

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное
учреждение высшего образования
«Южно-Уральский государственный
университет (национальный исследовательский
университет)» Юридический институт
Кафедра «Уголовный процесс, криминалистика и судебная экспертиза»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Зав. кафедрой УПКСЭ
_____ Г.С. Русман
_____ 2019г

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА БАКАЛАВРА
ОБЫСК: УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ И КРИМИНАЛИСТИЧЕСКИЕ
АСПЕКТЫ
ЮУрГУ – 40.03.01.2015. Ю-436

Научный руководитель выпускной
квалификационной работы
Русман Галина Сергеевна
к.ю.н., доцент
_____ 2019 г.

Автор выпускной
квалификационной работы
Посыпайко Кристина
Олеговна
_____ 2019 г.

Нормоконтролер
Морозова Юлия Аскарровна,
к.ю.н., доцент
_____ 2019 г.

Челябинск 2019

ОГЛАВЛЕНИЕ

	ВВЕДЕНИЕ.....	2
Глава 1	ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ОБЫСКА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ	
1.1.	Понятие и значение обыска.....	5
1.2.	Виды обыска.....	13
1.3.	Правовые основы проведения обыска: история и современное состояние.....	20
Глава 2	ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК И ТАКТИЧЕСКИЕ ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ОБЫСКА	
2.1.	Процессуальный порядок производства обыска.....	34
2.2.	Тактические приемы производства отдельных видов обыска	46
	ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	65
	БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	68

ВВЕДЕНИЕ

В настоящее время производство обыска как одного из следственных действий, производимых на стадии досудебного судопроизводства встречается в большинстве уголовных дел, основную массу которых составляют преступления против собственности, в сфере экономической деятельности, против здоровья населения и общественной нравственности, а так же преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления¹.

Необходимость производства обыска достаточно часто возникает в ходе первоначального этапа расследования, а порой и при обнаружении признаков преступления. При этом не всегда возможно обосновать суду «достаточность» оснований для производства исследуемого следственного действия, что влечет закономерный отказ суда в удовлетворении соответствующего ходатайства следователя или органа дознания. Стоит отметить, что в правоприменительной практике органов предварительного расследования распространение получили факты проведения обысков под видом следственного осмотра, административного изъятия или выемки без какого-либо решения суда.

Таким образом, проведение обыска с нарушением уголовно-процессуальных требований о порядке его проведения может поставить под угрозу результаты следственного действия или даже уголовного дела, находящегося в производстве у следователя или дознавателя.

Несмотря на во многом детальную регламентацию производства обыска, остается ряд неразрешенных вопросов: отсутствуют критерии допустимости и необходимости распространения правовой регламентации производства обыска в жилище на иные помещения, приспособленные для временного проживания людей, земельные участки и транспортные средства; не выработаны критерии замены выемки обыском и наоборот; не определены

¹ Божьев В.П. Уголовный процесс 5-е изд., пер. и доп. Учебник для академического бакалавриата Научная школа: Академия управления Министерства внутренних дел Российской Федерации (г. Москва) / Божьев В.П. Отв. ред., Гаврилов Б.Я. / Гриф УМО ВО, С.: 218.

сроки действия судебного решения на производство обыска в жилище.

Этим объясняется актуальность исследуемой нами темы.

Теоретические исследования в области уголовно-процессуальных отношений, связанных с проведением такого значимого следственного действия как обыск, занимают особое место в правовой науке.

Так, изучению вопросов, связанных с данным направлением уголовного процесса в разное время занимались такие ученые как Манова Н.С., Смиронов А.В., Андреева О.И., Стойко Н.Г., Назарова А.Д., Тузова А.Г., Гельдибаев М.Х., Новицкий А.Н., Россинский С.Б., Божьев В.П. и многие другие.

Учитывая изменения законодательства в сфере производства обыска (последнее изменение о ликвидации ч.9.1 ст. 182 УПК РФ и ч.3.1 ст. 183 УПК РФ произошло 27.12.2018 в рамках изменений по Федеральному закону от № 533-ФЗ), теоретическая наука, нуждается в дополнении и корреляции связанными с изменением отдельных особенностей производства обыска на законодательном уровне.

Цель выпускной квалификационной работы состоит в изучении теоретических положений и практики применения норм регламентирующих производство обыска, выработке положений направленных на оптимизацию уголовно-процессуальной науки в указанной области.

Реализация данной цели предполагает решения следующих задач:

- исследование понятия и значения обыска в науке и практике уголовного процесса;
- анализ видов обыска в уголовном процессе;
- определение и выявление нормативных правовых актов, регулирующих вопросы, связанные с проведением обысков;
- рассмотрение процессуального порядка проведения обыска в уголовном процессе;
- исследование тактических особенностей производства отдельных видов обыска.

Объектом выпускной квалификационной работы являются общественные отношения, возникающие между участниками уголовного судопроизводства в связи с производством обыска.

Предмет исследования – совокупность нормативных правовых актов, регламентирующих порядок и особенности проведения обыска, теоретические разработки по исследуемой теме.

При написании настоящей работы автор руководствовался частными научными методами исследования, такими как сравнительно-исторический, системно-структурный, социально-правовой, сравнительно-правовой, статистический, которые в совокупности составили методологическую основу исследования.

Структура выпускной квалификационной работы обусловлена ее целью и объектом. Работа состоит из введения, двух глав, включающих в себя пять параграфов, заключения, библиографического списка.

ГЛАВА 1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ПРОВЕДЕНИЯ ОБЫСКА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

1.1. Понятие и значение обыска

В юридической литературе слово обыск, как правило, связывают с действиями уполномоченных на то государственных контрольных органов, направленных на решение государственных задач.

По толковому словарю Ожегова, обыск – это официальный осмотр, проводимый в отношении кого-то или чего-то с целью найти и изъять предметы, документы, которые могут иметь значение для следствия².

Таким образом, мы видим, что обыск неразрывно связывается с государственным принуждением. Иными словами, это является мерой государственного воздействия на лицо или объект. Чаще всего обыск отождествляется с понятием следственного действия.

Законодатель не дает определение обыска в действующей редакции УПК РФ. В связи с этим фактом, следует обратиться к трудам ученых, дающих понятие обыска, основываясь на собственных взглядах.

Так, Р.С. Белкин считает, что обыск – следственное действие, которое заключается в отыскании объектов, имеющих значение для установления истины по уголовному делу, орудий преступления, ценностей и различных предметов, добытых преступным путем, а также других предметов и документов, могущих иметь значение для дела³.

Так же он отдельно указывает, что обыск может производиться для обнаружения разыскиваемых лиц или трупов.

Обобщение определений обыска, предложенных А.Р. Ратиновым и Р.С. Белкиным, нередко встречается в ряде теоретических изданий. Так, в учебнике «Криминалистика» под редакцией В.А. Образцова⁴.

¹ Ожегов С.И. Толковый словарь [Электронный ресурс] URL: <https://slovarozhegova.ru/> (дата обращения 12.06.2019).

² Белкин Р.С. Криминалистика: учебник для вузов / Под ред. Р.С. Белкина. М.: НОРМА, 2001. с. 2001 с. 362.

³ Ратинов А. Р. Обыск и выемка / А. Р. Ратинов. М., 1961, с.71.

И.Ф. Пантелеев предложил рассматривать обыск как следственное действие, заключающееся в обследовании помещений, местности и иных объектов, либо отдельных граждан, с целью обнаружения и изъятия у них орудий преступления, ценностей и предметов, добытых непосредственно преступным путем, а также других предметов включающих в себя документы, имеющие значение для расследуемого уголовного дела.

А.В. Закатов, и С.С. Любичев предлагают рассматривать обыск – как следственное действие, которое заключается в обследовании помещений, участков местности, а также транспортных средств, граждан и их одежды с целью отыскивания и изъятия предметов, имеющих значение для дела, либо обнаружение разыскиваемых лиц и трупов.

По мнению В.П. Божьева, обыском является такое, основанное на наблюдении и осуществляемое с соблюдением установленной законом процедуры, следственное действие, которое производится путем принудительного обследования, участков местности, помещений или лица, его одежды, и личных вещей с целью выявления орудий данного преступления, предметов, а так же ценностей, добытых преступным путем, других предметов и документов, которые имеют отношение к расследованию уголовного дела⁵.

Заслуживающим внимание является формулировка обыска С.А. Шейфером, который полагает, что «обыск, это основанное на наблюдении и осуществляемое с соблюдением установленной законом процедуры, принудительное обследование помещений, жилища и иных мест, отдельных граждан, их одежды, с целью отыскания и изъятия вещественных доказательств, документов и ценностей, имеющих значение для дела, а также

² Божьев В.П. Уголовный процесс 5-е изд., пер. и доп. Учебник для академического бакалавриата Научная школа: Академия управления Министерства внутренних дел Российской Федерации (г. Москва) / Божьев В.П. Отв. ред., Гаврилов Б.Я. / Гриф УМО ВО, С.: 230.

разыскиваемых лиц и трупов»⁶.

Ученый добавляет, что во многих случаях обыск будет неотложным следственным действием и должен производиться сразу же, как только в нем возникает необходимость, потому что основная задача состоит в том, чтобы не дать возможности заинтересованным лицам глубже спрятать или уничтожить следы преступления.

Семенцов В.А. указывает, что обыск» «следственное действие, состоящее в обследовании помещений либо лиц (личный обыск) в целях обнаружения предметов (документов), имеющих какое-либо значение для уголовного дела».

Общепризнанным в научных кругах определением обыска является определение, сформулированное А.Р. Ратиновым: «Обыск – это следственное действие, в содержание которого входят принудительные обследования помещений и сооружений, участков местности, отдельных граждан в целях отыскания и изъятия предметов, имеющих весомое значение для дела, а также обнаружения разыскиваемых лиц»⁷.

В доктрине уголовного процесса выделяют следующие основания производства обыска: юридические и фактические основания обыска.

Юридические основания обыска — это наличие в уголовно-процессуальном законе норм, регламентирующих порядок производства обыска, включая ст.ст. 182, 184 УПК РФ, а также мотивированного постановления следователя по ч. 2 ст. 182 УПК РФ судебного решения.

При производстве обыска в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами, а равно в помещениях, в которых проживают члены дипломатических представительств и их семьи, требуется

¹ Шейфер С.А. Следственные действия. Основания, процессуальный порядок и доказательственное значение / Самарский государственный институт. г. Самара, 2004, с. 26.

² Ратинов А. Р. Обыск и выемка / А. Р. Ратинов. М., 1961, с. 98.

согласие дипломатического представительства⁸.

Р. С. Белкин полагает, что «...как следственное действие обыск может производиться только по возбужденному уголовному делу. Исключение составляет личный обыск подозреваемого при его задержании или заключении под стражу»⁹.

Единой точки зрения на понятие фактических оснований производства следственных действий нет. Так, О. В. Меремьянина полагает, что фактические основания — «это совокупность сведений, обуславливающих возможность (в ряде случаев — необходимость) производства следственного действия в конкретных условиях, в качестве которых, наряду с доказательствами, следует рассматривать результаты оперативно-розыскной деятельности и иные данные»¹⁰.

Профессор В.П. Божьев полагает, что «фактические основания это данные, указывающие на возможность получения путем выполнения того или иного следственного действия сведений, имеющих значение для установления обстоятельств уголовного дела».

Анализ вышеприведенных определений позволяет сделать вывод о том, что позиции авторов схожи в понимании фактических оснований производства обыска - это, прежде всего, информация (совокупность сведений, данных), которая имеет значение для установления обстоятельств уголовного дела. Однако, в первом случае (позиция О. В. Меремьяниной), автор оперирует термином «условие» и рассматривает фактические основания как предпосылки для проведения следственного действия. Во втором случае (позиция В.П. Божьева), фактические основания определяются через цель: получение сведений, имеющих значение для установления

¹ Фомичёва Д. Н. Дискуссионные вопросы определения оснований производства обыска в доктрине уголовного процесса // Молодой ученый. 2017. №37. С. 94-98. [Электронный ресурс] URL <https://moluch.ru/> (дата обращения 29.05.2019).

² Белкин Р.С. Криминалистика: учебник для вузов / Под ред. Р.С. Белкина. М.: НОРМА, 2001. с. 628.

³ Меремьянина О.В. дис. канд. юрид. наук: 12.00.09 / О.В. Меремьянина; Сибирский юрид. ин-т МВД РФ. Красноярск, 2004. с. 256.

обстоятельств уголовного дела.

Что касается значения обыска, то его сложно переоценить.

Так, в недавнем особенно «нашумевшем» уголовном деле полковника Дмитрия Захарченко, благодаря своевременному и качественному проведению сотрудниками Следственного Комитета Российской Федерации (далее СК РФ) серии обысков, удалось обнаружить колоссальные масштабы противозаконной деятельности самого Дмитрия Захарченко, а так же иных подозреваемых и обвиняемых по уголовным делам о получении взяток в особо крупном размере (ст. 290 Уголовного Кодекса Российской Федерации (далее УК РФ)), воспрепятствование предварительному следствию (ст. 294 УК РФ) со стороны Дмитрия Сенина (скрывается, объявлен в розыск), Виктора Белевцова, Валерия Маркелова и иных фигурантов дела, которых, к слову, становится все больше¹¹.

Возможно, ничего из этого не произошло, если бы не вовремя проведенная серия, предусмотренных ст. 182 УПК РФ обысков в рамках расследования данного уголовного дела.

В результате проведения обыска как следственного действия, обнаруживается и изымается большое количество вещественных доказательств, иных сведений, помогающих следствию или дознанию.

Обыск помогает следователю проверять и отрабатывать следственные версии совершенного преступления и маневрировать ходом расследования.

С.Б. Россинский довольно точно по нашему мнению характеризовал сложившуюся ситуацию, говоря что «производство по уголовным делам в сфере экономической деятельности приобретают новый специфический характер, связанный с необходимостью работы сотрудников правоохранительных органов на значительных площадях, где сосредоточено большое количество объектов, несущих криминалистически значимую

¹¹ Информационное агентство новостей Российская Газета. Архив новостей (посл. Вып. от 23.05.2019г.) [Электронный ресурс] URL: <https://rg.ru/> (дата обращения 26.05.2019).

