;
- исследовать фактические и юридические основания обыска;
- раскрыть процессуальный порядок производства обыска;
- рассмотреть обыск в помещении и открытой местности;
- показать процессуальные и практические особенности производства личного обыска;
- раскрыть фиксацию хода и результата исследуемого следственного действия.

Объект исследования составляют правоотношения возникающие в процессе обыска как процессуального действия. Предметом исследования настоящей работы является действующее законодательство, общая и специальная литература, материалы судебной практики раскрывающие обыск как процессуальное действие.

Методологической основой изучения проблем, связанных с производством обыска являются диалектический метод познания, а также некоторые общие, специальные и частные методы исследования: формально-юридический, сравнительно-правовой, системный, комплексный, правового моделирования, нормативный.

Обусловленная целью и задачами исследования, работа состоит из введения, двух глав, разделенных на параграфы, заключения и библиографического списка.

ГЛАВА I ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ОБЫСКА КАК ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ДЕЙСТВИЯ

1.1 Понятие и виды обыска

Обыск является неотложным следственным действием, используемым правоохранительными органами с давних времен. В силу того, что это следственное действие в процессе его реализации позволяет государственным служащим вторгаться в жизнь и быт человека (людей), государство подходит к правилам (порядку) его проведения, по нашему мнению, справедливо жестко. Ученые криминалисты и процессуалисты также уделяют теоретическим и практическим разработкам проблем, связанных с обыском немало внимания.

Так, А.Р. Ратинов определяет обыск как следственное действие, содержанием которого является принудительное обследование помещений и сооружений, участков местности, отдельных граждан в целях отыскания и изъятия предметов, имеющих значение для дела, а также обнаружения разыскиваемых лиц¹.

Р.С. Белкин трактует обыск несколько по другому, он считает, что обыск это следственное действие, заключающееся в отыскании объектов, имеющих значение для установления истины по делу, - орудий преступления, предметов и ценностей, добытых преступным путем, а также других предметов и документов, могущих иметь значение для дела. Может производиться для обнаружения разыскиваемых лиц, трупов²

В юридической литературе имеются и другие определения понятия обыска³, в какой то мере отличающиеся друг от друга, однако по своей

¹ Ратинов, А.Р. Обыск и выемка. – М., 1961. – С.7

² Белкин, Р.С. Криминалистическая энциклопедия. – М.: Мегатрон, 2000. – С. 140.

³ Криминалистика / под ред. В.А. Образцова. – М.: Юрист, 2011. – С. 331; Криминалистика: учебник / под ред. А.Г. Филиппова и А.Ф. Волынского. – М.: Спарк, 2008. – С. 269..

сущности близки, стержнем этого следственного действия является поиск, отыскание и изъятие объектов необходимых для доказывания обстоятельств совершенного преступления: предметов, следов и веществ, иногда людей и их трупов.

Мы полагаем, что обыск – это вынужденное для следователя и принудительное для лиц, у которых он проводится следственное действие, содержанием которого является изучение и познание помещений, участков местности, граждан и транспортных средств, для обнаружения и изъятия предметов, следов и веществ, относящихся к расследуемому событию преступления, а также скрывающихся людей и трупов.

Разумеется, что все объекты материального мира, находящиеся в границах производства поиска подлежат тщательному обследованию. Детальность обследования (поиска) обусловлена задачами, которые должен решить следователь в процессе обыска и обстановкой в которой он проводится. В одних случаях могут отыскиваться следы веществ, возникших на одежде и теле человека вследствие совершенного преступления и тогда обследованию подлежат, естественно тело и одежда человека, в других случаях – документы и тогда поиск будет вестись как непосредственно в одежде, так и в помещении, на участке местности, в транспортном средстве и т.п.

Таким образом, характеризуя обыск как следственное действие, необходимо отметить, что в процессе его производства следователь «нарушает» охраняемые Основным законом государства, права и свободы граждан на личную неприкосновенность, неприкосновенность жилища, тайну переписки, свободу действий и перемещения и др. Вместе с тем, мы понимаем, что охрана перечисленных и других прав граждан распространяется на законно послушных граждан, на тех, которые своими действиями не нарушают права, охраняемые тем же законом, других лиц. Такой подход к производству обыска со стороны общества и государства, нам представляется обоснованным и справедливым. Именно при таком

подходе определяются основания для производства обыска (фактические и юридические), четко определяется процессуальный порядок его проведения, предусматриваются другие дополнительные гарантии соблюдения законных прав и интересов личности. Именно по этим причинам, тактические приемы обыска, связанные с принуждением жестко урегулированы нормами Уголовно-процессуального закона.

Обыск является сложным, ответственным и кропотливым следственным действием и в зависимости от условий, обстоятельств, объектов обследования и др. он дифференцируется на виды, в том числе:

1. По месту производства обыска в помещении:

1.1 жилом помещении, не жилом помещении (квартира, сараи, подсобные помещения)

1.2 служебном помещении (государственного, коммерческого предназначения);

1.3. В ином месте (приусадебные, садовые участки, автомашины и др.)

2. Обыск лица: одежды, тела, вещей, находящихся при нем.

3. производство обыска по мере временного начала: первичный или повторный. Первичный имеет место всегда, а повторный (повторные) в силу необходимости: в случаях оперативного установления появления в месте, где обыск проводился тех же объектов, которые не обнаружили при первичном обыске, при поступлении в ранее поисковых местах других объектов, имеющих значение для расследования уголовного дела и т.п. Повторный обыск может также быть реализацией тактических комбинаций, в следствие которых, преступники вынуждены действовать в плане перепрятывания не обнаруженных или ранее не известных следствию объектов.

С учетом опыта следственной практики, как правило показательны повторные обыски у должностных лиц, совершившие хищения, имеющие противозаконно нажитые различные ценности и др. Зная о том, что по их месту жительства и в других местах, где они обычно хранят незаконно нажитое имущество и различные ценности в случае возбуждения в

отношении их уголовного дела, или после такого возбуждения, они прячут улики и ценности в других местах и в других лиц, родственников, знакомых и др. А после производства обысков у них и с целью укрытия ценностей на случай проведения обысков там, где хранились ценности, и предотвращения присвоения этими лицами хранимых ценностей, они помещают их у себя непосредственно в им принадлежащим помещениям. В этих случаях повторные обыски, как правило, являются и результативными и необходимыми.

4. По количеству обыскиваемых лиц обыск может быть у одного лица, двух и более в одном месте – двух и более.

Обыск, по своему характеру носит ярко выраженный поисковый процесс, направленный на обнаружение объектов, обусловленных предметом доказывания. Исходя из этого перед следователем, а равно и всем составом поисковой группы, могут быть следующие задачи:

1. Обнаружение орудий преступления, т.е. объектов, которые были использованы непосредственно для совершения преступления. Это могут быть предметы, специально изготовленные или приспособленные для совершения преступления; предметы имеющие бытовое, хозяйственное назначение;

2. Обнаружение предметов, которые подверглись незаконному изъятию у собственников, чаще ради этих предметов и совершаются корыстные преступления: деньги, различные ценности, имущество;

3. Обнаружение предметов, на которых, в результате совершенного преступления, остались следы совершенного деяния: следы крови, другие биологические вещества, части предметов, которые разделились в результате совершенного преступления, часть ключа, кончик ножа, разорванные клочки бумаги, ткани, проводов и др.

4. Обнаружение документов, черновых записей, служебная иная переписка, дневников, бухгалтерской документации содержание которых

указывает на обстоятельства совершенного преступления, связи между преступниками и др.;

5. Обнаружение документов и иных записей, свидетельствующих о наличии искомого имущества, хранящегося в различных местах, в том числе различных банках аккредитивы, сберегательные книжки;

6. Обнаружение и изъятие предметов и веществ, на которые распространяется государственная монополия и для хранения которых требуется разрешение компетентных государственных органов, при отсутствии такого разрешения: оружие, наркотические вещества, ядохимикаты, радиоактивные вещества и др.

7. Документы, позволяющие изучить характеристику обыскиваемого, его связи, знакомства в различные периоды времени: фотоснимки, видео записи, письма, записки, цифровые записи, хранящиеся в компьютерной технике и др.

8. Похищенные и разыскиваемые объекты, проходящие по другим уголовным делам;

9. Обнаружение взятых в заложники и незаконно удерживаемых граждан нашей страны, лиц без гражданства и иностранцев;

10. Обнаружение трупов либо их частей.

Производство каждого из видов обыска имеет свои особенности, от которых собственно и зависит результат поисковых мероприятий. Вместе с тем, существуют выработанные криминалистической теорией и апробированы практикой общие тактические положения, приемы, которыми должно руководствоваться лицо руководящее либо организующее производство обыска. Такими общими положениями, способствующими положительному исходу поисковых мероприятий при обыске, являются:

- изучение материалов уголовного дела и составление плана проведения обыска;

- соблюдение и поддержание внезапности обыска для лиц, заинтересованных в его результате;

- привлечение к производству обыска специалистов и требуемых по ситуации научно-технических средств;

- знание характеристики искомых предметов и ее учет в ходе поисковых мероприятий;

- знание содержания оперативно-розыскной информации и ее учет в ходе обыска. К стати следует отметить, что производство обыска, является одной из форм реализации результатов оперативно розыскной деятельности, а, следовательно, и взаимодействия следователя с оперативными работниками органов полиции.

Итак, прежде чем следователь будет проводить обыск, он должен продумать свои действия, связанные с обыском, т.е. составить план, в котором должно быть указано:

- что предстоит обнаружить и его значимость для уголовного дела;
- кто должен быть подвергну обыску и где его местопребывания (постоянное или временное);
- кто из участников следственной группы войдет в состав группы и что каждый из них должен делать на месте обыска;
- каким образом проникнуть в обыскиваемое помещение и способ действий на случай вооруженного или иного сопротивления со стороны обыскиваемого;
- дата и время производства обыска;
- каков порядок поисковых мероприятий, исходя из состава оперативной группы;
- специалист в какой отрасли знаний и соответственно какие технические средства будут использованы для поисковых мероприятий;
- какие технические средства необходимо задействовать для транспортировки изъятых объектов и тара для их упаковки, если предвидятся такие объекты;
- что из арсенала тактических приемов необходимо будет применить во время обыска;

- предусмотреть меры по охране места обыска как внутри помещения, так и снаружи (если такая необходимость имеет место);
- ограничения возможностей связи обыскиваемого с другими заинтересованными лицами на время обыска;
- меры по легализации сведений, полученных оперативными сотрудниками, в части, касаемой производства обыска;
- действия следственно-оперативной группы на случай усложнения обстоятельств обыска;
- возможные принимаемые меры в случаях попыток уничтожения или повреждения искомых объектов;
- оснащение участников поисковой группы необходимыми техническими средствами, а на случай долгого по времени проведения обыска, продуктами питания;
- средствами связи и транспортными средствами для прибытия к месту проведения обыска и убытия от него;
- средствами обеспечения принудительного проникновения на обыскиваемый объект, если возникнет сложная ситуация

В следственной практике подтверждено, что положительный исход поисковых мероприятий при обыске в половине случаев обеспечивается внезапным его производством. В тех случаях, когда обыскиваемым точно известно о производстве у них обыска, обыскиваемые заранее готовятся к этому: уничтожают находящиеся у них предметы и другие следы преступления, перепрятывают искомое и т.д.

Для того, чтобы соблюсти внезапность обыска, следователь должен:

- основательно определить время и дату его проведения, исходя из места обыска, распорядка дня лиц, подвергающихся обыску и других условий;
- обеспечить скрытное прибытие членов поисковой группы к месту обыска;
- продумать пути и способы незамедлительного проникновения к месту проведения обыска.

Теоретически, да и практически тоже, обыск относится к одному из насильственных следственных действий, вследствие чего, он является не всегда безопасным, скорее наоборот И в этой связи следователь позаботиться о безопасности всех участвующих в обыске, в том числе и понятых. В этой связи предусматривается:

- при необходимости охрана места проведения обыска обеспечивается силами дополнительно привлекаемых должностных лиц;
- детальный инструктаж каждого участника поисковой группы о порядке действий в процессе обыска;
- четко определенным порядком действий каждого члена поисковой группы;
- действие каждого из членов поисковой группы и группы в целом в случаях осложнения ситуации со стороны обыскиваемых лиц;
- ограничение передвижения обыскиваемых лиц в помещениях где проводится обыск, а также запрет брать в руки обнаруженные предметы и другие предметы, которыми может воспользоваться обыскиваемый для нападения и причинения повреждений участникам поисковой группы;
- квалифицированным пользованием технических и иных средств, используемых для обыска, а также соблюдением техники безопасности с обнаруженным оружием, взрывными устройствами, ядохимикатами и т.п.;
- для поддержания порядка в ходе обыска и безопасности его проведения, в следственно-оперативную группу при необходимости могут включать сотрудников оперативных подразделений.

1.2 Фактические и юридические основания обыска

В соответствии с требованиями, указанными в Законе, производство обыска должно иметь фактические и юридические основания. При этом, особо следует отметить, что не результаты его проведения, а именно сам обыск, результаты которого могут быть как положительными, так и отрицательными.

Значимость положительных результатов обыска для расследования уголовного дела, трудно переоценить и тем не менее, законодатель жестко его регламентирует.

О возможности и необходимости проведения обыска решает следователь, исходя из тех материалов, фактических данных и собственного опыта, руководствуясь нормами УПК РФ¹, следователь прогнозирует и планирует обыск. Для положительного исхода результатов обыска, следователь должен быть убежден в наличии в определенном, им предполагаемом месте тех объектов, которые послужат доказательствами вины или невиновности определенного лица. Предположение о наличии в таком то месте искомых объектов, не означает, что именно в этом месте и в такое-то время они там будут находиться. Такая уверенность следователя основана на тех фактических данных, которые получены в процессе следственных действий и сведениях, полученных в результате оперативно-розыскной деятельности органов полиции.

Таким образом, обыск рассчитан на предположительное нахождение искомых объектов в определенном месте. В то же самое время, по своему содержанию связан с разрешенными законом ограничениями как для того, в отношении кого проводится обыск, так и для тех граждан, вполне возможно не причастных к расследуемому уголовному делу, но проживающими по месту обыска. Само проведение обыска для этих лиц причиняет моральный вред, неприятности и т.д. Именно по этим причинам законом предусмотрен жесткий подход к установлению фактических оснований для проведения обыска, которыми, как было уже сказано, являются фактические данные, вытекающие из материалов уголовного дела и проверенных результатов оперативно-розыскной деятельности органов полиции. По этим материалам, в случае проведения обыска без разрешения на то суда, в силу

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174 (в ред. от 30.05.2016) // Собрание Законодательства РФ. 2001. № 52. Ст. 4921.

безотлагательности (ч.5 ст. 165 УПК РФ), суд будет решать о законности или противозаконности проведенного обыска.

В материалах, представленных суду для получения санкции на производство обыска, должна быть четко видна связь между расследуемым событием и местом производства этого следственного действия. Если в материалах дела не усматривается прямая связь между событием преступления и лицами, совместно проживающими в одном помещении с лицом, проходящим по уголовному делу, то производство обыска у этих лиц является недопустимым.

Как известно, в процессе проведения обыска, следственная группа по объективным причинам вторгается в личную жизнь членов семьи лица, совершившего деяние, не имеющих, как правило никаких отношений к совершенному преступлению. В связи с этим, для охраны интересов частной жизни таких лиц, законом запрещено разглашать сведения не имеющие отношения к искомым объектам, которые стали достоянием участникам поисковых мероприятий.

Так, 29 июня 2011 года постановлением судьи Тверского районного суда г. Москвы оставлена без удовлетворения жалоба Б. и адвоката Лягина А.В., поданная в порядке ст. 125 УПК РФ о признании незаконными и необоснованными действия следователя 6-го отдела СЧ ГСУ при ГУВД по г. Москве старшего лейтенанта юстиции К., связанные с производством обыска в жилище.

Как следует из представленных материалов необходимость производства обыска в жилище Б. возникла в рамках возбужденного уголовного дела от 22 марта 2010 года, в связи с наличием информации о нахождении в данном помещении документов фиктивных организаций, их печатей, электронные носители информации и средства связи, ключи системы "Банк-Клиент", используемые, по версии следствия, с целью совершения преступления, предусмотренного п. "б" ч. 2 ст. 171 УК РФ.

