

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 направлению подготовки / специальности)

Уголовно-правовой

---

(направленность (профиль) / специализация)

## **ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)**

на тему «Основания и порядок производства обыска и выемки»

Обучающийся

А.Г. Нигматуллова

---

(Инициалы Фамилия)

---

(личная подпись)

Руководитель

Е. А. Гамбарова

---

(ученая степень (при наличии), ученое звание (при наличии), Инициалы Фамилия)

Тольятти 2023

## Аннотация

В расследовании преступлений важнейшую роль играет обыск и выемка, являющиеся одними из средств собирания доказательств по уголовному делу. Это следственные действия, выступая эффективным приемом расследования, носят ярко выраженный принудительный характер и ограничивают такие конституционные права граждан как право на частную жизнь, на неприкосновенность жилища. Поэтому производство следственного действия должно осуществляться строго на основании закона в соответствии с нормами Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации. Реализация этих требований, в конечном счете, соответствует целям процесса и назначению уголовного судопроизводства. Производство обыска и выемки занимает важное место в системе следственных действий, а от их качества производства зависит разрешение вопросов привлечения виновного к ответственности и как следствие, осуществление правосудия.

Важность теоретического изучения и практического соблюдения всех норм уголовного-процессуального закона определяет актуальность выбранной темы.

Объектом исследования являются нормы российского уголовно-процессуального законодательства, регулирующие основания и правила проведения обыска и выемки. Предметом исследования являются правоотношения, возникающие в связи с осуществлением обыска и выемки в уголовном судопроизводстве.

Структурно работа включает в себя введение, две главы, заключение и список используемой литературы и используемых источников.

Во введении рассмотрены актуальность темы, объект, предмет исследования, цели и задачи исследования.

В первой главе общая характеристика обыска и выемки как следственные действия. Вторая глава исследует основания и порядок производства обыска и выемки. Заключение посвящено итогам исследования.

## Оглавление

Введение .....	4
Глава 1 Общая характеристика обыска и выемки как следственных действий	7
1.1 Понятие и содержание обыска и выемки .....	7
1.2 Виды обыска и выемки.....	14
Глава 2 Процессуальный порядок производства обыска и выемки .....	23
2.1 Основания производства обыска и выемки .....	23
2.2 Порядок производства обыска и выемки .....	31
Заключение .....	39
Список используемой литературы и используемых источников .....	42

## Введение

В расследовании преступлений важнейшую роль играет обыск, являющийся одним из средств собирания доказательств по уголовному делу. Это следственное действие, выступая эффективным приемом расследования, носит ярко выраженный принудительный характер и ограничивает такие конституционные права граждан как право на частную жизнь, на неприкосновенность жилища. Поэтому строгое следование нормам закона при производстве обыска обеспечивает, с одной стороны, эффективность этого следственного действия, а с другой, соблюдение гарантированных Конституцией РФ прав и свобод лиц, вовлеченных в уголовный процесс, и допустимость собираемых по уголовному делу доказательств. Реализация этих требований, в конечном счете, соответствует целям процесса и назначению уголовного судопроизводства.

С учетом того, что обыск и выемка относятся к следственным действиям, их содержание и сущность регламентируются нормами УПК РФ. Так, обыск состоит в принудительном обследовании помещений, участков местности, транспортных средств для изъятия впоследствии объектов, которые имеют определяющее значение для расследуемого уголовного дела. Выемка заключается в изъятии предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, если об их месте нахождения известно субъекту расследования.

Современное правовое регулирование порядка производства обыска и выемки не является совершенным, в результате чего в правоприменительной деятельности возникают трудности и совершаются ошибки, результатом которых нередко становится признание результатов следственного действия недопустимым доказательством.

Недостаточная результативность обыска и недооценка на практике его значения как средства получения доказательственной информации и раскрытия преступлений, вызывает необходимость в выявлении и изучении

причин такого положения и в разработке рекомендаций, направленных на повышение эффективности обыска.

Важность теоретического изучения и практического соблюдения всех норм уголовного-процессуального закона определяет актуальность выбранной темы.

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся между участниками уголовного судопроизводства в процессе производства обыска и выемки.