информацию»¹².

По мнению автора: «Производство обыска в таких условиях, к тому же в условиях преодоления противодействия расследованию (в том числе, даже физического сопротивления), часто не может быть обеспечено силами традиционной следственно-оперативной группы. Поэтому для успешного осуществления таких объемных и крупномасштабных следственных действий необходимо привлечение большого числа сотрудников правоохранительных органов, достигающего нескольких десятков (иногда сотен)»¹³.

По мнению ученого: «Осуществление на практике крупномасштабных обысков, основанных только на традиционных рекомендациях, приводит как к недопустимым нарушениям уголовно-процессуального закона, так и к организационно - тактическим ошибкам, что отражается на качестве предварительного расследования»¹⁴.

Таким образом, автор приходит к выводу, что необходима некая новая организационная форма осуществления обыска - обыск в форме специальной операции, объединяющая как рекомендации по проведению специальных операций, так и рекомендации по производству обыска. Фактически на практике эта форма в последнее время уже используется при осуществлении уголовно-процессуальной деятельности.

Следует согласиться с ученым, потому как по своей организации обыски имеют много общих особенностей с комплексными широкомасштабными мероприятиями, также осуществляемыми в правоохранительных целях и называемыми специальными (комплексными) операциями. И такие примеры существуют в практике работы следственных

¹ Россинский С.Б. Производство обыска в форме специальной операции: Дис. ... канд. юрид. наук: М., 2002 РГБ ОД, 61:02.12/1205-3, с. 129.

² Россинский С.Б. Производство обыска в форме специальной операции: Дис. ... канд. юрид. наук: М., 2002 РГБ ОД, 61:02.12/1205-3, с. 130.

³ Россинский С.Б. Производство обыска в форме специальной операции: Дис. ... канд. юрид. наук: М., 2002 РГБ ОД, 61:02.12/1205-3, с. 133.

органов, примером которых служит дело Захарченко А.В.¹⁵.

Обыск является важнейшим следственным действием, целью которого является обнаружение орудий и следов преступления, похищенных и нажитых преступным путем ценностей, а также обнаружение скрывшихся от следствия преступников.

При расследовании хищений посредством обыска нередко удается обнаружить похищенные товары или иные ценности, приобретенные преступным путем, найти документы, изобличающие преступника (фиктивные накладные, записи о количестве похищенных товаров и пр.), материалы, указывающие на соучастников хищения (например, записи в блокноте о количестве товаров, переданных соучастникам для реализации), а также данные, характеризующие прошлое преступника.

Перечислить все категории преступлений, при расследовании которых обыск необходим, невозможно. Но в каждом конкретном случае лицо, производящее расследование должно решить вопрос, не следует ли включить обыск в план следственных действий.

Как справедливо полагает Д.Н. Фомичева: «Значение вещественных доказательств хорошо известно и преступникам. Последние, совершив преступление, стремятся быстрее избавиться от «опасных» вещей или скрыть их таким образом, чтобы следственные органы не имели возможности обнаружить эти вещи. Известны многочисленные случаи, когда расхитители социалистической собственности и другие преступники прибегали к весьма ловким приемам сокрытия уличающих их предметов»¹⁶.

Сложно не согласиться с позицией указанного автора. Обыск часто является делом трудным и сложным. Ухищрениям преступного элемента должно противопоставляться умение следственных работников разыскивать

¹Россинский С.Б.. Производство обыска в форме специальной операции: Дис. ... канд. юрид. наук : Москва, 2002 РГБ ОД, 61:02.12/1205 3, с. 140.

² Фомичёва Д. Н. Дискуссионные вопросы определения оснований производства обыска в доктрине уголовного процесса // Молодой ученый. 2017. №37. С. 94-98. URL <https://moluch.ru/> (дата обращения 29.05.2019).

скрытые вещественные доказательства. Не случайно автор говорит об искусстве обыска, подчеркивая трудности, с которыми сталкивается следователь при его производстве.

По мнению Д.Н. Фомичевой: «Обыск имеет большое значение и для розыска преступников. Допустим, что преступник скрылся. При обыске в его квартире следует искать не только предметы, которые связаны с самим преступлением (орудия преступлений, объекты преступных действий), но и все, что может дать нити для розыска: данные о связях, сведения о городах и местностях, в которых ранее проживал скрывшийся или где он намеревался жить, переписку с приглашением прибыть в какой-либо пункт и т. д.; важно также установить наличие или отсутствие в квартире определенных вещей, в связи с чем можно составить представление о предметах, которые увез скрывшийся, об одежде, которую он вероятнее всего будет носить, и т. д.»¹⁷.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что действующая редакция УПК РФ не дает нормативного определения обыска, ограничиваясь лишь перечислением требований, предъявляемых к нему.

В то же время, ученые, предлагающие свои формулировки понятия обыска находятся не слишком далеко друг от друга. За основу общепризнанного определения обыска было взято высказывание А.Р. Ратинова, датское им еще в прошлом столетии.

О важности проведения обыска высказывались различные ученые, мнения которых были приведены в данном разделе работы. По мнению некоторых ученых обыск в ряде случаев необходимо рассматривать как специальную тактическую операцию.

Мы согласны с данным предположением, потому как в делах о крупных финансовых операциях, таких как дело Захарченко А.В. эффективно расследовать можно только в том случае, если спланировать серию обысков, каждый из которых необходимо провести в рамках единого замысла и

¹ Фомичёва Д. Н. Дискуссионные вопросы определения оснований производства обыска в доктрине уголовного процесса // Молодой ученый. 2017. №37. С. 94-98. [Электронный ресурс] URL <https://moluch.ru/> (дата обращения 29.05.2019).

тактики расследования.

1.2 Виды обыска

Уголовно-процессуальный законодатель не устанавливает какой-либо классификации обысков на законодательном уровне, лишь указывает на возможные места его проведения.

В то же время, из смысла Главы 25 УПК РФ, можно сделать вывод о том, что обыск включает в себя два разных по своему содержанию следственных действия - обыск как таковой (ст.182 УПК РФ) и личный обыск (ст. 184 УПК РФ).

Эта первичная классификация данная законодателем позволяет сделать определенный вывод о разности этих двух мероприятий. И действительно, некоторые ученые полагают, что речь идет о двух совершенно разных по своей структуре и механизму следственных действиях.

Другие полагают, что, несмотря на разное расположение статей (личный обыск последовательно идет после выемки), не следует разделять эти два следственных действия, а личный обыск следует рассматривать только как частный случай обыска вообще.

Помимо указанного разделения, уголовно-процессуальный законодатель в ст. 182 УПК РФ устанавливает отдельные категории мест, в которых может проводиться обыск. Так, в ч.3 ст. 182 УПК РФ указано, что обыск в жилище проводится на основании судебного решения.

Это безусловная императивная норма права базируется на положениях ст. 25 Конституции Российской Федерации, принятой всенародным голосованием 12.12.1993, с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ (далее Конституция РФ), раскрывающих право человека и гражданина на неприкосновенность

его жилища¹⁸.

Тем не менее, согласно ч.1 ст. 182 УПК РФ, обыск может проводиться в любых местах и в отношении любого лица. Таким образом, законодатель отдает инициативу подбора мест для проведения обыска в руки правоприменителю.

Так же, уголовно-процессуальный законодатель в особую категорию выделяет обыск, проводимый в целях выявления разыскиваемых лиц и трупов (ч. 16 ст. 182 УПК РФ).

Не стоит путать этот вид обыска с розыском подозреваемого или обвиняемого лица, проводимым в соответствии со ст. 210 УПК РФ. Несмотря на кажущуюся схожесть, разница заключается в том, что розыск, это комплекс мероприятий, проводимых определенными государственными контрольными органами в рамках выявления лиц на неограниченной территории с точки зрения ее административного деления. В то же время, обыск, это мероприятие, проводимое в каком-либо месте или у какого-либо лица. Иными словами, разница в масштабах поиска, силах, средствах для его ведения и территориальной идентификации места его проведения.

Так же, многие ученые выделяют, что некоторые виды обыска можно классифицировать в соответствии с ч.1 ст. 182 УПК РФ¹⁹.

В данном случае законодатель дает перечисление предметов, выявление которых является первоочередной целью обыска.

Таковыми предметами являются:

-орудие совершения преступления (примером может выступать пистолет или нож, которым могло быть совершено преступление предусмотренное ст. 105 УК РФ, 109 УК РФ, 111 УК РФ и др.);

- оборудование, использованное в совершении преступления

¹ Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения 18.04.2019).

² Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 05.12.2017) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения 19.04.2019).

(примером может выступать компьютерная техника при совершении информационных преступлений или игорные автоматы при преступлениях в сфере экономики);

- иные средства совершения преступлений. Учитывая, что большинство преступлений против жизни и здоровья граждан на сегодняшний день совершается предметами, не предназначенными для целей насилия или обороны, не квалифицированные законодательством как виды оружия (кухонные ножи, кастеты, заточки, топоры), а зачастую и вообще, являющимися предметами быта (стулья, ножки от столов, гантели, утюги), законодатель оставил эту категорию так же на рассмотрение правоприменителю;

- предметы, имеющие значение для уголовного дела. Такими предметами могут быть вещи подозреваемого или обвиняемого, на которых остались биологические (кровь, сперма, слюна, пот) или физические (отпечатки следов, следы воздействия предметов обороны потерпевшего) следы совершения того или иного преступного деяния;

- документы, имеющие значение для уголовного дела. Такими документами могут стать шифровки или письма при совершении преступлений предусмотренных ст. 275 УК РФ «Государственная измена». Книги расходов и доходов предприятия при совершении преступлений, предусмотренных ст. 199 «Уклонение от уплаты налогов...» УК РФ или иных экономических преступлений.

- ценности, имеющие значение для уголовного дела. Ярким примером будет упомянутые во введении результаты проведения обысков по делу полковника Захарченко и выявление в ходе них колоссальных сумм денежных средств и иных ценностей в общем размере более 8 млрд. рублей;

- разыскиваемые лица. Примером может являться поиск похищенных лиц по делам о преступлениях предусмотренных ст. 126 УК РФ (похищение человека) в помещениях, зданиях и сооружениях принадлежащих обвиняемому и подозреваемому.

- трупы. В данном случае речь идет о ситуациях, когда незаконная криминальная деятельность подозреваемого или обвиняемого может вызывать опасения следователя о возможности сокрытия тел жертв того или иного подозреваемого в рамках уголовного дела.

Иных разделений по видам обыска уголовно-процессуальный законодатель не дает.

В связи с этим, следует обратить внимание на труды ученых, которые приводят свои версии классификации обыска по его видам, приводя разные основания для классификации.

В.П. Божьев, Н.С. Манова, М.В. Савельева и иные ученые выделяют классификацию с основанием для деления по объектам обыска. Обобщим и представим данную классификацию следующим образом:

- жилая комната, квартира, индивидуальный жилой дом, иное место, пригодное для проживания. В данном случае объект поиска совпадает с местом, где подозреваемый или обвиняемый постоянно или преимущественно проживает вне зависимости от его прав на это здание или сооружение или отношений с собственником.

- садовый участок, надворные хозяйственные постройки, служебные или подсобные помещения, гаражи, участки местности вблизи зоны проживания или хозяйственной зоны. Это здания и сооружения, не предназначенные для постоянного проживания в них людей, а предназначенные для ведения хозяйственной и иной схожей с ней деятельности.

- коммерческая собственность. В данном случае речь идет, прежде всего, о недвижимости (зданиях, сооружениях) или временных конструкциях (вагончики, строительные бытовки, передвижные киоски и другие) предназначенных для предпринимательской деятельности или используемых в этом качестве;

- транспортные средства, воздушные суда, суда, предназначенные для водного плавания или используемые в этом качестве, сельскохозяйственные

суда, метрополитен. В указанную категорию входят все средства передвижения.

- человек²⁰.

Следующую классификацию приводят М.Х. Гельдибаев, М.В. Савельева, по основанию - круг предметов, являющийся искомым в процессе обыска. Авторы указывают, что данный перечень очень широк и не может поддаваться подробной классификации с учетом всех особенностей ведения уголовного судопроизводства в рамках того или иного уголовного дела. Обобщим в следующем виде:

- средства преступления (оружие, орудия взлома, инструменты, взрывчатые вещества, взрывные устройства и др.);

- иные материальные слеодообразующие объекты, оставившие следы на месте происшествия или месте преступления (микрообъекты, краска, кровь, частицы грунта, взрывчатых веществ и др.);

- предметы и ценности, добытые преступным путем либо могущие быть использованными в целях обеспечения возмещения, причиненного преступными действиями, хранение которых запрещено действующим законодательством либо требуется соответствующая лицензия. Транспортные средства, предметы, составляющие историческую, художественную и иную культурную ценность;

- скрывающиеся лица (добровольно или принудительно);

- труп или его части.

В зависимости от последовательности проведения обыск может быть первичным и повторным.

Повторный обыск, чаще всего производится в особых случаях:

- когда первичный обыск был произведен непрофессионально, без тщательно продуманной предварительной подготовки, без достаточного представления о признаках искомых объектов, могущих иметь отношение к

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 05.12.2017) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 19.04.2019).

делу, и потому не дал положительного результата и т.д.;

- когда отдельные участки помещения или местности были обследованы недостаточно тщательно, без использования научно-технических средств;

- когда обыск производился при неблагоприятных условиях (плохая освещенность, туман, сильный ветер), в силу чего не могли быть получены положительные результаты;

- когда обыскиваемое лицо или члены его семьи, удовлетворенные результатами неудачного первичного обыска, начинают возвращать предметы обыска, а у следователя возникает уверенность в появлении данных предметов у подозреваемых или обвиняемых;

- когда в ходе расследования выявлены иные эпизоды криминальной деятельности лица, которое ранее не подозревалось в совершении указанных преступлений. Так, например, признательные показания иных фигурантов дела могли указать, что в доме спрятаны в потайных местах иные вещи, ценности и документы, оружие или средства преступления, а так же трупы фрагменты или части фрагментов трупов²¹.