Данные обстоятельства свидетельствовали о наличии достаточных оснований для производства обыска в жилище Б. в целях изъятия вышеуказанных документов, имеющих существенное значение для дела. Протокол следственного действия, вопреки доводам жалобы, составлен в соответствии с требованиями ст. 166 УПК РФ. Содержащиеся в нем сведения об изъятии документов и предметов, имеющих существенное значение для дела ясны и понятны для прочтения. Нарушений требований уголовно-процессуального закона при составлении протокола обыска, не имеется.

Таким образом, обжалуемое постановление суда соответствует требованиям ст. 7 УПК РФ, а поэтому является законным и обоснованным¹.

Итак, фактические основания позволяющие, дающие право следователю на производство обыска, четко определены нормами Уголовно-процессуального закона. Вместе с тем, в следственной практике, равно, как и в теории раскрытия и расследования преступлений справедливо бытует мнение, что здесь имеется в виду не только фактические данные – доказательства, полученные следователем путем производства отдельных следственных действий, но и информация, полученная в результате оперативно-розыскной деятельности органов полиции. Отрицать сложившуюся практику, выполняя волю Законодателя по вопросам борьбы с преступностью и охрану личности граждан России было бы неразумно. Более того деятельность органов полиции также регулируется нормами закона об оперативно-розыскной деятельности, т.е. это не результаты беззакония. Это деятельность разных ветвей государственных органов, выполняющих одинаковые задачи по борьбе с преступностью. Таким образом, следователь, принимая решение о производстве обыска должен учитывать сведения носящие оперативный характер. Однако эти сведения должны быть дополнительным фактором, а не определяющим, дополнительно подтверждающим обоснованность решения следователя о производствен

¹ Определение Московского городского суда от 24.08.2011 по делу N 22-10535 // СПС Консультант плюс.

обыска, в то же время ориентиром о местах хранения искомого, его количества, принадлежности и пр.

В действительности в практической деятельности следователя при прочих равных условиях, так и бывает. О том, что производство обыска у подозреваемого или обвиняемого необходимо, видно из материалов уголовного дела, более того, известно и что искать: при краже - отыскать похищенное имущество и орудия преступления, способствующие или облегчающие проникновение преступника в помещении, при убийствах – оружие, боеприпасы другие предметы, свидетельствующие о совершенном преступлении и т.д. А где все это и другое находится у кого и т.д. какие действия следователь должен предпринять, чтобы обыск дал положительные результаты, помогают сведения, полученные оперативно розыскным путем¹.

Так, 7 июня 2011 года постановлением судьи Тверского районного суда г. Москвы удовлетворено ходатайство следователя по особо важным делам 6-го отдела СЧ ГСУ при ГУВД по г. Москве подполковника юстиции П.Е. о производстве выемки и изъятия путем производства обыска документов, имеющих существенное значение для уголовного дела в помещении ОАО Банк "М-И".

В кассационной жалобе представитель Правления ОАО Банк "М-И" К.П., выражая несогласие с постановлением, просит его отменить, в связи с его незаконностью и необоснованностью; указывает, что оснований для производства выемки и изъятия документов путем производства обыска в представляемой им организации не имелось; полагает, что принятое постановление не соответствует требованиям ст. ст. 182 и 183 УПК РФ, поскольку производство обыска и выемка документов являются двумя самостоятельными следственными действиями; считает, что обжалуемое постановление является немотивированным, поскольку предполагает изъятие документов, не имеющих отношение к расследуемому уголовному делу;

¹ Инструкция о порядке предоставления результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, органу дознания, следователю, прокурору или в суд от 17 апреля 2007 г. // Российская газета. – 2007. – 16 мая.

обращает внимание, что содержащиеся в постановлении сведения являются противоречивыми, и они не были должным образом проверены судом в ходе рассмотрения по существу заявленного следователем ходатайства. Как следует из представленных материалов необходимость производства обыска в помещении ОАО Банк "М-И" возникла в рамках возбужденного уголовного дела от 3 мая 2011 года, в связи с наличием информации о нахождении в данном учреждении документов, свидетельствующих о движении денежных средств по расчетным счетам ООО "С-Т" и ООО "Г=Й", похищенных, по версии обвинения, генеральным директором ООО "С-Т" Я.О. на сумму 37 441 850 рублей, т.е. в особо крупном размере.

Кроме того, в представленных материалах имеются сведения о необходимости выемки, путем производства обыска в помещении ОАО Банк "М-И" юридических дел, печатей вышеуказанных организаций, так как это имеет существенное значение для дела.

Данные обстоятельства, вопреки доводам жалобы, свидетельствовали о наличии достаточных оснований для производства обыска в указанном помещении в целях выемки, указанных в ходатайстве документов, которые имеют существенное значение для дела.

Порядок представления в суд материалов и последующее разбирательство по делу, соответствовало уголовно-процессуальному закону. Нарушений прав участников уголовного судопроизводства судом первой инстанции при рассмотрении представленных материалов не допущено.

Доводы жалобы о том, что разрешенное судом следственное действие, не предусмотрено действующим уголовно-процессуальным законодательством РФ, основано на неверном толковании норм УПК РФ, в соответствии с которыми выемка документов, являясь составной частью обыска, производится по правилам ст. 182 УПК РФ¹

10 апреля 2010 года

¹ Определение Московского городского суда от 12.09.2011 по делу N 22-11342 // СПС Консультант плюс.

было возбуждено уголовное дело N 143712 по признакам преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 228 УК РФ, в отношении К.С.

23 апреля 2010 года дознаватель ОД УВД по Гатчинскому району Ленинградской области Ш. обратился в Гатчинский городской суд с ходатайством о разрешении производства обыска в жилище К.С., находящемся по адресу: <...>.

В тот же день постановлением судьи было отказано в удовлетворении данного ходатайства дознавателя и по результатам рассмотрения ходатайства судьей также было вынесено частное постановление в адрес начальника УВД по Гатчинскому району и прокурора Ленинградской области.

В частном постановлении указано, что в суд было представлено необоснованное и незаконное ходатайство о производстве обыска в жилище. По мнению судьи, это свидетельствует о сознательном нарушении требований закона дознавателем и заместителем Гатчинского городского прокурора Белоусова В.В., с которым ходатайство дознавателя было согласовано, а также это свидетельствует о ненадлежащем исполнении ими своих должностных обязанностей и об отсутствии контроля со стороны руководства за осуществлением дознания.

В кассационном представлении Гатчинский городской прокурор Сафонов А.В. просит отменить частное постановление как необоснованное. Указывает, что основанием для производства обыска в соответствии с положениями ч. 1 ст. 182 УПК РФ является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. При допросе в качестве подозреваемого К.С. сам указал адрес своего проживания. У дознавателя и заместителя прокурора имелись все основания полагать, что по указанному К.С. адресу он фактически проживает и там могут храниться наркотические средства или другие запрещенные к обороту вещества и предметы, а также имущество, добытое преступным путем, поскольку К.С. является лицом,

употребляющим наркотические средства, состоит на учете у нарколога, подозревается в совершении преступления, предусмотренного ст. 228 ч. 1 УК РФ. Также прокурор указывает на то, что признание необоснованным ходатайства о проведении следственного действия и отказ в разрешении его производства не является основанием для вынесения частного постановления, поскольку оценка позиции органа предварительного расследования и прокурора была дана в судебном решении по существу ходатайства.

Проверив материалы дела и обсудив доводы кассационного представления, судебная коллегия не усматривает оснований для отмены частного постановления судьи.

В удовлетворении ходатайства дознавателя о производстве обыска в жилище судьей было отказано обоснованно и мотивированно. Соответствующее судебное решение в установленном порядке обжаловано не было и вступило в законную силу.

Как следует из материалов, представленных суду, вывод дознавателя о необходимости проведения обыска в квартире <...>, был обусловлен только тем, что указанный адрес был назван в качестве места проживания подозреваемым К.С.

Каких-либо иных данных, подтверждающих данное обстоятельство, суду представлено не было. Также суду не были представлены сведения о принадлежности указанной квартиры, о лицах, проживающих в ней либо зарегистрированных в указанном адресе. При этом следует отметить, что ходатайство о разрешении производства обыска в жилище было подано в суд спустя продолжительное время после возбуждения уголовного дела и допроса подозреваемого К.С., то есть орган дознания располагал временем для сбора и проверки информации, а также для подготовки материалов в обоснование ходатайства.

Учитывая конституционные принципы неприкосновенности жилища, судебное разрешение производства обыска в нем только на основании ничем

не подтвержденных заявлений лица, подозреваемого в совершении преступления, о проживании в данном жилище является недопустимым¹.

Как свидетельствует практика расследования и раскрытия уголовных дел, закономерным является производство обыска у подозреваемого и обвиняемого. Вместе с тем, законом не запрещено его производство в других лиц, в том числе у потерпевшего и лиц, не имеющих непосредственного отношения к расследуемому уголовному делу. Как отмечалось ранее, возможны и повторные обыски определенных лиц и в определенных местах. Однако это, в общем, нетипичная практика, скорее всего это исключение из правила, которая может следовать в силу недостаточной подготовленности следователя к обыску и по другим причинам. С целью более строгого обоснования и подхода к решению о производстве обыска, мы полагаем необходимым ввести в бланк постановления к производству обыска реквизит, где следователь обосновывал необходимость такого производства обыска.

Так, 01 апреля 2011 года в Басманный районный суд города Москвы представлено уведомление о производстве обыска в жилище и материалы, обосновывающие его производство в случае, не терпящем отлагательства.

Из представленных материалов следует, что уголовное дело N 201/713053-11 возбуждено 15 февраля 2011 года следователем второго управления по расследованию особо важных дел Главного следственного управления Следственного комитета РФ по Московской области по признакам преступления, предусмотренного ч. 4 ст. 159 УК РФ, в отношении Н.И., М.М., Г., В.И., П., Е., А. и других неустановленных лиц по факту хищения организованной группой чужого имущества путем обмана, в особо крупном размере, при организации азартных игр в г. Пушкино Московской области.

¹ Определение Ленинградского областного суда от 02.06.2010 N 22-986/2010 // СПС Консультант плюс.

31 марта 2011 года и.о. старшего следователя по особо важным делам при Председателе Следственного комитета РФ Н.Д. вынесено постановление о производстве обыска в жилище в случаях, не терпящих отлагательств В.М., -- года рождения, зарегистрированной по адресу: <...>.

В своем постановлении, следователь отмечает, что в жилище В.М. могут находиться предметы и документы, имеющие отношение к уголовному делу, свидетельствующие о причастности членов организованной группы к преступной деятельности в сфере незаконного игорного бизнеса, а также предметы и документы, имеющие отношение к уголовному делу. Необходимость проведения неотложных следственных действий, без получения судебного решения обоснована, нахождением В.М. на свободе, имеющей связь с соучастниками и лицами, действующими в их интересах, имеющей возможность сокрыть либо уничтожить предметы и документы, имеющие отношение к настоящему уголовному делу.

31 марта 2011 года на основании постановления о производстве обыска в жилище в случаях, не терпящих отлагательства, и.о. старшего следователя по особо важным делам при Председателе Следственного комитета РФ Н.Д. был произведен обыск в жилище В.М. по адресу: <...>, в присутствии В.М., о чем в тот же день были уведомлены надзирающие органы.

На данное постановление судьи подано кассационное представление прокурором отдела управления по надзору за расследованием особо важных дел Генеральной прокуратуры Российской Федерации Радченко О.В., который считает постановление суда незаконным, необоснованным и подлежащим отмене, поскольку выводы суда не соответствуют фактическим обстоятельствам дела. При этом автор представления отмечает, что в материалах отсутствуют данные для производства указанного следственного действия. Кроме того, судом не принято во внимание, что обыск проведен не по месту регистрации В.М., а по месту проживания. При этом к материалам не были приложены документы о собственнике указанного жилого помещения, чем грубо были нарушены права собственника жилого

помещения на своевременное обжалование процессуальных действий следователя, а также судебного решения.

Как следует из представленных суду материалов, в ходе производства следственных действий по уголовному делу, возбужденному 15 февраля 2011 года по признакам преступления, предусмотренного ч. 4 ст. 159 УК РФ, был произведен обыск в жилище В.М., поскольку информация о месте проживания последней была получена в нерабочее время.

В этой связи следователь, в производстве которого находится уголовное дело, полагая, что имеются все основания для производства обыска, не терпящем отлагательства в жилище В.М., расположенного по адресу: <...>, 31 марта 2011 года вынес соответствующее постановление и в этот же день был произведен обыск с участием В.М., которой было предъявлено постановление о производстве обыска и предложено выдать искомые предметы, перечисленные в постановлении.

Рассматривая уведомление и.о. старшего следователя по особо важным делам при Председателе Следственного комитета РФ о производстве обыска, суд имел в своем распоряжении материалы, обосновывающие необходимость производства следственного действия, которым дана надлежащая оценка, в связи с чем в соответствии со ст. ст. 165, 182 УПК РФ обоснованно принял положительное решение.

При этом суд принял во внимание то обстоятельство, что данное следственное действие проведено на основании постановления и.о. старшего следователя по особо важным делам при Председателе Следственного комитета РФ в порядке, установленном ст. 182 УПК РФ, при наличии оснований полагать, что в указанном жилище могли находиться предметы, документы, и ценности, имеющие доказательственное значение для уголовного дела, а отложение обыска могло привести к уничтожению или сокрытию документов, предметов и ценностей, в связи с чем производство обыска в упомянутом жилище при данных обстоятельствах не терпело отлагательства и могло быть произведено без получения судебного решения.

Что касается довода о производстве обыска в отсутствие лица, в жилище которого произведен обыск, то данное обстоятельство являлось предметом проверки суда первой инстанции и обоснованно признано несостоятельным, поскольку, как правильно отмечено в судебном решении при производстве указанного следственного действия присутствовала сама В.М.

При таких обстоятельствах постановление судьи является законным и обоснованным, оснований для удовлетворения кассационных жалоб по изложенным в них доводам судебная коллегия не усматривает¹.

Не состоятельны доводы кассационной жалобы о том, что З.К.В. на момент проведения обыска в указанной квартире не являлся ее собственником, поскольку согласно ст. 182 УПК РФ основанием для производства обыска являются достаточные данные полагать, что в каком-либо месте или у кого-либо лица могут находиться орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь существенное значение для уголовного дела².

Согласно ч. 3 ст. 182 УПК РФ обыск в жилище производится на основании судебного решения, принимаемого в порядке, установленном ст. 165 УПК РФ.

Принимая решение о необходимости производства обыска в жилом помещении (в квартире), следователь обязан был проверить правовой статус помещения, установить наличие или отсутствие жильцов в квартире, запросить правоустанавливающие документы.

В то же время, суд в ходе рассмотрения жалобы адвоката Антонова В.Л. на постановление о производстве обыска в вышеуказанной квартире, должен был запросить и исследовать документы, устанавливающие правовой статус указанной квартиры, поскольку, как обоснованно указано в надзорной

¹ Определение Московского городского суда от 18.05.2011 по делу N 22-6803 // СПС Консультант плюс.

² Определение Московского городского суда от 11.05.2011 по делу N 22-4835 // СПС Консультант плюс.

жалобе, рапорт оперуполномоченного об использовании квартиры в качестве офиса не свидетельствует о том, что жилое помещение таковым не является. Одновременно к надзорной жалобе приложен ответ начальника Управления Департамента жилищной политики и жилищного фонда г. Москвы от 19.07.2010 г. N 52-ПГ-3247/10 о статусе помещения N <...>, расположенного по адресу <...>, согласно которому указанное помещение относится к жилому фонду.

При таких обстоятельствах постановление Хамовнического районного суда г. Москвы от 22 октября 2010 года, которым жалоба адвоката Антонова В.Л., поданная в интересах обвиняемого А., оставлена без удовлетворения, подлежит отмене, а жалоба - направлению на новое судебное рассмотрение.

При новом судебном рассмотрении суду необходимо выяснить обстоятельства, касающиеся правового статуса помещения N <...>, расположенного по адресу <...>, проверить принадлежность его к жилому фонду и с учетом данного обстоятельства принять решение по жалобе адвоката Антонова В.Л. с соблюдением требований ст. 125 УПК РФ, в том числе и стадии производства по уголовному делу в отношении обвиняемого А.¹

Согласно нормам уголовно-процессуального закона, обыск в жилище может быть произведен на основании судебного решения, во всех других местах, за исключением посольств других стран и в некоторых других местах, юридическим основанием для производства обыска является постановление следователя, обязательным для исполнения теми лицами, в отношении которых оно вынесено.

