

ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ОБЫСКА И ВЫЕМКИ В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

Бутенко О.В. Email: Butenko630@scientifictext.ru

Бутенко Ольга Васильевна – магистрант,
кафедра уголовно-процессуального права,
Центральный филиал Российского государственного университета правосудия, г. Воронеж

Аннотация: в настоящей статье будет рассматриваться вопрос относительно проведения обыска и выемки в зарубежных странах. Оказание правовой помощи по уголовным делам в контексте связи с зарубежными странами носит достаточно положительный характер, ввиду того, что позволяет оперативно и быстро получить доказательства, значимые для конкретного уголовного дела, которые могут находиться в другой стране. Основным нормативно-правовым актом в данной сфере является Федеральный закон «О Следственном комитете Российской Федерации», который закрепляет в себе некоторые положения, связанные с производством процессуальных действий в иностранном государстве. Работа является своевременной, ввиду того, что носит значимый характер для применения выводов, сделанных в ходе анализа предмета научного интереса статьи.

Ключевые слова: право, уголовный процесс, обыск, выемка, зарубежное законодательство.

LEGAL ASPECTS OF SEARCH AND SIGNIFICANCE IN FOREIGN COUNTRIES

Butenko O.V.

Butenko Olga Vasilievna - Undergraduate,
DEPARTMENT OF CRIMINAL PROCEDURAL LAW
CENTRAL BRANCH OF THE RUSSIAN STATE UNIVERSITY OF JUSTICE, VORONEZH

Abstract: this article will consider the issue of conducting a search and seizure in foreign countries. The provision of legal assistance in criminal cases in the context of relations with foreign countries is quite positive, in view of the fact that it allows you to promptly and quickly obtain evidence relevant to a particular criminal case that may be located in another country. The main normative and legal act in this area is the Federal Law «On the Investigative Committee of the Russian Federation», which consolidates certain provisions related to the production of procedural actions in a foreign country. The work is timely, in view of the fact that it is significant for the application of the conclusions made during the analysis of the subject of the scientific interest of the article.

Keywords: Law, criminal procedure, search, seizure, foreign legislation.

УДК 343.13

В постсоветский период в нашей стране произошли реформы во всех сферах жизни. Главной ценностью государства провозглашены личность, её права и свободы, а также их соблюдение и защита. Важным шагом в этом направлении стало принятие 12 декабря 1993 года всенародным голосованием Конституции, где закреплены принципы, которые присущи правовому государству. Одной из основных задач, стоящей перед нашим обществом, являлась не простая декларация данных принципов, что происходило в предыдущих конституциях, но и фактическое их воплощение. В главе 2 Конституции нашей страны указаны права и свободы человека и гражданина, которые государство обязуется обеспечивать и защищать. Среди них необходимо выделить свободу и личную неприкосновенность (статья 22), неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (статья 23), неприкосновенность жилища (статья 25). В тоже время, законом предусмотрено, ограничение указанных прав и свобод. Например, при осуществлении уголовного преследования, происходит существенное ограничение прав и свобод лица, привлекаемого к уголовной ответственности. Кроме того, данные ограничения происходят и при проведении отдельных следственных действий, к числу которых относятся выемка, и, особенно, обыск.

Проводимые в нашей стране реформы не обошли стороной и уголовно-процессуальную деятельность. Основным этапом этого реформирования явилось введение в действие уголовно-процессуального кодекса РФ, который вступил в действие с 01 июля 2002 года.

Так, УПК РФ (ст. 182) определено, что под обыском понимается следственное действие, которое урегулировано процессуальным законом, и заключающееся в отыскании объектов, которые имеют значение для правильного разрешения уголовного дела, и которые, могут играть роль вещественных доказательств или иных документов.

Под выемкой (ст. 183 УПК РФ) понимается следственное действие, которое урегулировано процессуальным законом, заключающееся в изъятии объекта, который точно определен, при этом достоверно установлено, где он находится и у кого.

Основаниями, для производства обыска служат достаточные данные, которые позволяют обоснованно предполагать о том, что в каком-либо месте или у какого-либо лица находятся объекты, которые имеют значение для разрешения уголовного дела. К таким объектам могут относиться: орудия преступления, предметы, документы, ценности, разыскиваемые лица, трупы людей и т.д. [9, с. 190].

В свою очередь, основаниями для производства выемки служат достаточные данные, которые указывают на точное место нахождения какого-либо объекта у конкретного лица или в определенном месте. К таким местам могут относиться: учреждения, организации, предприятия и т.д. Также как и при обыске, данные предметы должны иметь значение для правильного рассмотрения и разрешения уголовного дела.