По количеству обыскиваемых одновременно объектов, обыск подразделяется на одиночный (некоторые авторы называют единичный) — обследованию подвергается один объект и групповой — производится одновременно в нескольких местах²².

Групповой обыск необходим в тех случаях, когда есть основание полагать, что искомые объекты находятся у нескольких лиц, проходящих по одному делу, знакомых между собой, либо у одного лица, но в разных местах (на квартире, даче, в служебном помещении, личном транспорте, на квартире его знакомых, в офисах и т.п.).

В этих случаях обыск приобретает характер тактической операции. Для

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 05.12.2017) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 19.04.2019).

² Россинский С.Б.. Производство обыска в форме специальной операции: Дис. ... канд. юрид. наук. : Москва, 2002 РГБ ОД, 61:02.12/1205-3, с. 129.

исключения просчетов в ходе группового обыска привлекается несколько следователей, один из которых ответствен за всю тактическую операцию (как правило, ведущий уголовное дело или его руководитель (начальник)), он же координирует и деятельность всех поисковых групп.

Некоторые ученые полагают, что обыск можно классифицировать по объему объектов, определенных к исследованию. По данному основанию выделяют основной и дополнительный обыск. К примеру, основной обыск может осуществляться непосредственно в доме, а дополнительный на прилегающей к дому территории²³.

С.А. Шейфер из смысла закона усматривает следующие виды обыска: 1) в жилище граждан, а также в прилегающих к жилищу надворных постройках и подсобных помещениях, 2) в офисе, производственном и торговом помещении предприятий, организаций и частных лиц, 3) в помещениях, где проживают дипломатические представители и их семьи, 4) личный обыск, т.е. обследование тела и одежды человека, 5) на местности с ограниченным доступом (земельные участки)²⁴.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что уголовно-процессуальный законодатель не приводит классификацию вида обысков, однако, устанавливает ряд важных процессуальных аспектов, затрагивающих некоторые моменты, связанные с проведением обыска, на основе которых можно выделить несколько оснований для классификации.

С учетом этого, в рамках поиска самостоятельных классификаций мы обратили внимание на некоторые виды классификаций, предложенных такими учеными как: В.П. Божьев, Н.С. Манова, М.Х. Гельдибаев, М.В. Савельева, С.А. Шейфер, С.Б. Россинским и некоторыми другими. Изучая данные классификации, мы пришли к выводу о возможности объединения

¹ Божьев В. П. и др. Уголовный процесс: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Под ред. В. П. Божьева. 8-е изд., испр. и доп. М.: Спарк. 2016, с. 302.

² Шейфер С.А. Следственные действия. Основания, процессуальный порядок и доказательственное значение / Самарский государственный институт. г. Самара, 2004, с. 39.

некоторых оснований, представленных для классификации данными учеными, посчитав их схожими между собой.

Важно отметить, что отсутствие нормативной классификации обысков, само по себе не может говорить о несовершенстве уголовно-процессуального законодательства. Более того, в ч. 1 ст.182 УПК РФ законодатель указал, что обыск может проводиться в любом месте, и тем самым унифицировал данное следственное действие для того, чтобы правоприменителю было проще использовать его для отработки следственных версий и ведения хода расследования.

1.3 Правовые основы проведения обыска: история и современное состояние

Что касается истории появления и развития обыска, то следует отметить, что в российском уголовно–процессуальном законодательстве обыск являлся деятельностью, в которую входил сбор доказательств, от результатов которых, зависел, прежде всего, способ суда над подсудимым. В соответствии с судебниками 1497 г. и 1550 г., обыск, наравне с пытками являлись основными методами ведения уголовного судопроизводства и предшествовали наказанию²⁵.

К тому же, следует отметить, что в то время обыск воспринимался не только как следственное действие, направленное на собирание доказательств, но и все уголовное судопроизводство тех времен именовались обыском. Губные старосты и целовальники собирали народ и проводили «повальный обыск», который подразумевал под собой сбор доказательств, в результате чего, решался итоговый вопрос о виновности или невиновности лица.

Повальный обыск предполагал проведение опроса большого

¹ Астапкина С. М. Тактика обыска и выемки: лекция / С. М. Астапкина; Акад. МВД СССР. М., 1989. с.16, 17.

количества посторонних людей, которые были нужны для формирования представления о преступлении или для установления репутации обвиняемого, а также проверки достоверности его показаний.

Всех тех, кого «облиховывали» при обыске, до суда «отдавали за пристава» (лишали свободы), то есть, человека связывали и сажали в колоду.

Царский указ Белозерским губным старостам и целовальникам 1571 г. содержал немало подробных правил производства следствия Разбойниками и определял силу доказательств против них. В рамках расследования так же неоднократно указывался обыск, как мера, необходимая для установления вины преступника²⁶.

Соборное уложение 1649 г. (глава X «О суде») в большей степени регламентировало порядок уголовного судопроизводства, однако обыск по-прежнему рассматривали как процесс доказывания вины лица и выяснения обстоятельств преступления путем опроса.

В Воинском уставе, утвержденном Петром I в 1722 г. имелось приложение «Краткое изображение процессов», взятых из законодательства Западной Европы. В качестве самостоятельного доказательства результаты обыска в этом нормативном акте так же не рассматривались.

К XIX веку сформировалось понятие обыска как процессуального действия и одно из средств доказывания вины лица. В частности, в Своде законов 1832 г. говорилось об обыске, как способе получения доказательств. Обыск был взаимосвязан с выемкой, и тогдашний закон не содержал четкого разграничения этих разных по своей структуре действий, что дало возможность предполагать, что выемка являлась одним из элементов обыска²⁷.

В 1832 г. Свод законов Российской Империи устанавливал общие правила для проведения обыска. Регулировал участие понятых чье

¹ Зимин А.А. Губные грамоты XVI века из Музейного собрания // Записки Отдела рукописей Государственный библиотеки СССР им. В.И. Ленина. Вып. 18. М., 1956. С. 216.

¹ Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://civil.consultant.ru/> // (дата обращения: 19.04.2019).

количество на тот момент практически было весьма большим.

Так же Свод законов Российской Империи установил запрет на причинение имущественного вреда, допущенного вследствие обыска или выемки (ст. 97)²⁸.

Статья 43 Устава уголовного судопроизводства 1864 г. регулировала порядок проведения обыска, согласно которому обыск проводился в обязательном присутствии понятых. Таким образом, именно тогда обыск превратился в конкретное следственное действие.

Октябрьская социалистическая революция 1917 г. повлекшая изменения общественно–политического строя стала основой для заложения фундаментального уголовно-процессуального законодательства советской России.

В 1917 г. в Наказе о взаимоотношениях Центрального исполнительного комитета и Советом народных комиссаров, принятом по предложению А.С. Свердова, мероприятия по борьбе с контрреволюцией могли проводиться Советом народных комиссаров непосредственно, под условием ответственности перед Центральным исполнительным комитетом.

В Постановлении Народного комиссариата юстиции РСФСР от 16 декабря 1917 г. обсуждались вопросы по производству обыска. Данный нормативный акт устанавливал перечень учреждений, которые в силу своих полномочий выдавали ордера на производство обыска.

Тем не менее, вопросы, связанные с механизмом и процедурой производства этого следственного действия не затрагивались.

В марте 1918 г. было принято Постановление Всероссийского Чрезвычайного Комитета «О создании местных Чрезвычайных Комитетов по борьбе с контрреволюцией и спекуляцией», которым по уголовным преступлениям, а также по должностным преступлениям принадлежало право производства всех арестов и обысков.

В том же месяце во Всероссийском Чрезвычайном Комитете создали

² Свод законов Российской Империи 1832 г. // Вып. 32, № 2563.

инструкцию, которая включала в себя производство обысков и арестов²⁹.

Следует отметить, что в указанной инструкции сотрудникам, проводящим обыск предписывалось относиться «бережно к людям обыскиваемым».

Приказ РСФСР № 24 «О правилах производства обысков» от 16 марта 1921 г. находящийся у начальника милиции, содержался развернутый указ для сотрудников милиции, которые участвовали в производстве обысков, напоминающий положение Устава Уголовного Судопроизводства³⁰.

В частности, основанием для производства обыска называлось «основательное подозрение в том, что в местах, которые должны быть обысканы, скрываются: необходимые для дела вещественные доказательства или разыскиваемый преступник.

Формальным основанием для данного следствия служил «ордер», выданный начальником уголовно–розыскного учреждения.

Декретом ВЦИК от 06.02.1922 г. «Об упразднении ВЧК и о правилах производства обысков, выемок и арестов» был выявлен порядок, согласно которому обыск мог производиться органами Государственного политического учреждения не иначе как по специальному постановлению, а так же особым ордером, порядок выдачи которых определяется инструкцией, утвержденной Народным комиссариатом юстиции.

Достаточно ясную и детальную регламентацию производства обыска внесли принятые в 1922 г. и 1923 г. Уголовно-процессуальные кодексы РСФСР. Обыску в УПК РСФСР 1923 г. была посвящена глава XIV.

Постановление о производстве обыска принималось непосредственно следователем, который проводил данную деятельность единолично. Следует отметить, что для проведения обыска требовалось разрешение Народного комиссариата в случае осуществления его, например, в помещениях дипломатических представительств или иных важных объектах.

¹ Ратинов А. Р. Обыск и выемка / А. Р. Ратинов. М., 1961, с. 69.

² Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 19.04.2019).

Так же, для получения документов, которые содержали государственную, дипломатическую или военную тайну, соответствующими учреждениями по соглашению с прокурором имели возможность устанавливать особые гарантии для их неразглашения.

Нужно отметить, что УПК РСФСР 1922-1923 гг. подразумевали под обыском самостоятельное следственное действие, которое предусматривало свои цели, основания и детальный порядок производства.

Таким образом, в самых первых отечественных уголовно-процессуальных законах производство обыска получило достаточно детальную регламентацию. Этими актами отрицалась роль суда в принятии решения об обыске, то есть закон допускал возможность существенного ограничения прав личности без предварительной судебной проверки.

В 1934 году, в течение нескольких месяцев было создано Особое совещание НКВД, на котором было решено проводить обыск без ордеров, постановлений и без понятых, которые в раннее время считались необходимыми в случае. Если такой обыск проводился сотрудниками НКВД.

В 1958 году с принятием Основ уголовного судопроизводства СССР и союзных республик для производства обыска в обычном порядке следователю предписывалось получать санкцию прокурора.

В то же время в случаях, не терпящих отлагательства, уполномоченный мог провести обыск без потребности санкции прокурора, однако, в дальнейших действиях уже после проведения обыска он должен был уведомить прокурора в течение 24 часов (часть 2 статья 35 Основ). Законодательное требование о санкционировании обыска стало большим шагом в укреплении законности уголовно-процессуального судопроизводства. Получение разрешительных документов для обыска стало определенной преградой от необоснованного вторжения в личной жизни граждан.

В 1960 году, был принят новый УПК РСФСР в котором устанавливались основания и порядок производства обыска. С этого

момента, обыск стал производиться только по постановлению следователя и с санкции прокурора, в присутствии понятых и самого лица, у которого непосредственно производился обыск³¹.

С этого года и на протяжении более чем сорока лет действия УПК РСФСР процессуальная регламентация обыска в основных своих чертах не подвергалась кардинальным изменениям.

С принятием 25 декабря 1993 года Конституции Российской Федерации, ряд норм уголовно–процессуального законодательства РСФСР о производстве некоторых следственных действий стали противоречить Конституции РФ.

После чего, в Конституции РФ нашли свое закрепление и место принципы, которые гарантировали неприкосновенность личной жизни, жилища.

Вследствие чего, изменения во всех сферах жизни Российской Федерации, как и изменения в отраслях законодательства, требовали принятия нового уголовно–процессуального кодекса.

Таким образом, был принят УПК РФ в действующей редакции, устанавливающий существующую процедуру проведения обыска.

В отношении правового регулирования проведения обыска в рамках уголовно-процессуального судопроизводства следует отметить, что нормативных правовых актов, напрямую регулирующих данное следственное действие не так много. Тем самым, нам следует углубиться в те из них, которые раскрывают порядок проведения обыска наилучшим образом.

На международном уровне, так или иначе, вопросы, связанные с производством отдельных следственных действий со стороны государственных контрольных органов стран регулируются общепризнанными нормами права и обычаями делового оборота и

¹ УПК РСФСР 1960год // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> /// (дата обращения: 23.03.2019).

прописываются в ряде документов.

Так, в ст. 6 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенной в г. Минске 22.01.1993г., и вступившей в силу для Российской Федерации 10.12.1994, с изм. от 28.03.1997, указано, что объем правовой помощи между странами включает выполнение процессуальных и иных действий, в частности, проведения обысков. Аналогичная статья содержится в так называемой Кишинёвской Конвенции и ряде других³².

В Конституции Российской Федерации следует обратить внимание на ст. 25, и ч. ст. 22 защищающие основные права человека и гражданина на неприкосновенность жилища и личную неприкосновенность³³.

Именно на основе данных положений были введены определенные требования к механизму и основаниям для проведения обысков в жилище и в отношении человека³⁴.

Основную правовую основу для проведения обыска составляет действующая редакция УПК РФ.

В первую очередь необходимо указать, что обыск - один из видов следственного действия проводимого в рамках уголовного дела в порядке досудебного производства (часть 2 УПК РФ), проводимая как правило на стадии предварительного расследования (Раздел VIII УПК РФ).

Так же, обыск является ничем иным как одной из форм следственного действия, о чем прямо говорится в ч. 1 статьи 164 УПК РФ. А стало быть, правовую базу обыска составляет все статьи УПК РФ, регулирующие общий порядок проведения следственного действия (ст.164 - 170 УПК РФ).

