

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение  
высшего образования  
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Уголовное право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Уголовно-правой

(направленность (профиль) / специализация)

## ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему «Основания и порядок производства обыска и выемки»

Студент

С.А. Моисеев

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Т.В. Мычак

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)



Тольятти 2020



**Росдистант**

ВЫСШЕЕ ОБРАЗОВАНИЕ ДИСТАНЦИОННО

## **Аннотация**

Отсутствие достаточной результативности обыска и выемки, а также недооценка их как средства раскрытия преступлений и сбора доказательств подразумевает необходимость в изучении и тщательном исследовании причин и условий такого положения.

**Предмет исследования:** тактика проведения обыска и выемки.

**Объект исследования:** общественные отношения, которые возникают в ходе производства обыска и выемки.

**Цель исследования:** рассмотреть и проанализировать особенности подготовки и тактики проведения обысков и выемки.

Исходя из этого, можно определить задачи работы:

- проанализировать исторические аспекты производства обыска и выемки в уголовном процессе;
- изучить понятие, цели и значение обыска и выемки;
- определить основания производства обыска и выемки в уголовном процессе;
- проанализировать процессуальные правила производства обыска и выемки;
- исследовать пути повышения эффективности производства обыска и выемки по уголовным делам.

Структура бакалаврской работы определена ее целями и задачами и включает в себя введение, две главы, пять параграфов, заключение, список используемой литературы и используемых источников.

## Оглавление

Введение .....	4
Глава 1 Исторические аспекты, понятие и значение производства обыска и выемки в уголовном судопроизводстве .....	7
1.1 Исторические аспекты производства обыска и выемки в уголовном процессе .....	7
1.2 Понятие, цели и значение обыска и выемки .....	14
Глава 2 Основание и условия производства обыска и выемки в уголовном судопроизводстве .....	26
2.1 Основания и процессуальные правила производства обыска и выемки ...	26
2.2 Пути повышения эффективности производства обыска и выемки по уголовным делам .....	37
Заключение .....	41
Список используемой литературы и используемых источников .....	45

## Введение

Целью уголовного судопроизводства является установление всех обстоятельств совершенного преступления. Только в случае достижения данной цели появляется возможность решить такие задачи, как привлечение виновных лиц к установленной законом ответственности, восстановление, нарушенной в результате совершения противоправного деяния, социальной справедливости, полное или хотя бы частичное восстановление нарушенных прав и законных интересов.

Для достижения указанной цели, решения поставленных задач законодатель на сегодняшний день наделил участников уголовного судопроизводства широкоформатным спектром различных средств доказывания. Применение данных средств уполномоченными на то субъектами позволяет быстро и эффективно расследовать уголовные дела, устанавливая все обстоятельства совершенных преступлений. При этом особняком в данном случае видится институт следственных действий, реализацию которых осуществляют дознаватели, в том числе в системе органов внутренних дел Российской Федерации.

Расследование и раскрытие преступлений практически невозможно осуществить без наличия конкретной доказательственной информации. Уголовно-процессуальная деятельность имеет связь с вмешательством в личную жизнь граждан, с использованием мер процессуального принуждения, а также с ограничением прав и свобод в определенных случаях, предусмотренных законом.

Обыск и выемка выступают важнейшими следственными действиями, которые обладают четко выраженным принудительным характером и имеют непосредственную связь с вмешательством в частную гражданскую жизнь. Тем не менее, проведение обыска и выемки подразумевает конкретные процессуальные гарантии, а также наличие профессионализма и следственного мастерства.

В настоящее время тактика обыска и выемки, которая приведена в литературных источниках, не является дифференцированной. Однако, некоторые тактические приемы носят изолированный характер. Ученые-криминалисты не имеют единого мнения, определяющего содержание и сущность тактических приемов обыска и выемки. Именно поэтому, актуальной является проблема формирования тактических приемов при проведении данных следственных действий. Определение оптимальности тактических приемов по-прежнему остается дискуссионным вопросом.

Отсутствие достаточной результативности обыска и выемки, а также недооценка их как средства раскрытия преступлений и сбора доказательств подразумевает необходимость в изучении и тщательном исследовании причин и условий такого положения.

Предмет исследования: тактика проведения обыска и выемки.

Объект исследования: общественные отношения, которые возникают в ходе производства обыска и выемки.

Цель исследования: рассмотреть и проанализировать особенности подготовки и тактики проведения обысков и выемки.

Исходя из этого, можно определить задачи работы:

- проанализировать исторические аспекты производства обыска и выемки в уголовном процессе;
- изучить понятие, цели и значение обыска и выемки;
- определить основания производства обыска и выемки в уголовном процессе;
- проанализировать процессуальные правила производства обыска и выемки;
- исследовать пути повышения эффективности производства обыска и выемки по уголовным делам.

Нормативную основу выпускной квалификационной работы составляют Конституция Российской Федерации, действующее российское уголовно-

процессуальное законодательство, иные законодательные акты, имеющие отношение к предмету исследования.

Так, теоретической основой выступили труды следующих ученых: Ахмедшин Р.Л., Мезенцев А.А, Ротар А.И., Селезнев А.В., Мисюта И.А., Ковтуненко Л.П. и др.

Методологической основой исследования являются общенаучные, частно-научные и специальные методы познания окружающей действительности в их взаимосвязи и взаимообусловленности. Среди них важное место занимает диалектический метод, позволяющий рассмотреть объект и предмет исследования во всей полноте их проявлений. Так, систематизация и обработка материала, положенного в основу данного исследования, осуществлены с использованием исторического, сравнительно-правового, формально-юридического, статистического методов, исследования материалов правоприменительной практики и документов.

Структура бакалаврской работы определена ее целями и задачами и включает в себя введение, две главы, пять параграфов, заключение, список используемой литературы и используемых источников.

# **Глава 1 Исторические аспекты, понятие и значение производства обыска и выемки в уголовном судопроизводстве**

## **1.1 Исторические аспекты производства обыска и выемки в уголовном процессе**

Необходимость форм противодействия преступлениям и иным видам противоправного посягательства была осознана практически одновременно с появлением первых зачатков государственности и формированием первого государственного образования – Киевской Руси.

Если в западноевропейском праве понятие обыска со времен древнеримских Законов XII таблиц определялось как действия, направленные на поиск вещей, на что указывает сама конструкция данного термина (*aergerum* - то, что во владении), то в русском праве такая определенность отсутствует.

В истории уголовно-процессуального права России обыск трактовался по-разному. Под ним понимались и оперативные действия, и деятельность уполномоченных органов, регламентированная уголовным законодательством, и даже деятельность, которую не регулирует уголовно-процессуальный закон [6].

В начале 19 века под обыском понимался особый вид деятельности, который был отделен от следствия. На практике это было собирание необходимых сведений о совершенном преступлении и о виновности лица. В основном этим занимались чиновники, направленные на место совершенного преступления административными властями. Целью обыска была проверка подлинности и обоснованности поступившей к ним жалобы, а результат сводился к тому, есть ли необходимость проводить формальное следствие или вынести отказ в удовлетворении жалобы. Обыск проводился скрытно. Но понятие обыска не было нигде закреплено, что сказывалось на смешении прав обыска и следствия [12].

В 1860 году был учрежден институт судебных следователей, которые были отделены от полиции. Расследование преступлений разделилось на три основные части: дознание, предварительное следствие и окончательное следствие. Также, в 1860 году был создан «Наказ полиции», в соответствии с которым действия полиции были названы обыском. Но, несмотря на законодательное закрепление института судебных следователей и отнесения обыска к полиции, четкого разграничения между ними все равно не было.

Впервые термин «обыск» был закреплен в «Уставе уголовного судопроизводства» 1864 года. В соответствии со ст. 253 данного устава: «Когда признаки преступления или проступка сомнительны или когда о происшествии, имеющем такие признаки, полиция известится по слуху (народной молве) или вообще из источника не вполне достоверного, то во всяком случае, прежде сообщения о том по принадлежности, она должна удостовериться чрез обыск: действительно ли происшествие то случилось и точно ли в нем заключаются признаки преступления или проступка». То есть, под обыском в то время понимали проверку достоверности информации о преступлении [28].

В Уставе было разъяснено, что при производстве обыска полиция все нужные ей сведения собирает посредством розысков, словесными расспросами и негласным наблюдением, производя обыски личности, жилых помещений, рабочих и др. На этом как таковая функция обыска прекращалась. Проверив все факты, полиция передавала все собранные сведения судебному следователю, при этом сообщая об этом прокурору или его товарищу.

Данным актом были закреплены такие принципы производства обыска и выемки, как проведение мировым судьей или по его поручению (ст. 105) и под его контролем (ст. 107); обязательное участие двух понятых и трех лиц, участвующих в деле (ст. 108), в присутствии самого обыскиваемого или старших членов его семьи (ст. ст. 110, 358) - если обыскивается жилище. В соответствии со ст. 357 Устава уголовного судопроизводства основаниями для производства обыска и выемки в домах и других жилых помещениях

признавались наличие основательного подозрения, что в этих местах скрыты обвиняемый, или предмет преступления, или вещественные доказательства, необходимые для объяснения дела.