Предметом исследования являются нормы уголовно-процессуального законодательства, регламентирующие действия участников уголовного судопроизводства в части осуществления обыска и выемки.

Целью работы следует считать выявление и анализ проблем в сфере нормативно-правового регулирования обыска и выемки в российском уголовном процессе и последующее формулирование предложений по внесению необходимых изменений в уголовно-процессуальное законодательство с целью совершенствования и повышения эффективности и качества предварительного расследования.

Задачи исследования, направленные на достижение представленной выше цели:

- рассмотреть понятие и содержание обыска и выемки;
- определить место и роль обыска и выемки в системе следственных действий;
- проанализировать основания производства обыска и выемки;
- исследовать порядок производства обыска и выемки.

Правовой основой работы являются Конституция России, Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (далее – УПК РФ), федеральные законы РФ.

Эмпирическую базу исследования составили статистические данные Судебного Департамента при Верховном Суде РФ, а также опубликованная судебная практика.

Степень научной разработанности темы исследования. Обыск и выемка как следственные действия являлись объектом научных изысканий следующих авторов: Н.А. Андроник, Н.Н. Апостолова, Ю.Ю. Ахминова, И.В. Борисенко, М.В. Воробьев, К.И. Голубцова, И.М. Горбатовых, А.Е. Григорьева, М.М. Гродзинский, К.И. Давлетшина, Л.И. Даньшина, Б.Б. Казак, Э.М. Карагозян, А.Ф. Кистяковский, С.М. Колотушкин, Э.Ф. Коврига, В.М. Корнуков, М.А. Куликов, П.И. Люблинский, П.В. Макалинский, О.А. Малышева, О.О. Мещерякова, Т.В. Мычак, В.А. Михайлов, Ю.Г. Овчинников, А.В. Орлов, Т.А. Савчук, Н.А. Симагина, В.А. Светочев, А.М. Советов, В.Ю. Стельмах, М.С. Строгович, А.Р. Тахаутдинова, В.А. Тимошкина, Ю.О. Челпанова.

Методологической основой выпускной квалификационной работы явились методы анализа, системно-структурный метод, сравнительно-правовой и формально-юридический метод толкования правовых норм.

Практическое значение проведенного исследования выражается в подготовке рекомендаций и предложений по внесению изменений в действующее законодательство, направленных на совершенствование правового регулирования обыска и выемки в уголовном процессе РФ.

Структура бакалаврской работы обусловлена кругом исследуемых проблем и отвечает поставленным целям и задачам. Состоит из введения, двух глав, заключения, списка используемой литературы и используемых источников.

# **Глава 1 Общая характеристика обыска и выемки как следственных действий**

## **1.1 Понятие и содержание обыска и выемки**

В современное время обыск и выемка являются одними из наиболее результативных следственных действий, правовое регулирование которых осуществляется Конституцией РФ и УПК РФ (главой 25, прежде всего – статьи 182, 183 УПК РФ), Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности» [14] и некоторые другие. В Конституции обыск упоминается в статье 98, где закреплено, что ему могут быть подвергнуты даже депутаты Государственной Думы, если застигнуты на месте преступления [7].

Обыск и выемка относятся к разновидностям следственных действий, и они тесно взаимосвязаны между собой. Так, обыск может быть определен как следственное действие, состоящее из обследования помещений, участков местности, граждан с целью отыскания и изъятия объектов, которые впоследствии могут иметь ключевое и важное значение для расследования конкретного возбужденного уголовного дела. Логическим продолжением обыска является выемка. Его суть заключается в том, что это следственное действие направлено на изъятие различных предметов (документов) по итогам проведения обыска. Соответственно такие объекты впоследствии могут быть приобщены к конкретному уголовному делу в целях его расследования.

Обыск и выемка занимают немаловажное место в системе следственных действий и играют важную роль в уголовном процессе. Так, выделим следующие содержательные аспекты, характеризующие место и роль обыска и выемки в уголовном процессе.