Учитывая значимость обыска для установления процессуальной истины по уголовному делу законодатель делает исключение, согласно которому, следователь может проводить обыск и в жилых помещениях при наличии к этому обстоятельств неотложности, т.е. наличествуют

¹ Постановление президиума Московского городского суда от 11.02.2011 по делу N 44у-28/11 // СПС Консультант плюс.

обстоятельства не терпящие отлагательства. Что это за обстоятельства, в законе они не перечислены, да и перечислить их на все случаи жизни вряд ли возможно. Эта проблема отведена на усмотрение следователя и за принятие такого решения и его реализацию следователь несет ответственность. И это не есть совсем хорошо, потому, что следователю приходится в суде доказывать наличие обстоятельств, не терпящих отлагательства, а если он убедительно доказать не сможет – суд признает обыск незаконным со всеми вытекающими из этого следствиями.

Обстоятельствами, не терпящими отлагательства, можно признать случаи, когда из материалов дела установлено, что в определенном месте находится обвиняемый, намерения которого немедленно покинуть помещение и скрыться от органов правосудия места нахождения; имеет место немедленное уничтожение предметов, вещей или документов, имеющих существенное значение для расследования дела, а поездка за решением суда потребует затраты много времени и обыск станет безрезультативным и др. При этом, время суток для принятия такого решения и производства обыска значения не имеют.

О производстве обыска по уголовному делу, находящемуся в производстве следователя принимает решение следователь. Вместе с тем, существует установленный законом порядок, согласно которому следователь вправе поручить проведение обыска органу дознания, составив при этом письменное поручение. В этом случае, существуют некоторые особенности в порядке организации производства обыска. Если проведение обыска поручается органу дознания только исходя из решения (постановления) следователя без участие в этом суда, то в постановлении указывается лишь орган дознания, которому поручено исполнение такого поручения, без перечисления исполнителей. Исполнителей назначает руководитель органа дознания. Он же и инструктирует исполнителей, организует и обеспечивает необходимыми средствами исполнителей, и несет ответственность за ход и результаты обыска.

Если же на проведение обыска следователь получил решение суда, то поручение следователя формулируется в отдельном письме, препровождающем названное судебное решение руководителю органа дознания.

1.3 Процессуальный порядок производства обыска

Обыск относится к следственным действиям, порядок проведения которого жестко регламентирован нормами уголовно-процессуального закона. На основе интуитивных догадок и прочее, его проведение недопустимо. Должны быть веские достоверные сведения, полученные процессуальным путем или из не процессуальных источников, но не имеющие существенных расхождений с данными полученными в результате производства ранее проведенных следственных действий. О чем должны быть эти сведения? О том, что в известном месте, в определенное время находятся объекты, могущие при определенных процессуальных обстоятельствах стать доказательствами по уголовному делу. Лица, осуществляющие поисковые действия должны достаточно хорошо ориентироваться в процессуальных вопросах, касающихся обыска, знать и применять тактические приемы его проведения.

Законодателем также разработаны и предусмотрены общие положения, распространяющиеся на лиц, которые осуществляют поисковые действия и которые должны эти положения соблюдать, в том числе:

- обыск может проводиться при наличии юридического основания, которым является постановление следователя. Это следственное действие должно быть мотивированным, содержать пояснение, что или кто будет отыскиваться. Должно быть указано также и фактическое основание обыска и место его производства.

- в процессе обыска должны обязательно присутствовать понятые

- прежде чем проводить обыск, следователь должен предъявить постановление или решение суда о производстве обыска заинтересованным лицам (собственникам жилого или иного помещения, их представителю, взрослым членам семьи и др.)
- при обыске присутствие лица, у которого производится обыск или его представителя, является обязательным;
- в процессе обыска, с разрешения следователя может находиться защитник обвиняемого. Возможно нахождение адвоката того лица, собственностью которого является обыскиваемое помещение;
- обыск проводится в дневное время. Вместе с тем, он при необходимости может быть проведен и в ночное время;
- на следователя возложена ответственность за сохранение информации, ставшей достоянием участников обыска о личной жизни лиц, проживающих или находящихся в месте проведения обыска;
- в случаях обнаружения закрытых помещений, в которые следователь не может войти и обследовать, могут быть вскрыты в принудительном порядке;
- до окончания обыска, следователь вправе ограничить передвижения лиц, проживающих или находящихся в обыскиваемом помещении. Им может быть введен запрет на оставление обыскиваемого помещения до окончания обыска. Это право следователя, но не обязанность;
- при обоснованном предположении следователя, о том, что кто-либо из присутствующих лиц в одежде либо в других местах хранит искомые объекты, следователь вправе произвести их личный обыск;
- в случаях обнаружения в процессе обыска объектов, запрещенных к хранению без надлежащего разрешения, они изымаются;
- все обнаруженное в результате поисковых мероприятий должно быть предъявлено понятым и присутствующим при обыске, детально фиксируются в протоколе обыска особенности, идентифицирующие обнаруженные объекты, их количество, при возможности – вес, место их обнаружения, и при необходимости и возможности упаковывается и опечатывается, а также

скрепляется подписями следователя понятых и обыскиваемого или его представителя;

- в тех случаях, когда в процессе обыска имели место попытки уничтожения обнаруженных объектов, перепрятывания, оказания противодействия поисковым мероприятиям, обо всем этом отмечается в протоколе, где также указывается о принятых мерах. Так же как отмечается и то, добровольно было выдано искомое или вследствие поиска;

- протокол и опись обнаруженного и изъятого составляется в двух экземплярах, один из которых вручается под расписку обыскиваемому лицу или его представителю.

В соответствии с порядком, закрепленным в нормах Уголовно-процессуального кодекса, следователь должен предъявить обыскиваемому постановление об обыске или решение суда, после чего до начала поисковых действий, в присутствии понятых, ему предлагается выдать искомое указанное в постановлении, самостоятельно. Такой шаг следователя отмечается в протоколе и скрепляется подписью обыскиваемого лица. В случае выдачи искомых объектов, у следователя возникает право выбора: проводить обыск, или ограничиться выданными объектами. Если у следователя нет предположений, что обыскиваемый скрывает еще какие-то имеющие для уголовного дела объекты, то оформив протоколом обыска выданные объекты, обыск завершается. Чаще всего, выдачей, равно как и не выдачей истребуемых объектов, обыск только начинается. Такой подход в решении вопроса проводить обыск или завершить его, изъяв выданное, обусловлен тем, что обвиняемые добровольно, как правило, не желают выдавать предметы, уличающие их в совершении преступления и выдают менее значимые, по их мнению, объекты и это в общем понятно почему. Кроме того, на месте проведения могут находиться и другие предметы, документы и др, по другим преступлениям, о которых следователь не знает и

если обыск не будет проводиться, то эти объекты, будущие доказательства, могут быть уничтожены, спрятаны в другие места и т.д.¹.

Следует также заметить, что, несмотря на подготовку к проведению обыска, в том числе изучению обитателей обыскиваемого помещения, встречаются случаи, когда владельцы помещений отсутствуют во время прибытия к месту обыска поисковой группы. В случаях возникновения такой проблемы, у следователя создаются, как правило, два варианта их решения: если прибытие следователя с группой осталось незамеченным окружающим это место лицам, намерения об обыске не стали раскрыты, то следователь может отменить проведение обыска именно в данный момент и назначить его производство на другое время.

Если же намерения следователя стали известны другим лицам, то принимаются следующие меры:

- устанавливается место нахождения владельцев помещения и принимаются меры к их прибытию к месту обыска;
- выставляется пост в составе сотрудников полиции с целью немедленного сообщения следователю о прибытии кого-то из членов семьи и следователь в составе оперативной группы следует к месту проведения обыска;
- если помещение не закрыто, следователь может начать обыск при условии присутствия при этом жилищно-эксплуатационной организации, либо другого официального лица, имеющего служебное отношение к данному помещению;
- в случаях установления обстоятельств отъезда владельцев помещения на долгое время или на совсем, то помещение может быть вскрыто в присутствии представителей местной администрации и обыск будет проведен в обычном порядке.

¹ Сидоров В.Е. Особенности раскрытия преступлений по горячим следам (деятельность следователя). – М., 2010. – С. 41.

Так, например, 29 марта 2011 года следователем СО при ОВД по Таганскому району города Москвы возбуждено уголовное дело по признакам состава преступления, предусмотренного п. "б" ч. 4 ст. 158 УК РФ.

30 апреля 2011 года заместителем начальника СО при ОВД по Таганскому району города Москвы И. вынесено постановление о производстве обыска в жилище В.В. без судебного решения в случаях, не терпящих отлагательства.

30 апреля 2011 года в 22 часа 50 минут по месту проживания В.В. был произведен обыск и в Таганский районный суд города Москвы направлено уведомление заместителя начальника СО при ОВД по Таганскому району города Москвы И. о производстве 30 апреля 2011 года обыска в квартире В.В. без судебного решения.

Признавая законным производство обыска, суд убедился, что он проведен в соответствии со ст. 182 УПК РФ, вопреки утверждению адвоката об обратном; данное следственное действие вызывалось необходимостью и неотложностью, так как не исключалась возможность уничтожения, сокрытия предметов и ценностей, которые могли быть значимы для расследуемого дела и закономерно возникли основания, что в квартире могут находиться похищенные предметы, имеющие отношение и значение для расследования уголовного дела.

Поскольку при производстве обыска в жилище, не терпящего отлагательства, лицо в помещении которого производится обыск, либо совершеннолетние члены его семьи, отсутствовали, были вызваны сотрудники УВД по Петушинскому району Владимирской области и сотрудники МЧС города Покрова, которые в присутствии понятых произвели вскрытие входной двери квартиры. По окончании обыска, квартира была закрыта и опечатана.

В соответствии с ч. 6 ст. 182 УПК РФ, при производстве обыска могут вскрываться любые запертые помещения, поэтому вскрытие двери квартиры

В.В. было вызвано необходимостью, так как производство обыска не терпело отлагательства.

Учитывая изложенное, оснований для признания обыска в жилище В.В. незаконным у суда не имелось. Судебное решение принято судом с соблюдением норм уголовно-процессуального законодательства, регламентирующих разрешение судом данного вопроса¹.

Или вместо них другие лица, например представитель ГСК, на территории которого находится помещение.

Так, заявитель Ф. обратилась в суд с жалобами в порядке ст. 125 УПК РФ на постановления следователя СЧ СУ при УВД по СЗАО г. Москвы М. о производстве обыска (выемки) в жилище, постановление о производстве обыска в гаражном боксе, протокол обыска, составленный оперуполномоченным Н., действия оперуполномоченного А. по производству обыска в гаражном боксе, просила признать их незаконными.

Проверив представленные материалы, обсудив доводы кассационной жалобы заявителя, судебная коллегия находит постановление суда законным и обоснованным.

Принимая решение по жалобе заявителя в порядке ст. 125 УПК РФ, суд руководствовался требованиями уголовно-процессуального закона и надлежащим образом мотивировал свои выводы. Исследовав материалы, представленные на судебную проверку, заслушав мнение участников процесса, суд пришел к обоснованному выводу об отсутствии оснований для удовлетворения жалоб заявителя.

При этом суд отметил, что действия следователя и иных лиц, связанные с производством обыска в жилище Ф., являлись предметом судебной проверки, постановлением Хорошевского районного суда г. Москвы от 21.02.2011 г. данный обыск признан законным, в связи с чем оснований для проверки доводов жалобы в этой части в порядке ст. 125 УПК РФ не имеется.

¹ Постановление Московского городского суда от 29.09.2011 по делу N 4у/6-7853/2011 // СПС Консультант плюс.

Постановление следователя о производстве обыска в гараже-боксе, а также действия оперуполномоченного А. в ходе производства обыска соответствуют требованиям ст. 182 УПК РФ.

Постановление вынесено уполномоченным на то должностным лицом, в рамках уголовного дела, находящегося в его производстве, при наличии оснований для производства обыска в указанном помещении. Обыск произведен оперуполномоченным на основании постановления следователя и соответствующего поручения о производстве отдельных следственных действий.

Из содержания протокола обыска видно, что в ходе обыска присутствовали понятые, а также представитель ГСК, на территории которого находится помещение, где проводился обыск, последнему вручена копия протокола обыска.

При таких обстоятельствах постановление суда является законным и обоснованным, соответствующим установленным в ходе судебного разбирательства обстоятельствам, оснований для отмены судебного постановления по доводам кассационной жалобы заявителя судебная коллегия не усматривает¹.

Приведем перечень объектов, которые отыскиваются и изымаются по делам о грабеже или разбое.

Во время обыска по месту жительства подозреваемого в грабеже или разбое отыскиваются любое оружие и материалы для его изготовления (например, заточенный с одного конца трехгранный напильник); предметы, имитирующие огнестрельное оружие (пугач, газовое, пневматическое оружие); вещи, добытые в результате грабежа или разбоя, и принадлежности к ним; средства маскировки и материалы для их изготовления (маски, чулки с прорезями для глаз); одежда, в которой был подозреваемый или его соучастники в момент совершения преступления; документы потерпевших;

¹ Определение Московского городского суда от 29.08.2011 по делу N 22-10733 // СПС Консультант плюс.

документы на похищенное имущество; письма, записные книжки, фотокарточки и другие документы, позволяющие установить связи подозреваемого и др.

Нередко в квартире лиц, подозреваемых в грабежах или разбоях, находятся предметы, похищенные при ранее совершенных преступлениях. Поэтому каждую вещь, принадлежность которой обыскиваемому сомнительна, нужно осматривать и в необходимых случаях изымать (портсигар у некурящего, несколько наручных часов, одежда, по размерам не совпадающая с одеждой обыскиваемого, и т.д.)¹.

В ряде источников отмечается, что если потерпевший затрудняется описать признаки похищенных у него вещей, но сможет их узнать, целесообразно его пригласить для участия в обыске. Профессор О.Я. Баев развивает эту мысль, отмечая, что это не следует расценивать как нарушение закона, хотя законодатель такую рекомендацию сформулировал лишь в отношении следственного осмотра, следственного эксперимента и проверки показаний на месте. Наиболее рациональным является участие потерпевшего в обыске по делам о корыстных и насильственно-корыстных преступлениях (кражах, грабежах, разбоях, убийствах из корыстных побуждений и т.п.). Участие потерпевшего в обыске по таким делам позволит более целенаправленно отыскивать похищенные у пострадавшего ценности и другие предметы². Тем не менее, привлечение к обыску потерпевших и свидетелей не всегда целесообразно. Следует иметь в виду, что в таких случаях следователь лишается возможности предъявить обнаруженные вещи для опознания этим лицам с соблюдением законной процессуальной

¹ Расследование некоторых видов преступлений в условиях крупного города. Учебное пособие. – М., 2011. – С. 42.

² Баев, О.Я. Тактика уголовного преследования и профессиональной защиты от него. Следственная тактика: Научно-практическое пособие. - М.: Экзамен, 2003. – С. 149.

процедуры, ибо фактическое опознание уже состоялось, но протекало без соблюдения надлежащей процессуальной формы¹.

При производстве обыска изымаются лишь предметы, вещества и документы, могущие иметь отношение к делу, а также изъятые из оборота (ст. 182 УПК РФ). Изъяты могут быть не только предметы и документы, которые по предположению следователя станут вещественными доказательствами или приобщенными к делу документами, но и материальные ценности, на которые одновременно с обыском наложен арест в целях обеспечения гражданского иска и возможной конфискации имущества.

На практике иногда приходится сталкиваться с проблемой, связанной с изъятием компьютеров и периферийных устройств к нему при производстве обыска. Подобное случилось в офисе одного из ростовских казино. В ходе обыска логично было предположить, что определенная информация (в частности, о сокрытии части прибыли, о «поощрении» отдельных работников средствами из подпольной кассы) могла находиться на магнитных дисках в компьютерах. Так как никто из присутствующих сотрудников фирмы не согласился продемонстрировать содержание файлов, было принято решение изъять два компьютера и все дискеты, которые были обнаружены в ящиках рабочих столов². К сожалению, оказалось, что все члены следственно-оперативной группы, участвующие в обыске, впервые столкнулись с необходимостью изымания компьютеров и, как следствие, с проблемой их грамотной упаковки.