Таким образом, в дореволюционный период обыск понимался не как самостоятельная деятельность по расследованию преступлений, а как средство обеспечения расследования преступлений, и ее результаты выступали основанием производства предварительного следствия.

Тем не менее, несмотря на наличие явных задатков формирования института следственных действий в дореволюционном уголовном процессе, окончательное оформление данного института, его законодательное установление и признание, а также правоприменительное применение конкретными должностными лицами соответствующих правоохранительных органов, было связано с установлением в нашем государстве советской власти, сменой общественно-политической формации и формированием нового государства, а именно Союза советских социалистических республик.

Безусловным аспектом действий, которые собирались предпринять большевики, придя к власти, стало формирование новой системы уголовного судопроизводства. В целом, это вполне объяснимо, учитывая тотальное обновление всей правовой системы, построение нового правоохранительного механизма. Отметим, что уголовный процесс явился лишь частью большого блока так называемых правоохранительных реформ. Так, в частности, в число первых центральных органов государственного управления, созданных новой советской властью, вошел Народный комиссариат внутренних дел РСФСР (НКВД РСФСР). НКВД РСФСР был образован в соответствии с декретом «Об учреждении Совета Народных Комиссаров», принятым вторым Всероссийским съездом Советов 26 октября (8 ноября) 1917 года. 28 октября (10 ноября) 1917 года НКВД РСФСР принял постановление «О рабоче-крестьянской милиции», которое явилось юридической основой для создания милиции в нашем государстве. В дальнейшем, за достаточно короткий период, был принят целый ряд законодательных мер, которые в своей совокупности

сформировали облик процесса расследования уголовных дел, в том числе и посредством проведения следственных действий, и в частности обыска и выемки [28].

В советский период происходили большие изменения в общественном строе государства, в том числе и в законодательстве. Изменения касались всех сторон жизни общества и государства, и не могли, в том числе не коснуться обыска. Предварительное производство проводилось в упрощенном порядке, ограничивая права обвиняемого путем сокращения сроков расследования. Оно состояло из дознания и следствия.

С течением времени также изменялся перечень органов, осуществляющих обыск. Если ранее это была только полиция и некоторые другие должностные лица, то в конце 20 века законодатель наделил правом производства обыска и других должностных лиц и государственных орган. При этом со временем перечень таких органов сужался в соответствии с государственным строем в тот или иной период.

В 1922 году был принят первый УПК РСФСР, который содержал главу «Организация и проведение обыска». Были закреплены различия между обыском и следствием. Под обыском понималось первоначальное расследование и первичная розыскная деятельность, и проводилась по несложным, простым в расследовании делам. В УПК РСФСР 1922 года были четко определены сроки производства обыска. В тоже время изменялись полномочия обыска, их перечень в сравнении с первоначальным периодом стал намного шире. Акты обыска приобрели юридическую силу доказательств, и форма производства предварительного расследования в форме обыска была процессуально приближена к форме производства следствия.

С принятием Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик 1958 г. [22] были предприняты некоторые меры по укреплению законности при производстве обысков и выемок, а также

расширению процессуальных полномочий следователей на ранних этапах расследования.

В этот период практически окончательно стерлись разграничения между предварительным следствием и обыском. Существовали проблемы в реализации прав участников уголовного судопроизводства, приводящие к нарушению принципа законности, ущемлялись гарантии, регламентированные уголовно-процессуальным законодательством. И, только в 1960 году, в новой редакции УПК РСФСР были конкретно определены границы между обыском и следствием. Обыск делится на два направления: по делам, по которым производство предварительного расследования в форме следствия обязательно, или по которым акты могут служить основанием начала судебного производства без производства предварительного следствия.

Эта форма обеспечивала оперативность деятельности уполномоченных органов, связанных с привлечением лиц к ответственности по некоторым преступлениям, не представляющим большой опасности для общества. Протокольная форма была разрешена по 19 различным составам преступлений, перечень которых был исчерпывающим [28].

Ст. 171 УПК РСФСР (1960 г.) прямо предписывала следователю ограничиться при выемке изъятием предметов и документов, могущих иметь отношение к делу. Предметы и документы, запрещенные к обращению, подлежали изъятию независимо от их отношения к делу.

По общему правилу производство обыска и выемки допускалось лишь с момента возбуждения уголовного дела, что порождало в практике правоохранительных органов различные проблемы реагирования на непосредственно выявленное преступление.

Следующий период, в котором обыск претерпел значительные изменения, стал период начала 1990-х годов. В данное время в нашей стране происходили кардинальные политические и социально-экономические изменения. Изменения в государстве и его обществе послужили

определенным стимулом для юристов России, направивших свои силы на разработку идей реформы уголовно-процессуального законодательства.

В период 1990-х годов наблюдается рост преступности и в связи с этим, увеличение количества уголовных дел. Возникла загруженность следственного аппарата и очевидная необходимость высвобождения следствия от дел, не подпадающих под категорию тяжких и особо тяжких. В 1997 году вступил в действие Уголовный кодекс РФ [33]. К подследственности обыска было отнесено 57 составов преступлений.

С расширением подследственности обыска появилась необходимость решения круга вопросов, связанных с обеспечением гарантий участников уголовного судопроизводства, в ходе производства обыска по уголовному делу, в частности обеспечения права на защиту обвиняемого и подозреваемого.

В то же время, в Концепции судебной реформы в Российской Федерации, принятой Верховным Советом РСФСР 24 октября 1991 г., было обращено внимание на «системные пороки уголовной юстиции», в связи с чем предложено упразднить обыск как форму расследования преступлений в полном объеме, возложив на обыск лишь производство неотложных следственных действий.

Однако, несмотря на вышеуказанное, законодатель решил пойти по другому пути, сохранив в УПК РФ 2001 года обыск, как самостоятельный институт и немного изменил прежний обыск по делам, по которым производство предварительного расследования в форме обыска обязательно. Данный институт в УПК был закреплен под названием «Производство неотложных следственных действий».

Положения УПК РФ, касающиеся обыска, подвергались корректировке федеральными законами от 29 мая и 24 июля 2002 года, от 4 июля и 8 декабря 2003 года, от 5 июня и 6 июня 2007 года, а также от 4 марта 2013 года и 31 декабря 2014 года, что указывает на незавершённость соответствующих нормативных конструкций, их слабую проработку при принятии УПК РФ.

Таким образом, в развитии отечественного уголовно-процессуального законодательства, касающегося обыска-выемки можно выделить несколько этапов:

- зарождение в начале 19 века;
- развитие после введения «Устава уголовного судопроизводства» 1864г.;
- советский период до начала 1990-х годов;
- ранний постсоветский период (начало 1990-х годов- 2001г.);
- современный этап, связанный с принятием УПК РФ в 2001 году и его постепенными корректировками.

Таким образом, можем сказать, что развитие института следственных действий в целом, и обыска и выемки в частности, в истории нашего государства можно охарактеризовать двумя тенденциями, которые в определенном плане несколько противоречат друг другу.

Так, в соответствии с первой тенденцией, необходимость организации быстрого и своевременного процесса изобличения лица, совершившего преступление была осознана государством на достаточно ранних этапах своего развития, а именно уже в период формирования Древней Руси.

Однако, в соответствии со второй тенденцией, правовое закрепление данных следственных действий стало происходить на достаточно поздних этапах развития дореволюционного государства, а окончательно сформировалось уже в советский период.

На наш взгляд, объяснение подобному противоречию кроется в несколько слабых позициях законодателя, который, осознавая необходимость введения конкретного процессуального института, тем не менее, не смог оформить его с официально-правовой точки зрения.

Тем не менее, изучение исторического прошлого в части касающейся развития обыска и выемки позволило нам сформировать представление, по крайней мере, об одном историко-правовом аспекте, который возможно, на наш взгляд, учесть в современных условиях развития системы неотложных следственных действий.

## **1.2 Понятие, цели и значение обыска и выемки**

Такие понятия как выемка и обыск давно выступают предметом многократного научного изучения большинства ученых – криминологов.

Несмотря на то, что данные понятия весьма сильно закрепились в следственной системе уголовного процесса в Российской Федерации, они обладают достаточно большим рядом проблем производства следственных действий. К таким проблемам следует отнести разработку четких понятий выемки и обыска, их отличительные черты и признаки от других следственных действий, установление процессуальных и фактических оснований для проведения таких мероприятий, разработка мер по оптимизации и совершенствованию процедуры производств выемки и обыска, установление участников данных следственных действий, формирование дополнительных гарантий по защите интересов и прав участников таких процессов, а также разработка методов и способов повышения эффективности производства выемки и обыска.