Обыск и выемка проводятся в системе уголовного процесса на стадии предварительного расследования. Уголовный процесс определяется как урегулированная нормами уголовного процессуального права деятельность уполномоченных лиц по раскрытию, расследованию преступления и

рассмотрения дела в суде. Уголовный процесс имеет определенный порядок, как последовательность взаимосвязанных между собой этапов, организуемых и проводимых в целях разрешения конкретного возбужденного уголовного дела. Одна из таких стадий – предварительное расследование. Основная суть организации и проведения данной стадии порядка уголовного процесса заключается в расследовании возбужденного уголовного дела и собирании доказательственной базы. Именно для этого и организуются, проводятся самые различные следственные действия. Обыск и выемка не являются исключениями.

Таким образом, обыск и выемка относятся к следственным действиям, которые организуются и проводятся в уголовном процессе на этапе предварительного расследования и составляют доказательственную базу по разрешению конкретного возбужденного уголовного дела.

Производство обыска и выемки направлено на расследование уголовного дела. В связи с тем, что обыск и выемка действуют в системе уголовного процесса на стадии уголовного расследования, основная их цель – поиск орудий преступления, предметов, документов и ценностей, которые могут иметь значение для уголовного дела. Для расследования уголовного дела органы расследования собирают материалы, это возможно в том числе и за счет получения соответствующей информации по итогам обыска и выемки.

Таким образом, обыск и выемка, как и другие следственные действия, проводимые в системе уголовного процесса, направлены на расследование конкретного уголовного дела. Полученные материалы позволят вынести объективное, всестороннее и законное решение по итогам следствия.

Составляют доказательственную базу. Для достижения целей предварительного расследования следователь (дознаватель) в зависимости от обстоятельств принимает решение о производстве того или иного следственного действия. Результаты производства обыска и выемки могут быть использованы как доказательства по уголовному делу. Так, полученные по результатам их проведения документы, материалы, составляют

доказательственную базу и используются участниками уголовного процесса для разрешения конкретного возбужденного уголовного дела.

Регулируются нормами уголовно-процессуального права. Содержание и сущность обыска и выемки, как следственных действий, регулируются нормами уголовно-процессуального права. Тем самым определяется гарантированный, правомерный и законный характер их организации и проведения. Отдельно могут быть выделена Конституция РФ, как источник норм уголовно-процессуального права, регламентирующие сущность и содержание обыска и выемки.

Именно нормы и положения Конституции РФ обуславливают и регламентируют обеспечение защиты прав и свобод человека и гражданина. Так, например, государство осуществляет гарантирование защиты прав и свобод человека и гражданина, что отражено в части 1 статьи 45 Конституции РФ. Так, рассматривая содержание данного конституционного положения можно отметить, что в обязанность государства входит гарантирование гражданских прав. Кроме того, статья 2 Конституции РФ устанавливает, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Государство обязуется осуществлять их защиту [26, с. 128].

Так, в обязанности государства входит соблюдение, защита и гарантирование прав. С учетом того, что глава 2 Конституции РФ [7] обуславливается действие основных прав и свобод человека и гражданина, подразделяясь на сферы и отрасли их применения, такая обязанность государства распространяется на самые различные права и интересы человека и гражданина. Прямое содержание обыска и выемки в ее нормах не определены, однако Конституция РФ гарантирует защиту, соблюдение, признание прав и свобод человека и гражданина, которое возможно в том числе по результатам обыска и выемки. Нормы и положения УПК РФ являются определяющими при определении достижения главной и фундаментальной цели действия уголовного законодательства. Кроме того,

УПК РФ регламентирует и закрепляет общие правила производства следственных действий.

Провести следственное действие можно только при наличии фактического и юридического основания. К фактическим основаниям относят доказательства, наличие которых дает основание получения в процессе проведения следственного действия сведений и фактов, значимых для уголовного дела. Юридическое основание - необходимое исполнение действий, предусмотренных законом, предшествующих проведению следственного действия. Большинство следственных действий должно производиться с обязательным вынесением постановления о их производстве. Если процессуальное действие несет в себе ярко выраженный характер сравнительного исследования.

Правила оформления, порядок проведения, необходимость проведения должны отвечать требованиям уголовно-процессуального законодательства. Все действия, производимые при реализации следственного действия, находят свое отражение и обязательны к этому в протоколе, например, обыска или выемки.