Компьютеры и их комплектующие опечатываются путем наклеивания на разъемы листа бумаги и закрепления его краев на боковых стенках компьютера густым клеем или клейкой лентой, чтобы исключить возможность работы с ними в отсутствие владельца или эксперта. Магнитные носители упаковываются, хранятся и перевозятся в специальных

¹ Шейфер, С.А. Следственные действия. Основания, процессуальный порядок и доказательственное значение. – М.: Юрлитинформ. 2004. – С. 74.

² Россинская, Е.Р. Криминалистика. – М., 2005. – С. 65.

экранированных контейнерах или в стандартных дискетных или иных алюминиевых футлярах заводского изготовления, исключаящих разрушающее действие различных электромагнитных и магнитных полей и наводок, направленных излучений. Опечатываются только контейнеры или футляры. Пояснительные надписи могут наноситься только на специальные самоклеящиеся этикетки для дискет, причем сначала делается надпись, а потом этикетка наклеивается на предназначенный для этого участок на дискете. Если на дискете уже имеется этикетка с какой-либо надписью, проставляется только порядковый номер, а пояснительные надписи под этим номером делаются на отдельном листе, который вкладывается в коробку. Недопустимо приклеивать что-либо непосредственно к магнитным носителям, пропускать через них бечеву, пробивать отверстия, наносить подписи, пометки, печати и т.д.¹

Как правило, изъятые в результате обыска компьютеры впоследствии направляются на компьютерно-техническую экспертизу. Результаты этой экспертизы зависят напрямую от сохранности информации на внутренних и внешних магнитных носителях. Весьма важно в связи с этим соблюдать правила доставки компьютерной техники с места производства обыска в кабинет следователя для последующего направления на экспертизу.

Перевозка и хранение компьютерной техники должны осуществляться в условиях, исключающих ее повреждение. При перевозке и складировании недопустимо ставить компьютеры один на другой, размещать на них какие-либо другие предметы. Хранят компьютеры и комплектующие в сухом, отапливаемом помещении.

Производство обыска в ночное время, кроме случаев, не терпящих отлагательств, не допускается. Из данного требования вытекает, что следователь, планируя производство обыска, должен рассчитать время так, чтобы закончить обыск до 22 ч. Если же обыск к данному времени не

¹ Россинская, Е.Р., Галяшина, Е.И. Настольная книга судьи: судебная экспертиза. – М.: Проспект, 2011. – С. 54.

окончен, то при наличии возможности обыскиваемое помещение или иное место необходимо опечатать и обеспечить его охрану до окончания ночного времени, после чего продолжить обыск. При отсутствии такой возможности обыск должен быть продолжен и в ночное время (как разновидность предусмотренных законом случаев обыска, не терпящих отлагательств).

Для участия в производстве обыска следователь вправе вызвать соответствующего специалиста. Участие специалистов в обыске в целом обуславливается теми же причинами, что и их привлечение к следственному осмотру, достаточно подробно рассмотренными выше. Учитывая также, что искомые следователем ценности и предметы к моменту обыска могут быть тщательно сокрыты (например, в тайниках), следы преступления, по представлению преступника, уничтожены (смыты следы крови с пола, счищены со стен, которые затем вновь побелены, и т.п.), привлечение для их обнаружения соответствующих специалистов и использование ими при обыске сложных новейших технико-криминалистических поисковых (типа "Омуля", "Гаммы") и других средств будут способствовать успешному проведению обыска.

Как показывает практика, обыск в помещениях, занимаемых организациями (а в ряде случаев и у частных лиц), чаще всего производится с целью обнаружения документации, которая может быть ей насущно необходима для дальнейшей работы. В этой ситуации, если обнаруженные документы не носят характера вещественных или письменных доказательств, следователь может ограничиться изъятием заверенных руководителями организаций копий обнаруженных документов. Если искомые следователем данные существуют в виде компьютерной информации, то далеко не во всех случаях есть необходимость изымать содержащую ее компьютерную технику; решая этот вопрос, следует продумать возможность ограничиться либо копированием ее на другой носитель (флешку, лазерный диск, жесткий диск), либо изъятием жесткого диска (винчестера) компьютера. Такое "гуманное" отношение следователя к проблемам и нуждам

организации, в которой производится обыск, не только обусловлено требованиями следственной этики, но и является, как правило, рациональным приемом предупреждения конфликтов, которые могут возникнуть как в ходе обыска, так и проведения с представителями этой организации других следственных действий (допросов и т.д.).

Норма УПК устанавливает, что разглашение данных о частной жизни участников уголовного судопроизводства без их согласия не допускается (ч. 3 ст. 161).

В п. 7 ст. 182 УПК закреплено положение, согласно которому следователь принимает меры к тому, чтобы не были оглашены выявленные в ходе обыска обстоятельства частной жизни лица, в помещении которого был произведен обыск, его личная и (или) семейная тайна, а также обстоятельства частной жизни других лиц. Ввиду тесной связи охраняемых правом жилых помещений с внутренней сферой жизни отдельной личности, данные требования необходимо строго соблюдать. Сам факт производства обыска может негативно сказаться на репутации граждан, существенно ущемляя их права и законные интересы. Ведь в качестве понятых при обыске жилого помещения чаще всего приглашаются ближайшие соседи лица, у которого производится обыск. При этих обстоятельствах сложно предположить, что сам факт производства обыска останется в тайне. О.Я. Баев замечает по этому поводу, что с позиций нравственных такая огласка недопустима, как и разглашение обстоятельств интимной жизни лиц, подвергаемых обыску. Кроме того, отношения между соседями - теми, у кого был произведен обыск, и понятыми при обыске - после проведения этого следственного действия обычно резко ухудшаются; между ними возникают различные конфликты (что психологически вполне объяснимо)¹.

В этой связи представляется наиболее правильным приглашать понятых из числа граждан, не знакомых с обыскиваемым, т.е. не являющихся

¹ Кокорев, Л.Д., Котов, Д.П. Общественные и личные интересы в уголовном судопроизводстве. – Воронеж, 2010. – С. 60.

его соседями, коллегами, к тому же если обыскиваемый возражает против их участия в данном следственном действии. Следователь в любом случае должен подбирать в качестве понятых тех лиц, участие которых в меньшей степени способно причинить нравственные страдания обыскиваемому.

Следователь вправе запретить лицам, находящимся в месте производства обыска либо приходящим туда, покидать его, а также сноситься друг с другом или иными лицами до окончания обыска.

Прибегать к этим весьма серьезным и ответственным мерам, носящим явно принудительный характер, следователь должен с повышенной осторожностью и лишь при наличии для того реальной необходимости. Типовыми ситуациями, обуславливающими реализацию следователем своего права на названные принудительные действия, нам представляются:

а) необходимость на определенное время избежать утечки информации о самом факте обыска, его процессе и результатах, обеспечив тем самым хотя бы временное сокрытие этого от возможных соучастников преступления и других заинтересованных в исходе дела лиц;

б) необходимость исключить возможность выноса искомым следователем ценностей, иных предметов, документов из обыскиваемого помещения или места, их последующего сокрытия либо уничтожения;

в) исключение возможности сговора лиц, находящихся в обыскиваемом помещении, об однообразных объяснениях происхождения интересующих следователя ценностей и других предметов;

г) обеспечение необходимых условий для наблюдения за лицами, находящимися в обыскиваемом помещении, с целью изучения их поведения и эмоциональных реакций на поисковые действия следователя и других обыскивающих;

д) исключение возможности оказания этими лицами активного группового сопротивления обыскивающим либо уничтожения ими искомым следователем предметов или документов.

Следователь вправе подвергнуть личному обыску лиц, находящихся в помещении или ином месте, в котором производится обыск, при наличии оснований полагать, что они скрывают на себе предметы или документы, которые могут иметь значение для уголовного дела.

В соответствии со ст. 184 УПК личный обыск в таких условиях производится без вынесения о том отдельного постановления и, соответственно, без санкции на то суда. Производить личный обыск должно лицо одного пола с обыскиваемым и в присутствии понятых того же пола. Участвующие в личном обыске специалисты также должны быть одного с ним пола.

Эти предписания закона следователь должен иметь в виду при подготовке к производству обыска и, предполагая возникновение необходимости производства личного обыска, включать в число участников этого действия лиц, отвечающих этим требованиям. Кроме того, следует учитывать и специфику производства личного обыска, навыками производства которого следователь, как правило, не располагает, а потому включать в число участников обыска "специалистов" в производстве личных обысков (в качестве таких "узких специалистов" могут выступать сотрудники дежурных частей ОВД, следственных изоляторов).

Мероприятия, проводимые от момента прибытия к месту обыска до начала поисковых действий. На этой стадии проводятся следующие подготовительные мероприятия:

- корректируются некоторые пункты плана с учетом реальной обстановки;
- в зоне поиска расставляется оперативный состав группы наружного обеспечения. Посты выставляются у подъездов, на лестничных переходах, у окон, во дворах и других местах;
- определяются способы связи между группой наружного обеспечения и другими участниками обыска;

- реализуются заранее разработанные приемы внезапного проникновения в обыскиваемое помещение или на участок местности. В обыскиваемый объект входят сразу все участники обыска, включая понятых, но, если имеются даже косвенные данные, что преступник вооружен и может оказать сопротивление, обязательно проводятся оперативные мероприятия по обеспечению безопасности всех участников следственного действия и успешности проведения обыска;

- следователем предъявляются служебное удостоверение и постановление о производстве обыска, на котором должен расписаться обыскиваемый;

- присутствующим при обыске разъясняются их права и обязанности.

Следователем сообщается цель обыска, обыскиваемому предлагается выдать орудия преступления, предметы и ценности, добытые преступным путем, а также другие предметы и документы, которые могут иметь значение для дела.

Основной этап (обзорная и поисковая стадии обыска). Обзорная стадия начинается с ориентирования на месте обыска и предварительного обследования помещения или участка местности. По ходу предварительного обследования корректируется подготовительный план обыска (если такового нет, намечается план обыска и составляется схема очередности поисковых работ).

Решаются вопросы об использовании технических средств и оперативного состава. В зависимости от количества участников применяются одиночный или групповой поиск. Если для ведения поиска выделен один человек, то им должен быть следователь или иной руководитель обыска. При совместных поисках работа ведется поисковой группой в одном месте и при одних понятых. Ведение поиска порознь проводится при широком фронте работ, несколькими поисковыми группами, в каждой из которых имеются свои понятые.

Определяются исходная точка и способ осмотра. Практика выработала следующие приемы обыска:

- по направлению и последовательности исследования - встречное одновременное; параллельное одновременное; плановое исследование (разбитие площадей по квадратам-участкам); последовательное исследование (по часовой стрелке или против часовой стрелки);

- по охвату объектов - сплошное и выборочное (частичное) обследование;

- по характеру исследования - измерения; простукивание; просвечивание объектов с помощью рентгеновских и гамма-лучей; просматривание закрытых полостей через малые отверстия при помощи оптической системы, состоящей из миниатюрного широкоугольного объектива, световода и окуляра (в медицине такое устройство называется эндоскопом); прощупывание; пересыпание сыпучих веществ; переливание жидких веществ; выявление демаскирующих признаков; обнаружение искомого с помощью специально дрессированных собак; обследование без нарушения целостности объектов и обследование, связанное с разрушением частей исследуемых объектов.

Поисковая стадия. Эта сложная и ответственная часть обыска состоит в детальном обследовании обыскиваемого объекта.

Подготавливая это обследование и проводя его, следователю необходимо иметь в виду, что преступник, как правило, допускает возможность прихода к нему нежелательных гостей с целью обыска и готовится к встрече с ними. Для этого, определяя способы сокрытия объектов, которые в случае их обнаружения могут изобличить его, он принимает в расчет психологические факторы, которые обычно оказывают влияние на поведение обыскивающих, снижая их активность и продуктивность совершаемых действий.

При этом учитываются характерные для людей свойства утомляемости, автоматизма действий, чувство брезгливости, возможность отвлечения

внимания обыскивающих искусственно создаваемыми помехами и раздражителями, нежелание их перетруждать себя излишними эмоциональными и физическими нагрузками и многое другое. Отсюда и организация в различных местах возможного обыска нагромождения, свалок малоценных вещей, среди которых размещаются укрываемые объекты, хранение их в помойных ведрах, навозных кучах и прочих малопривлекательных средах, размещение объектов на открытых, обычно не пригодных для хранения ценных предметов местах, отвлечение внимания заранее изготовленными пустыми тайниками, использование тайников с двойным дном, провоцирование конфликтов во время обыска и другие акции противодействия.

Поэтому следователь, рассчитывающий на успех обыска, должен прежде всего придерживаться следующих правил:

- не приступать к обыску очень уставшим;
- по возможности избегать конфликтов с обыскиваемым лицом и другой крайности - излишней близости и панибратства. Все необходимые контакты надо осуществлять вежливо и сдержанно;
- устранять все отвлекающие факторы (ненужное хождение, хлопотливость участников, посторонние разговоры и т.п.);
- не спешить и не приступать к осмотру нового объекта до полного обследования предыдущего (при этом надо действовать строго последовательно, в рамках намеченной системы);
- делать перерывы для отдыха при появлении признаков усталости.

Принудительный характер обыска, возникновение в ряде случаев конфликтных ситуаций, поисковые трудности связаны, как правило, с повышенным психическим напряжением участников данного следственного действия, с особой его психологизированностью.

Психологическая направленность деятельности следователя при обыске состоит в поиске специально скрываемых материальных объектов, имеющих доказательственное значение в условиях контактного

взаимодействия противоборствующих сторон. При этом каждая сторона стремится лучше узнать стратегию поведения другой, избежать самой каких-либо демаскирующих проявлений и повлиять на ход деятельности другой стороны.

В психической деятельности обыскиваемого интенсивно функционируют защитные механизмы. Обыскиваемое лицо может проявить общительность и замкнутость, сдержанность и показную откровенность, высокомерность и агрессивность.

Скрываемое жизненно значимое событие, страх перед изобличением создают в сознании обыскиваемого лица очаг аффектации, функционально перестраивающий всю его психическую деятельность. Этот очаг психотравмы не только дезорганизует нормальную психическую деятельность индивида, но и субъективно переживается как душевная тяжесть. При этом спонтанно (самопроизвольно) формируются защитные механизмы в зависимости от психического склада личности.

На этом фоне четкие, уверенные действия следователя, в которых обнаруживается его определенная осведомленность о предыдущих действиях обыскиваемого, могут вызвать как добровольную выдачу искомого, так и крайние проявления агрессивности по типу фрустрации. С учетом этого при обыске следователь должен не просто искать, а действовать, используя тактические и психологические приемы, постоянно оказывая влияние на обыскиваемое лицо. Чаще всего добровольная выдача искомого происходит не в связи с первоначальным предложением следователя о добровольной выдаче искомого, а в ответ на его правильно осуществляемые первоначальные поисковые действия.

С целью воздействия на "аффективный очаг" следователю целесообразно использовать все то, что может ассоциироваться у обыскиваемого с предметом сокрытия и со способами сокрытия. При этом существенное значение имеют различные вопросы, суждения и действия, в том числе и те, которые допускают многозначное их толкование.

Нередко обыск проводится после допроса. Предполагая возможность обыска, следователь уже при допросе обращает особое внимание на наиболее важные для подследственного лица факты, события, переживания, на все то, что влияет на поведение допрашиваемого и вызывает у него неадекватные реакции. Полученная информация может быть в последующем использована при проведении обыска.

Другое направление стратегии воздействия на обыскиваемое лицо состоит в ослаблении защитных барьеров, в снижении их сопротивляемости. В связи с этим следователю необходимо хотя бы ориентировочно знать побуждения обыскиваемого к сокрытию определенных предметов (стыд перед родственниками, соседями, сослуживцами; страх наказания, боязнь повредить престижу, потерять хорошую репутацию и т.п.).

В зависимости от характера мотивации поведения обыскиваемого лица следователь определяет тактику взаимодействия с ним. В одних случаях акцентируется внимание на выгоде, связанной с добровольной выдачей, в других - подчеркивается правило неразглашаемости результатов обыска. При этом следователь преодолевает определенные смысловые барьеры, сформировавшиеся в сознании обыскиваемого лица. Преодолевая их, следователь оказывает воздействие на внутренние позиции обыскиваемого, выдвинутые им для смыслового оправдания своего поведения.

Лицо, утаивающее определенное обстоятельство, контролирует все то, что имеет отношение к этому обстоятельству. При этом моделируется определенная зона охранения, специально перекрываются все возможные подходы к этой зоне. Но эта специальная "перекрытость" и является демаскирующим обстоятельством.