На сегодняшний день многими исследователями и правоприменителями подчеркивается, что понятие и значение обыска и выемки, хотя и имеют в целом достаточно хорошо очерченные законодательные аспекты, тем не менее, до сих пор остаются дефинициями дискуссионного, причем существенно, характера. На наш взгляд, подобное положение дел в существенной степени обосновывает необходимость тщательного теоретического, законодательного и правоприменительного анализа понятия и значения обыска и выемки, установления реального положения дел в данной сфере. В связи с этим, вопрос о понятии, целях и значении обыска и выемки был выделен нами в рамки отдельного структурного элемента настоящего выпускного квалификационного исследования.

Такие понятия как выемка и обыск давно выступают предметом многократного научного изучения большинства ученых-криминологов. Несмотря на то, что данные понятия весьма сильно закрепились в

следственной системе уголовного процесса в Российской Федерации, они обладают достаточно большим рядом проблем производства следственных действий. К таким проблемам следует отнести разработку четких понятий выемки и обыска, их отличительные черты и признаки от других следственных действий, установление процессуальных и фактических оснований для проведения таких мероприятий, разработка мер по оптимизации и совершенствованию процедуры производств выемки и обыска, установление участников данных следственных действий, формирование дополнительных гарантий по защите интересов и прав участников таких процессов, а также разработка методов и способов повышения эффективности производства выемки и обыска [17].

В.А. Булатов определил обыск как процессуальное средство, которое реализуется в процессе расследования следователем по возмещению вреда, причиненного уголовно – наказуемым деянием, а не только как поисковое следственное действие. В большей степени он сделал акцент на то, что действия следователя, направленные на поиск и изъятие имущества, позволяющего покрыть причиненный ущерб, происходят в ходе проведения обыска [7, с. 41].

Что касается общего определения, то обыск представляет собой процедуру принудительного обследования различных территорий, строений, помещений и др., проводимое на основании наблюдений с соблюдением всех законных рамок и правил. Обыск проводится с целью получения, т.е. поиска и изъятия ценностей, документов и вещественных доказательств, которые имеют значение для расследования дела, а также для разыскиваемых лиц и трупов.

По нашему мнению, на основании многих литературных источников, обыск можно охарактеризовать следующим образом.

Обыск – это следственное действие процессуального характера, основной частью которого выступает обследование личных вещей, тела человека, транспортных средств, различных строений, помещений и участков местности

в принудительном порядке, направленные на поиск и изъятие скрываемых доказательств касательно преступлений, а также ценностей и документов, добытых преступным путем. Сюда же к целям проведения обыска следует отнести розыск трупов и лиц, причастных к преступлению, проводимое в рамках уголовно-процессуального законодательства.

Основными целями обыска выступают:

- Поиск имущества, необходимого для наложения ареста, направленного на возможную конфискацию или для обеспечения гражданского иска;
- Поиск и изъятие предметов, которые являются доказательством. К таким предметам могут быть отнесены ценности и предметы, приобретенные преступным путем, орудия преступлений, документы, указывающие на важнейшие обстоятельства для дела и др.;
- Обнаружение материалов или лиц, которые могут способствовать облегчению розыска и расследования дела. Сюда следует отнести письма, фотографии, дневники и др. [11].

В некоторых источниках по криминалистике обыск понимается как следственное действие, значение которого заключается в нахождении, изучении и изъятии материальных источников информации, которые имеют важное значение для установления истины по делу.

Необходимость организации и проведения обыска требуется в ходе расследования и раскрытия преступлений, которые носят принудительный характер в отношении лиц, у которых проводится обыск.

Обыск выступает весьма эффективным способом получения доказательственных материалов, которые необходимы для расследования дела. Однако, следует иметь в виду, что необоснованное проведение обыска является грубейшим нарушением законодательства. Согласно пункту 1 статьи 25 Конституции Российской Федерации [16], жилище неприкосновенно. За исключением случаев, касательно решения суда, лишение жилища не

допускается нив каких случаях. Проникновение в жилище и организация его осмотра и обыска возможны лишь в порядке, установленном законом.

Только на основании возбужденного уголовного дела может осуществляться обыск. Исключением является только личный обыск подозреваемого при заключении под стражу или при его задержании.

Характерной чертой обыска выступает вторжение в сферу личных интересов обыскиваемого и лиц, имеющих отношение к делу, вызванные принудительным характером поисковых действий. Данное отличие позволяет отделить обыск от других следственных действий, например от осмотра места происшествия. В случае осмотра места происшествия, возьмем лесной массив в качестве примера, могут быть организованы работы по поиску вещественных доказательств, орудий преступления и трупов. В данном случае, все действия, организованные в ходе поисковых действий не касаются и не затрагивают личные интересы граждан. В случае организации поисковых мероприятий в лесном массиве могут быть ограничены субъективные права определенного лица. Примером такого явления является поиск следов преступления в жилище семьи без вести пропавшего человека [21].

По такому содержанию такие поисковые мероприятия нарушают границу следственного осмотра, следовательно, подлежат регламентации уголовно – процессуального закона. Практически любые фактические данные, которые были предоставлены потерпевшими, подозреваемыми и свидетелями в качестве показаний, свидетельствующие о нахождении конкретных материалов в конкретном месте, имеющих непосредственное или косвенное отношение к делу, могут вступать в качестве основания для организации обыска. Помимо этого, материалы оперативно – розыскной деятельности могут также служить источниками фактических данных. Решение об организации и проведении обыска следователь выдвигает в форме постановления, которое и служит основанием для его проведения. В данном постановлении определяется лицо, у которого будет проходить обыск, определяется место проведения обыска, перечисляются предметы, ценности и

документы, которые подлежат изъятию, а также указываются фактические данные, являющиеся основанием для проведения обыска.

Проведение обыска возможно на любой стадии расследования преступления. Так, например, при расследовании акций преступных структур, в большей степени обыски организуются непосредственно сразу после возбуждения уголовного дела. Это дает возможность найти и изъять ценности, документы, вещи и др. материалы, которые выступают предметом преступного посягательства. Помимо этого, значительно увеличиваются шансы обнаружить орудие преступлений сразу после возбуждения уголовного дела, пока их не удалось сокрыть [36].

Постановление, составленное следователем должно быть санкционировано прокурором для проведения обыска. Исключением являются случаи, когда промедление обыска может обернуться сокрытием или уничтожением доказательств, а, следовательно, и повлечь достаточно серьезные сложности в расследовании дела. Законодатель разрешает организацию обыска без санкционирования прокурора лишь с обязательным последующим докладом в письменной форме в течении 24 часов о произведенном обыске. По таким же показаниям обыск может быть организован в ночное время. Совместно с докладом о проведенном обыске, прокурор должен быть уведомлен о результатах проведенного обыска, а также о причинах, в силу которых организацию обыска нельзя было отложить на некоторое время [36].

В большинстве случаев объектами обыска выступают жилая площадь конкретных лиц, транспортные средства, заброшенные стройки и сооружения, хозяйственные постройки, собственность, а также и сам человек.

В качестве объектов, искомых во время проведения обыска в большинстве случаев выступают:

- разыскиваемы лица, трупы или части тела;
- предполагаемые средства преступлений;
- ценности и предметы, приобретенные преступным путем;

- объекты, хранение которых подразумевает наличие специального разрешения;
- ценности и предметы, изъятие которых диктуется необходимостью обеспечения возможного возмещения ущерба, причиненного преступлением;
- материальные объекты, следы которых были обнаружены на месте преступления;
- документы и предметы, которые указывают на возможные места хранения иных источников доказательственной информации и местонахождение разыскиваемого лица и свидетельствуют о готовящемся преступлении;
- объекты, которые могут в дальнейшем быть использованными в качестве образцов для сравнительного идентификационного исследования [29].

Наличие фактических данных о местонахождении материалов, документов, ценностей и лиц, имеющих отношение к делу у следователя, является процессуальным основанием для проведения обыска. В данном случае не требуется знание точного места нахождения, а также конкретного знания об искомом предмете. Отсюда следует, что обыск – это розыскная версия или версия следствия, которое вполне может допустить отрицательный результат. Это говорит о том, что обыск представляет собой действие, производимое в условиях тактического риска.

Согласно общим правилам, обыск запрещено проводить в ночное время. Однако, в случаях, которые не терпят отлагательств, организация обыска возможна в случаях присутствия юридического лица.

Определенный обыск в отношении тактики строго индивидуален. Именно характер искомых предметов, определенные обстоятельства и условия уголовного дела, а также личность обыскиваемого и специфика объекта, который подлежит обыску, оказывают непосредственное влияние на подготовку и проведение обыска.

Важнейшими задачами поисковых действий выступают нахождение искомых объектов и предметов, фиксация мест сокрытия предметов, имеющих отношение к делу, фиксация примет обнаруженных предметов, прикрепление истребованных объектов касательно материалов дела.