¹ Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Кишинев, 7 октября 2002 года) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 15.04.2019).

² Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 18.04.2019).

³ Бирюков П.Н. Международное уголовно-процессуальное право и правовая система российской федерации: теоретические проблемы. Диссертация на соискание ученой степени Доктора юридических наук. Казань. 2016, с. 196.

Статья 11 УПК РФ дублирует положения Конституции РФ о неприкосновенности жилища и устанавливает требования к судебному порядку получения разрешения на указанный вид обыска³⁵.

Тем не менее, ч. 5 ст. 165 УПК РФ устанавливает исключительные случаи, когда проведение обыска возможно без указанного решения. Это может происходить в случаях, когда следователь (дознатель) увидит необходимость в данном следственном действии не терпящей отлагательства.

В случае, когда такое произойдет, следователь или дознаватель не позднее 3 суток с момента начала производства обыска обязан уведомить судью и прокурора о производстве следственного действия.

При этом, к уведомлению прилагаются копии постановления о производстве следственного действия и протокола следственного действия для проверки законности решения о его производстве.

В свою очередь, получив указанное уведомление, судья проверяет законность произведенного следственного действия и выносит постановление о его законности или незаконности.

Когда такое действие судом будет признано незаконным, все доказательства, полученные в рамках такого действия, будут являться недопустимыми.

Основу правового регулирования проведения обыска составляет ст. 182 УПК РФ, которая составляет не только основания проведения обыска (ч.1 ст. 182 УПК РФ), но и регламентирует механизм его проведения (ч.3-11 ст. 182 УПК РФ), а так же требования к составлению и содержанию протокола проведения обыска, который, к слову, является неотъемлемой частью самого следственного действия (ч. 12-15 УПК РФ)³⁶.

Что касается вопросов, связанных с проведением личного обыска, то

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 05.12.2017) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 19.04.2019).

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 05.12.2017) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 19.04.2019).

оно регулируется ст. 184 УПК РФ. Аспекты по данному вопросу будут более подробно рассмотрены в ходе второй главы работы.

Некоторые правовые нормы, касающиеся обыска содержит ст. 450, 450.1 УПК РФ, устанавливающая особенности проведения отдельных следственных действий и обыска в частности, проводимые в особом порядке ведения уголовно-процессуального судопроизводства в отношении отдельных категорий лиц (ч. 3,4 ст. 450, ч. 1,2 ст. 450.1). Речь идет о необходимости получения согласия организаций, в которых проходят государственную службу лица, указанные в ч.1 ст.447 УПК РФ.

Статья 453 УПК РФ устанавливает порядок получения правовой помощи в случае необходимости проведения обыска на территории иностранного государства³⁷.

Мы уже приводили, что подобные положения установлены со странами СНГ в так называемой Минской Конвенции 1993г. и Кишиневской Конвенции 2002 года.

Помимо УПК РФ, следует отметить другой, важный для нашей темы документ, регулирующий порядок проведения обыска. Речь идет о толковании вопросов, затрагивающих производство отдельных следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан.

Таким документом выступает Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации принятое 1 июня 2017 г. № 19 «О практике рассмотрения судами ходатайств о производстве следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан» (далее Постановление Пленума ВС)³⁸.

Указанным актом устанавливаются некоторые особенности

² Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 05.12.2017) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 19.04.2019).

¹ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации принятое 1 июня 2017 № 19 «О практике рассмотрения судами ходатайств о производстве следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан» // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 19.04.2019).

деятельности судов, возникающие при поступлении со стороны предварительного следствия (дознания) ходатайства о применении указанных следственных действий.

Так, суду следует обращать внимание на то, что по каждому поступившему ходатайству судье надлежит выяснять, соответствует ли оно требованиям частей 1 и 2 статьи 165 УПК РФ: подсудно ли оно данному суду, находится ли уголовное дело в производстве следователя или дознавателя, подавшего ходатайство, имеется ли согласие руководителя следственного органа или прокурора на проведение следственного действия, содержит ли ходатайство необходимые сведения (в том числе адрес места производства обыска в жилище и т.д.), а также приложены ли к ходатайству материалы, требующиеся для его рассмотрения (копии постановлений о возбуждении уголовного дела и принятии уголовного дела к производству, о продлении срока предварительного расследования, о возобновлении производства по уголовному делу, материалы, подтверждающие наличие оснований для производства следственного действия, и др.) (п.1 Постановления Пленума ВС).

Постановление Пленума ВС устанавливает порядок действий судьи при поступлении ходатайства о проведении следственного действия (ч.2-4 Постановления Пленума ВС), отмечает, что судебное заседание по рассмотрению ходатайства следователя (дознателя) должно проводиться в открытом заседании (за исключением обстоятельств, указанных в ч.2 ст. 241 УПК РФ) (ч.6 Постановления Пленума ВС).

В соответствии с п. 8 судебным органам следует учитывать, что под жилищем необходимо понимать индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и используемое для постоянного или временного проживания, или иное помещение (строение), не входящее в жилищный фонд, но используемое для временного проживания.

Вызывает интерес ст. 12 рассматриваемого нами Постановления Пленума ВС, устанавливающая, обязанность судьи в каждом случае проверить наличие фактических обстоятельств, служащих основанием для производства указанного в ходатайстве следственного действия. при этом, Пленум приводит понятный пример, когда суду следует при рассмотрении ходатайства о производстве обыска в жилище убедиться в том, что в материалах уголовного дела имеются достаточные данные полагать, что в указанном жилище могут находиться орудия, оборудование или иные средства совершения преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела.

В свое время принятие данного документа немало удивило как теоретиков, так и правоприменителей.

С одной стороны, деятельность следователя является неподотчетной суду. Следователь сам принимает решение о достаточности данных полагать, что в указанном случае обыск имеет на то основания (ч.1 ст. 182 УПК РФ).

При этом, следователи полагают, что суд должен быть беспристрастным к определенной ситуации.

В то же время, сторонники альтернативного мнения выделяют необходимость контроля суда некоторых важных аспектов законности и в первую очередь конституционных прав и свобод человека и гражданина.

Так или иначе, в ситуации, когда следователь (дознатель) получает данные о нахождении в месте предполагаемого обыска следов противозаконной преступной деятельности из источников которые он не сможет оформить в официальном порядке, как полученные в рамках расследования (недопустимые доказательства), создается сложность получения разрешения суда. Практически, в таком случае, следователю необходимо не доказать, а убедить суд в необходимости производства обыска, либо прибегнуть к ч.5 ст. 165 УПК РФ³⁹.

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ

В связи с этим, стоит отметить, что правильность, обоснованность и законность обыска жилища, произведенного без санкции суда в соответствии с ч.5 ст. 165 УПК РФ так же толкуется ст. 16 и 17 Постановления пленума ВС.

При этом, суду рекомендовано рассматривать исключительные случаи, в результате которых производство следственного действия не могло быть отложено, такие как:

- ситуации, когда необходимо реализовать меры по предотвращению или пресечению преступления;

- ситуации, когда промедление с производством следственного действия позволит подозреваемому скрыться;

- ситуации, когда возникла реальная угроза уничтожения или сокрытия предметов или орудий преступления;

- имеются достаточные основания полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится какое-либо следственное действие, скрывает при себе предметы или документы, могущие иметь значение для уголовного дела.

Конечно, следователь имеет право принимать во внимание иные обстоятельства, кажущиеся ему достаточными для проведения обыска в безотлагательном порядке, а право суда, признавать их законными или нет, но, тем не менее, Пленум ВС рекомендует поступать именно таким образом.

Так же, стоит отметить, что в соответствии с п. 17 Постановления пленума ВС, следует иметь в виду, что при наличии ходатайства лица, конституционное право на обыск которого было ограничено следственным действием, произведенным в случае, не терпящем отлагательства, об участии защитника, представителя и законного представителя, а также иных заинтересованных лиц, им должна быть обеспечена возможность

участия в проверке судом законности такого следственного действия по правилам части 5 статьи 165 УПК РФ, а также возможность обжалования принятого по результатам проверки судебного решения. В этих целях они извещаются о месте, дате и времени судебного заседания, им направляется копия судебного решения.

Стоит обратить внимание, что большая часть проведенных нами исследований судебной практики по производству обыска в рамках ч. 5 ст. 165 УПК РФ указывает на то, что обвиняемые и подозреваемые в большинстве случаев стремятся признать данные действия незаконными.

Следует отметить, что п. 16,17 Постановления пленума ВС создали определенного рода сложности в отношениях между следователями (дознателями) и судом.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что правовые нормы регулирующие порядок проведения обыска устанавливаются на международном, конституционном и федеральном уровне. Самым важным и подробным из которых является УПК РФ, регламентирующий основания, требования и порядок проведения указанного следственного действия.

В то же время, Пленум ВС принял Постановление, устанавливающее порядок действий суда в случае проведения обыска в жилище, в связи с тем фактом, что данные вопросы затрагивают интересы общества, конкретного человека и гражданина, гарантированные Конституцией РФ.

ГЛАВА 2 ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК И ТАКТИЧЕСКИЕ ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ОБЫСКА

2.1. Процессуальный порядок производства обыска

В соответствии с положениями ч.1 ст. 23 Конституции Российской Федерации: «Каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени», в соответствии со ст. 25 Конституции Российской Федерации: «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»⁴⁰.

Данными фундаментальными положениями, указанными в Основном законе Российской Федерации, устанавливается особый правовой статус частной жизни и жилища как средства личной, индивидуальной жизни человека⁴¹.

Именно этот исключительный правовой статус частной жизни и жилища создает особенности, накладываемые на проведение отдельных следственных действий в рамках государственного уголовно-процессуального принуждения, которые могут быть проведены в жилище человека и гражданина.

Учитывая специфику проведения обыска, следует особенно отметить, что данное следственное действие напрямую посягает на указанные конституционные права и направлено на объект конституционной защиты, установленный в ст. 23, 25 Конституции Российской Федерации.

Таким образом, следует отметить, что главной особенностью производства обыска является определенные, жестко установленные

¹ Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 18.04.2019).

² Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации: Учебник М.: Норма, 2015. с.305.

требования к основаниям проведения и строго регламентированный порядок его осуществления. И первой особенностью является то, что отдельные виды обыска по общему правилу могут быть произведены только по решению суда.

В соответствии со ст. 182 УПК РФ, основанием производства обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия, оборудование или иные средства совершения преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела.

Содержание «достаточных данных» законодательно не устанавливается. В то же время, позиция правоприменителей более чем понятна. Вторгаться в жилище следователь или дознаватель будет только в том случае, когда будет уверен в том, что «достаточные данные» с большой долей вероятности будут подтверждены в ходе проведения обыска.

На это «намекает» и Пленум ВС в Постановлении от 01.06.2017 № 19 «О практике рассмотрения судами ходатайств о производстве следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан (статья 165 УПК РФ)» в преамбуле, п. 1 и п.12 указанного Постановления, особо обращая внимание судов на исключительность и возможные последствия незаконного проникновения в жилище.

Тем не менее, как показывает следственная практика, обыск встречается очень часто, и так же часто цели обыска не достигаются.

Ученые указывают, что «достаточные данные» подразумевают под собой информацию полученную минимум из двух никак не связанных между собой источников информации или результатов проведения иных следственных действий.

В соответствии с п.12 Постановления Пленума ВС от 01.06.2017 № 19 суду следует ознакомиться с основаниями для производства обыска, когда он принимает решение на его проведение.

Таким образом, налицо двойной контроль за наличием достаточных и

законных оснований для проведения обыска⁴².

Обыск, в случае, когда он не затрагивает конституционные права человека и гражданина проводится на основании постановления следователя.

При этом, содержание постановления о проведении обыска устанавливается общими положениями УПК РФ в рамках работы правоприменителя.

Отдельный вид обыска - обыск в жилище проводится по общему правилу только на основании судебного решения.

Судебное решение о производстве обыска в жилище принимается в соответствии со ст. 165 УПК РФ.

Однако, ч.5 ст. 165 УПК РФ устанавливает особые, исключительные случаи, когда разрешения суда на производство обыска может быть не получено. При этом, важно отметить, что данные случаи исключительны.

Более того, несмотря на то, что понятие «исключительный случай» отдается на самостоятельную трактовку правоприменителю и суду, Пленум Верховного Суда РФ в том же упомянутом нами ранее Постановлении № 19 рекомендует относить к исключительным случаям ситуации, когда необходимо реализовать меры по предотвращению или пресечению преступления, либо когда промедление с производством обыска позволит подозреваемому скрыться (к примеру, когда обыск проводится в жилище родственников подозреваемого, имеющих возможность самостоятельного авиаперелета).

Так же Пленум ВС советует принимать в качестве исключительного случая возникновение реальной угрозы уничтожения или сокрытия предметов или орудий преступления (к примеру, когда имеется информация о том, что подозреваемый скрылся внутри квартиры, орудием преступления является предметы мебели, и единственным доказательством совершения преступления с использованием орудия являются материальные следы

¹ Смирнов А. В. Уголовный процесс: учебник / А. В. Смирнов, К. Б. Калиновский; под общ. ред. А. В. Смирнова. М.: Норма : ИНФРАМ, 2017, с. 490.

(повреждения, биологические следы жертвы) преступления, которые подозреваемый может удалить, или когда имеются достаточные основания полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится какое-либо следственное действие, скрывает при себе предметы или документы, могущие иметь значение для уголовного дела⁴³.

Важно отметить, что после производства обыска в таких случаях следователь или дознаватель не позднее 3 суток обязан уведомить судью и прокурора о производстве обыска.

К такому уведомлению так же прилагаются копии постановления о производстве следственного действия и протокола следственного действия для проверки законности решения о его производстве.

В случае, когда суд примет решение о незаконности производства обыска, все полученные в ходе обыска доказательства будут признаны недопустимыми со всеми вытекающими отсюда правовыми последствиями.

Получив указанное уведомление, судья в срок до 24 часов должен проверить законность произведенного следственного действия и вынести постановление о его законности или незаконности.