Одним из проявлений защитных механизмов могут быть усиление речевой активности обыскиваемого лица, стремление его вести разговоры на посторонние темы, которые могли бы отвлечь внимание обыскивающих от поисковой деятельности.

Психологические знания целесообразно использовать, сообразуясь с разработанными криминалистикой стадиями обыска: подготовительной, обзорной, детальной и заключительной.

Вызванная первоначальной установкой на запертость ригидность поведения в дальнейшем блокирует реакции обыскиваемого лица. Особенно значимы первые контакты с обыскиваемым, ибо его дальнейшее поведение будет соотноситься с первоначально выработанной позицией. Отказ от собственных первоначальных утверждений сопряжен для человека с преодолением определенных психологических трудностей.

Первоначальное обследование объектов без нарушения их цельности предпочтительно производить путем сравнения аналогичных объектов, посредством взвешивания и измерения, прощупывания, просмотра на просвет и т.д. При наличии достаточных оснований допустимо обследование объектов с разрушением отдельных частей (отклейка обоев, взлом стены, снятие обивки и т.п.).

Недопустимы неоправданные реплики обыскивающих. Обмен информацией между ними должен преимущественно осуществляться заранее оговоренными условными знаками.

Следователь должен проявлять полную уверенность в успешном осуществлении обыска, уметь максимально сосредоточиться, иметь высокий уровень трудоспособности. Признаки неуверенности в поведении следователя могут быть замечены окружающими и резко снизить активность деятельности других участников обыска. Даже в том случае, если следователю длительное время не удается добиться положительных результатов обыска, он должен сдерживать свои эмоции, не допуская каких-либо высказываний и иных действий, которые могут отрицательно повлиять на ход операции.

Методичность и последовательность проведения обыска, использование в процессе его научно-технических и иных поисковых средств должны оказывать на обыскиваемое лицо психологическое воздействие,

внушить ему мысль о неизбежности достижения положительного результата обыска.

Особенно важно не прекращать, а активизировать обыск в сложных условиях: в загрязненных помещениях, на чердаках, в подвалах, среди нечистот и в различных труднодоступных местах, имея для этого спецодежду, технические приспособления, необходимое количество помощников.

При проведении обыска следователь должен проявлять рефлексивность мышления - учитывать возможные рассуждения и действия прячущего лица.

Нужно поставить себя в положение обыскиваемого, учесть его психологию, его профессию, уклад его жизни, характер и привычки и задать себе вопрос: "Куда бы догадался или попытался сам производящий обыск спрятать разыскиваемый предмет, если бы сам жил в обстановке и условиях обыскиваемого и обладал бы одинаковой с ним степенью развития, одинаковыми профессиональными навыками и способностями?".

Рефлексия - это как бы удвоенный процесс отражения индивидами друг друга, взаимоотображение, содержанием которого является субъективное воспроизведение внутреннего мира партнера, по взаимодействию, в том числе и того, как один партнер отражает действия другого.

Тактический успех следователя зачастую определяется его способностью своевременно распознать тактику поведения обыскиваемого лица.

Прячущий человек моделирует правильность, успешность своих действий. Он руководствуется созданным им субъективным образом недоступности места сокрытия для обыскиваемого лица и программирует свое поведение в условиях возможного обыска - как правило, всегда избирается особый вариант маскирующего поведения. Преступник, скрывая предмет - вещественное доказательство, скрывает и свою причастность к конкретному виду преступления.

Изыскивая способ сокрытия, преступник руководствуется разными оборонительными принципами, "концепциями". Но во всех случаях неизбежно моделируется поисковая деятельность следователя. Позиция прячущего определяется на фоне субъективно моделируемой "слабости" обыскивающего. Наиболее вдумчивые преступники учитывают даже установку следователя на трудный, изобретательный поиск и оставляют скрываемую вещь почти на виду (прибегают к мнимой маскировке). Однако страх изобличения в большинстве случаев вызывает гиперболизацию действий прячущего, аномалию его поведенческих проявлений, что и выступает в качестве важнейшего демаскирующего признака. Предвидя возможность обыска, прячущее лицо осуществляет рефлексию, но, как правило, это рефлексия первого порядка (не учитывающая рефлексивности самого следователя). В связи с этим в качестве мест сокрытия часто избираются объекты, вызывающие резко отрицательные эмоции: помойки, выгребные ямы туалета, грязное белье, крайне загрязненные места и т.п. В расчете на стеснительность, тактичность следователя местом сокрытия могут быть избраны объекты, обычно вызывающие обостренное этическое отношение (постель ребенка, больного, иконы, культовые принадлежности и т.п.). В ряде случаев прячущий рассчитывает на отталкивающий эффект места сокрытия. В практике работы следователи обнаруживали в качестве мест сокрытия электролампы, электророзетки, патроны для электроламп, клетки диких животных, собачьи будки, пчелиные ульи и т.п. В расчете на прямолинейность действий следователя в качестве места сокрытия нередко избираются объекты, не пригодные для использования в качестве хранилищ (стены здания, предметы обихода, мебель, дрова, кучи мусора и т.п.). Часто ставка делается на утомляемость следователя, используется большое количество однородных предметов (книги, старые журналы, обилие вещей). То, что разыскивается, нередко помещается в малоценный обыденный предмет, который специально оставляется на видном месте (сахарница, солонка, кусок хлеба, мыла, колбасы, открытая банка консервов, полено,

кусок торфа и т.п.). Субъективно моделируя недоступность, прячущее лицо устраивает тайники за картинами, зеркалами, батареями водяного отопления, унитазами, бачками с водой, в колодцах, печных переходах и т.п.

В действиях по сокрытию проявляются характерологические особенности прячущего. Так, недоверчивый и жадный человек стремится, как правило, приблизить объекты сокрытия к месту своего постоянного пребывания. Трусливый прячет в более отдаленных местах, осуществляет перестраховочные действия. Физически сильные и умные люди могут оборудовать тайники в труднодоступных местах.

При обыске следует учитывать и профессию прячущего (книги - у научного работника, деревянные предметы - у столяра, кирпичная стена - у каменщика, приусадебный участок - у лица, постоянно работающего на нем, и т.п.).

Следует обращать особое внимание и на предметы увлечения обыскиваемого лица (музыкальный инструмент, шахматная доска, швейная машина и т.п.). Следователю нужно знать не только профессию, но и повседневные занятия обыскиваемого лица, образ его жизни, увлечение, наиболее развитые навыки, особенности поведения. Необходимо обратить внимание на все инструменты и материалы, принадлежащие обыскиваемому, определяющие диапазон его навыков и увлечений. Уже при подготовке к обыску необходимо иметь сведения о составе семьи обыскиваемого, о его взаимоотношениях с соседями, о круге его знакомых.

Особенно ценны сведения об изменении поведения обыскиваемого в последнее время, о его действиях по изменению обстановки, по перестройке надворных построек и т.п.

Общим правилом обыска является максимальная направленность сознания на объекты, внешний вид и местонахождение которых выходят за пределы нормы (например, на нахождение банки с краской на книжной полке, зонтика - в спальне, увядающий куст дерева - на приусадебном участке).

В процессе обыска следователь может получить значительную информацию, наблюдая за поведением обыскиваемого лица, особенно за его произвольными реакциями. О приближении обыскивающего к месту сокрытия могут сигнализировать дрожание и хрипота голоса (с этой целью с обыскиваемым ведется речевой контакт), аритмия дыхания, покраснение или побледнение лица, появление пота, произвольные движения. Особого внимания заслуживает само поведение обыскиваемого (поведенческая доминанта - особая фиксированность определенных действий).

Обыскиваемое лицо может стремиться к дополнительной маскировке объекта сокрытия (заваливает место сокрытия предварительно просмотренными вещами).

Иногда положительные результаты дает так называемая словесная разведка, которая заключается в том, что следует громко называть очередные объекты обыска, наблюдая при этом за реакцией обыскиваемого. Чтобы наблюдение за обыскиваемым и иными находящимися на месте обыска лицами было более эффективным, его целесообразно поручать специально выделенному оперативному работнику.

Следует учитывать и отвлекающие действия обыскиваемого. С целью проверки их целенаправленности следователь может неоднократно приближаться к тем объектам, около которых возникли отвлекающие действия обыскиваемого.

Уже в самом начале контакта с обыскиваемым следователь, объявляя порядок осмотра, должен внимательно следить за его эмоциональными реакциями.

Одним из поисковых приемов является побуждение к действию самого обыскиваемого лица (вынимать и раскрывать вещи, открывать хранилища и т.п.). При этом следует учитывать, что обыскиваемый может стремиться увести следователя в сторону от объекта поиска, проявлять информативно значимые реакции.

Необходимость изъятия определенных предметов диктуется как заранее поставленными задачами, так и рядом обстоятельств, обнаруживаемых уже в процессе обыска, - нахождением предмета в тайнике, его замаскированностью, несоответствием вещи личностным особенностям обыскиваемого (культурному уровню, занятиям, материальным возможностям), попытками обыскиваемого спрятать предмет, отвлечь от него внимание.

У следователя должна быть выработана повышенная ориентировочная реакция на все то, что, по мнению лица, у которого производится обыск, демобилизует поисковую деятельность. Так, обнаружение тайника может вызвать прекращение дальнейшего поиска. Зная это, преступники иногда делают ложные, дезориентирующие тайники, помещая в них предметы, не имеющие доказательственного значения. Один скрываемый объект может маскировать другие. Производя поисковые действия в конкретной обстановке, следователь постоянно задумывается над тем, каковы возможности этой обстановки для сокрытия искомых объектов. При этом не следует исключать никаких возможностей. Крупные драгоценности могут находиться в ржавой консервной банке, а изобличающая малоценная вещь - среди предметов роскоши. Следует помнить, что, каким бы изощренным способом сокрытия ни воспользовался преступник, его маскирующие действия неизбежно оставляют демаскирующие признаки и микроследы (исследование осуществляется при помощи технических средств, находящихся на вооружении криминалистических лабораторий).

ГЛАВА II ПРАКТИКА И ПРОБЛЕМЫ ПРОИЗВОДСТВА ОБЫСКА

2.1 Обыск в помещении и открытой местности

Одним из основных прав, ограничиваемых при производстве по уголовному делу и непосредственно в процессе проведения следственных действий, является право граждан на неприкосновенность жилища. Указанное право провозглашено в ст. 25 Конституции РФ, где говорится: "Жилище неприкосновенно. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения". Закрепление в Конституции РФ рассматриваемого предписания, безусловно, предопределило необходимость установления системы гарантий реализации права на неприкосновенность жилища в УПК РФ.

Обыск производится тогда, когда для этого есть достаточные правовые основания, когда он необходим по обстоятельствам дела и, следовательно, нравственно оправдан. Незаконное производство обыска - грубое нарушение конституционных прав гражданина. Из ст. 25 Конституции РФ следует, что для производства обыска необходимо получить разрешение суда, что означает, в частности, повышение ответственности за необоснованный обыск¹. Обыск без соответствующего разрешения по причине его безотлагательности, обыск в ночное время по той же причине допускаются лишь тогда, когда получение разрешения затруднено или же промедление с обыском может сделать его безрезультатным. При производстве обыска участвует лицо, в помещении которого производится обыск, либо совершеннолетние члены его семьи. Одновременно необходимо принять меры к тому, чтобы дети, проживающие в помещении, были удалены и

¹ Гуськова, А.П., Шептунова, Х.П. Особенности соблюдения правовых гарантий неприкосновенности жилища при производстве обыска // Российский следователь. – 2008. – N 18. – С. 45.

размещены в другом месте. Если в семье находятся больные, то их следует изолировать таким образом, чтобы обыск не мог непосредственно влиять на их состояние¹.

Для личности, ее прав и интересов важны гарантии при проведении следственного действия, и в этой связи заслуживает внимания вопрос о проведении обыска в случаях, не терпящих отлагательства. Требования принципа неприкосновенности жилища обуславливают возможность ограничения данного конституционного права лишь при наличии соответствующих оснований. Причем, как верно замечает Л.И. Герасимова, не следует смешивать две процессуальные категории - "основания производства обыска" и "случаи, не терпящие отлагательства". С одной стороны, наличие достаточных оснований само по себе не вызывает необходимости производства обыска в неотложных случаях. С другой - возникновение не терпящих отлагательства случаев не означает, что обыск может быть проведен без достаточных оснований, лишь в результате умозрительного вывода следователя. Для производства данного следственного действия необходимо, чтобы в материалах уголовного дела содержались доказательства, подтверждающие как необходимость производства обыска, так и необходимость использования особого правового режима при его производстве²

Так, в производстве Центрального суда г. Оренбурга имеется материал о проведенном 11 марта 2004 г. следователем СО Управления Госнарконтроля России по Оренбургской области М. обыске жилища Н. без судебного решения. В уведомлении следователем указывается, что проведение обыска жилища Н. без судебного решения вызвано обстоятельствами, не терпящими отлагательства. Однако такие обстоятельства, которые повлекли проведение обыска в жилище Н. без судебного решения, ни в уведомлении, ни в постановлении о производстве

¹ Кобликов, А.С. Юридическая этика: Учебник для вузов – М.: Норма, 2004. – С. 100.

² Герасимова, Л.И. Реализация принципа неприкосновенности жилища при производстве следственных действий // Адвокат. – 2005. – N 1. – С. 24.

обыска не указаны. Отражена лишь цель проведения обыска - обнаружение и изъятие наркотических средств и денег, полученных от сбыта наркотиков. Как следует из материала, уголовное дело в отношении Н. было возбуждено по эпизодам сбыта наркотических средств от 04.02.2004 и от 24.02.2004. В копиях постановлений указано, что уголовные дела по данным эпизодам возбуждены 11.03.2004, а в постановлении о соединении уголовных дел указано, что данные дела возбуждены 09.03.2004. Устранить данные противоречия суду не представилось возможным. На неоднократные запросы и уведомления о рассмотрении материала следственные органы в суд не явились и представить материалы уголовного дела суду отказались. Судом установлено, что обыск в жилище Н. проводился 11.03.2004. При возбуждении уголовного дела 09.03.2004 у следственных органов имелась реальная возможность получить судебное решение на производство обыска в жилище. Таким образом, суду не были представлены доказательства, подтверждающие законность и необходимость проведенного обыска в жилище Н. без судебного решения. Каких-либо обстоятельств, свидетельствующих о неотложности проведения обыска в жилище, суд не установил.

Далее, согласно представленному протоколу обыска, в графе "подпись понятого" отсутствует подпись второго понятого - М. В итоге можно заключить, что нарушены п. 5 ст. 164 УПК и п. 4 ст. 170 УПК. Кроме того, в нарушение ч. 5 ст. 165 УПК уведомление о проведении обыска поступило в суд только 15.03.2004, т.е. по истечении 24 часов. Тогда как в соответствии с ч. 1 ст. 75 УПК доказательства, полученные с нарушением требований уголовно-процессуального законодательства, являются недопустимыми. На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. 165 УПК, суд обоснованно признал обыск, проведенный в жилище Н. без судебного решения, незаконным¹.

¹ Постановление Центрального районного суда г. Оренбурга, 2004. Уголовное дело N 64/95. // СПС Консультант плюс.

Таким образом, можно констатировать, что законность проведения осмотра жилища, обыска и выемки в жилище в исключительных случаях, не терпящих отлагательств, обеспечивается наличием и отражением в деле:

- 1) убедительных данных, свидетельствующих о необходимости неотложного производства этих следственных действий;
- 2) данных о нахождении в жилище объектов, имеющих значение для расследуемого дела;
- 3) неукоснительного соблюдения процессуального регламента указанных следственных действий¹.

Рассмотрим для сравнения как обстоит данный вопрос в зарубежных странах. Так в США неприкосновенность жилища свято чтится законодательством, полицейские, когда разыскивают подозреваемого, чтобы арестовать его, не вправе войти в дом знакомого этого подозреваемого, даже имея при себе ордер на арест. Для того чтобы войти в какой-либо дом, кроме того, в котором проживает подозреваемый, у полицейских на руках должен быть ордер на обыск, разрешающий им войти в такой дом, чтобы произвести обыск с целью обнаружения подозреваемого. В противном случае сотрудники полиции могли бы использовать ордер на арест в качестве предлога для проведения обыска и ждать, пока подозреваемый не появится в доме, чтобы арестовать его. При этом они бы могли ссылаться на то, что обыск им необходим ввиду простых подозрений, что в этом доме имеет место противозаконная деятельность².