Процессуальным основанием для производства, как обыска, так и выемки служит постановление следователя, которое должно быть мотивированным и обоснованным.

Особенностью процессуального основания обыска и выемки, проводимых в жилище, при отсутствии согласия лиц, в нем проживающих, является судебное решение. Также, судебное решение необходимо для производства обыска и выемки, производимых в помещении адвоката или адвокатского образования.

Согласно ст. 165 УПК РФ, выемка объектов, которые содержат государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну производится по судебному решению. Судебное решение необходимо при выемке предметов и документов, которые содержат информацию о счетах и вкладах граждан в банках и иных кредитных организациях, а также вещей, заложенных или сданных на хранение в ломбард.

В обязательном порядке участниками обыска и выемки являются следователь, дознаватель, лицо, у которого производится следственное действие, или их члены семьи, являющиеся совершеннолетними, а также понятые. Обязательно участие представителей администрации, при производстве обыска или выемки в организациях. Также, участниками могут являться защитник подозреваемого или обвиняемого, представители иных участников уголовного процесса, сотрудники, осуществляющие ОРД.

Таким образом, в уголовно-процессуальном законодательстве нашей страны обыск и выемка определены как следственные действия, которые направлены на проверку или установление каких-либо данных, имеющих значение для уголовного дела. Полученные в результате их проведения данные могут являться доказательствами по уголовному делу, также как и сами протоколы их проведения [11, с. 387].

При производстве обыска и выемки происходит существенное ограничение прав и свобод граждан, в связи с чем, возникает вопрос о сравнении оснований и порядка их проведения в зарубежных странах, а также выявлении проблемных вопросов связанных с ними.

Проведение обыска связано с вмешательством в частную жизнь человека, следовательно, связано с ограничением конституционных прав граждан на неприкосновенность жилища, частной жизни, в связи с чем, регулируется Европейской конвенцией по правам человека, а также конституциями некоторых стран. Статьей 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, которая принята 4 ноября 1950 г. в Риме, указано, что каждый человек имеет право на уважение его личной и семейной жизни, неприкосновенность его жилища и тайну корреспонденции.

Правоохранительные органы Англии относительно проведения обыска и изъятия предметов руководствуются законом «О полиции и доказательствах по уголовным делам». Данный закон предусматривает правила обыска лиц, находящихся в общественных местах, и, право входить в помещения, где проводить мероприятия по проведению обыска. При этом, оговорено, что проведение обыска возможно при наличии обоснованных подозрений в отношении потенциального объекта обыска.

Указанные подозрения не должны основываться исключительно на индивидуальных особенностях объекта, таким как прическа, одежда, цвет глаз, раса, возраст и т.д. Отдельные правила определены при изъятии в ходе обыска предметов, находящихся у подозреваемого, которые носят конфиденциальный характер или в отношении них установлены ограничения.

В Бельгии законодательством предусмотрены обыски, проводимые в общественных местах и частных владениях. Обыск или выемка, которые проводятся в общественных местах, производится полицией, как самостоятельно, так и по предписанию прокурора. При этом судебного решения не требуется. Обыск в частном владении, может быть произведен только на основании приказа следственного судьи. В тех случаях, когда подозреваемый застигнут на месте преступления с поличным, обыск может быть проведен сотрудниками полиции или прокурором самостоятельно без судебного приказа. В случае обыска лиц, которые являются носителями профессиональной тайны, присутствует лично следственный судья.

В том случае, если при проведении обыска, выявлены сведения, указывающие на совершение лицом иных правонарушений, следственный судья не имеет права распространить на них расследование. На него возложена обязанность по информированию о них прокурора, который, в свою очередь, и принимает решение. В ходе производства обыска запрещено изъятие предметов, которые охраняются лицом, в связи сохранением им профессиональной тайны. Например, сведения, полученные в результате

осуществления деятельности медицинским работником или адвокатом, за исключением случаев, когда подозреваемым является лицо, пользующееся иммунитетом (врач, адвокат).

В Дании законом «Об отправлении правосудия» предусмотрено с разрешения суда провести обыск у подозреваемого, в его жилище или ином помещении, если имеются достаточные данные о нахождении там разыскиваемого лица, или предметов, имеющих значение для установления истины. Также, данный закон предусматривает компенсацию, при причинении неудобств неправомерным обыском [8, с.150].