Что касается порядка производства обыска, то в данном следственном действии, как правило, участвуют следователи-криминалисты имеющие опыт в проведении указанных процедур. Дело в том, что производство обыска эффективно единственный раз. В случае, если какие – либо возможные места схоронения предмета обыска были упущены из вида следственной группы, высока вероятность того, что подозреваемый примет меры к их окончательной ликвидации и во второй раз производство обыска не принесет никаких положительных результатов⁴⁴.

То же самое касается средств и методов проведения обыска. У

¹ Никитин Е.Л., Дытченко Г.В., Плугарь Д.М. Правовое регулирование оперативно-розыскной деятельности и судебная практика в сфере её осуществления. Учебное пособие. М. Издфорт, 2018, с. 169.

² Кондрашина И.А., Нуриев Р.Р. Об определении достаточности фактических оснований для проведения обыска // Современные научные исследования и инновации. 2016. № 3 [Электронный ресурс]. URL: <http://web.snauka.ru/> (дата обращения: 27.03.2019).

оперативно-следственной группы в наличии должны быть всевозможные инструменты для ведения обыска. Если лицо подозревается в совершении преступлений против жизни и здоровья и проживает в частном доме, в обязательном порядке следует провести обыск на предмет наличия останков предполагаемых жертв в приусадебной территории, применяя при этом специальные криминалистические средства и служебных собак.

При этом, часто бывает, что при производстве обыска в жилище подозреваемого в совершении одного преступления лица, следователи находят следы совершения иных преступлений, в том числе и преступлений против жизни и здоровья.

Совсем недавно 10 января 2019 года следователи СУ СКР по Краснодарскому краю нашли оружие и труп при обысках у жителя Краснодара, подозреваемого в связях с националистами и использовании запрещенной к свободному обращению религиозной литературы.

Согласно протокола следственного действия, после обысков по другим адресам, «имеющим отношение к подозреваемому» в подвале одного из домов, вход в который был заложен кирпичами, найден труп мужчины, экстремистская литература и «предметы с националистической символикой»⁴⁵.

Правоохранители предполагают, что задержанный связан с националистическими группировками и готовил преступления против сотрудников правоохранительных органов.

Вне зависимости от предполагаемого объекта поиска до начала обыска следователь предъявляет постановление о его производстве или судебное решение, разрешающее его производство, когда речь идет о проведении обыска в жилище.

Опять-таки, до начала обыска следователь обязан предложить

¹ Корниенко В. Т. Оперативно-розыскная деятельность органа дознания на досудебной стадии уголовного судопроизводства как обеспечивающая реализацию Стратегии национальной безопасности Российской Федерации до 2020 // Законодательство и экономика. 2016. № 1. С. 8.

добровольно выдать подлежащие изъятию предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться их сокрытия, то следователь вправе не производить обыск.

Данное положение подвергается критике как со стороны правозащитников, так и со стороны правоприменителей. Дело в том, что зачастую лица, подозреваемые в совершении каких-либо преступлений в целом ведут аморальный или противоправный образ жизни. И в случае, когда лицо выдаст, скажем, похищенное им имущество, следователь откажется от проведения обыска, а у лица в жилище будут находиться иные предметы, запрещенные к свободному обороту (чаще всего наркотические вещества или предметы оружия), которые следственная группа не выявит, то в таком случае признание следует рассматривать как попытку скрыть более тяжкое преступление, а работу следователя в данном случае низкоэффективной⁴⁶.

С другой стороны, иные запрещенные предметы, не входящие в предмет обыска и найденные в ходе него формально не подпадают под разрешение суда на его проведение. И хотя это не основание для того, чтобы считать такой обыск неправомерным, существуют проблемы, когда судьба некоторых выявленных в ходе обыска предметов остается нерешенной. Особенно это касается денежных средств в крупных размерах.

Именно поэтому проведение обыска следует доверять профессионалам, имеющим большой опыт производства подобных следственных действий.

При производстве обыска могут вскрываться любые помещения, если владелец отказывается добровольно их открыть. При этом не должно допускаться не вызываемое необходимостью повреждение имущества.

Несмотря на это, цель обыска должна быть достигнута. Если производство обыска связано с вскрытием какого – либо помещения, обследовать которое без проникновения внутрь невозможно, а лицо,

¹ Закомолдин А.В. Актуальные проблемы уголовно-процессуального права: учебно-методическое пособие к практическим занятиям. Тольятти: ТГУ, 2018. с. 24.

присутствующее при обыске утверждает, что не может найти ключи от замка – такое помещение должно вскрываться.

В ходе проведения обыска следователь принимает меры к неразглашению выявленных в ходе обыска обстоятельств частной жизни лица, в помещении которого был произведен обыск. Его личная и (или) семейная тайна, а также обстоятельства частной жизни других лиц должны оставаться таковыми, что гарантируется нормами уголовно-процессуального законодательства и Конституцией РФ.

Важно отметить, что в данном случае присутствующие при проведении обыска понятые оказываются вовлечены в обстоятельства частной жизни лица. Именно поэтому следователь не может гарантировать полноценную изоляцию обстоятельств частной жизни лица, в жилище которого производится обыск.

В ходе проведения обыска следователь вправе запретить лицам, присутствующим в месте, где производится обыск, покидать его, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска.

Это может быть вызвано как необходимостью отсутствия помех работы специализированного криминалистического оборудования или работы следователей, так и обстоятельствами проведения обыска и личностями присутствующих при проведении обыска лиц.

При производстве обыска изымаются предметы и документы, изъятые из оборота. Зачастую следственные органы сталкиваются с проблемой определения веществ, когда наверняка нельзя утверждать, запрещены они или нет. Такие вещества и препараты так же изымаются, о чем производится запись в протоколе.

При этом, следователю не следует делать никаких предположений относительно происхождения данных веществ и их назначения.

В протоколе целесообразно указать характер этого предмета или вещества, его свойства, количественные и иные показатели, то есть индивидуализировать указанное вещество или препарат.

Изъятые предметы, документы и ценности предъявляются понятым и другим лицам, присутствующим при обыске, и в случае необходимости упаковываются и опечатываются на месте обыска, что удостоверяется подписями указанных лиц.

При производстве обыска участвуют лицо, в помещении которого производится обыск, либо совершеннолетние члены его семьи, а так же вправе присутствовать защитник, или адвокат того лица, в помещении которого производится обыск⁴⁷.

По результатам проведения обыска должен быть составлен протокол в соответствии с общими требованиями составления протокола о выполнении следственного действия, установленного ст. 166 и 167 УПК РФ.

В протоколе должно быть указано, в каком месте и при каких обстоятельствах были обнаружены предметы, документы или ценности, выданы они добровольно или изъяты принудительно. Все изымаемые предметы, документы и ценности должны быть перечислены с точным указанием их количества, меры, веса, индивидуальных признаков и по возможности стоимости.

Если в ходе обыска были предприняты попытки уничтожить или спрятать подлежащие изъятию предметы, документы или ценности, то об этом в протоколе делается соответствующая запись, и указываются принятые меры.

Такое нередко возникает в практике производства обыска. Лицо стремится избавиться от улик и доказательств. Естественно, сотрудники следственных органов научены этому и готовы противостоять таким попыткам. Для обеспечения порядка проведения обыска в состав следственной группы назначаются оперативные сотрудники или судебные приставы – исполнители.

¹ Ендольцева А.В. Уголовный процесс: учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / под ред. А. В. Ендольцевой, И. И. Сыдорука. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2017. (Серия «Dura lex, sed lex»). ISBN № 978 5 238 01553-8 с. 219,220.

Копия протокола о проведенном обыске вручается лицу, в помещении которого был произведен обыск, либо совершеннолетнему члену его семьи. Если обыск производился в помещении организации, то копия протокола вручается под расписку представителю администрации (чаще управляющему компанией) соответствующей организации.

Что касается процедуры проведения личного обыска, то она регламентирована ст. 184 УПК РФ, и так же, как и обыск в жилище, проводится по решению суда⁴⁸.

В целом порядок не сильно отличается от обыска в жилище, однако есть ряд особенностей, которые устанавливает законодатель. В первую очередь особенностью является то, что помимо исключений, когда обыск может быть проведен без судебного решения, установленных ч.5 ст. 165 УПК РФ, личный обыск может быть проведен без решения суда при задержании лица или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, которые могут иметь значение для уголовного дела.

Данная норма появилась в УПК РФ в первую очередь в целях обеспечения безопасности сотрудников, проводящих задержание, сотрудников и содержащих камер следственных изоляторов (и самих преступников) а так же для обеспечения расследуемых интересов органов следствия и дознания⁴⁹.

В этом и заключается отличие личного обыска от обыска в жилище. Цель проведения личного обыска шире чем цель проведения обыска в жилище и направлена в том числе на обеспечение безопасности участников уголовного судопроизводства.

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ (ред. от 05.12.2017) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru> // (дата обращения: 19.04.2019).

² Лавдаренко Л. И. Уголовное судопроизводство в аспекте проблемы соотношения власти и свободы // Актуальные проблемы российского права. 2016. № 12. С. 198.

Иной существенной особенностью личного обыска является порядок участия понятых в производстве следственного действия.

В соответствии с ч.3 ст. 184 УПК РФ: «Личный обыск лица производится только лицом одного с ним пола и в присутствии понятых и специалистов того же пола, если они участвуют в данном следственном действии»⁵⁰.

Несоблюдение указанного условия является поводом для оспаривания результатов обыска и грубым нарушением процессуальных норм УПК РФ. А в ряде случаев лица добиваются помимо реабилитирующих оснований при обжаловании таких обысков еще и возмещение морального вреда⁵¹.

Необходимо выделить особенности проведения обыска в отношении адвокатского образования. Статья 420.1 УПК РФ, регламентирующая проведение такого вида обыска была принята и введена законодателем относительно недавно, Федеральным Законом от 17.04.2017 года.

Введенные положения затрагивают процессуальные особенности проведения обыска в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности).

Таковыми особенностями является во первых определенный порядок получения разрешения на проведение обыска.

В соответствии с ч.1 ст. 420.1 УПК РФ: «Обыск...производятся только после возбуждения в отношении адвоката уголовного дела или привлечения его в качестве обвиняемого, если уголовное дело было возбуждено в отношении других лиц или по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, в порядке, установленном частью первой статьи 448 УПК РФ, на основании постановления судьи о разрешении производства обыска, осмотра и (или) выемки и в присутствии обеспечивающего

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: от 18.12.2001 г № 174-ФЗ (ред. от 05.12.2017) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru> // (дата обращения: 19.04.2019).

² Рябина Т.К., Петрова О.В Обыск как следственное действие: проблемы правопонимания и правоприменения; Ж. Право и жизнь. Вып. 18, 2018 с.57.

неприкосновенность предметов и сведений, составляющих адвокатскую тайну, члена совета адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, на территории которого производятся указанные следственные действия, или иного представителя, уполномоченного президентом этой адвокатской палаты».

При этом, в постановлении судьи о разрешении производства обыска указываются данные, служащие основанием для производства указанных следственных действий, а также конкретные отыскиваемые объекты. Изъятие иных объектов не допускается, за исключением предметов и документов, изъятых из оборота (ч.2 ст. 450.1 УПК РФ).

Важно отметить, что в ходе обыска в жилых и служебных помещениях, используемых для осуществления адвокатской деятельности, запрещается изъятие всего производства адвоката по делам его доверителей, а также фотографирование, киносъемка, видеозапись и иная фиксация материалов указанного производства (ч.2 ст. 450.1 УПК РФ).

В соответствии с ч.3 ст. 450.1 УПК РФ: «До возбуждения в отношении адвоката уголовного дела или привлечения его в качестве обвиняемого, если уголовное дело было возбуждено в отношении других лиц или по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, и вынесения судьей постановления о разрешении производства следственного действия осмотр жилых и служебных помещений, используемых для осуществления адвокатской деятельности, может быть произведен только в случае, если в указанных помещениях обнаружены признаки совершения преступления. В таком случае осмотр места происшествия без участия члена совета адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, на территории которого производится осмотр, или иного представителя, уполномоченного президентом этой адвокатской палаты, допускается только при невозможности обеспечения его участия».

По нашему мнению правовое регулирование порядка проведения обыска в адвокатском образовании и в отношении адвокатов призвано

защитить деятельность и профессиональные интересы адвокатов в целях соблюдения принципа состязательности сторон а так же защиты и охраны адвокатской тайны и является необходимой составляющей надлежащего судопроизводства.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что процедура проведения обыска зависит от его вида. В общем порядке обыск проводится по решению следователя при наличии постановления о его проведении. В случае же с проведением обыска в жилище и личного обыска необходимо получить разрешение суда.

Тем не менее, существуют исключения из данного правила, установленные ч. 5 ст. 165 УПК РФ и ч.3 ст. 184 УПК РФ, которые обусловлены крайней необходимостью и применяются в исключительных, не терпящих отлагательства случаях.

В целом, от правильности и законности действий следственной группы, участвующей в проведении обыска зависит исход данного следственного действия.

Ярким примером некачественного, неквалифицированного, вопиющего проведения обыска и вообще следственных действий в отношении лица может послужить недавний случай привлечения к уголовной ответственности журналиста Ивана Голунова, ранее подозреваемого в совершении ряда преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств⁵².

Само уголовное дело, проводимый в рамках него обыск и иные следственные действия, составление протокола досмотра и иных материалов уголовного дела вызвали широкий общественный резонанс.

В частности, к протоколу о проведении обыска в жилом помещении были приобщены фотоснимки с иных объектов, в отношении которых

¹ Официальный сайт новостей Российская газета. [Электронный ресурс] / URL: <https://rg.ru/> // (дата обращения: 12.06.2019).

сотрудники УМВД проводили обыск⁵³.