Европейский суд по правам человека отмечает, что в начале обыска производящие его должностные лица обязаны документально подтвердить свои полномочия и известить лицо, занимающее помещение, о целях обыска,

¹ Соловьев, А. Обеспечение обоснованности проведения осмотра жилища, обыска и выемки в жилище в исключительных случаях, не терпящих отлагательства // Уголовное право. – 2004. – № 2. – С. 104.

² Бернам, У. Правовая система США. 3-й выпуск. – М.: Новая юстиция, 2006. – С. 486.

а также обеспечить присутствие этого лица, его близких или других представителей при проведении обыска¹.

Законодательство Англии предоставляет полиции право войти в помещение, куда нет свободного доступа публике (жилой дом, деловая контора и т.п.), произвести там обыск, изъять доказательства, которые, как предполагается, будут иметь значение для расследования опасного арестного преступления. Приказ на совершение этих действий полицейский должен получить у магистрата, который, перед тем как выдать приказ, убеждается в том, что владелец не согласен добровольно открыть двери дома, или в том, что он может уничтожить доказательства. Но английское законодательство, в отличие от американского, дает право полицейскому войти в любое помещение для производства обыска без приказа магистрата в том случае, если необходимо исполнить приказ об аресте или арестовать какое-либо лицо, которое незаконно находится на свободе, либо сохранить жизнь, телесную неприкосновенность и предупредить серьезный ущерб собственности. И наоборот, коль скоро лицо арестовано, допускается произвести обыск без приказа с целью получения доказательств преступления, в связи с которым осуществлен арест².

Статья 182 УПК предоставляет лицам, у которых в помещении производится обыск, право ознакомиться с постановлением о производстве обыска либо судебным решением, разрешающим его производство, получить копию протокола обыска, а также вызвать адвоката.

Присутствие лица, в помещении которого производится обыск, дает гражданину возможность непосредственно контролировать ход следственных действий, охранять от посторонних личные и семейные тайны, защитить свои права. В случае добровольной выдачи интересующих следствие документов и предметов следователь может и не проводить обыск,

¹ Камензинда (Cammenzind) против Швейцарии. Судебное решение от 16 декабря 1997 г. Краткое неофициальное изложение обстоятельств дела // СПС "Гарант-Максимум".

² Апарова, Т.В. Суды и судебный процесс Великобритании. Англия, Уэльс, Шотландия. – М., 1996. – С. 105.

что даст гражданину возможность максимально оградить от посторонних свою частную жизнь¹.

В случае несогласия с действиями компетентных органов граждан, в жилище которого проводится обыск, как и другие участники следственного действия, вправе настаивать, чтобы их замечания были отражены в протоколе. Возможность делать заявления и замечания и обязанность следователя их внесения в протокол дают дополнительные гарантии от злоупотреблений со стороны представителей власти. В дальнейшем, получив копию протокола, лицо может в полном объеме принять меры по защите и восстановлению своих нарушенных прав.

В любом случае, если даже человек по каким-либо причинам не участвует в обыске, произведенном в его жилище, он не лишается возможности защитить свои права: может подать жалобу как на само процессуальное решение, так и по поводу производства обыска.

Особенности обыска в помещении. Успешная подготовка к обыску в помещении предполагает прежде всего получение максимально полной информации (как из процессуальных, так и из непроцессуальных источников) не только о предметах отыскания и возможных местах их сокрытия, но и об индивидуальных особенностях обыскиваемого лица. Это позволит правильно (в психологическом и тактическом отношении) организовать и осуществить прибытие на место обыска и проникновение в обыскиваемое помещение. В целях обеспечения внезапности обыска средства транспорта должны быть оставлены на некотором удалении от места обыска. Сосредоточение у места обыска значительного числа лиц должно происходить постепенно и бесшумно. При наличии лифта следует подниматься на несколько этажей выше, а затем пешком спускаться на нужный этаж. Чтобы не вызвать повышенной ориентировочной реакции, через дверной глазок должен быть виден лишь один человек из числа

¹ Васильев, А. Защита права на неприкосновенность жилища лицом, у которого производится обыск // Законность. – 2005. – N 3. – С. 21.

пришедших (желательно, чтобы он был знаком обыскиваемому). При операции, готовящейся в коммунальной квартире, звонить следует соседям обыскиваемого лица. За окнами и вторым выходом устанавливается наблюдение.

Подготовка и производство обысков в помещении в необходимых случаях (особенно тогда, когда объектом обыска являются не "хижины", а дворцы, бункеры, замки, доступ в которые предельно ограничен из-за высоких заборов, стальных дверей, технических средств визуального контроля, вооруженной охраны) осуществляются в режиме серии последовательно реализуемых оперативно-розыскных и следственно-тактических операций. Выделим наиболее важные.

Операция "Разведка" представляет собой своеобразную интерпретацию известной поговорки: "Не зная брода, не суйся в воду". Она предполагает заблаговременное получение оперативных и следственных установочных данных, дающих ответы на многие вопросы типа "где эта улица, есть ли на ней этот дом", каково местонахождение объекта предполагаемого обыска, что представляют собой прилегающая к нему территория, транспортные коммуникации, подходы и подъезды к объекту, его конструктивные особенности, охраняется ли он, какие имеет входные коды. Важное значение для обеспечения эффективности обыска имеет собирание ориентирующих данных о личности обыскиваемого, его близких, служебных и иных связей, образе их жизни, о том, что собой представляет помещение, в котором планируется произвести обыск (на каком этаже оно находится, сколько комнат имеется в квартире, имеется ли охранная сигнализация, на какую часть улицы выходят окна и т.д.), о наличии транспортных средств у лиц, в отношении которых получена санкция на производство обыска, где находятся гараж, иные недвижимые объекты, принадлежащие им, и т.д.

Одной из задач данного рода мероприятий является обеспечение быстрого, не заметного для посторонних проникновения на объект. Операция "Проникновение" требует подчас самой обстоятельной, хорошо продуманной

подготовки с учетом всех собранных по делу и в рамках операции "Разведка" данных. Помимо обычных сил и средств, вовлекаемых в производство обыска, может потребоваться обеспечение участников обыска силовым сопровождением с привлечением оперативных сотрудников, имеющих специальную подготовку, необходимые физические качества и средства специальной техники (альпинистское снаряжение, средства преодоления преград и т.д.), кинологов со служебно-розыскными собаками. Иногда, чтобы обеспечить беспрепятственное проникновение на место обыска, могут потребоваться разработка соответствующей легенды и ее воплощение в жизнь, для того чтобы лица, находящиеся в помещении, открыли входную дверь. Заметим, что насильственный, силовой способ проникновения на объект должен применяться лишь в том случае, когда отсутствуют другие, реальные возможности решения намеченной задачи. Существует немало способов сделать это без шума и пыли, выставления окон, взлома дверей, грозных речей и бряцания оружием. Один из них может быть назван проникновением "на плечах обыскиваемого". Данный способ реализуется, например, в том случае, когда обыск производится сразу после допроса подозреваемого (обвиняемого) по месту ведения следствия с последующим выездом на место обыска с допрошенным, который сам впускает оперативно-следственную группу в свое служебное, жилое, иное помещение. В случае задержания подозреваемого участники обыска могут воспользоваться ключами от квартиры (иного объекта), изъятыми у задержанного, при условии обеспечения самого факта обыска в присутствии взрослого, психически здорового члена семьи задержанного или иного лица, имеющего непосредственное отношение по жизни или по работе к объекту обыска. Продуктивным с рассматриваемой точки зрения может оказаться и другой способ проникновения на объект. Назовем его условно операцией "Перехват". Реализуется этот способ следующим образом.

Оперативным путем устанавливается, в какое время лицо, на квартире, в доме, ином объекте которого намечен обыск, должно прибыть на объект

или выйти на улицу (на лестничную площадку) из помещения. В этот момент организуется контакт с ним, а затем вместе с ним и с его помощью осуществляется проникновение в помещение.

Операция "Мобильник" предполагает принятие мер, исключающих возможность непосредственно перед обыском и в ходе его производства контакта по местной или мобильной связи между теми лицами, в доме, квартире и т.д. которых производится обыск, и другими лицами из числа их родственников и иных связей. Они не должны отвечать на телефонные звонки их абонентов. Имеющиеся у них мобильные телефоны должны быть отключены и изолированы на время обыска, с тем чтобы предотвратить возможные попытки выйти на телефонный контакт с абонентом, находящимся вне пределов обыска.

Операция "Блокировка" проводится для того, чтобы обыскиваемые не могли несанкционированно общаться друг с другом, передавать друг другу записки, предметы, не могли скрыться, спрятать или выбросить в окна, уничтожить вещественные доказательства. В этих целях по месту обыска у всех входов и выходов, у переходов, под окнами должна выставляться охрана, должно быть организовано наблюдение за поведением обыскиваемых лиц. Также проводится мероприятие, которое в просторечье определяется так: "Всех впускать, никого не выпускать".

Перед началом поисковых работ лицам, находящимся на обыскиваемом объекте, а также проходящим во время обыска, объявляется о том, что им запрещается покидать его до окончания обыска, звонить по телефону, отвечать на звонки, общаться друг с другом и безнадзорно передвигаться по помещению (это правило не распространяется на врача, почтальона, сантехника, электрика и других лиц, явившихся на обыскиваемый объект в силу исполнения своих служебных обязанностей).

Приступая к обыску, следователь обязан разъяснить присутствующим правила поведения в обыскиваемом помещении (сидеть на месте, не подавать реплик, не вмешиваться в действия обыскивающего и др.). Далее следователь

в соответствии с УПК сообщает обыскиваемому, с какой целью производится обыск, и предлагает ему добровольно выдать искомые предметы и документы. Это предложение необходимо сделать не формально и не вскользь, не между прочими подготовительными действиями, а полностью овладев вниманием обыскиваемого, с использованием психологических средств внушения и убеждения.

Целесообразно в процессе предварительной беседы с обыскиваемым лицом произвести также словесную разведку, сообщить ему, для обнаружения какого рода предметов производится обыск, ознакомить с техническими возможностями поисковых средств и т.п. Причем передачу этой информации следует организовать таким образом, чтобы у обыскиваемого лица активизировалась его предвосхищающая деятельность.

Обыскиваемому лицу необходимо разъяснить процессуальное право следователя вскрывать закрытые помещения и хранилища.

Если шкафы, кладовые, чемоданы и другие хранилища закрыты на замок, следует предложить хозяину обыскиваемого помещения открыть их. В случае отказа хранилища вскрываются принудительно, но при этом следователь обязан избегать причинения повреждений, не вызываемых необходимостью.

Инструктирование лиц, участвующих в обыске, должно быть использовано в целях создания благоприятного психологического фона.

В обзорной стадии следователь выясняет, какие помещения и хранилища принадлежат лично обыскиваемому и членам его семьи, устанавливает наличие ключей от хранилищ. Далее осуществляются обход и обзор всех подлежащих обыску помещений на территории. При этом следователь определяет предварительную схему и тактику поиска. При определении схемы обыска следователь руководствуется соответствующими розыскными предположениями - версиями. Розыскные версии формируются на основе мысленного объединения (синтеза) результатов предварительно осуществленной аналитической деятельности. Для выдвижения розыскных

версий необходимо знать типичные способы сокрытия, произвести анализ конкретных условий, проявив нестандартное мышление, допуская необычность действий по сокрытию искомых объектов со стороны обыскиваемого лица. При этом повышенную ориентацию должны вызвать все предметы, обнаруженные в нетипичных для них местах нахождения.

Важной предпосылкой выдвижения розыскных версий является предварительная осведомленность следователя как о плане помещений, их интерьере, так и о ремонте помещений, их изменении, о замене мебели и т.п.

На обзорной стадии обыска устанавливаются возможные связи между характером искомых предметов (ружье, пистолет, нож, одежда с изобличающими следами, труп или его части и т.п.) и возможностями их сокрытия в данных конкретных условиях. При этом часть предметов обоснованно исключается из поиска.

На стадии детального поиска следователю целесообразно придерживаться определенной последовательности поисковых действий. Место обыска условно разделяется на определенные участки, устанавливается строгая очередность их обследования. В первую очередь осматриваются места общего пользования и место, куда предполагается помещать осмотренные и изъятые вещи.

Демаскирующими признаками мест сокрытия могут служить: отсутствие пыли и грязи в пазах между половыми досками и паркетными элементами, крепление новыми гвоздями и свежая покраска отдельных частей пола, место преимущественного нахождения обыскиваемого лица, выпуклость или вогнутость частей поверхности стен, различная люминесценция отдельных частей стен (при использовании прибора ультрафиолетового облучения) и др.

Обыск на открытой местности производится с целью обнаружения объектов, зарытых в землю или укрытых иным способом. Такой обыск распространяется только на территорию, находящуюся в пользовании определенного лица (двор, приусадебный участок, дачный участок, сад,

огород). Особенности обысков на местности определяются главным образом значительностью размеров обыскиваемой территории и, как правило, нахождением на ней нежилых строений (бани, хозяйственные постройки, беседки, погреба и т.д.), которые также обыскиваются.

Если обыск на открытой местности - это продолжение обыска, проводимого в помещении, то об этом выносится одно общее постановление, а если не является продолжением обыска в помещении, об этом выносится самостоятельное постановление. Этот обыск проводится в присутствии владельца участка или совершеннолетнего члена его семьи.

Тактика обыска на открытой местности определяется и осуществляется с учетом размеров обыскиваемого пространства, характера искомых объектов, наличия нежилых строений, водоемов, колодцев, особенностей грунта и растительности.

При обыске на открытой местности обследуемая территория разбивается на отдельные сектора (участки), каждый из которых делится на квадраты или прямоугольники, границами которых могут служить как естественные ориентиры (тропинки, кустарники, деревья, ручьи), так и искусственные (флажки, веревки и т.д.). Границы обследуемых участков определяются исходя из количества оперативных работников и специалистов, характера местности и искомых объектов.

Каждый участок закрепляется за одним из участников поисковой группы. При его обследовании необходимо обращать внимание на признаки, демаскирующие тайники, схроны и другие укрытия предметов (повреждения травяного покрова, разрыхленность верхнего слоя земли или снегового покрова, места ремонтных работ и т.п.). Для поиска вещественных доказательств широко используются поисковые технические средства. Так, для обнаружения металлических предметов можно использовать магнитные подъемники, миноискатели; для отыскания трупов в земле применять приборы "Поиск-1", "Электрощуп". С помощью прибора "Поиск-1" могут быть обнаружены разнообразные продукты органических тканей, что

фиксируется специальным индикаторным устройством. В зависимости от концентрации сероводорода и аммиака индикатор изменяет цвет - окрашивается. Прибор "Электрощуп" создан на принципе появления электромагнитных волн при обнаружении веществ биологического распада. Этот прибор пригоден для поиска трупов в одежде и без одежды, находящихся как в сухих, так и во влажных (заболоченных) грунтах.

Участки, на которых недавно взрыхлялась земля, выявляют с помощью щупа или полива водой. На свежеперекопанном месте вода поглощается значительно быстрее, чем на неперекопанном.

При необходимости мусорные ямы выгребаются, постройки и преграды разрушаются, а механизмы разбираются на части.

2.2 Процессуальные и практические особенности производства личного обыска

Данный вид обыска представляет собой принудительное обследование тела, одежды, обуви и предметов, носимых человеком.

В законе говорится (ст. 184 УПК РФ), что личный обыск подозреваемого и обвиняемого, при наличии к тому оснований, производится в целях обнаружения и изъятия предметов и документов, могущих иметь значение для уголовного дела. Данный вид обыска может быть произведен и без соответствующего постановления при задержании лица или заключении его под стражу, а также в том случае, когда имеются достаточные основания полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, где производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, которые могут иметь значение для уголовного дела. Законодатель особо отмечает, что личный обыск производится только лицом того же пола, что и обыскиваемый человек, и в присутствии понятых и специалистов того же пола, если они участвуют в рассматриваемом следственном действии.