Задачами обыска также являются:

- Поиск и изъятие орудий преступлений. В данном случае подразумеваются предметы, предназначенные для совершения преступлений или уже примененных с данной целью.
- Поиск и изъятие ценностей и предметов, приобретенных преступным путем. В данном случае подразумеваются предметы, которые были украдены преступником или получены им в ходе шантажа, вымогательства или других преступных действий. В большинстве случаев такими предметами являются деньги, транспортные средства, ценности и другие объекты, полученные в форме взятки.
- Поиск и изъятие других документов и предметов, имеющих отношение к делу. В данном случае подразумеваются следы и признаки отображения преступления, совершенного в данном месте. В качестве таких предметов и документов могут выступать письма, черновики, личные записи, документы, которые являются свидетельством совершения преступления, либо указывают на возможность обнаружения в конкретных местах лиц скрывающихся от преследования, скрываемых предметов и объектов и других объектов и предметов, имеющих отношение к преступлению. Весьма часто такими документами являются фотографии, аудио и видеозаписи, которые способствуют установлению важнейших фактов.
- Поиск трупов или разыскиваемых лиц. В данном случае производится поиск лиц, скрывающихся от суда и следствия, а также поиск документов, которые могут указать на место их нахождения.

Трупы же выступают объектом обыска, который проводится в различных помещениях, а также в транспортных средствах.

- Поиск имущества, которое может выступать в роли обеспечения гражданского иска или может быть конфисковано. В данном случае следователю необходимо наложить арест на имущество лица, несущего материальную ответственность за свои действия согласно закону, обвиняемого или подозреваемого. Сюда же относятся лица, в распоряжении которых имеется имущество, приобретенное преступным путем.
- Изъятие документов и предметов, которые запрещены для обращения, независимо от отношения к делу. В данном случае подразумеваются наркотики, огнестрельное оружие, документы, содержащие государственную тайну, радиоактивные вещества и другие [29].

Обыск принято классифицировать по различным критериям. К сожалению, в современной литературе до сих пор нет четкой и строгой классификации видов обыска. Тем не менее, можно выделить несколько групп по различным основаниям.

В зависимости от места и характера обыскиваемых объектов можно выделить:

- личный обыск;
- обыск местности или участка, который принадлежит конкретному лицу или организации, в частности и военной территории;
- обыск помещения.

В случае, когда поиск проводится на территории открытой местности, в частности водоем, лес, открытое поле, и в данном поиске могут принять участие любые лица, то это является осмотром местности, а не обыском.

По форме организации обыска, он может быть единичным, в случае если проводится в определенном и единственном месте, а также может быть групповым, в случаях, когда обыск проводится на нескольких объектах

одновременно, расположенных удаленно друг от друга. Целесообразно проводить групповой обыск, когда имеются основания подозревать, что разыскиваемые предметы сокрыты у людей, близких между собой лиц или даже у одного лица. Проведение обыска в разное время лишь может служить причиной сокрытия искомых предметов заинтересованными в этом лицами.

В зависимости от того, подлежал ли данный объект ранее обыску, обыск подразделяется на первичный и повторный. Повторный обыск организуется только в том случае, если первичный не дал никаких результатов, а также есть основания предполагать, что разыскиваемые предметы могли быть не обнаружены по невнимательности или появились позднее на уже обследованном объекте ранее в последующем.

В результате анализа действующего Уголовно-процессуального законодательства, в зависимости от обыскиваемого субъекта, обыск можно подразделить следующим образом:

Обыск, который предоставляется лицам, причастным к обыску с соблюдением дополнительных процессуальных гарантий, которые предоставляются лицам;

Обыск, организованный в общем порядке, при отсутствии дополнительных процессуальных гарантий для лиц, которые причастны к обыску.

Вторую группу составляют процессуальные действия, направленные на лица, которые наделены правом дипломатической неприкосновенности.

Для отдельных категорий лиц имеются дополнительные гарантии, которые установлены главой 52 Уголовно-процессуального Кодекса. Так, например, согласно ст. 448 и ст. 450 УПК для организации обыска занимаемого помещения или личного обыска требуется обязательное согласие Государственной Думы Российской Федерации или Совета Федерации Российской Федерации. В отношении судей требуется согласие Конституционного суда или квалификационной коллегии судей.

Уголовно-процессуальный Кодекс диктует особую процедуру получения разрешения на организацию личного обыска по отношению к некоторым лицам, на основании их статусом, который связан с ответственной служебной деятельностью или с дипломатическим иммунитетом.

В зависимости от порядка формирования основания для производства обыска можно выделить следующие разновидности обыска:

Обыски, которые подразумевают наличие согласия конкретного коллегиального органа. В данном случае речи идет о случаях, прописанных в ст.450 Уголовно-процессуального Кодекса.

Обыски, которые подразумевают обязательное наличие судебного решения. В первую очередь такой порядок принадлежит к обыску в жилище.

Обыски, которые не требуют обязательного судебного разрешения. Такие обыски организуются на основании постановления следователя.

Безусловно, обыск можно разделить согласно последовательности их проведения, т.е. на первичный и вторичный. Помимо этого, существует также разделение по обстоятельствам. К первому виду относится обыск, не требующий неотложности, ко второму виду принадлежит обыск, не терпящий отлагательства.

Подводя итог вышесказанному, можно говорить о том, что нельзя классифицировать обыск по какому-то определенному и единственному критерию. Такая классификация будет практически всегда незаконченной. Применение нескольких критериев для классификации дает возможность более детально изучить виды обыска.

Как говорится в Российской юридической энциклопедии – «Выемка – следственное действие, содержанием которого является добровольное либо принудительное изъятие дознавателем, следователем, прокурором материальных объектов, документов из законного или незаконного владения граждан, учреждений, организаций, предприятий. Выемка проводится в случае необходимости изъятия определенных предметов, имеющих значение для дела, если точно известно, где и у кого они находятся [24, с. 376].

Но данное определение не является единственным, в другом источнике определение имеет отличие - «Выемка, это следственное действие, заключающееся в изъятии у физического или юридического лица индивидуально определенных, имеющих значение для дела предметов и документов, если точно известно, где и у кого они находятся» [25, с. 284].

Выемка является наиболее близким следственным действием к обыску. Выемка строится на изъятии конкретных документов и предметов, которые имеют значение для уголовного дела, в случаях, когда точно известны что, у кого и где данные предметы и документы находятся.

Отличительной чертой обыска от выемки выступает то, что при выемке известно точное местонахождение предмета, точное название и владелец. В результате этого поисковые действия сводятся к минимуму либо полностью отсутствуют и заключаются в отборе соответствующих документов и предметов из общей массы соответствующих [29, с. 113].

Выемка организуется по постановлению следователя. Для того, чтобы произвести выемку документов и предметов, которые могут содержать или содержат государственную тайну или иную информацию, которая охраняется федеральным законом, тайну, следователь должен получить санкцию прокурора. Иные виды выемки, могут производиться с разрешения судьи. Согласно ч. 1 ст. 165 и ч. 4 ст. 183 УПК [34] к таким документам относятся материалы, которые содержат информацию о счетах и вкладах граждан в банках и кредитных организациях.

Выемка и обыск представляют собой тождественные понятия, которые близки по своему следственному действию, однако обладают существенными различиями:

- Выемка ограничивается требованием добровольной выдачи искомых предметов и их выдачей. Обыск только лишь начинается с такого требования.

- При обыске необходимо отыскивать предметы и документы, имеющие значение для дела. При выемке местонахождение данных предметов известно, необходимо провести лишь их изъятие.
- При выемке изъятию подлежат предметы, четко известные и определенные, а при обыске такими объектами выступают лишь ориентировочные предметы [27].

Можно сделать вывод о том, что выемка и обыск выступают составной и важнейшей частью организации предварительного следствия, потому что документы и предметы, изъятые в процессе проведения выемки и обыска, имеют важное значение доказывания в процессе уголовного дела.

Таким образом, можем сказать, что на сегодняшний день вопрос о понятии, целях и значении обыска и выемки остается не разрешенным, во многом в виду позиции законодателя по данному вопросу.

Так, в отношении понятия данных следственных действий законодатель не закрепил соответствующее определение.

В случае определения значения данных следственных действий, позиция законодателя не является выраженной. В данном случае следует говорить о еще большем правовом пробеле, так как отсутствует система и самих следственных действий.

Считаем, что предложенные в рамках данного параграфа настоящего выпускного квалификационного исследования варианты разрешения существующих проблемных аспектов могут привести к восполнению данных пробелов и разрешению указанных противоречий.

## **Глава 2 Основание и условия производства обыска и выемки в уголовном судопроизводстве**

### **2.1 Основания и процессуальные правила производства обыска и выемки**

Обыск проводится в случаях, когда имеются достаточные основания полагать, что в определенном помещении, или ином месте, или у какого-либо лица находятся орудия преступления, предметы и ценности, добытые преступным путем, либо другие предметы и документы, имеющие значение для дела.