Мы далеки от мысли, что данное уголовное дело полностью сфабриковано, как утверждают коллеги задержанного лица – журналисты и сторонники общественных правозащитных организаций. Расследование этого резонансного дела только начинается, но на 12 июня 2019 года уже известно, что вопиющие процессуальные нарушения при проведении следственных действий и обыска в том числе послужили основанием для отмены меры пресечения и принятия решения об отказе от уголовного преследования⁵⁴.

Поэтому, качественное проведение обыска немыслимо без надлежащей подготовки к его проведению, подбора необходимой тактики его производства и контроля правильности его проведения.

2.2. Тактические приемы производства отдельных видов обыска

Обыск – сложное и многогранное следственное действие, которое проводится не одним следователем, а составом оперативно-следственной группы, сочетает в себе элементы следственного действия, психологического восприятия поведения лица, присутствующего при обыске, а так же тактико-криминалистические аспекты проведения указанного следственного действия.

В действительности тактические приемы проведения отдельных видов обыска являются предметом изучения криминалистической теории и уголовно-процессуального законодательства.

Несмотря на то, что действующая редакция УПК РФ не содержит понятия тактики проведения обыска, в теоретической науке уголовного процесса сформированы подходы к выбору некоторых стратегий ведения обыска, обусловленных практическими особенностями его проведения.

¹ Официальный сайт новостей Российская газета. [Электронный ресурс] / URL: <https://rg.ru/> // (дата обращения: 12.06.2019).

² Официальный сайт новостей Российская газета. [Электронный ресурс] / URL: <https://rg.ru/html> // (дата обращения: 12.06.2019).

Проведение обыска состоит из нескольких процессуальных этапов.

Первым и самым важным этапом проведения обыска является его подготовка. На стадии подготовки к проведению обыска следователю необходимо удостовериться в необходимости проведения обыска, выбрать наиболее подходящее время его осуществления и создать план проведения обыска⁵⁵.

Организация обыска включает: определение его целей, собирание ориентирующей информации о личности обыскиваемого, искомых объектах, месте и обстановке проведения обыска, определение участников обыска и роли каждого из них (зачастую состав следственной группы при проведении обыска подбирается руководителем следственного органа), создание планирующих документов по обыску, создание прочих условий для качественного осуществления поисковых действий, прииск необходимых технических средств для проведения обыска и решение иных организационных вопросов⁵⁶.

Организационные мероприятия по подготовке к проведению обыска принято делить на два этапа:

1. С момента принятия решения о производстве обыска до получения разрешения или вынесения постановления.
2. С момента получения разрешения до момента начала производства обыска.

В отношении личности обыскиваемого и иных лиц, проживающих (работающих) в месте обыска, подлежат выяснению следующие данные: анкетные или установочные данные, отношение к подозреваемому и с подозреваемым, род занятий лиц или специфика их работы в месте производства обыска, образование, наличие судимости, моральный облик, распорядок дня, профессиональные навыки, знакомства, связи, ближайшее

¹ Ратникова Н. Д. Меры государственного принуждения, связанные с лишением свободы, в российском уголовно-процессуальном законодательстве // Ж. Территория науки. 2017. № 2. С. 204.

² Батычко В.Т. Уголовный процесс, Учебник. Таганрог: ИУЭС ЮФУ, 2016, с. 605.

окружение, возможность наличия огнестрельного или холодного оружия (имеется ли на него разрешение или оно хранится незаконно) иные необходимые данные⁵⁷.

В отношении искомых объектов следует установить их общие родовые (видовые, групповые) признаки, индивидуальные признаки, приблизительное количество и состав, а так же состояние. С учетом полученной информации выдвигаются предположения о местах их вероятного нахождения и сокрытия, возможности изменения их внешнего вида, формы, размера.

Необходимо получить сведения о месте предстоящего обыска: местонахождение объекта (номер дома, корпуса, подъезда, этажа, квартиры), специфику строения, наличие прилегающей местности, второго входа в дом, иных подъездных путей, особенностей планировки обыскиваемого помещения (в том числе, не проводилась ли незаконная перепланировка), количество комнат, окон, дверей, куда выходят окна, наличие подсобных помещений, подвалов, чердаков, балконов, не соприкасаются ли они с соседними квартирами.

Так же целесообразно установить вид запоров на дверях, наличие сигнализации, домофона, камер видеонаблюдения, телефонов (мобильного и стационарного), наличие в доме (во дворе) сторожевой или служебной собаки, возможность скрытного подхода к месту обыска.

При обыске в служебном помещении устанавливается режим работы организации, взаимоотношения обыскиваемого с совместно работающими лицами, характер деятельности работников, законность их нахождения.

При обыске участка местности целесообразно установить его назначение (служебная территория, приусадебный участок, сельский двор), границы, характер растительности, особенности грунта (особенно это касается в случае поиска трупов), наличие построек хозяйственного типа, колодца, водоема, особенностей ограждения участка, состояние подходов и

¹ Андреева О.И. и др., Уголовный процесс; учебник для бакалавриата юридических вузов; Феникс; Ростов-на-Дону, 2015

подъездных путей⁵⁸.

В целом, объем собираемой информации, круг вопросов, подлежащих выяснению, зависят от обстоятельств конкретного расследования и наличия времени, которым располагает следственная группа.

Что касается состава следственной группы, то на стадии подготовки к проведению обыска необходимо определяется с точным количеством участников обыска, предварительно распределить объем работы между ними. Состав группы определяется по количеству объектов обыска.

В состав группы целесообразно включать понятых, оперативных сотрудников органа дознания (имеющих навыки проведения обыска), кинолога с собакой (для обнаружения искомых объектов по запаху), технических помощников для производства вспомогательных работ (раскопки грунта, перемещения тяжелых предметов и др.), специалистов-криминалистов (для применения научно-технических средств, обнаружения тайников, оказания помощи в обращении с предметами, представляющими опасность для жизни и здоровья, и т.д.)⁵⁹.

Следует так же проверить готовность и исправность научно-технических поисковых средств.

Так же следует установить формы взаимодействия следователя с участниками следственно-оперативной группы, способ проникновения на объект, выработать меры по охране места обыска, предупреждения и пресечения возможного противодействия со стороны обыскиваемых лиц.

При необходимости задействовать силы и средства взаимодействующих структур (органов внутренних дел, ФСБ РФ).

Затем, на основе анализа следственной ситуации и собранных материалов, следователь составляет план предстоящего обыска.

В сложных ситуациях (большой объем предстоящих работ,

¹ Бобров В.К. Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс): учебник / Бобров В.К. [и др.]; М.: ЮНИТИ ДАНА, 2015. с.609.

² Апостолова Н. Н. Реформирование уголовного судопроизводства России // Ж. Российская юстиция. 2015. № 1. С. 45.

значительное количество участников и др.) возможно проведение инструктивного совещания с участниками обыска относительно времени и способа прибытия на обыскиваемый объект, распределения обязанностей, способов общения друг с другом, необходимости соблюдения правовых и этических норм.

Время производства обыска выбирается с учетом возможности быстрого и скрытного подхода к месту обыска и нахождения там обыскиваемого лица или совершеннолетних членов его семьи.

Обыск должен быть внезапным для обыскиваемых, проводиться в тот момент, когда на месте обыска будут находиться искомые объекты.

Следственно-оперативная группа прибывает на место обыска по возможности незаметно для обыскиваемого лица. За окнами обыскиваемого помещения и вторым выходом устанавливается наблюдение.

Для быстрого проникновения в жилое помещение используется помощь представителя домоуправления, работников жилищно-эксплуатационных служб, соседей.

Если находящиеся в месте обыска лица препятствуют его проведению и не открывают дверь, принимается решение о принудительном вскрытии помещения.

При наличии информации о возможном вооруженном сопротивлении, используются подразделения специального назначения, которые обеспечивают быстрое проникновение в помещение, безопасность и преодоление противодействия лиц, находящихся на месте обыска. После этого, все участники обыска проходят к месту его проведения.

Так же, на стадии подготовки к проведению обыска следует получить разрешение суда на его осуществление и сформулировать веские причины для его проведения. Следовательно необходимо убедить суд в том, что необходимость проведения обыска присутствует.

Вторым этапом проведения обыска является его непосредственное осуществление.

Прибыв на место обыска, следователь представляется обыскиваемому, предъявляет постановление о производстве обыска, на котором он расписывается (при обыске в жилище – судебное решение, разрешающее его производство), предлагает обыскиваемому добровольно выдать подлежащие изъятию предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для дела⁶⁰.

Если они не выдаются, или выдаются не в полном объеме (имеются основания опасаться их сокрытия), начинается непосредственно обследование места обыска. Все участники обыска информируются об их правах и обязанностях.

Сотрудники, входящие в состав следственной группы производят осмотр всех помещений, входящих в состав обыска, при этом устанавливаются личности лиц, находящихся в них, пресекаются их попытки скрыться либо скрыть или уничтожить искомые объекты.

Все установленные лица собираются в одном помещении, им объясняются требования к их поведению, а при необходимости устанавливается охрана или вооруженная охрана.

Если в ходе проведения обыска на место обыска придут какие-либо лица, то они также задерживаются до окончания обыска (при этом в обязательном порядке подлежит установлению цель прихода и их установочные данные).

До начала производства обыска следователь (руководитель следственного органа) определяет последовательность осуществления поисковых действий, направление движения (по часовой стрелке, вдоль стены, по линиям определенных полос, на которые разделяется территория и т. п.)⁶¹.

С учетом обстановки на обыскиваемом объекте и характера искомых

¹ Меретуков Г.М., Ганночка Ю.В. Производство обыска с участием защитника // Научный журнал КубГАУ Scientific Journal of KubSAU. 2011. №70. URL: <https://cyberleninka.ru/zaschitnika> (дата обращения: 12.06.2019).

¹ Набиев А. З. Некоторые тактические проблемы производства обыска // Молодой ученый. 2015. №3. С. 660,661. URL <https://moluch.ru/> (дата обращения: 29.04.2019).

объектов применяется тактика сплошного или выборочного (частичного) обыска.

При сплошном обыске методично и последовательно обследуется все пространство обыскиваемого объекта. При выборочном (частичном) обыске обследуется определенная часть обыскиваемого помещения или участка местности, когда по своим размерам искомые объекты могут быть спрятаны в определенных местах, либо если имеются сведения об их наиболее вероятном местонахождении.

Обыскиваемая территория может быть разделена на отдельные участки (сектора), и поисковые действия могут, производиться одним обыскивающим поочередно (метод одиночного поиска), либо одновременно на всех или нескольких участках различными группами (метод группового поиска).

Для проведения одновременного обыска на нескольких участках должно быть подготовлено несколько групп, в каждую из которых входит лицо, непосредственно производящее обыск, не менее двух понятых и специалист.

В зависимости от обстановки на обыскиваемом объекте может применяться тактика параллельного или встречного обследования. Параллельное обследование осуществляется двумя или более группами на рядом расположенных участках. Встречное обследование состоит в том, что группы обыскивающих обследуют помещение с противоположных сторон, двигаясь навстречу друг другу⁶².

Детальное обследование может вестись: без нарушения целостности объекта – его измерение, простукивание, прощупывание, прокалывание, сравнение с аналогичными предметами, исследование с помощью поисковых приборов; с частичным разрушением объекта – взлом стены, отклеивание обоев, отделение штукатурки, поднятие паркета (досок пола), распарывание мягкой мебели и одежды, раскопка грунта и т. п. – производится в случаях,

¹ Соломейтин А.Ж. Практические особенности проведения обыска // Ж. «Наука и право», вып. № 18 от 19.05.2017 с.15.

когда другим способом невозможно обнаружить искомые объекты. Вскрытие любых помещений производится после отказа владельца добровольно их открыть⁶³.

Тактически обыск целесообразно начинать с вероятных мест хранения искомых объектов. Эти места определяются в ходе общего обзора места обыска с учетом характера и признаков искомого объекта, особенностей места, образа жизни и личных качеств обыскиваемого.

Обследование должно быть последовательным, полным, систематичным, целеустремленным, активным.

Необходимо установить постоянное наблюдение за поведением обыскиваемых лиц, их реакцией на действия обыскивающих. На основе этих реакций выдвигаются предположения о местонахождении искомых объектов.

Осмотренные предметы должны быть возвращены на свои места (в первоначальное положение), чтобы не загромождать помещение и не затруднять поиск. Отобранные при обыске предметы помещаются в одно охраняемое место для их детального осмотра.

В ходе обыска, отдельные объекты могут вызывать у следователя подозрения, что указывает на целесообразность их более тщательного исследования.

При обнаружении искомого объекта фиксируется место его нахождения и условия хранения. Если принимается решение об изъятии предметов, документов и ценностей, они предъявляются понятым и другим лицам, присутствующим при обыске.

В случае необходимости изъятие вещей, выявленных в ходе обыска, проводится иное следственное действие - выемка.

Необходимо обратить внимание понятых на место и способ сокрытия объекта, поскольку это может иметь доказательственное значение. В случае необходимости, изъятые объекты упаковываются и опечатываются на месте

² Корчагин А.А. Особенности тактики проведения обыска по делам об убийствах // Фундаментальные исследования. 2013. № 10 4. С. 189.

обыска, что удостоверяется подписями указанных лиц.

Детальное обследование и поиск тайников осуществляется с привлечением знаний специалистов, с использованием средств криминалистической техники.

При обыске в помещении следует учитывать, что тайники могут быть оборудованы в самых различных местах: стене, под полом, картине, зеркале, предметах мебели и обстановки, бытовой технике и др.

Согласно материалам правоприменительной практики, тайники часто размещаются за карнизами окон и дверей, в подоконниках и под ними, под порогом, плинтусом, в вентиляционной шахте, за батареями отопления, в пазах, на чердаках и в подвалах.

Тактика поиска тайников включает в себя несколько аспектов. Необходимо использовать возможностей органов чувств (зрения, осязания, слуха), применять научно-технические средства (поисковые приборы), использовать психологические приемы⁶⁴.

Вещи, находящиеся в предметах мебели, также должны обследоваться. Одежда осматривается и прощупывается (карманы, подкладка, швы) для обнаружения зашитых в нее предметов; книги, альбомы, журналы перелистываются, проверяется толщина обложек и состояние переплета (в них могут быть сокрыты искомые документы или денежные средства).