Заметим, что необходимо следовать требованиям законодателя о содержании протокола, так как из - за нарушения формы протокола, полученные доказательства могут быть признаны недопустимыми. Исходя из анализа практических действий следователей (дознавателей) очень часто допускаются такие ошибки как не запись в протокол даты и времени начала/конца проведения действия; не отражение всех процессуальных лиц, принимающих участие в действии следователя; следователь не разъяснил процессуальным участникам их права и обязанности и не сделал об этом отметку в протоколе; не указание в протоколе осмотра условий проведения (погода, освещение, осадки); отсутствие описания упаковки при изъятии предметов и документов; каждая страница протокола не подписывается - участниками следственного действия [29, с. 108].

Необходимость привлечения к участию в следственных действиях понятых. Их участие необходимо, если осматривается жилое помещение, проходит обыск, в том числе личный обыск лица, проводится выход на место происшествия. Место и время следственных действий устанавливаются следователем (дознавателем). Так, следственные действия должны проводиться в дневное время - с 6 до 22 часов. Если расследование проводится «по горячим следам», следственные действия возможно проводить в ночное время. Длительность следственных действий законодателем не установлена [22].

Отметим, что УПК РФ являясь источником уголовного процессуального права, характеризует содержание уголовного процесса, особенности его проведения, а также порядок организации и осуществления предварительного расследования. Нормы УПК РФ в том числе характеризуют виды и сущность следственных действий, порядок их организации, проведения, основания проведения, а также итоговые результаты. Соответственно такие нормы применимы и в отношении обыска и выемки, а УПК РФ определяет содержание, сущность, особенности, условия, основания и результаты организации и проведения обыска и выемки, как следственных действий в системе уголовного процесса.

5. Обыск и выемка являются разновидностями следственных действий, регулируемых нормами уголовного-процессуального законодательства. Они направлены на достижение фундаментальной и единой цели – отыскать предметы, орудия, документы, которые могут иметь значение для уголовного дела. Результаты данных следственных действий и формируют соответствующую доказательственную базу, которые могут быть использованы впоследствии для разрешения уголовного дела.

Таким образом, представленные выше содержательные аспекты характеризуют важное и ключевое, фундаментальное место, роль обыска и выемки в уголовном процессе. Это доказывает важность и необходимость их проведения для расследования уголовного дела.

Следует заметить, что обыск и выемка, как следственные действия, подчиняются общим правилам производства следственных действий.

Так, в случаях, предусмотренных пунктами 4 - 9, 11 и 12 части второй статьи 29 УПК РФ [24], следственные действия производятся на основании судебного решения. Следователь с согласия руководителя следственного органа, а дознаватель с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о производстве следственного действия, о чем выносится постановление.

Ходатайство о производстве следственного действия подлежит рассмотрению единолично судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня по месту производства предварительного следствия или производства следственного действия не позднее 24 часов с момента поступления указанного ходатайства.

Производство следственного действия в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства.

При производстве следственных действий недопустимо применение насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в них лиц.

Следователь, привлекая к участию в следственных действиях участников уголовного судопроизводства, указанных в главах 6 - 8 УПК РФ [24], удостоверяется в их личности, разъясняет им права, ответственность, а также порядок производства соответствующего следственного действия. Если в производстве следственного действия участвует потерпевший, свидетель, специалист, эксперт или переводчик, то он также предупреждается об ответственности, предусмотренной статьями 307 и 308 Уголовного кодекса Российской Федерации [25]. Если в производстве следственного действия по уголовному делу в отношении соучастников преступления участвует лицо, в отношении которого уголовное дело выделено в отдельное производство в связи с заключением с ним досудебного соглашения о сотрудничестве, то оно предупреждается о предусмотренных главой 40.1 УПК РФ последствиях

несоблюдения им условий и невыполнения обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве, в том числе в случае умышленного сообщения ложных сведений или умышленного сокрытия от следствия каких-либо существенных сведений.

При производстве следственных действий могут применяться технические средства и способы обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств. Перед началом следственного действия следователь предупреждает лиц, участвующих в следственном действии, о применении технических средств.