Для проведения обыска юридическим основанием выступает постановление дознавателя или судебное решение. К судебным решениям относятся следующие виды обыска:

- личный обыск;
- обыск в жилище;
- обыск в служебном помещении адвоката.

Остальные виды обыска основываются на постановлении дознавателя.

Тактическим и основным правилом любого вида обыска является его внезапность. Это подразумевает отсутствие возможности сокрыть или ликвидировать вещественные доказательства или скрыться лицам, которые совершили преступление.

Определенный обыск в отношении тактики строго индивидуален. Именно характер искомых предметов, определенные обстоятельства и условия уголовного дела, а также личность обыскиваемого и специфика объекта, который подлежит обыску, оказывают непосредственное влияние на подготовку и проведение обыска [26].

Линия поведения, выстроенная лицом, которое проводит расследование выступает центральным звеном эффективности проведения обыска, которая включает в себя организационно – технические и познавательные приемы.

Трудно переоценить важность такого следственного действия как обыск.

Данное действие требует тщательного изучения и анализа даже несмотря на то, что весьма часто обыск предоставляет большое количество доказательств, способствующих раскрытию преступной деятельности в руки правосудия.

Помимо этого, в случаях необходимости, требуется видоизменять и дорабатывать такое процессуальное действие, как обыск для «вооружения» надежным инструментом органов правоохранительных дел, способствующим успешному противостоянию преступным посягательствам, направленных на общественную безопасность со стороны лиц совершающих противоправные деяния и попирающие морально-этическую составляющую здорового развивающегося общества.

На основании Уголовно-процессуального Кодекса, обыск является неотложным следственным действием.

В процессе проведения обыска должностные лица во главе со следователем проводят обследование одежды, различных строений и участков местности и жилищ. При конкретных обстоятельствах, если это необходимо, то производится обыск тела человека.

При подготовке к проведению обыска составляется постановление, в котором прописывается причина, место, условия и время проведения обыска. А также указываются объекты, предметы и документы, которые подлежат изъятию. Постановление предъявляется обыскиваемому лицу, поэтому не может содержать данные, оглашение которых могло бы помешать дальнейшему расследованию [36].

Психологической особенностью обыска является поиск скрываемых объектов, а также совершение принудительных действий по отношению к обыскиваемому лицу. Участники обыска в ходе проведения данных действий испытывают весьма эмоциональное и психическое напряжение по причине дефицита времени, поисковых трудностей, а также принудительного характера обыска [35].

Нередко обыск проводится после допроса. Предполагая возможность обыска, следователь уже при допросе обращает особое внимание на все то, в чем сомневается допрашиваемое лицо, проявляет обостренные реакции.

При обыске следует учитывать пол и возраст обыскиваемых лиц, их преступный опыт. Так, мужчины предпочитают использовать в качестве мест сокрытия различные предметы, используемые в их профессиональной деятельности. Женщины чаще прибегают к психологическим хитростям, субъективно моделируя недоступность мест сокрытия для обыскивающих лиц (в прическе, одежде, обуви, куске мыла, нераскрытой пачке стирального порошка, банке со специями, детских игрушках и т.д.). Рецидивисты-расхитители во многих случаях предпочитают прятать ценности не у себя дома, а на работе, у знакомых, родственников.

Несомненно, введение обыска внесло положительные моменты в практику расследования уголовных дел, позволяя сократить сроки производства по делу, экономить силы и денежные средства, а также упростить доступ к правосудию.

При проведении обыска несовершеннолетнего, предполагается обязательное присутствие педагога. В ходе проведения обыска письма и документы, которые не относятся к обыску, не должны быть оглашены. Помимо этого, запрещены любые замечания, мнения и оценки касательно уклада поведения и жизни обыскиваемого лица и всей его семьи [35].

В обязанности следователя входит бережное отношение к имуществу обыскиваемого лица. Результаты обыска обладают доказательственным значением, а также выступают в роли обстоятельств, которые применяются в тактических целях при различных следственных действиях.

При обыске обязательно требуется участие понятых. Их количество должно быть не менее двух человек. Если будет один человек то результаты следственного действия не могут быть доказательствами.

Понятыми не могут быть: несовершеннолетние, участники уголовного судопроизводства, близкие родственники, сотрудники правоохранительных

органов. Понятые должны присутствовать на всем процессе следственного действия.

Стоит так же обратить внимание на то, что понятые должны присутствовать с самого начала обыска. Если, например, понятые приглашены через полчаса или час после начала обыска, то их нельзя назвать законными понятыми, а это ведет к нарушению закона.

При производстве обыска имеет право присутствовать защитника, также и адвокат (ч. 11 статьи 183 УПК РФ [34]). Следователь должен уведомить защитника о предстоящем обыске с участием подзащитного. И соответственно следователь приступит к обыску только тогда, когда на месте будет присутствовать защитник, что на практике не всегда происходит. Например, обыск нужно произвести безотлагательно в связи с наличием объективных причин, но защитник не может присутствовать ввиду серьезной причины: болезнь, поездка и т.д.

Также следователю может быть неизвестно местонахождение защитника, и в результате сообщить ему о местонахождение обыска невозможно. Стоит заметить, что УПК РФ не содержит никаких указаний на то, как такой конфликт должен быть решен, хотя в практике он встречается достаточно часто. И тут следователю нужно выбрать: ждать защитника, или проводить следственные действия без него. При этом в обоих случаях будут негативные последствия [21].

При несвоевременном обыске доказательства, которые были, могут быть уничтожены или повреждены. Если провести обыск без адвоката, то адвокат может обратиться с ходатайством в суд для признания найденных объектов недействительными. Но на практике суд чаще приходит к тому решению, что действия лица, которое проводило обыск, являются законными. Так, например, Конюченко О.Н. обратилась в суд с жалобой на действия следователя, ссылаясь на то, что он не дождался возвращения ее защитника и произвел обыск в его отсутствие. Суд считает, что следователь законно произвёл обыск в отсутствие защитника, поскольку защитник Конюченко О.Н.

по соглашению Ускова М.С. на тот период времени отсутствовала, находилась в отпуске, другого защитника Конюченко О.Н. не пригласила, а от назначенного следователем защитника Конюченко О.Н. письменно отказалась. Нарушений норм УПК РФ допущено не было [23].

По нашему мнению, норма ч. 11 ст. 182 УПК РФ должна дополниться указанием на то, что в случаях, не терпящих отлагательств и при невозможности обеспечить присутствие защитника подозреваемого или обвиняемого лица в следственном действии, обыск может производиться без его участия.

К специфическим условиям производства обыска можно отнести:

- Сведения, которые послужили основанием для его производства, должны содержаться в доказательствах (доказательствах вместе с оперативно-розыскной информацией);
- При производстве обыска обязательно присутствие понятых;
- Присутствие обыскиваемого, либо совершеннолетних членов его семьи. Обыск в помещениях, занятых предприятиями, учреждениями, организациями, производится в присутствии представителя администрации данного предприятия, учреждения, организации.
- При производстве обыска вправе присутствовать защитник, а также адвокат того лица, в помещении которого производится обыск;
- Если обыск сопровождается вскрытием объекта, таковое вскрытие может быть осуществлено лишь, когда владелец (пользователь, распорядитель) объекта отказывается добровольно его открыть;
- При вскрытии помещения не должно допускаться не вызываемое необходимостью повреждение имущества;
- 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;

- Изъятию в процессе обыска подлежат только те предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для дела или изъятые из оборота.

Для начала обыска, как было сказано ранее, следует возбудить уголовное дело. Далее следователь выносит мотивированное постановление, которое санкционируется прокурором, после чего уже может производиться обыск. Но несмотря на это, УПК предусматривает исключение - в случаях, не терпящих отлагательств, обыск возможно произвести без санкции прокурора, но в течении суток нужно сообщить о том, что проводился обыск.

Случаи, не терпящие отлагательств:

- появилось фактическое основание проведение обыска;
- происходят действие, которое могут повлечь уничтожение или сокрытие предметов, которые имеют значение для уголовного дела;
- следственное действие пресечет дальнейшую преступную деятельность;
- имеет своей целью поимку преступника [9].

Обыск может производиться в любое время в течении всего расследования, при наличии оснований для этого. В ночное время обыск производится с 22-6 часов, согласно местному времени.

Для производства такого обыска требуется наступление случаев, не требующих отлагательств. Также должно быть вынесено постановление, в котором должно быть указано место и время проведения следственного действия, оно должно быть мотивированно, должно содержать обоснование его производства без санкции прокурора. Прокурору сообщается об этом в письменном виде. Прокурор, получив сообщение проверяет наличие оснований для проведения единого следственного действия.

Выемку можно произвести лишь по возбужденному уголовному делу, она может иметь место только при наличии достаточных оснований.