Личный обыск всегда в той или иной мере связан с ограничением прав и свобод лица, в отношении которого он осуществляется. По характеру действий, их направленности и субъективному восприятию обыскиваемым личный обыск относится к наиболее выразительным в правоограничительном смысле следственным действиям и мерам уголовно-процессуального принуждения. Затрагиваемые при его производстве права являются основными конституционными правами и свободами личности. В их число согласно Конституции РФ прежде всего входят: право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22), право на достоинство (ст. 21), право на неприкосновенность частной жизни и личной тайны (ст. 23), право на недопустимость использования и распространения информации о частной жизни лица без его согласия (ст. 24). Все названные конституционные права и свободы в той или иной мере подвергаются ограничению либо опасности ограничения при проведении личного обыска. В связи с этим важное теоретическое значение приобретает вопрос о конституционных и процессуальных гарантиях прав и свобод лица, подвергаемого личному обыску. Провозглашая основные права и свободы человека и гражданина, Конституция РФ не исключает возможности их ограничения, но допускает это только при соблюдении определенных условий, предусматриваемых либо непосредственно в конституционных нормах, либо в нормах соответствующего отраслевого законодательства.

Общеправовой конституционной гарантией прав и свобод человека и гражданина, в том числе и при производстве личного обыска, является положение, закрепленное в ст. 2 Конституции РФ, возлагающее обязанность признания, соблюдения и защиты прав и свобод человека и гражданина на государство. Государство, выступающее в уголовном судопроизводстве в лице соответствующих должностных лиц и органов, обязано обеспечить каждому человеку при осуществлении уголовно-процессуальной деятельности возможность беспрепятственного пользования предоставленными ему правами и свободами, а при необходимости их

ограничения - принять все меры к тому, чтобы это ограничение осуществлялось только в пределах действительной необходимости и при соблюдении всех требований закона, гарантирующих человеку возможность защиты принадлежащих ему прав и свобод.

В структуре УПК РФ 2001 года выделена специальная глава "Принципы уголовного судопроизводства". В ней наряду с требованиями законности, осуществления правосудия только судом закрепляются принципы уважения чести и достоинства личности (ст. 9), неприкосновенности личности (ст. 10), охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве (ст. 11), неприкосновенности жилища (ст. 12), тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 13) и др.

Три первых принципа имеют прямое отношение к личному обыску. Их действие непосредственно сказывается на характере уголовно-процессуальных отношений, возникающих в связи с производством личного обыска между органом, должностным лицом, принявшим решение о производстве этого действия и выполняющим его, и лицом, подвергаемым личному обыску. Указанные принципы обуславливают:

- 1) недопустимость принятия решений и осуществления в отношении обыскиваемого действий, унижающих его честь и достоинство;
- 2) исключение действий, могущих создать опасность для жизни и здоровья этого лица;
- 3) недопущение действий, сопряженных с насилием, пытками, другим жестоким обращением с лицом, подвергаемым личному обыску;
- 4) невозможность ограничения свободы передвижения и права распоряжаться самим собой свыше времени, необходимого для производства личного обыска, при отсутствии решения о задержании этого лица или заключении его под стражу;
- 5) обязанность должностных лиц, принимающих решение о производстве личного обыска и выполняющих соответствующие действия,

исходить при этом только из действительной необходимости, основывая свою деятельность на требуемой законом совокупности доказательств и соблюдении всех требований закона;

б) обязанность указанных выше должностных лиц ознакомить соответствующее лицо с решением о производстве обыска, разъяснить ему порядок производства этого действия, его права, обязанности и ответственность и обеспечить возможность осуществления предоставляемых ему законом прав.

Безусловное гарантирующее значение в обеспечении конституционных прав и свобод человека, затрагиваемых личным обыском, имеет процессуальная форма (или процессуальный порядок) принятия решения о производстве этого действия и его проведения. Учитывая изложенные выше специфические особенности личного обыска и то обстоятельство, что личный обыск является разновидностью обыска вообще, законодатель при регламентации порядка решения вопроса о его производстве и исполнения этого решения использует несколько вариантов расположения соответствующих норм. Прежде всего, раз личный обыск предстает в виде одного из видов обыска, он обозначается и расписывается во всех статьях, где речь идет об обыске. В данном случае нормы, касающиеся личного обыска, находят выражение в статьях, регламентирующих все другие виды обыска. К ним относятся нормы, определяющие основания производства этого обыска, порядок принятия соответствующего решения, порядок выполнения действий по проведению обыска и их процессуального оформления (ст. 182 УПК РФ).

В то же время, имея в виду особенности объекта личного обыска, специфику ситуаций, при которых в нем появляется необходимость, закон выделяет нормы, касающиеся исключительно этого процессуального действия и порядка его проведения (ст. 184 УПК РФ). Кроме того, в ряде случаев законодатель варьирует указанные приемы посредством использования отсылочных норм, которые позволяют избегать

необоснованных повторов и одновременно отражать специфику процессуального режима производства личного обыска.

Весьма характерной чертой субъектного состава личного обыска как процессуального действия является его половая принадлежность. Все лица, принимающие участие в этом действии, в том числе и лицо, производящее обыск, должны быть одного пола с обыскиваемым лицом (ч. 3 ст. 184 УПК РФ). Подмена одного из участников этого следственного действия лицом иной должностной или профессиональной направленности, принадлежащим к другому полу, как это имеет место при освидетельствовании (ч. 4 ст. 179 УПК РФ), здесь не допускается.

Обязательным условием производства личного обыска является установленное законом требование о предварительном предъявлении лицу постановления о его обыске и необходимости выдачи предметов, подлежащих изъятию, в добровольном порядке (ч. 4 и 5 ст. 182 УПК). Соблюдение этого условия имеет чрезвычайно важное значение особенно в тех случаях, когда добровольная выдача веществ и предметов, запрещенных к обороту, влечет освобождение от уголовной ответственности (примечания к ст. 222, 223, 228 УК РФ).

Недопустимость применения насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создания опасности для жизни и здоровья участвующих при этом лиц также является общим правилом производства следственных действий (ч. 4 ст. 164 УПК). К личному обыску оно имеет прямое отношение, поскольку его производство не только не исключает, а, наоборот, предполагает возможность оказания определенного воздействия на обыскиваемое лицо. В частности, даже реализация требования закона о необходимости предъявления ему постановления об обыске и предложения добровольно выдать находящиеся при нем предметы, запрещенные к обороту, может осуществляться в различной форме и сопровождаться непозволительной демонстрацией власти, силы и скрытой угрозы как относительно его самого, так и его родственников или близких лиц. Границы допустимого и

недопустимого поведения при производстве личного обыска, как и производстве других действий, должны определяться на основе не только российского внутреннего законодательства, но и соответствующих международных актов, регламентирующих рассматриваемый вопрос, а также с учетом этических правил соответствующей деятельности¹.

Составной частью рассматриваемого условия является недопустимость при производстве личного обыска действий, опасных для жизни и здоровья участвующих в нем лиц. Это прежде всего касается лица, подвергаемого личному обыску. В последнее время достаточно широкое распространение получили способы перевозки наркотиков и других запрещенных к обороту веществ и предметов, связанные с использованием складок, отверстий и внутренних органов человеческого тела. Наркотики провозят в желудках, золотые изделия прячут в интимных местах и т.д. В таких случаях отыскание и выявление запрещенных к обороту веществ и предметов не может обходиться без использования инструментальных исследований человеческого тела либо обычных путей выведения содержимого из желудочно-кишечного тракта. При этом возникают достаточно острые вопросы, связанные с проявлением определенного отношения не только к достоинству человека, но и к его здоровью.

Личный обыск практически всегда связан с возможностью обнаружения тех или иных обстоятельств личной, семейной, частной жизни обыскиваемого лица, а также тех лиц, с кем он состоит в близких отношениях. Поэтому содержащееся в ч. 7 ст. 182 УПК РФ правило о том, что следователь должен принять меры к неразглашению таких обстоятельств, имеет к лицу, производящему обыск, непосредственное отношение: лицо, производящее обыск, должно проявить особое внимание к подбору понятых с тем, чтобы среди них не оказались люди, недоброжелательно настроенные по отношению к обыскиваемому лицу. В связи с этим заслуживает внимания высказанное в литературе предложение о приглашении в качестве понятых

¹ Москалькова, Т.Н. Этика уголовно-процессуального доказывания. – М., 2006. – С. 145.

граждан, которые не осведомлены о лицах, подвергаемых обыску, выемке или освидетельствованию. При выполнении действий по розыску и выявлению разыскиваемых предметов, их изъятию следует избегать ненужных, необоснованных операций и прежде всего тех, которые прямо связаны с возможностью оглашения обстоятельств личной, интимной жизни обыскиваемого лица, не включать их без нужды в протокол личного обыска. При необходимости следователь обязан предупредить участников личного обыска о недопустимости разглашения указанных выше сведений и отобрать у них соответствующую подписку. Ее наличие в уголовном деле при совершении соответствующих действий создает возможность привлечения указанных лиц к уголовной ответственности по ст. 310 УК РФ.

С учетом обстоятельств дела и личности обыскиваемого в начале подготовительного этапа принимаются меры предосторожности. Обыскиваемому предлагается встать (если он сидит), положить все, что у него в руках, поднять руки вверх, повернуться спиной к обыскиваемому и принять положение, исключающее возможность оказания им внезапного сопротивления (нападения). Затем ему предлагается выдать имеющиеся при нем орудия преступления, предметы и ценности, добытые преступным путем, а также другие предметы или документы, которые могут иметь значение для дела.

Обыскивающий ощупывает воротник верхней одежды, обследует карманы, пояс, предметы, находящиеся при нем, - сумки, портфели, кейсы, чемоданы, кошельки, бумажники - в целях обнаружения следов, изъятия оружия и иных предметов, которые обыскиваемый может использовать для оказания сопротивления. После этого в удобной последовательности (обычно сверху вниз) тщательно осматриваются головной убор, одежда, обувь. Прощупываются, а при необходимости подпарываются козырьки головных уборов, подкладка, заплатки и др. Обследуя обувь, обращают внимание на стельки, накладки носков, каблуки. При обследовании тела осматривают полость рта, нос, уши, волосы, анальное отверстие, влагалище. При наличии

на теле обыскиваемого повязок, а также в тех случаях, когда имеются основания предполагать, что искомое может быть спрятано в естественных отверстиях человеческого тела, приглашается врач. На одежде, обуви, на теле, под ногтями могут быть обнаружены микрообъекты, свидетельствующие о пребывании обыскиваемого лица на месте происшествия и характеризующие его преступные действия.

Осматривая обнаруженные предметы, необходимо помнить, что под предметами личного пользования могут быть закамуфлированы стреляющие, взрывные и радиотелефонопередающие устройства.

Производя личный обыск на месте задержания, обязательно осматривают окружающую местность, так как зачастую задержанный выбрасывает уличающие его объекты.

При задержании лиц, подозреваемых в совершении некоторых преступлений (например, убийства, незаконного изготовления, приобретения, хранения, перевозки, пересылки либо сбыта наркотических средств или психотропных веществ; террористического акта), после окончания обыска переодевают в другую одежду и обувь. Изъятую у них одежду и обувь описывают с указанием степени изношенности и упаковывают для последующего исследования. Если обыскиваемый передвигался на личном транспорте, транспортное средство также подвергается обследованию. Для этого следует пригласить соответствующих специалистов (сотрудника ГИБДД и инженера-механика). Если перед производством обыска необходимо остановить транспортное средство, то для этого, по возможности, должна быть использована зашифровка цели остановки. После остановки транспортного средства производится личный обыск находящихся в нем лиц, а затем обследуется само транспортное средство. Производится наружный осмотр сидений, хранилищ и полостей в салоне, мест под ковриком, чехлами, открыто лежащих в транспортном средстве предметов. Более тщательному обыску транспортное средство подвергается на месте, куда оно доставляется после задержания. Для

обнаружения скрытых хранилищ и тайников используется помощь специалиста.

2.3 Фиксация хода и результата исследуемого следственного действия

Расследование преступлений по своей сути – это познание определенных законом последствий преступного деяния. Следователь сам событие преступления не наблюдал, он черпает информацию исходя из изучения последствий, которые отражены в следах преступления. Суд, который будет решать уголовное дело по существу, так же как и следователь не воспринимал событие как таковое, более того, суд не воспринимал и ту информацию, которую следователь получал в процессе производства отдельных следственных действий. Эту информацию, в преобразованном и фильтрованном виде о совершенном преступлении, следователь передает суду. Средствами передачи результатов расследования являются предусмотренные в УПК РФ протоколы, постановления и другие процессуальные документы, в которых следователь путем описания излагает сведения как результаты производства отдельных следственных действий. Кроме описания в протоколе, фиксация хода и результатов следственных действий, в том числе и обыска осуществляется с помощью фото и видеозаписи, схематической зарисовки и др.

Таким образом, исходя из существующего установленного порядка судопроизводства, у нас следствие по одним и тем же преступным деяниям, ведется дважды и притом, последовательно: вначале дознание либо предварительное расследование, затем судебное следствие. И в процессе каждого из них имеет место фиксация хода и результатов как отдельных процессуальных актов, так и всего уголовного процесса. Установленный в законе порядок фиксации фактов проведения процессуальных действий, в том числе и обысков, с позиции законов является важной гарантией прав и интересов всех участников следственного действия и не только лица,

который подвергается обыску, но и следователя, который производит поисковые действия. Обыск не может быть проведен без процессуального оформления в виде протокола.

На все обнаруженное при обыске в момент его обнаружения следователь должен акцентировать внимание понятых. Причем не только на обнаруженные объекты, но и на место их обнаружения. Это важно в тактическом и доказательственном значении, так как место хранения искомого позволяет судить о характеристике, общественной опасности и т.п. лица, который владеет искомыми объектами.

Кроме того, в практике раскрытия и расследования уголовных дел нередки случаи, когда обыскиваемые лица, сразу после обнаружения искомого объектов и в суде заявляют от фальсификации обнаруженных объектов, заявляют о том, что в процессе обыска им эти предметы (вещества и т.п.) подкинули, т.е. они пытаются опорочить действительно обнаруженные у них объекты.

Обеспечение присутствия понятых при всех поисковых мероприятиях будет гарантией того, что опорочить как действия следователя, так и результаты поиска практически станет невозможным. В этой связи понятых можно привлекать в качестве технической помощи при изъятии предметов из тайника, другого укромного места и этот момент желательно зафиксировать с помощью записей на цифровой аппаратуре.

Следует заметить, что в практике встречаются случаи, когда при производстве обыска понятые присутствуют, однако той функции, которую они должны выполнять своим присутствием, а они по сути своей являются «свидетелями» тех действий которые имеют место при обыске, они не выполняют и как следствие этого, допрошенные в суде по факту «нарушения прав» обыскиваемых ничего внятного сказать не могут (предметы, которые обнаружены при обыске, видят впервые, где они находились при их обнаружении не знают и т.д.)

После обнаружения искомых объектов, они должны быть сосредоточены (собраны) в одном месте, за которым постоянно наблюдает один из членов поисковой группы, затем, чтобы ни один объект не был испорчен (поврежден), перепрятан, использован для нападения и т.д.

При завершении поисковых мероприятий, следователь все обнаруженное целиком предъявляет понятым и другим участникам обыска.

Естественно, важным для уголовного дела, является сохранность обнаруженного после его изъятия. Причем, не только сохранность объектов от физических повреждений, но и устранения сомнений в их подмене. С этой целью все обнаруженные объекты должны быть по возможности упакованы и опечатаны. Кроме того, упаковывать и опечатывать обнаруженное следует также в случаях:

а) когда в результате поиска обнаруживается и изымается большое количество однородных предметов, относимость которых к расследуемому событию лишь предполагается, а произвести их исследование, решить вопросы значимости их для установления обстоятельств расследуемого события по объективным причинам на момент изъятия не представляется возможным;

б) в случаях изъятия объектов, которые предполагается направить на экспертные исследования для установления лица по обнаруженным биологическим объектам, идентификации инструментов по следам отображения, обнаруженным на месте происшествия во время его осмотра и др.

в) при обнаружении драгоценных металлов в сплавах или изделий из них, ртути, наркотических и других запрещенных в свободном хранении и использовании веществ;

г) когда назначение, происхождение и т.п. обнаруженных объектов по месту их обнаружения установить не представляется возможным, для этого нужны специальные знания, а специалист в поисковую группу не включен, когда для

решения названных вопросов необходимо значительное время и специальная экспертная аппаратура и др.

В протоколе обыска должно четко указываться: в каком именно месте был обнаружен искомый объект, его состояние на вид, если это были документы, то их общее содержание и назначение, если письма, записки – начало текста, его окончание и количество листов (страниц), если изделия из драгоценных металлов, то указывать что это кольцо, серьги, цепочки и т.п. из золото не следует. Указать индивидуальные особенности, форму, надписи и др. а фиксировать, например, что эти изделия из металла такого то цвета.