Особое внимание необходимо уделить правовым аспектам проведения обыска в США. В этой стране еще Конституцией 1787 года и Биллем о правах 1791 года, который является фактически поправками к ней, закреплены основные права и свободы граждан, важнейшими из которых являются неприкосновенность личности и неприкосновенность жилища. В ходе обыска и выемки происходит существенное их ограничение, в связи чем, вызывает интерес регламентации данных следственных действий именно в этой стране, как стране, имеющей наибольшую практику их применения в условия обеспечения государством указанных прав и свобод и следовательно, связанных с их ограничением.

В праве США имеет место предварительный обыск, который понимается как внешний осмотр одежды подозреваемого, а также, осмотр территории, которая находится по его контролю.

Особенность обыска в праве США заключается в том, что он занимает главенствующее положение среди мер процессуального принуждения, наряду с арестом. Основания и порядок проведения обыска детально регламентировано. Иные меры процессуального принуждения являются дополнительными, за исключением ареста. Ордер на арест или обыск является первоначальным, а в некоторых случаях и единственным актом обвинения.

Основные положения проведения обыска, определены Конституцией США, где закреплены положения о неприкосновенности частной жизни частной собственности граждан. Также, важную роль по формированию норм об обыске, играет Верховный суд США. Им устанавливаются правила по делам, связанным с толкованием поправки IV Конституции США, которые включаются в систему гарантий, и распространяются в качестве общеобязательных на деятельность органов уголовной юстиции в штатах.

В США предусмотрено, что сотрудник полиции имеет право остановить любое лицо в общественном месте, с целью задать ему несколько вопросов, установить его личность и обнаружить оружие или иные незаконные предметы (т. е. произвести так называемый предварительный или ограниченный обыск) в пределах территории, находящейся под непосредственным контролем подозреваемого. Причем эти действия могут быть произведены в течение достаточно непродолжительного периода времени (несколько часов) и не требуют достаточно весомых оснований.

Процедура задержания и проведения ограниченного обыска урегулирована в судебных прецедентах Верховного Суда США, а также в специальных законах штатов. По сути, сотрудник полиции имеет право остановить любого человека, который, по его мнению, ведет себя подозрительно. В случае получения ответов, которые его не устроят, сотрудник полиции имеет право арестовать, обыскать данное лицо и доставить в участок.

Законодательством США произведена регламентация обыска следующим образом. Согласно IV поправке «Билля о правах» от 15 декабря 1791 года, недопустимо нарушение гарантии права народа на неприкосновенность личности, жилища, документов и имущества от необоснованных обысков. Выдача ордера не должна производиться не иначе, как при наличии достаточных оснований, которые должны быть подтверждены присягой или торжественным заявлением. При этом, ордер должен содержать подробное описание места, которое подлежит обыску, а также лиц или предметов, подлежащих аресту. Ордер на обыск выдается судьей, который обладает полномочиями по единоличному рассмотрению и разрешению дел о малозначительных преступлениях, проверке достаточности оснований для привлечения лица к уголовной ответственности, а также производства ряда следственных действий. Нарушение установленных правил производства обыска, может повлечь к признанию добытых доказательств недопустимыми.

Судебное решение на проведение обыска (судебный ордер) может быть выдано по следующим основаниям.

1. В случае хищения или присвоения имущества. В этом случае его изъятие может быть произведено из дома или места, где оно находится, или у лица, во владении которого оно находится и в результате хищения или у иного лица.

2. Использование имущества как средства совершения преступления, относящегося к категории тяжких.

3. Нахождение имущества во владении лица, которое намерено его использовать как средство для нарушения права.

В ордере на обыск указываются определенные реквизиты. К ним относятся:

- а) данные о личности лица в отношении которого производится обыск (фамилия и имя); если фамилия неизвестна, то могут быть указаны иные данные (кличка или описание), которые позволяют идентифицировать данное лицо.

б) адрес, где необходимо проведение обыска, или описание данного;

с) указание объектов, которые разыскиваются, при этом, описание должно быть таким, при котором у исполнителя не было сомнений и он не принимал необоснованных решений о том, где проводить обыск и что изымать;

д) основания, послужившие к выдаче ордера, а также лиц, которые подтверждают данные основания своими показаниями;

е) сведения о лице, которое должно непосредственно исполнять ордер;

ф) при возникновении необходимости, указание судьи, которое позволяет произвести обыск в любое время суток, прибегнуть к мерам защиты лица, производящего обыск, и т.п., при наличии показаний под присягой, которые убедили судью в том, что изымаемое имущество, может быть утрачено, или что от него имеется возможность быстро избавиться, или в случае возможности возникновения опасности для жизни или здоровья лица, которое исполняет ордер.