Фактические основания - это такие данные, которые позволяют определить индивидуальные признаки предмета, который подлежит изъятию, а также его место нахождения.

Формальным основанием является мотивированное постановление следователя, дознавателя или прокурора, в котором обязательно должно быть указано какой объект подлежит изъятию, место его нахождения, а также у кого предстоит осуществить выемку [8].

Для того чтобы произвести выемку, требуется соблюдение некоторых условий:

- производится только на основании постановления следователя;
- выемка документов которые содержат сведения, которые составляют государственную тайну и почтово-телеграфной корреспонденции должна быть санкционирована прокурором;
- перед тем как осуществить выемку почтово-телеграфной корреспонденции требуется наложить на нее арест, о чем вынести постановление, санкционируемое прокурором, ее осмотр и выемка проводятся в присутствии понятых из числа работников почтово-телеграфного учреждения;
- в постановлении о выемке должно быть указано место где находятся искомые предметы, в связи, с чем они подлежат изъятию, их наименования, индивидуальные признаки;
- выемка производится в присутствии понятых, лица, у которого производится выемка или совершеннолетних членов его семьи, а при невозможности этого – представителя домоуправления, местного органа власти. Выемка в помещении какой-либо организации или предприятия проводится в присутствии его представителя. При необходимости может быть привлечен специалист [7].

При наличии достаточных оснований полагать, что лицо, которое находится в месте проведения выемки, скрывает у себя искомые объекты, в таком случае может произвести личный обыск. Личный обыск заключается в

принудительном характере обследования тела подозреваемого, его одежды и вещей в целях отыскания и изъятия предметов, имеющих значение для конкретного уголовного дела. В соответствии со ст.93 УПК РФ [34] проведение личного обыска является правом, а не обязанностью следователя. Изучив следственную практику можно сделать вывод, что данное процессуальное действие проводится в каждом случае задержания подозреваемого.

Выемка, как следственное действие, состоит из двух взаимосвязанных стадий:

- подготовительная стадия,
- удостоверительная стадия [29].

В отличие от обыска при выемке не предполагается совершение поисковых действий, однако порядок ее проведения соответствует порядку проведения обыска.

При подготовке к производству выемки нужно выяснить:

- где, когда и у кого будет производиться выемка;
- список участников, которые будут присутствовать при ее проведении;
- что следует изъять.

Перед тем как принять решение о производстве выемки следователю нужно провести ознакомление с возможными объектами выемки, изучить документы, изделия и иные предметы, которые его интересуют.

В большинстве случаев выемка предметов и документов происходит в организациях, учреждениях.

При подготовке к выемке следователь может:

- изучить делопроизводство и бухгалтерскую документацию соответствующего предприятия, организации или учреждения;
- ознакомиться с продукцией данного предприятия;

- получить техническую консультацию, справочные сведения у не заинтересованных в исходе дела бухгалтеров, технологов, экономистов;
- определить степень секретности предполагаемых к изъятию документов и предметов [29].

В большинстве случаев выемка предметов и документов происходит в организациях, учреждениях.

Приступая к выемке, следователь обязан предъявить постановление об этом лицу, у которого производится выемка и предлагает лицу или руководителю учреждения выдать определенный предмет (документ). Если получит отказ - принудительно изъять. В случае если добровольно выдана лишь часть необходимых предметов, то следователю следует вынести постановление о неотложном обыске. Изъятими могут стать не только предметы, интересующие следователя, но и предметы, запрещенные к обращению [26].

До начала выемки всем участникам необходимо разъяснить их право о занесении в протокол их заявлений по поводу действий следователя.

Следует заметить, что выемка предметов и документов, которые содержат государственную или иную охраняемую законом тайну, производится только с санкции прокурора. А если выемка документов, которые содержат информацию о вкладах или счетах в банках, то выемка производится на основании судебного решения.

Также особый порядок установлен и для выемки почтово-телеграфной корреспонденции. Т.е. наложение ареста, осмотр и выемка могут производиться на основании судебного решения. В направляемом в суд ходатайстве необходимо указать:

- фамилию, имя, отчество и адрес лица, почтово-телеграфные отправления которого должны задерживаться;
- основания наложения ареста, производство осмотра и выемки;
- виды почтово-телеграфных отправлений, подлежащих аресту;

- наименование учреждений связи, на которое возлагается обязанность задерживать такое отправление [27].

В случае если суд примет решение о наложении ареста на отправление его копия направляется в соответствующее учреждение, а также необходимо уведомить следователя. При выемке почтово-телеграфных отправок обязательно участие понятых из числа работников данного учреждения [2].

В соответствии с ч.10 ст. 182 УПК РФ изъятие при обыске, равно как и при выемке предметы и документы если требуется, опечатываются и упаковываются на месте проведения обыска, и подписывается понятыми. На практике нередко возникают случаи, когда во время обыска, в частности по делам об экономических преступлениях, во время следственного действия не только невозможно детально описать каждый изъятый предмет, но и даже пересчитать их. Например, это может быть большое количество драгоценных камней, вывезенная для противоправного уничтожения бухгалтерская документация компании и т.д. В таком случае следователь, максимально точно, но уже в обобщённом виде должен описать данные предметы или документы, предъявить понятым и другим участникам следственного действия, упаковать, опечатать и заверить подписями понятых и своей подписью.

В протоколе описывается место, условия хранения в каких или среди каких вещей, и в каком виде был обнаружен искомый объект. В случае обнаружения тайных хранилищ их нужно описывать детально и подробно. Перед тем как искомый предмет описывают его осматривают и предъявляют для осмотра присутствующим лицам. Осмотр нужно провести в месте самого проведения обыска. Далее результаты осмотра нужно зафиксировать в протоколе. Если осмотр предмета требует специальных средств, то осмотр можно провести по месту проведения следствия. Следователь в протоколе вправе указывать лишь признаки, которые очевидны и должен излагать в протоколе какие-либо предложения или выводы [27].

В заключительной части протокола указывается, какие предметы были изъяты и опечатаны, указан способ их упаковки, прикладывается перечень прилагаемых к протоколу слепков схем т.д., фиксируются жалобы и заявления если имеются, замечания понятых, заявление специалиста и т.д.

Протокол озвучивается и зачитывается всем лицам, которые участвовали в производстве обыска. После подписывается следователем и остальными лицами, участвующими в обыске.

Копия протокола вручается под расписку лицу, у которого производился обыск. В подлиннике протокола делается заметка о выдаче копии.

При выемке, как и при обыске, оформляется протокол, в котором фиксируются результаты. Также можно фиксировать результаты и на вспомогательных средствах, таких как фотоснимки, киносъемка, видеозапись планы и схемы.

Предметы и документы надо упаковывать или опечатать, а также удостоверить подписями понятых. Далее упакованные предметы вскрывать и осматривают, при этом важно присутствие понятых. После этого они приобщаются к делу. Также может быть ситуация, когда информация изъятая следователем находится в электронном виде.

В протоколе нужно отметить:

- выданы ли изъятые объекты добровольно или принудительно;
- в каком месте и при каких обстоятельствах были обнаруженные изъятые предметы;
- точные указания меры, веса, количества, стоимость, и индивидуальные признаки;
- так же отмечаются попытки уничтожения или сокрытия объектов и мер, следователем.

Копия протокола выдается лицу у которого производилась выемка.

Научный деятель А.Н. Иванов рассуждал: «Аудиозапись играет особо важную роль при производстве следственных действий, связанных с получением и фиксацией речевой информации. Она необходима и тогда, когда

важно запечатлеть явления и процессы, словесное описание которых затруднено или вообще невозможно (показания, которые даются на иностранном языке, интонации, логические ударения, эмоциональные особенности речи и др.). Звукозапись помогает при допросе с участием переводчика; при допросе лиц, страдающих расстройствами слуха и речи; малолетних и т.д. Звукозапись осуществляется как техническое средство, заменяющее черновые записи в ходе обыска, что особенно важно в случаях, когда обыск проводится в условиях, затрудняющих ведение записей, а также когда обыскиваемый дает краткие объяснения, которые должны быть максимально точно записаны в протоколе.

Если обыскиваемый или заменяющее его лицо изъявляет желание дать подробные и пространные объяснения, проведение обыска на это время приостанавливается и производится допрос, в ходе которого звукозапись может быть применена в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства» [10, с. 23-24].

В данное время аудио-видео записи и фотосъемка имеют важное значение как для расследования преступлений, так и для обеспечения доказательственной базы, потому что на них записываются все действия следователя, и других лиц участвующих в следственном действии. А это играет немаловажную роль в решении виновности или невиновности лица.

## **2.2 Пути повышения эффективности производства обыска и выемки по уголовным делам**

Можно согласиться с А.И. Ротар, что проведение обыска и выемки является достаточно важным в ходе уголовного производства, так как данные следственные действия позволяют получить доказательства и иные фактические данные об обстоятельствах совершения преступления, которые ложатся в основу расследования [27, с. 92].