Следователь вправе привлечь к участию в следственном действии должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, о чем делается соответствующая отметка в протоколе.

В ходе производства следственного действия ведется протокол в соответствии со статьей 166 УПК РФ [24].

Отметим, что сущность и содержание обыска и выемки, как следственных действий в системе уголовного процесса, заключается в выделении следующих их отличительных признаков и характеристик. Первое - это то, что обыск и выемка, действуют в системе следственных действий, поэтому они определены как следственные действия в уголовном процессе и проводятся в отношении только возбужденных уголовных дел. Второе, они направлены на расследование конкретного уголовного дела. Как было отмечено ранее в работе, по итогам обыска и выемки собираются объекты, которые впоследствии могут быть использованы для расследования конкретного уголовного дела.

Итак, обыск – это следственное действие, заключающиеся в принудительном обследовании помещений и транспортных средств.

Основание обыска – наличие достаточных данных полагать, что в каком – либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела (часть 1 статьи 182 УПК РФ).

Цели обыска:

- поиск орудий преступления, предметов, документов и ценностей, которые могут иметь значение для уголовного дела;
- обнаружение разыскиваемых лиц и трупов.

Формальными основаниями проведения обыска являются:

- судебное решение о производстве обыска;
- судебное разрешение субъекту расследования необходимо получать перед производством обыска: в жилом помещении, в служебном помещении адвоката или адвокатского образования, с целью выемки и изъятия предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях [28].

Выемка – следственное действие, заключающиеся в изъятии предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела в случае, когда об их месте нахождения достоверно известно субъекту расследования.

Выемка по своей сути представляет собой следственное действие, весьма схожее с обыском. Отличие выемки от обыска сводится к отсутствию поискового элемента. Цель производства выемки – изъятие определённых предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела.

## **1.2 Виды обыска и выемки**

Обыск и выемка являются важными и ключевыми следственными действиями, которые осуществляют в целях расследования уголовного дела и его разрешения в последствии. Так, разрешение уголовного дела может быть осуществлено по результатам обыска и выемки, так как полученные материалы в последствии используются в качестве доказательственной базы по конкретному рассматриваемому уголовному делу. С учетом того, что обыск и выемка относятся к следственным действиям, их содержание и сущность

регламентируются нормами УПК РФ. Обыск состоит в обследовании помещений, участков местности, отдельных граждан для изъятия впоследствии объектов, которые будут иметь определяющее значение для расследуемого уголовного дела. Выемка заключается в практической реализации соответствующего изъятия.

Конституция Российской Федерации гарантирует каждому право на личную неприкосновенность (статья 22, часть 1), допуская ограничение этого права федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (статья 55, часть 3). В соответствии с приведенными конституционными положениями УПК РФ предусматривает возможность производства следственных действий и применения мер принуждения, связанных с ограничением права граждан на личную неприкосновенность, в целях защиты прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений (пункт 1 части первой статьи 6).

В системе следственных действий обыск классифицируется по следующим основаниям:

- а) По объектам – в зависимости от того, в отношении кого или чего организуется и проводится обыск:
  - 1) обыск в помещении, находящемся в ведении или пользовании граждан, предприятий, организаций, учреждений (в квартире, доме, служебном кабинете, на даче и т.п.);
  - 2) обыск на участках местности (приусадебном участке и иных местах, не являющихся помещениями (в подвале, погребе, автомашине и т.п.);
  - 3) обыск лица (личный обыск);
- б) По последовательности производства – в зависимости от количества этапов, составляющих порядок и последовательность организации и

проведения обыска: первичный (первоначальный) и повторный [12].