В протоколе также фиксируется обстоятельства обнаружения искомых объектов: выданы добровольно или в принудительном порядке в процессе поиска.

Представляется тактически и процессуально важным разъяснение следователя обыскиваемым гражданам до начала поисковых действий, а равно и в ходе поиска о самостоятельной выдаче искомых объектов. Выдача искомого предположительно иллюстрирует отношение обыскиваемых лиц к происходящим событиям (обыску), отношение и оценку совершенного преступления, наличие раскаяния в совершенном преступлении. Кроме того, выдача всего искомого является экономией сил и средств следственно-оперативной группы на производство поисковых мероприятий.

Основным средством фиксации хода и результатов обыска является его протокол, все остальные средства являются приложением к нему. Вместе с тем, в протоколе нельзя отобразить всех окрасок происходящего при обыске, как это можно показать наглядно, используя фотоснимки или видеозапись. И предпочтение в фиксации хода и результатов обыска по нашему мнению, следует отдать видеозаписи. Анализируя видеозапись, следователь имеет возможность выявить собственные недоработки, обратить в спокойной обстановке реакцию обыскиваемых на происходящее во время обыска, на поставленные перед ними вопросы, увидеть мимику и жесты обыскиваемого лица, если они были, что может быть использовано для эффективного

проведения других следственных действий (допросов, повторных обысков и др.)

Применение видеозаписи, о которой естественно известно всем присутствующим, является сдерживающим фактором действий отдельных лиц, причем не только обыскиваемых, но и членов поисковой группы. Сама видеозапись будет способствовать достижению целей доказывания.

Следует заметить, что отсутствие в протоколе обыска записи об использовании фотосъемки, видеозаписи и других средств фиксации хода и результатов обыска практически приводит к нивелированию данных доказательств.

Излагая содержание фиксации обыска, необходимо отметить, что одним из распространенных недостатков содержания протоколов обыска является то, что в нем, как правило, следователи отражают лишь результаты обыска (что обнаружено, его количество, особенности)¹. В то время, как в протоколе должен быть описан весь ход, процесс поисковых действий, в том порядке который имел место в действительности. Читая такой протокол можно видеть правильность или наоборот, ошибочность применения следователем тактических приемов обыска

С содержанием протокола обыска знакомятся все его участники, которые подтверждают верность того, что в нем написано своими подписями.

¹ Гаврилин, Ю.В., Победкин, А.В., Яшин, В.Н. Следственные действия: Учебное пособие. – М.: Книжный мир, 2006. – С. 71.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Обыск является одним из давнишних следственных действий. По своей характеристике и предназначению он справедливо отнесен как теоретиками, так и практическими работниками органов следствия и дознания к следственным действиям, которым внутренне присуща неотложность их производства. Половина положительного, успешного исхода результатов обыска заложена в их неотложности и конспиративности от сведения тех лиц, в отношении которых планируются и проводятся поисковые мероприятия.

В юридической литературе имеются различные определения понятия обыска, в какой то мере отличающиеся друг от друга, однако по своей сущности они близки, стержнем этого следственного действия является поиск, отыскание и изъятие объектов необходимых для доказывания обстоятельств совершенного преступления: предметов, следов и веществ, иногда людей и их трупов.

Мы полагаем, что обыск – это вынужденное для следователя и принудительное для лиц, у которых он проводится следственное действие, содержанием которого является изучение и познание помещений, участков местности, граждан и транспортных средств, для обнаружения и изъятия предметов, следов и веществ, относящихся к расследуемому событию преступления, а также скрывающихся людей и трупов.

В соответствии с требованиями, указанными в Законе, производство обыска должно иметь фактические и юридические основания. При этом, особо следует отметить, что не результаты проведения обыска, а именно сам обыск. Результаты обыска могут быть как положительными, так и отрицательными.

Фактическими основаниями производства обыска являются сведения (доказательства), полученные следователем с соблюдением норм УПК РФ в

процессе производства следственных действий и зафиксированные в материалах уголовного дела. Юридическими основаниями производства обыска является постановление следователя о производстве обыска или решение суда.

Значимость положительных результатов обыска для расследования уголовного дела, трудно переоценить и тем не менее, его производство законодатель жестко регламентирует как Основным законом страны, так и нормами, расположенными в Уголовно-процессуальном

Разумеется, что все объекты материального мира, находящиеся в границах производства поиска подлежат тщательному обследованию. Детальность обследования (поиска) обусловлена задачами, которые должен решить следователь в процессе обыска и обстановкой в которой он проводится. В одних случаях могут отыскиваться следы веществ, возникшие на одежде и теле человека вследствие совершенного преступления и тогда обследованию подлежат, естественно тело и одежда человека, в других случаях – документы и тогда поиск будет вестись как непосредственно в одежде, так и в помещении, на участке местности, в транспортном средстве и т.п.

Таким образом, характеризуя обыск как следственное действие, необходимо отметить, что в процессе его производства следователь, выполняя волю государства, и это его функциональные обязанности, «нарушает» охраняемые Основным законом государства, права и свободы граждан на личную неприкосновенность, неприкосновенность жилища, тайну переписки, свободу действий и перемещения и др. Вместе с тем, мы понимаем, что полная охрана перечисленных и других прав граждан распространяется на законно послушных граждан, на тех, которые своими действиями не нарушают права других лиц, охраняемые тем же законом. Такой подход к производству обыска со стороны общества и государства, нам представляется обоснованным и справедливым. Именно при таком подходе определяются основания для производства обыска (фактические и

юридические), четко определяется процессуальный порядок его проведения, предусматриваются другие дополнительные гарантии соблюдения законных прав и интересов личности. Именно по этим причинам, тактические приемы обыска, связанные с принуждением, жестко урегулированы нормами Уголовно-процессуального закона.

Обыск является сложным, ответственным и кропотливым следственным действием и в зависимости от условий, обстоятельств, объектов обследования и др. он дифференцируется на виды, в том числе:

1. По месту производства обыска в помещении:

1.1 жилым помещением, не жилым помещением (квартира, сараи, подсобные помещения)

1.2 служебном помещении (государственного, коммерческого назначения);

1.3. В ином месте (приусадебные, садовые участки, автомашины и др.)

2. Обыск лица: одежды, тела, вещей, находящимся при нем.

3. производство обыска по мере временного начала: первичный или повторный.

4. По количеству лиц обыск может быть у одного лица, двух и более в одном месте – двух и более

Производство каждого из видов обыска имеет свои особенности, от которых, собственно, и зависит результат поисковых мероприятий. Вместе с тем, существуют выработанные криминалистической теорией и апробированы практикой общие тактические положения, приемы, которыми должно руководствоваться лицо руководящее либо организующее производство обыска. Такими общими положениями, способствующими положительному исходу поисковых мероприятий при обыске, являются:

- изучение материалов уголовного дела и составление плана проведения обыска;

- соблюдение и поддержание внезапности обыска для лиц, заинтересованных в его результате;

- привлечение к производству обыска специалистов и требуемых по ситуации научно-технических средств;
- знание характеристики искомых предметов и ее учет в ходе поисковых мероприятий;
- знание содержания оперативно-розыскной информации и ее учет в ходе обыска. К стати следует отметить, что производство обыска, является одной из форм реализации результатов оперативно розыскной деятельности, а следовательно и взаимодействия следователя с оперативными работниками органов полиции.

Одним из факторов успеха решения задач обыска, является соблюдение принципа внезапности его проведения. В работе приведен и раскрыт перечень предварительных действий следователя, направленных на обеспечения внезапности обыска, например:

- основательно определить время и дату его проведения
- обеспечить скрытное прибытие членов поисковой группы к месту обыска;
- продумать пути и способы незамедлительного проникновения к месту проведения обыска.

Теоретически, да и практически тоже, обыск относится к одному из насильственных следственных действий, вследствие чего, он является не всегда безопасным, скорее наоборот. И в этой связи следователь должен позаботиться о безопасности всех участвующих в обыске, в том числе и понятых. В этой связи предусматривается:

- при необходимости охрана места проведения обыска обеспечивается силами дополнительно привлекаемых должностных лиц;
- детальный инструктаж каждого участника поисковой группы о порядке действий в процессе обыска;
- четко определенным порядком действий каждого члена поисковой группы;
- действие каждого из членов поисковой группы и группы в целом в случаях осложнения ситуации со стороны обыскиваемых лиц;

- ограничение передвижения обыскиваемых лиц в помещениях где проводится обыск, а также запрет брать в руки обнаруженные предметы и другие предметы, которыми может воспользоваться обыскиваемый для нападения и причинения повреждений участникам поисковой группы;
- квалифицированным использованием технических и иных средств, используемых для обыска, а также соблюдением техники безопасности с обнаруженным оружием, взрывными устройствами, ядохимикатами и т.п.;
- для поддержания порядка в ходе обыска и безопасности его проведения, в следственно-оперативную группу при необходимости могут включать сотрудников оперативных подразделений.

Представляется необходимым, также отметить, что конечно же важно обнаружить при обыске следы преступления в широком смысле их понимания, не обнаружив искомые объекты, следствие теряет возможные важнейшие доказательства. Однако не менее важным является соблюдение требований закона не столько об относимости обнаруживаемых объектов к расследуемому деянию, сколько о допустимости их в качестве доказательств. А допустимость обнаруженных объектов определяется степенью их фиксации в протоколе обыска и применяемых при этом технических средств..

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Глава I Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года, с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ // Российская газета. – 1993. – 25 декабря.

2. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ в ред. от 02.06.2016 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.

3. Уголовно–процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. № 174–ФЗ в ред. от 01.05.16 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2001. – № 52 (часть I). – Ст. 4921.

4. Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» // Собрание законодательства РФ. 1995. № 33. Ст. 3349.

5. Приказ МВД России, Министерства обороны РФ, ФСБ России, Федеральной службы охраны РФ, Федеральной таможенной службы, Службы внешней разведки РФ, Федеральной службы исполнения наказаний, Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотиков, Следственного комитета РФ от 27 сентября 2013 г. N 776/703/509/507/1820/42/535/398/68 "Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд" // <http://base.garant.ru/70531824/#ixzz4BSwetAln>

Раздел II Литература

6. Аверьянова, Т. В., Белкин, Р. С., Корухов, Ю. Г., Российская, Е. Р. Криминалистика. Учебник для вузов / под ред. Р.С. Белкина. – М.: НОРМА - ИНФРА-М, 2000. - 990 с.
7. Апарова, Т.В. Суды и судебный процесс Великобритании. Англия, Уэльс, Шотландия. – М., 1996. – С. 105.
8. Баев, О.Я. Тактика уголовного преследования и профессиональной защиты от него. Следственная тактика: Научно-практическое пособие. - М.: Бек, 2009. – 398 с.
9. Безлепкин, Б.Т. Настольная книга следователя и дознавателя. – М.: Велби, Проспект, 2008. – 534 с.
10. Белкин, Р.С. Криминалистическая энциклопедия. - М.: Мегатрон, 2000. – С. 140.
11. Бернам, У. Правовая система США. 3-й выпуск. – М.: Новая юстиция, 2006. – С. 486.
12. Варданян, А.В. Тактико-психологические основы производства обыска: Автореферат дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2009. – 25 с.
13. Васильев, А. Защита права на неприкосновенность жилища лицом, у которого производится обыск // Законность. – 2005. – N 3. – С. 21.
14. Гаврилин, Ю.В., Победкин, А.В., Яшин, В.Н. Следственные действия: Учебное пособие. – М.: Книжный мир, 2006. – С. 71.
15. Герасимова, Л.И. Реализация принципа неприкосновенности жилища при производстве следственных действий // Адвокат. – 2005. – N 1. – С. 24.
16. Гуськова, А.П., Шептунова, Х.П. Особенности соблюдения правовых гарантий неприкосновенности жилища при производстве обыска // Российский следователь. – 2008. – N 18. – С. 45.

17. Еникеев, М.И., Образцов, В.А., Эминов, В.Е. Следственные действия: психология, тактика, технология: учебное пособие. – М.: Проспект, 2011. – 216 с.
18. Ищенко, Е.П., Топорков, А.А. Криминалистика: учебник / под ред. Е.П. Ищенко. 2-е изд., испр., доп. и перераб. – М.: Контракт, 2010. – 598 с.
19. Кальницкий, В.В. Следственные действия: Учебное пособие. 2-е изд., перераб. и доп. – Омск: Омская академия МВД России, 2007. – 487 с.
20. Камензинда (Cammenzind) против Швейцарии. Судебное решение от 16 декабря 1997 г. Краткое неофициальное изложение обстоятельств дела // СПС "Гарант-Максимум".
21. Кобликов, А.С. Юридическая этика: Учебник для вузов – М.: Норма, 2004. – С. 100.
22. Кокорев, Л.Д., Котов, Д.П. Общественные и личные интересы в уголовном судопроизводстве. – Воронеж, 2010. – С. 60.
23. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. А.В. Смирнова. – СПб.: Питер, 2009. – 998 с.
24. Криминалистика / под ред. В.А. Образцова. - М.: Юрист, 2011. – С. 473.
25. Криминалистика / под ред. И.Ф. Герасимова, Л.Я. Драпкина. – М., 2010.
26. Криминалистика: Учебник / под ред. А.Г.Филиппова и А.Ф.Волынского. - М.: Спарк, 2008. – С. 269.
27. Лейнова, О.С. Тактико-психологическое содержание подготовки и производства обыска в помещениях: Автореферат дис. ... канд. юрид. наук. – СПб., 2007. - 24 с.
28. Любичев, С.Г. Этические основы следственной тактики. – М., 2010. – С. 61.
29. Москалькова, Т.Н. Этика уголовно-процессуального доказывания. – М., 2006. – С. 145.

30. Петров, С.А. Анализ проведения повторных обысков при расследовании уголовных дел о преступлениях против личности // Российский следователь. – 2011. – № 3. – С. 41 – 45.
31. Расследование некоторых видов преступлений в условиях крупного города. Учебное пособие. – М., 2011. – С. 42.
32. Ратинов, А.Р. Обыск и выемка. – М., 1961. – С. 7.
33. Россинская, Е.Р. Криминалистика. – М., 2005. – С. 65.
34. Россинская, Е.Р., Галяшина, Е.И. Настольная книга судьи: судебная экспертиза. – М.: Проспект, 2011. – С. 54.
35. Россинский, С. Б. Обыск в форме специальной операции. – М.: Юрист, 2008. – 219 с.
36. Рыжаков, А.П. Обыск в современном уголовном процессе. Комментарий к ст. 182 УПК РФ // Российская юстиция. – 2010. – № 7. – С. 19–24.
37. Сидоров, В.Е. Особенности раскрытия преступлений по горячим следам (деятельность следователя). – М., 2010. – С. 41.
38. Соловьев, А. Обеспечение обоснованности проведения осмотра жилища, обыска и выемки в жилище в исключительных случаях, не терпящих отлагательства // Уголовное право. – 2004. – N 2. – С. 104.
39. Ухарева, Е.А. Участие законного представителя подозреваемого, обвиняемого в производстве обыска в жилище // Российский следователь. – 2010. – № 20. – С. 5-8.
40. Феоктистов, А. Положения УПК об осмотре // Законность. – 2007. – №7. – С. 41.
41. Шейфер, С.А. Следственные действия. Основания, процессуальный порядок и доказательственное значение. – М.: Юрлитинформ. 2008. – 423с.

Раздел III Постановления высших судебных инстанций и материалы юридической практики

42. Постановление Центрального районного суда г. Оренбурга, 2004. Уголовное дело N 64/95. // СПС Консультант плюс.
43. Определение Ленинградского областного суда от 02.06.2010 N 22-986/2010 // СПС Консультант плюс.
44. Постановление президиума Московского городского суда от 11.02.2011 по делу N 44у-28/11 // СПС Консультант плюс.
45. Определение Московского городского суда от 11.05.2011 по делу N 22-4835 // СПС Консультант плюс.
46. Определение Московского городского суда от 18.05.2011 по делу N 22-6803 // СПС Консультант плюс.
47. Определение Московского городского суда от 24.08.2011 по делу N 22-10535 // СПС Консультант плюс.
48. Определение Московского городского суда от 29.08.2011 по делу N 22-10733 // СПС Консультант плюс.
49. Определение Московского городского суда от 12.09.2011 по делу N 22-11342 // СПС Консультант плюс.
50. Постановление Московского городского суда от 29.09.2011 по делу N 4у/6-7853/2011 // СПС Консультант плюс.