Необходимо отметить, что рассматриваемые виды следственных действий на практике существенно ограничивают права лиц, в отношении которых они производятся. В частности, на практике встречаются ситуации, когда обыск и выемка проводится без участия подозреваемого либо членов его семьи. Проникновение же в жилище осуществляется либо посредством помощи сотрудников коммунальных службы, либо посредством применения специальных технических средств. В силу сказанного, производство обыска и выемки зачастую сопровождается сложной эмоциональной обстановкой.

Кроме того, можно согласиться с А.Р. Белкиным, что «в Российской Федерации между теорией и практикой имеется люфт: то как должно быть не соответствует тому, что происходит по факту» [4, с. 11]. Так, например, уполномоченное на производства обыска и выемки лицо в ходе проведения рассматриваемых следственных действий должно учитывать психологические обстоятельства, внимательно относиться к состоянию и поведению подозреваемого или обвиняемого. Также особое внимание должно уделяться фиксации хода проведения обыска и выемки и его документального оформления.

Анализ уголовно-процессуального законодательства в части регламентации производства обыска и выемки свидетельствует о наличии ряда недочетов и пробелов.

Так, одним из серьезных недочетов действующего УПК РФ является отсутствие четких и конкретных определений обыска и выемки. Законодатель при конструировании ст. ст. 182 и 183 УПК РФ идет по пути обозначения оснований и порядок производства рассматриваемых следственных действий, при этом забывая о том, что необходимо раскрыть их сущность через обозначение существенных признаков, отличающих одно следственное действие от другого. Так, законодатель указывает, что при обыске должна быть вероятность нахождения у лица какого-либо предмета, который может послужить дальнейшей доказательной базой или вероятность, что лицо, которое разыскивается, находится в конкретном месте. При выемке – это

поиск предмета, о котором заведомо имеется достаточная информация и сведения о его месте расположения или что его держит при себе конкретное лицо [21, с. 110].

Кроме того, существенным недочетом действующего уголовно-процессуального закона является отсутствие определения «безотлагательные обстоятельства», используемого в ходе регламентации производства обыска и выемки без судебного постановления.

Представляется, что ситуации, когда обыск и выемка требуют срочного проведения, должны получить законодательную регламентацию с одновременным раскрытием понятия «безотлагательные обстоятельства».

Можно согласиться с Т.Р. Устовым, что действующее законодательство не может вобрать в себя регламентацию всех возможных на практике ситуаций, когда требуется немедленное проведение обыска и выемки [35, с. 60].

Однако, представляется, возможным на законодательном уровне закрепить открытый перечень безотлагательных обстоятельств, который бы создал общее представление о ситуациях, когда производство обыска и выемки может происходить без судебного решения.

На практике подобного рода законодательное нововведение позволило бы с уверенностью производить обыск и выемки, например, при расследовании преступлений «по горячим следам», либо в ситуациях, когда требуется пресечение совершения иного преступного деяния и т.д.

Необходимо также остановиться на вопросе об участии адвоката при производстве обыска и выемки. По общему праву подозреваемый (обвиняемый) имеет право на присутствие адвоката при производстве обыска и выемки, а уполномоченное на производство рассматриваемых следственных действий лицо должно ему такое право обеспечить. Однако, на практике может сложиться такая ситуация, когда присутствие адвоката невозможно в силу ряда объективных причин, а производства следственных действий необходимо в срочном порядке. Как показывает анализ практики, в подобных

ситуациях следователь либо откладывает производство следственного действия (а соответственно, создает все условия для сокрытия обвиняемым предмета, для обнаружения которого и планировалось провести обыск), либо проводит следственное действие без участия адвоката (чаще всего следователь прибегает ко второму варианту в целях недопущения дальнейшего сокрытия подозреваемым предмета, для обнаружения которого и производится обыск).

Однако, в случае производства следственного действия без участия адвоката существенно нарушаются права подозреваемого (обвиняемого) и в судебном заседании результаты проведения обыска и выемки могут быть признаны недопустимыми доказательствами.

Необходимо отметить, что на законодательном уровне описанная ситуация не регламентирована, хотя практика свидетельствует о необходимости четкого законодательного закрепления рассматриваемого спорного вопроса. Кроме того, недостатком действующего законодательства является и том, что срок рассмотрения судом ходатайства следователя о проведении обыска, установленный ст. 165 УПК РФ, чрезмерно затягивает процедуру получения судебного решения, разрешающего его производство в жилище. Представляется, что целесообразно сократить указанный срок в целях ускорения процедуры получения доказательств.

Также с целью защиты конституционных прав граждан на неприкосновенность личной и семейной тайны, следует предусмотреть право лица, у которого производится обыск на замену понятых, с целью недопущения разглашения личной либо семейной тайны, то есть ч. 7 ст. 182 УПК РФ также нуждается в поправках [1, с. 649].

На основе вышесказанного можно сделать вывод о том, что в действующий УПК РФ необходимо внести изменения и дополнения в части, направленные на усовершенствование процедуры проведения обыска и выемки, которые предоставят возможность заинтересованным лицам реализовывать свои законные права, а следователю дадут возможность ускорить его процессуальные действия.

## Заключение

По итогам выпускной квалификационной работы, можем сделать следующие выводы.

Развитие института следственных действий в целом, и обыска и выемки в частности, в истории нашего государства можно охарактеризовать двумя тенденциями, которые в определенном плане несколько противоречат друг другу. В соответствии с первой тенденцией, необходимость организации быстрого и своевременного процесса изобличения лица, совершившего преступление, была осознана государством на достаточно ранних этапах своего развития, а именно уже в период формирования Древней Руси. Однако, в соответствии со второй тенденцией, правовое закрепление обыска и выемки стало происходить на достаточно поздних этапах развития дореволюционного государства, а окончательно сформировалось уже в советский период.

На наш взгляд, объяснение подобному противоречию кроется в несколько слабых позициях законодателя, который, осознавая необходимость введения конкретного процессуального института, тем не менее, не смог оформить его с официально-правовой точки зрения.

Информация в области криминалистики, которая является наиболее важной, практически всегда подразумевает применение дополнительных источников и глубоко расследования. Такая информация редко находится на поверхности, следовательно, получить ее в распоряжение правоохранительных органов самотеком по известным каналам практически невозможно.

Обыск и выемка принадлежат к ряду ответственных и трудоемких следственных действий, осуществляющихся в весьма напряженной психологической обстановке, а иногда и в конфликтных условиях. Следователь должен обладать максимальной сосредоточенностью и полной самоуверенностью в успехе проводимых обыска и выемки. Тщательно

продуманная и организованная тактика следственного действия является залогом успешности проведения обыска и выемки.

Обыск и выемка являются достаточно сложными следственными действиями. С одной стороны, данный способ получения доказательств является эффективным, но с другой стороны, эти действия связаны с ограничением прав граждан, затрагивают личные интересы граждан.

В связи с этим законодательство требует от следователей действовать только в рамках дозволенного. Также следователи должны быть подготовлены к проведению обыска и выемки. Для этого им необходимо изучить тактико-криминалистические рекомендации, научиться пользоваться тактическими приемами. В ином случае проведения данных следственных действий может быть безрезультатно. Действовать следователь должен на основании профессионального расчета, путем определения наиболее вероятностных направлений для достижения успеха.

Обыск представляет собой следственное действие, которое предусмотрено уголовно – процессуальным законодательством. Данное действие организуется и проводится по мотивированному следственному постановлению и по решению суда. Оно направлено на поиск и изъятие доказательств уголовного дела и подразумевает принудительное изъятие ценностей и предметов, полученных преступным путем, которые имеют определенное значение для расследования дела, орудия преступлений, которые имеют значение для обнаружения разыскиваемых лиц или трупов. Следователь несет полную ответственность над соблюдением уголовно-процессуального законодательства при проведении обыска.

Важнейшей задачей обыска выступает проверка следственно-розыскных версий, формирование обстоятельств, которые способствуют совершению преступлений, проверка имеющихся доказательств, а также поиск и получение новых доказательств.

Что касается поисковых действий, то основными направлениями в них выступают обнаружение искомых предметов и объектов, фиксация особых

примет обнаруженных объектов и предметов, фиксация места сокрытия искомых объектов и предметов, а также приобщение истребованных предметов и объектов к уголовному делу.

Для проведения обыска юридическим основанием выступает постановление дознавателя или судебное решение. К судебным решениям относятся следующие виды обыска:

- личный обыск;
- обыск в жилище;
- обыск в служебном помещении адвоката.

Остальные виды обыска основываются на постановлении дознавателя.

Тактическим и основным правилом любого вида обыска является его внезапность. Это подразумевает отсутствие возможности сокрыть или ликвидировать вещественные доказательства или скрыться лицам, которые совершили преступление.