Содержимое кухонной и столовой посуды, заполненной продуктами, проверяется путем переливания, пересыпания, обследования с помощью щупа; аналогично обследуются находящиеся в помещении цветочные горшки, емкости с грязным бельем, мусорное ведро.

При обследовании стен обыскиваемого помещения, необходимо снять висящие на них картины, ковры, часы и другие предметы и обследовать поверхность стен и снятые предметы с целью обнаружения следов сокрытия искомых объектов.

¹ Набиев А. З. Некоторые тактические проблемы производства обыска // Молодой ученый. 2015. №3. С. 660,661. URL <https://moluch.ru/> (дата обращения: 29.04.2019).

Обследованию должна быть подвергнута вся находящаяся в помещении бытовая техника. Для этого следователь при помощи специалистов производит ее частичную разборку в допустимых пределах. Также осматриваются полые детские игрушки, чемоданы, сумки, коробки, ящики, контейнеры и т. п.

В ходе обыска туалетной и ванной комнат необходимо обследовать стены, пол, вентиляционную шахту, а также сантехническое оборудование. Для обнаружения следов расчленения трупа следует разобрать доступную часть канализационной системы⁶⁵.

Особенно тщательно должны обследоваться подсобные помещения, чуланы, кладовые, чердак и подвал, а в случае необходимости и наружные части здания (балкон, кровля, лестничные площадки и т. п.) и иные помещения, которые посещаются нерегулярно.

Обыск в служебных помещениях имеет особенности, обусловленные значительной площадью обыскиваемого пространства, невозможностью в некоторых случаях приостановить производственную деятельность, наличием большого количества работающих, посетителей и т. п.

Обыск в помещении организации производится с участием представителя администрации соответствующей организации.

Обследование служебного помещения целесообразно начинать с рабочего места обыскиваемого, мест хранения его одежды, рабочего инвентаря, а также мест, в которых он чаще всего бывает по роду своей деятельности⁶⁶.

Обыск в сараях и иных надворных постройках производится с выносом наружу находящихся там предметов и с использованием металлоискателей, щупов.

¹ Новицкий А. Н. Проблемные вопросы производства обыска и выемки в уголовном процессе Российской Федерации // Молодой ученый. 2017. №38. С. 86-87. URL <https://moluch.ru/archive/> (дата обращения: 22.04.2019).

¹ Меретуков Г.М., Ганночка Ю.В. Производства обыска с участием защитника // Научный журнал КубГАУ Scientific Journal of KubSAU. 2011. №70. URL: <https://cyberleninka.ru/zaschitnika> (дата обращения: 12.06.2019).

Обыск участков местности (приусадебный участок, садовый участок, огород, хозяйственный двор) следует проводить в определенном направлении в зависимости от характера территории, которая разбивается на отдельные, относительно небольшие участки (квадраты, сектора), границами которых могут быть естественные или искусственно созданные рубежи (вешки, натянутая веревка, лента и т. п.).

В процессе обыска, с помощью щупов, металлоискателей и других технических средств обследуются типичные места, в которых могут быть спрятаны искомые объекты: земля, в том числе грядки, цветочные клумбы, корни деревьев и кустарников; дупла деревьев, голубятники, скворечники, ульи, собачьи будки. Особое внимание следует обратить на камни и плитки на дорожках, находящиеся на обыскиваемом участке местности, так как они нередко используются для оборудования тайников. Места складирования строительных материалов, дров, мусора также должны быть разобраны и обследованы.

Для поиска искомых объектов на дне водоемов, в колодцах, ямах используются багры, «кошки», сети, тралы, магнитные искатели, подъемники и др. В случае необходимости (для обнаружения огнестрельного оружия, трупа) к обследованию водоемов привлекаются водолазы.

Тактические особенности обыска транспортных средств в значительной степени определяются их конструктивными особенностями, в зависимости от которых выдвигаются версии о местах возможного сокрытия искомых объектов. Обыск рекомендуют начинать с багажника, так как в нем чаще всего устраиваются тайники. В салоне автомобиля исследуется пространство под напольными ковриками, между сиденьями и спинками, за спинкой заднего сиденья, под сиденьями, за приборной панелью; чехлы; содержимое перчаточного ящика и других емкостей на передней панели, подлокотника между передними сиденьями; пепельницы. Возможно снятие и извлечение сидений из салона для последующего детального обследования.

Успешная подготовка к обыску в помещении предполагает прежде

всего получение максимально полной информации (как из процессуальных, так и из непроцессуальных источников) не только об отыскиваемых предметах и возможных местах их сокрытия, но и об индивидуальных особенностях обыскиваемого лица. Это позволит правильно (в психологическом и тактическом плане) организовать и осуществить прибытие на место обыска и проникновение в обыскиваемое помещение.

В целях обеспечения внезапности обыска транспортные средства должны быть оставлены на некотором удалении от места обыска. Сосредоточение у места обыска значительного числа людей должно происходить постепенно и бесшумно. При наличии лифта рекомендуется подниматься на несколько этажей выше, а затем пешком спускаться на нужный этаж. Чтобы не вызвать повышенной реакции, через дверной глазок должен быть виден лишь один человек из числа пришедших (желательно, чтобы он был знаком обыскиваемому)⁶⁷.

Подготовка и производство обысков в помещении в необходимых случаях (особенно тогда, когда объектом обыска являются не «хижины», а особняки, в частности, состоятельных людей, доступ в которые предельно ограничен из-за высоких заборов, стальных дверей, технических средств визуального контроля, вооруженной охраны) осуществляются в режиме серии последовательно реализуемых тактических операций.

Тактическая операция «Разведка» предполагает заблаговременное получение развернутых установочных данных, дающих ответы на многие вопросы, что представляет собой объект поиска и кто может находиться в месте предполагаемого поиска, каковы транспортные коммуникации, подходы и подъезды к объекту обыска, 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,

¹ Разин С.С. Некоторые проблемы проведения обыска и выемки / Ж.: Nauka Rastudent.ru // Статья в выпуске: 1 (37), 2017. С. 119.

образе их жизни, служебных и иных связях, о том, что собой представляет помещение, в котором планируется произвести обыск (на каком этаже оно находится, сколько комнат имеется в квартире, особняке, есть ли охранная сигнализация, на какую часть улицы выходят окна и т. д.), о наличии транспортных средств у лиц, в отношении которых получено разрешение на производство обыска, где находятся гараж, иные принадлежащие им недвижимые объекты и т. д.

Тактическая операция «проникновение» требует подчас самой обстоятельной, хорошо продуманной подготовки с учетом всех данных, собранных по уголовному делу в рамках операции «Разведка».

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 специальную технику (альпинистское снаряжение, средства преодоления преград и т. д.), кинологов со служебно-розыскными собаками.

Иногда для обеспечения беспрепятственного проникновения на место обыска могут потребоваться разработка соответствующей легенды и ее воплощение в жизнь, чтобы лица, находящиеся в помещении, открыли входную дверь. Заметим, что силовой способ проникновения на объект должен применяться лишь в том случае, когда отсутствуют другие реальные возможности решения намеченной задачи.

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.

В процессе предварительной беседы с обыскиваемым лицом целесообразно произвести также «словесную разведку», сообщив ему, для обнаружения какого рода предметов производится обыск, ознакомить с техническими возможностями имеющихся поисковых средств и т. п. Передачу этой информации рекомендуется организовать таким образом, чтобы у обыскиваемого лица активизировалась его предвосхищающая деятельность⁶⁸.

Обыскиваемому лицу необходимо разъяснить процессуальное право следователя вскрывать закрытые помещения и хранилища. Если шкафы, кладовые, чемоданы и другие хранилища закрыты на замок, нужно предложить хозяину обыскиваемого помещения открыть их. В случае отказа хранилища вскрываются принудительно, но при этом следователь обязан избегать причинения повреждений, которые не вызываются необходимостью⁶⁹.

Инструктирование лиц, участвующих в обыске, должно быть использовано в целях создания благоприятной психологической атмосферы.

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. При этом следователь предварительно определяет схему и тактику поиска. При определении схемы обыска следователь, дознаватель руководствуется соответствующими розыскными предположениями — версиями.

Тактические версии в ходе проведения обыска формируются на основе

¹ Тетрокалшвили М.М. Личный обыск как неотложное следственное действие по делам о незаконном обороте наркотиков / Закон и право 2012 ISSN: 2073 3313 с. 39.

¹ Разин С.С. Некоторые проблемы проведения обыска и выемки / Ж.: Nauka Rastudent.ru // Статья в выпуске: 1 (37), 2017 года. С. 120.

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 повышенное внимание 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 ремонтных работах, их продолжении, о замене мебели и т. п.

На стадии детального поиска следователю, дознавателю целесообразно придерживаться оптимальной 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.

Если обыск на открытой местности — это продолжение обыска, проводимого в помещении, то об этом выносится одно общее постановление. Если же он не является продолжением обыска в помещении, об этом выносится самостоятельное постановление. Этот обыск проводится в присутствии владельца участка или совершеннолетнего члена его семьи⁷⁰.

Тактика обыска на открытой местности определяется и осуществляется с учетом размеров обыскиваемого пространства, характера искомых объектов, наличия нежилых построек, водоемов, колодцев, особенностей грунта и растительности⁷¹.

Для проведения личного обыска выделяется отдельное помещение, из

¹ Смирнова И. Г. К вопросу о пределах ограничения прав личности в уголовном судопроизводстве // Ж. Адвокатская практика. 2015. № 5. С. 29.

¹ Разин С.С. Некоторые проблемы проведения обыска и выемки / Ж.: Nauka Rastudent.ru // Статья в выпуске: 1 (37), 2017 года. С. 118.

которого следует удалить всех посторонних лиц. Тактически целесообразно проводить личный обыск в направлении сверху вниз, от одежды и вещей к телу обыскиваемого.

В целях предотвращения возможного сопротивления или нападения со стороны обыскиваемого, личный обыск рекомендуется проводить двумя обыскивающими, один из которых производит поисковые действия, а другой контролирует поведение обыскиваемого, не допуская возможности использования имеющегося у него оружия, предметов и веществ, передачи искомых объектов другим лицам или иных попыток от них избавиться.

Личный обыск обычно проводится в два этапа. На первом этапе обыскиваемое лицо обследуется с целью обнаружения огнестрельного или холодного оружия, других предметов и веществ, которые могут быть использованы с целью нападения на обыскивающего. Это важно для обеспечения безопасности всех присутствующих при обыске лиц.

Обыскивающий ощупывает воротник верхней одежды, обследует карманы, пояс, предметы, находящиеся при обыскиваемом, — сумку, портфель, кейс, чемодан, кошелек, бумажник в целях обнаружения следов, изъятия оружия и иных предметов, которые обыскиваемый может использовать для оказания сопротивления.

Прощупываются, а при необходимости подпарываются козырьки головных уборов, подкладка, заплатки и др. Обследуя обувь, обращают внимание на стельки, накладки носков, каблучки. 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 преступления и характеризующие его преступные действия.

Осматривая обнаруженные предметы, необходимо помнить, что под

предметами личного пользования могут быть закамуфлированы стреляющие, взрывные и радиопередающие устройства.

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

При задержании лиц, подозреваемых в совершении некоторых преступлений (например, убийства, незаконного приобретения, хранения, перевозки, изготовления, переработки наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов; террористического акта), после окончания обыска переодевают в другую одежду и обувь. Изъятые у них предметы одежды и обуви описывают с указанием степени изношенности и упаковывают для последующего экспертного исследования.

Если обыскиваемый передвигался на личном транспорте, транспортное средство также подвергается обследованию. Для этого рекомендуется пригласить соответствующих специалистов (сотрудника ГИБДД или инженера-автотехника из состава следственной группы).

И третьим этапом проведения обыска является оформление проведения обыска.

По результатам обыска в обязательном порядке составляется протокол. Его правильнее всего составлять после завершения обыска на месте его проведения в двух экземплярах, поскольку одна из копий копия вручается лицу, в помещении которого был произведен обыск, либо совершеннолетнему члену его семьи, или представителю администрации соответствующей организации, в случае проведения обыска в помещении организации⁷².

В описательной части так же отмечается факт предъявления обыскиваемому постановления о производстве обыска (выемки) и требование о добровольной выдаче искомых предметов, документов,

¹ Черкасова Е. К. Особенности правового регулирования производства обыска // Научно-методический электронный журнал «Концепт». 2013. Т. 3. С. 1761-1765. [Электронный ресурс] / URL: <http://e-koncept.ru/> // (дата обращения: 22.03.2019).

ценностей, имеющих значение для уголовного дела, а также результат этого требования.

Подробно описываются обнаруженные тайники (местонахождение, способ маскировки, устройство тайника, его содержимое, с помощью каких технических средств он был обнаружен). Обнаруженные и изымаемые объекты описываются с указанием их общих и частных признаков.

Все изъятые предметы, документы, ценности перечисляются с точным указанием их количества, меры, веса, индивидуальных признаков и по возможности стоимости. Если количество изъятых объектов очень велико, изъятие может быть оформлено отдельной описью, прилагаемой к протоколу обыска. Отмечается факт проведения в ходе обыска (выемки) фотосъемки, видео-, аудиозаписи, полученные результаты оформляются в виде приложений к протоколу.

В обязательном порядке кроме протоколирования используются иные способы фиксации: фотографирование, видеозапись, составление планов и схем, которые обеспечивают объективность, полноту и всесторонность этого процесса.

Фиксация хода и результатов обыска и выемки должна осуществляться полно, объективно, в строгом соответствии с требованиями процессуального закона и криминалистическими рекомендациями, поскольку от этого прямо зависит их дальнейшее доказательственное значение.

Таким образом, следует сделать вывод. В целом, от правильности, законности, выбора подходящей тактики, практического опыта и умения проведения обыска зависит исход данного следственного действия, а в некоторых случаях и исход всей стадии досудебного уголовного судопроизводства.