Срок исполнения ордера составляет до 10 суток, при этом исполненный ордер, с указанием изъятых объектов возвращается судье, его выписавшем. В случае не исполнения ордера, он также возвращается судье для его погашения или возобновления.

Необходимо отметить, что уголовно-процессуальное законодательство США, предусматривает проведение обыска без получения ордера в следующих случаях:

- крайняя необходимость, т.е. в том случае, когда промедление с проведением обыска может повлечь утрату доказательств (изъятие наркотиков, пресечение преступления и т.д.);
- проведение обыска, связанного с арестом подозреваемого;
- совершение преступления непосредственно в присутствии сотрудника полиции;
- при случайном обнаружении сотрудником полиции совершаемого преступления в таком месте, где сотрудник полиции находился на законных основаниях;
- согласие лица на проведение в отношении него обыска.

В отношении полицейского, который произвел обыск без ордера и данное решение признано незаконным, может быть возбужден судебный иск о возмещении ущерба [8, с. 150].

Также, анализируя правовые основания производства обыска, нельзя обойти стороной, процессы, происходящие в странах бывшего СССР, которые, также как и наша страна прошли или проходят через реформирование различных сфер, в т.ч. и уголовно-процессуального законодательства.

Так, УПК Украины (статья 234), определяет, что обыском является следственным действием, производимое с целью выявления и фиксации сведений, свидетельствующих об обстоятельствах совершения уголовного преступления, а также отыскания орудия уголовного преступления или имущества, которое добытого в результате его совершения, а также установления местонахождения разыскиваемых лиц.

Обыск производится по решению суда, по ходатайству следователя или прокурора. Ходатайство должно содержать сведения о наименовании уголовного производства и его регистрационный номер; факты преступления; статью УК; основания его проведения; сведения о месте и лицах в отношении которых оно проводится и т.д. Вместе с ходатайством направляются материалы его подтверждающие. Ходатайство рассматривается судьей в день поступления. При удовлетворении ходатайства судья выносит соответствующее постановление.

Главой 31 УПК Казахстана, определены основания и порядок проведения обыска и выемки. Отличие обыска от выемки сходно с их отличиями в УПК РФ. Данные следственные действия производятся по постановлению лица производящего расследование, при этом предусмотрено получение санкции суда, основания которой указаны в статье 220 УПК. Также, предусмотрены случаи проведения обыска без санкции. При проведении данных следственных действий составляется протокол и обязательное участие понятых.

Подводя итоги, можно сделать выводы о том, что при производстве обыска и выемки в зарубежных странах возникают схожие проблемы, с проблемами в ходе уголовного судопроизводства нашей страны.

Во-первых, проведение обыска и выемки связано с прямым нарушением прав человека и гражданина, которые гарантируются как Конституциями, так и международными актами, что влечет, как правило, получения судебного решения для его производства.

Во-вторых, законодательством многих стран предусмотрены случаи в которых проведение обыска возможно и без получения судебного решения. К таким случаям относятся ситуации, когда промедление в проведении обыска может привести к утрате доказательственной базы, которую впоследствии восстановить не представляется возможным.

В-третьих, как правило, обыск является следственным действием, проводимым непосредственно после совершения преступления или после установления лица его совершившего. Это позволяет сделать вывод о том, что обыск и выемка относятся к категории неотложных следственных действий, оказывающих большое влияние на результаты раскрытия преступления.

Список литературы / References

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). Официальный текст Конституции РФ с внесенными поправками от 05.02.2014 опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 26.02.2014 // Собрание законодательства РФ, 2014. № 9. Ст. 851.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001г. № 174-ФЗ (в ред. от 15.09.2015.) // Собрание законодательства РФ, 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.
3. Международный пакт о гражданских и политических правах // Международные акты о правах человека: Сб. документов. М.: Норма. Инфра М, 2006. 784 с.
4. Декларация прав и свобод человека // Международные акты о правах человека: Сб. документов. М.: Норма. Инфра М., 2005. 780 с.
5. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 №63-ФЗ (ред. от 03.02.2014) // Собрание законодательства РФ, 1996. № 25. Ст. 2954.
6. Уголовно-процессуальный кодекс Украины от 13 апреля 2012 года.
7. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 04 июля 2014 года.
8. Пешков А.М. Арест и обыск в уголовном процессе США. М. Спарк, 2005. 180 с.
9. Следственные действия / под ред. В.А. Образцова. М., 2003. С. 190.
10. Уголовный процесс: учебник для юридических вузов / О.И. Андреева. Ростов н/Д, 2015. 445 с.
11. Уголовный процесс. Общая и особенная части / под ред. В.В. Вандышева. М., 2010. 387 с.