Определенный обыск в отношении тактики строго индивидуален. Именно характер искомых предметов, определенные обстоятельства и условия уголовного дела, а также личность обыскиваемого и специфика объекта, который подлежит обыску, оказывают непосредственное влияние на подготовку и проведение обыска.

Линия поведения, выстроенная лицом, которое проводит расследование, выступает центральным звеном эффективности проведения обыска, которая включает в себя организационно-технические и познавательные приемы.

Трудно переоценить важность такого следственного действия как обыск. Данное действие требует тщательного изучения и анализа даже несмотря на то, что весьма часто обыск предоставляет большое количество доказательств, способствующих раскрытию преступной деятельности в руки правосудия.

Помимо этого, в случаях необходимости, требуется видоизменять и дорабатывать такое процессуальное действие, как обыск для «вооружения» надежным инструментом органов правоохранительных дел, способствующим успешному противостоянию преступным посягательствам, направленных на

общественную безопасность со стороны лиц совершающих противоправные деяния и попирающие морально-этическую составляющую здорового развивающегося общества.

Выемка строится на изъятии конкретных документов и предметов, которые имеют значение для уголовного дела, в случаях, когда точно известны что, у кого и где данные предметы и документы находятся.

Уголовное судопроизводство диктует требования, согласно которым в ходе предварительного расследования должны устанавливаться не только обвинительные, но и оправдательные доказательства. А специфика обыска и выемки состоит в том, что отсутствие предметов, документов и ценностей, которые служат объектами поиска, одновременно является оправдательным доказательством в отношении лица, у которого производилось следственное действие.

К сожалению, на сегодняшний день, существует большое количество проблемных аспектов производства неотложных следственных действий. Во-первых, это проблема выемки и обыска. Законодатель не закрепил соответствующее определение. Кроме того, отсутствует четкая регламентация «безотлагательных действий». Представляется, возможным на законодательном уровне закрепить открытый перечень безотлагательных обстоятельств, который бы создал общее представление о ситуациях, когда производство обыска и выемки может происходить без судебного решения.

Еще одной проблемой является производство обыска и выемки в отсутствии адвоката, что существенно нарушает права подозреваемого (обвиняемого) и в судебном заседании результаты проведения обыска и выемки могут быть признаны недопустимыми доказательствами.

Так же считаем, что в действующий УПК РФ необходимо внести изменения и дополнения в части, направленные на усовершенствование процедуры проведения обыска и выемки, которые предоставят возможность заинтересованным лицам реализовывать свои законные права, а следователю дадут возможность ускорить его процессуальные действия.

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Агоян В.А., Савельева Н.В. Проблемы производства обыска и выемки в уголовном процессе РФ // Материалы 72-й научно-практической конференции «Научное обеспечение агропромышленного комплекса» (г. Краснодар, 1 февраля - 1 марта 2017 г.). Краснодар, 2017. С. 647-652.
2. Ахмедшин Р.Л. Тактика поисковых следственных действий. – М. : Юрлитинформ, 2016. 384 с.
3. Белкин Р.С. Курс криминалистики: в 3 т. Т. 3: Криминалистические средства, приемы и рекомендации. – М. : Юристъ, 2017. 697 с.
4. Белкин А.Р. Процессуальные проблемы обыска и выемки // Материалы III Международной научно-практической конференции «Уголовное производство: процессуальная теория и криминалистическая практика» (г. Симферополь, 24-25 апреля 2016 г.). Симферополь, 2016. С. 11-15.
5. Белов В. М., Комарова Н. Ю. Вопросы обеспечения следователем прав граждан при производстве обыска в жилище // Наука, техника и образование. 2016. № 9 (27). С. 76-79.
6. Бобровский О. В. Уголовный и гражданский процесс по Русской Правде: дисс. ... канд. юрид. наук. – Тольятти, 2015. 219 с.
7. Булатов В.А. Обеспечение следователем прав, законных интересов и безопасности потерпевших и свидетелей: учебное пособие. 2-е изд., перераб. и доп. / под общ. ред. Н.И. Кулагина. Волгоград: Волгоградская академия МВД РФ, 2002.
8. Герасимов В.Н., Самошина З.Г. Тактика обыска и выемки // Криминалистика: Учебник / Отв. ред. Н.П. Яблоков. – М. : БЕК, 2015. 523 с.
9. Денисюк С.Ф., Шепитько В.Ю. Обыск в системе следственных действий (Тактико-криминалистический анализ): Научно-практическое пособие. Харьков : Консум, 2016. 292 с.

10. Иванов А.Н. Проблемы реализации отдельных следственных действий: криминалистические аспекты // Вестник криминалистики. 2014. № 6. С. 23-27

11. Ивановский А.В., Кудрявцев П.А. Актуальные вопросы организации и тактики производства обыска по уголовным делам, связанным с неисполнением приказа // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2017. № 4. С. 97-109.

12. Карлеба В. А., Яковлева Л. В. Исторический очерк первоначального этапа развития уголовного судопроизводства в России // Общество и право. 2017. № 3 (17). С. 34-38

13. Карлов В.Я. Использование криминалистической техники в расследовании преступлений: Научно-практическое пособие / В.Я. Карлов. М. : Экзамен, 2016. 247 с.

14. Ковтуненко Л.П. Ситуационный подход к тактике обыска // Проблемы законности. 2016. № 85. С. 171-183.

15. Криминалистика. Учебник / Под ред. Р.С. Белкина. – М : НОРМАИНФРАМ, 2015. 613 с.

16. 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) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, № 31, ст. 4398.

17. Леонов А. И. К вопросу о последствиях производства обыска в жилище // Общественная безопасность, законность и правопорядок в III тысячелетии. 2016. № 1-3. С. 53-59.

18. Лукьянчикова Е.Ф., Мальцева Н.Н., Морозова Е.А. Некоторые проблемные аспекты участия понятых при производстве обыска // Новая наука: Современное состояние и пути развития. 2016. № 11-3. С. 208-211.

19. Маньков А. Г. Законодательство и право России второй половины XVII в. – М. : Наука, 2018. 429 с.

20. Мезенцев А.А. Проблемные вопросы производства обыска в жилище / А.А. Мезенцев // Молодой ученый. 2018. № 22 (208). С. 241-243.
21. Мисюта И.А. Некоторые вопросы закрепления институтов выемки и обыска в российском уголовно-процессуальном законодательстве // Вестник Московского университета МВД России. 2016. № 1. С. 110-115.
22. Основы уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик: Закон СССР от 25 декабря 1958 г.: по сост. на 28 ноября 1989 г. // Ведомости Верховного Совета СССР. 1959. № 1. Ст. 6.
23. Постановление Котовского районного суда Волгоградской области по делу № 3/10-12/2013.
24. Российская юридическая энциклопедия. Под ред. А.Я. Сухарева - М. : Издательский Дом «ИНФРА-М» 1999.
25. Российская криминологическая энциклопедия. Под редакцией А.И. Долговой. - М. : Издательство «ИНФРА • М», 2000.
26. Ротар А.И. Обыск и выемка как виды следственных действий // Советник юриста. 2016. № 4. С. 37-40.
27. Ротар А.И. Обыск и выемка: сравнительно-правовой анализ норм УПК РФ // Вестник Северо-Восточного государственного университета. – 2016. – № 25. – С. 90-95
28. Руденко А.Н. История развития института обыска // Отечественная юриспруденция. 2016. № 9 (11). С. 33-36.
29. Селезнёв А.В. Конституционные и уголовно-процессуальные основы обыска и выемки // Вопросы современной науки и практики. Университет им. В.И. Вернадского. 2014. № С49. С. 113-116.
30. Согоян В. Л. Разумный срок и обыск: проблемные вопросы // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. 2014. № 11 (54). С. 66-69.
31. Сусло Е. А., Бабкин Л. М., Булатецкий С. В. К вопросу вторжения в частную жизнь при производстве обыска в ситуациях, не терпящих отлагательства // Центральный научный вестник. 2016. № 12. С. 15-16.

32. Тарапата В.Г. О некоторых проблемах производства обыска // Современные тенденции развития науки и технологий. 2017. № 3-8. С. 127-129.

33. Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 07.04.2020) (с изм. и доп., вступ. в силу с 12.04.2020) // Собрание законодательства РФ, 17.06.1996, № 25, ст. 2954

34. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 07.04.2020) (с изм. и доп., вступ. в силу с 12.04.2020) // Собрание законодательства РФ, 24.12.2001, № 52 (ч. I), ст. 4921.

35. Устов Т.Р. Обеспечение законных интересов лица, в помещении которого проводится обыск // Материалы Всероссийской научно-практической конференции «Актуальные проблемы правоприменительной деятельности на современном этапе» (г. Краснодар, 29-30 сентября 2016 г.). Краснодар, 2017. С. 59-63.

36. Якимович Ю.К. К вопросу о технико-криминалистических средствах производства обыска // Вестник Томского государственного университета. Право. 2014. №4 (14). С. 113-114