Качественное проведение обыска немыслимо без надлежащей подготовки к его проведению, подбора необходимой тактики его производства и контроля правильности его проведения.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Подводя итог выпускной квалификационной работы, следует отметить, что история появления и развития обыска берет свое начало еще со времен зарождения норм цивилизованного права, а сам термин «обыск» являлся деятельностью, в которую входил сбор доказательств, от результатов которых, зависел, прежде всего, способ суда над подсудимым.

К тому же, следует отметить, что обыском ранее называлось все уголовное судопроизводство. Губные старосты и целовальники собирали народ и проводили «повальный обыск», который подразумевал под собой сбор доказательств, в результате чего, решался итоговый вопрос о виновности или невиновности лица.

С развитием советской эпохи уголовного судопроизводства производство обыска уже как следственного действия получило достаточно детальную регламентацию.

Говоря о формировании понятия обыска в современной системе уголовного процесса, отметим, что действующая редакция УПК РФ не дает нормативного определения обыска, ограничиваясь лишь перечислением требований, предъявляемых к нему.

В связи с этим, в целях формирования доктрины данного следственного действия помимо норм УПК РФ следует прибегать к мнению ученых-теоретиков уголовного процесса.

Ученые, предлагающие свои формулировки понятия обыска находятся не слишком далеко друг от друга, а за основу общепризнанного определения обыска в большинстве случаев и нами в том числе взято высказывание А.Р. Ратинова.

Законодатель не приводит подробную классификацию видов обыска, однако, устанавливает ряд важных процессуальных аспектов, затрагивающих некоторые моменты, связанные с проведением обыска, на основе которых можно выделить несколько оснований для классификации, таких как: тип обыска, предмет обыска, являющийся целью обыска, объект обыска,

последовательность проведения обыска и количество обыскиваемых объектов.

Отсутствие нормативной классификации обысков, само по себе не может говорить о несовершенстве уголовно-процессуального законодательства. Более того, в ч. 1 ст.182 УПК РФ законодатель указывает, что обыск может проводиться в любом месте, и тем самым законодатель унифицировал данное следственное действие для того, чтобы правоприменителю было проще использовать его для отработки следственных версий и ведения хода расследования.

Нормативные правовые акты, регулирующие порядок проведения обыска устанавливаются на международном и федеральном уровне. Самым важным и подробным из федеральных НПА является УПК РФ, регламентирующий основания, требования и порядок проведения указанного следственного действия.

Тем не менее, в 2017 году Пленум ВС принял Постановление, устанавливающее порядок действий суда в случае проведения следственных действий, затрагивающих интересы общества, конкретного человека и гражданина, гарантированные Конституцией РФ.

Процедура проведения обыска зависит в первую очередь от его вида. При этом, в общем порядке обыск проводится по решению следователя при наличии постановления о его проведении, а в случае же с проведением обыска в жилище и личного обыска, необходимо получить разрешение суда.

Так же, существуют исключения из данного правила, установленные ч. 5 ст. 165 УПК РФ и ч.3 ст. 184 УПК РФ, которые обусловлены крайней необходимостью и применяются в исключительных, не терпящих отлагательства случаях.

Определенные особенности проведения обыска законодатель устанавливает в ст. 450.1 УПК РФ в отношении адвокатского образования.

Иными особенностями проведения обыска являются подходы к тактике его проведения и характер осуществления отдельных видов обыска.

С точки зрения тактики производства отдельных видов обыска, обыск – сложное и многогранное следственное действие, которое проводится не одним человеком-следователем, а составом целой оперативно-следственной группы, сочетает в себе элементы следственного действия и тактико-криминалистические аспекты.

Подводя итог вышесказанному, от правомерности, правильности, законности, соответствия требованиям УПК РФ и выбора подходящей тактики, а так же практического опыта и умения проведения обыска составом следственной группы зависит исход данного следственного действия, а в некоторых случаях (как в приведенном примере проведения обыска в отношении Ивана Голунова) и исход всей стадии досудебного уголовного судопроизводства.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

РАЗДЕЛ I НОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ И ИНЫЕ ОФИЦИАЛЬНЫЕ АКТЫ:

1 Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Кишинев, 7 октября 2002 года) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 15.04.2019).

2 Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 13.05.2004) (вместе с «Протоколом [№ 1]» (Подписан в г. Париже 20.03.1952), «Протоколом № 4 об обеспечении некоторых прав и свобод помимо тех, которые уже включены в Конвенцию и первый Протокол к ней» (Подписан в г. Страсбурге 16.09.1963), «Протоколом № 7» (Подписан в г. Страсбурге 22.11.1984)) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/document/> (дата обращения: 15.04.2019).

3 Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 18.04.2019).

4 Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 05.12.2017) // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 12.06.2019).

5 Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 27.12.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 05.04.2019) / Справочная

правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 16.04.2019).

6 Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации» от 17.01.1992 № 2202-1 / Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 18.04.2019).

7 Федеральный закон «О Следственном комитете Российской Федерации» от 28.12.2010 № 403-ФЗ // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 16.04.2019).

8 Устав уголовного судопроизводства 1864 // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://civil.consultant.ru/> /// (дата обращения: 22.03.2019).

9 Приказ РСФСР № 24 «О правилах производства обысков» от 16 марта 1921 // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 23.03.2019).

10 УПК РСФСР 1960год // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: http://www.consultant.ru /// (дата обращения: 23.03.2019).

РАЗДЕЛ II ЛИТЕРАТУРА

1 Андреева, О.И. и др., Уголовный процесс; учебник для бакалавриата юридических вузов; Феникс; Ростов-на-Дону, 2015

2 Апостолова, Н. Н. Реформирование уголовного судопроизводства России // Ж. Российская юстиция. 2015. № 1. С. 4245.

3 Астапкина, С. М. Тактика обыска и выемки: лекция / С. М. Астапкина; Акад. МВД СССР. М., 1989. 22 с.

4 Баглай, М. В. Конституционное право Российской Федерации: Учебник М.: Норма, 2015. 768 с.

- 5 Батычко, В.Т. Уголовный процесс, Учебник. Таганрог: ИУЭС ЮФУ, 2016 г, с. 605.
- 6 Белкин, Р.С. Криминалистика: учебник для вузов / Под ред. Р.С. Белкина. М.: НОРМА, 2001. 990 с.
- 7 Божьев, В. П. и др. Уголовный процесс: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Под ред. В. П. Божьева. 8-е изд., испр. и доп. М.: Спарк. 2016, 869с.
- 8 Божьев, В.П. Уголовный процесс 5-е изд., пер. и доп. Учебник для академического бакалавриата Научная школа: Академия управления Министерства внутренних дел Российской Федерации (г. Москва) / Божьев В.П. Отв. ред., Гаврилов Б.Я., 2016 / Гриф УМО ВО, С.: 469.
- 9 Бирюков, П.Н. Международное уголовно-процессуальное право и правовая система российской федерации: теоретические проблемы. Диссертация на соискание ученой степени Доктора юридических наук. Казань. 2016 268с.
- 10 Бобров, В.К. Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс): учебник / Бобров В.К. [и др.]; М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015. 727 с.
- 11 Головкин, Л.В. Курс уголовного процесса / Под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Головкин. 2-е изд., испр. М.: Статут, 2017, 356 с.
- 12 Головкин, Л.В. Практикум по уголовному процессу / Под ред. д-ра юрид. наук, проф. Л.В. Головкин. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2017, 158 с.
- 13 Гельдибаев, М.Х. Уголовный процесс: учебник для студентов вузов, обучающихся по юридическим специальностям / М.Х. Гельдибаев, В.В. Вандышев. 3-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ ДАНА, Закон и право. 2012- 719 с.
- 14 Гриненко, А. В., Химичева О. В. Уголовный процесс. М.: Юрайт, 2016. 300 с.
- 15 Ендольцева, А.В. Уголовный процесс: учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / под ред. А. В.

Ендольцевой, И. И. Сыдорука. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2017. 431 с. (Серия «Dura lex, sed lex»).

16 Закомолдин, А.В. Актуальные проблемы уголовно-процессуального права: учебно-методическое пособие к практическим занятиям. Тольятти: ТГУ, 2018. 30 с.

17 Зимин, А.А. Губные грамоты XVI века из Музейного собрания // Записки Отдела рукописей Государственной библиотеки СССР им. В.И. Ленина. Вып. 18. М., 1956. С. 210-219.

18 Казанцев, С.Я., Л.Л. Кругликов, П.Н. Мазуренко, Ф.Р. Сундуков. Уголовное право. М.: Академия, 2016. 352с.

19 Корниенко, В. Т. Оперативно-розыскная деятельность органа дознания на досудебной стадии уголовного судопроизводства как обеспечивающая реализацию Стратегии национальной безопасности Российской Федерации до 2020 // Законодательство и экономика. 2016. № 1. С. 7,11.

20 Корчагин, А.А. Особенности тактики проведения обыска по делам об убийствах // Фундаментальные исследования. 2013. № 10 4. С. 916-920.

21 Кондрашина, И.А., Нуриев Р.Р. Об определении достаточности фактических оснований для проведения обыска // Современные научные исследования и инновации. 2016. № 3 [Электронный ресурс]. URL: <http://web.snauka.ru/> (дата обращения: 27.03.2019).

22 Лавдаренко, Л. И. Уголовное судопроизводство в аспекте проблемы соотношения власти и свободы // Актуальные проблемы российского права. – 2016. № 12. С. 191–198.

23 Мирошник, С. В. Правовые стимулы в российском законодательстве. 2017 296с.

24 Набиев, А. З. Некоторые тактические проблемы производства обыска // Молодой ученый. 2015. №3. С. 660-661. URL <https://moluch.ru/> (дата обращения: 29.04.2019).

- 25 Никитин, Е.Л., Дытченко Г.В., Плугарь Д.М. Правовое регулирование оперативно-розыскной деятельности и судебная практика в сфере её осуществления. Учебное пособие. М. ИЗДфорт, 2018, с. 296.
- 26 Новицкий, А. Н. Проблемные вопросы производства обыска и выемки в уголовном процессе Российской Федерации // Молодой ученый. 2017. №38. С. 86,87. URL <https://moluch.ru/> (дата обращения: 22.04.2019).
- 27 Радченко, В.И. (отв. ред.). Уголовный процесс: учебник для вузов / Изд. 3-е, перераб. и доп. М.: Юстицинформ, 2016 368с.
- 28 Ратинов, А. Р. Обыск и выемка / А. Р. Ратинов. М., 1961, с. 98.
- 29 Разин, С.С. Некоторые проблемы проведения обыска и выемки / Ж.: Nauka Rastudent.ru // Статья в выпуске: 1 (37), 2017 С. 115-189.
- 30 Ратникова, Н. Д. Меры государственного принуждения, связанные с лишением свободы, в российском уголовно-процессуальном законодательстве // Ж. Территория науки. 2017. № 2. С. 202–207.
- 31 Рябина, Т.К., Петрова О.В Обыск как следственное действие : проблемы правопонимания и правоприменения; Ж. Право и жизнь. Вып. 18, 2018 с.56-59.
- 32 Свод законов Российской Империи 1832 г. // Вып. 32, № 2563.
- 33 Савельева, М.В. Следственные действия, 2015 г. 298-с.
- 34 Солонейкин, А.Ж. Практические особенности проведения обыска // Ж. «Наука и право», вып. № 18 от 19.05.2017г. с.15.
- 35 Смирнова, И. Г. К вопросу о пределах ограничения прав личности в уголовном судопроизводстве //Ж. Адвокатская практика. 2015. № 5. С. 28-32.
- 36 Смирнов, А. В. Уголовный процесс: учебник / А. В. Смирнов, К. Б. Калиновский; под общ. ред. А. В. Смирнова. – М.: Норма : ИНФРАМ, 2017, с. 490.
- 37 Тетрокалшвили, М.М. Личный обыск как неотложное следственное действие по делам о незаконном обороте наркотиков / Закон и право 2012 ISSN: 2073-3313 с. 35-39.

- 38 Фомичёва, Д. Н. Дискуссионные вопросы определения оснований производства обыска в доктрине уголовного процесса // Молодой ученый. — 2017. №37. С. 94-98. URL <https://moluch.ru/> (дата обращения: 29.05.2019).
- 39 Чашин, А.Н. Возбуждение уголовного дела, приостановление, возобновление и окончание предварительного расследования. М.: Дело и Сервис, 2017. 96 с.
- 40 Черкасова, Е. К. Особенности правового регулирования производства обыска // Научно-методический электронный журнал «Концепт». 2013. Т. 3. С. 1761–1765. [Электронный ресурс] / URL: <http://e-koncept.ru/> // (дата обращения: 22.03.2019).
- 41 Шейфер, С.А. Следственные действия. Основания, процессуальный порядок и доказательственное значение / Самарский государственный институт. г. Самара, 2004, с. 196.

РАЗДЕЛ III ПОСТАНОВЛЕНИЯ ВЫСШИХ СУДЕБНЫХ ИНСТАНЦИЙ И МАТЕРИАЛЫ СУДЕБНОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПРАКТИКИ

1 Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации принятое 1 июня 2017 № 19 «О практике рассмотрения судами ходатайств о производстве следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан» // Справочная правовая система КонсультантПлюс. Официальный текст. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.consultant.ru/> // (дата обращения: 19.04.2019).

РАЗДЕЛ IV ДИССЕРТАЦИИ И АВТОРЕФЕРАТЫ ДИССЕРТАЦИЙ НА СОИСКАНИЕ УЧЕНОЙ СТЕПЕНИ

1 Меремьянина, О.В. дис. . канд. юрид. наук: 12.00.09 / О.В. Меремьянина; Сибирский юрид. ин-т МВД РФ. Красноярск, 2004. с. 256.

2 Россинский, С.Б.. Производство обыска в форме специальной операции: Дис. ... канд. юрид. наук :. Москва, 2002 РГБ ОД, 61:02ю12/1205 3, с. 209.