Повторный обыск производится в тех случаях, когда:

- 1) первичный обыск произведен поверхностно или в неблагоприятных условиях;
  - 2) разыскиваемые объекты, ранее удаленные заинтересованными лицами, возвращены на прежнее место;
  - 3) на месте произведенного первичного обыска появились новые объекты, имеющие значение для дела;
  - 4) возникла необходимость в отыскании и изъятии предметов, которыми не интересовались при первичном обыске.
- в) По времени обыска объектов – в зависимости от времени проведения обыска: одновременный и разновременный.
- г) По объему обследуемых объектов – в зависимости от объема объектов, в отношении которых организуется и проводится обыск: основной и дополнительный.
- д) Отдельно также можно отметить задачи организации и проведения обыска:
- 1) обнаружение и изъятие предметов, имеющих доказательное значение;
  - 2) обнаружение разыскиваемого, а также материалов, характеризующих данное лицо и облегчающих его розыск (письма, дневники, фотокарточки);
  - 3) обнаружение имущества, обеспечивающего возмещение ущерба и возможную конфискацию [11, с. 39].

При обыске должны быть изъяты предметы и документы, запрещенные к обращению, независимо от того, относятся ли они к делу — огнестрельное оружие, наркотики, радиоактивные вещества, документы, содержащие государственную тайну и тому подобное.

Содержание и сущность выемки мало чем отличается от обыска, так как это взаимосвязанные следственные действия, приводящиеся в системе

уголовного процесса на этапе расследования конкретного возбужденного уголовного дела. Однако, как и обыск, выемка также классифицируется на различные свои виды:

- а) По объекту выемки – то, в отношении кого или чего организуется и осуществляется выемка:
  - 1) выемка обычных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела;
  - 2) выемка предметов и документов, содержащих государственную или иную, охраняемую законом тайну;
  - 3) выемка документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях;
  - 4) выемка почтово-телеграфных отправлений;
  - 5) выемка вещей, заложенных или сданных на хранение в ломбард.
- б) По оказываемому противодействию – в зависимости оснований и условий организации и проведения выемки.
  - 1) добровольная – по инициативе участников уголовного процесса в целях разрешения конкретного возбужденного уголовного дела;
  - 2) принудительная – в обязательном порядке по решению суда для разрешения конкретного возбужденного уголовного дела [5, с. 64].

Хотя обыск и выемка примерно схожи и оба занимают важное место при проведении расследования в системе следственных действий, однако все же они различаются между собой. Так, можно выделить следующие такие различия. Так, выемка осуществляется только, когда правоохранительным органам известно какой объект находится в определенном месте и что он имеет отношение к расследуемому уголовному делу. Обыск же проводится в любом случае как добровольно, так и принудительно в рамках уголовного расследования, как одной из стадий уголовного процесса.

Обыск предполагает осуществление следующих мер процессуального принуждения, направленные и осуществляемые в отношении соответствующих процессуальных объектов: право входить в помещение

вопреки желанию обыскиваемого лица и если возникает необходимость, то вскрывать хранилища; право пресекать общение обыскиваемых лиц между собой; право задерживать до окончания обыска лиц, находившихся на месте обыска, и лиц, пришедших в это помещение в ходе обыска. Выемка же, в отличие от обыска, не предполагает под собой осуществление представленных выше мер процессуального принуждения.

Так, Конституционный Суд РФ в Постановлении от 17.12.2015 года №33-П «По делу о проверке конституционности пункта 7 части второй статьи 29, части четвертой статьи 165 и части первой статьи 182 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой граждан А.В. Баляна, М.С. Дзюбы и других» [15] подробно расписал следующие особенности производства обыска в адвокатских помещениях с учетом конституционно-правового смысла действующего законодательства. В ходе обыска помещения, используемого адвокатом, необходимо учитывать следующее.

Согласно Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации в случаях, предусмотренных пунктами 4-9, 10.1, 11 и 12 части второй его статьи 29, следователь с согласия руководителя следственного органа, а дознаватель с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о производстве соответствующего следственного действия, о чем выносится постановление (часть первая статьи 165); рассмотрев указанное ходатайство, судья выносит постановление о разрешении производства следственного действия или об отказе в его производстве с указанием мотивов отказа (часть четвертая статьи 165); основанием производства такого следственного действия, как обыск, является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия, оборудование или иные средства совершения преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела (часть первая статьи 182) [16].

В силу пункта 7 части второй статьи 29 УПК Российской Федерации только суд, в том числе в ходе досудебного производства, правомочен принимать решения о производстве выемки предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну. Данное требование обусловлено не особенностями проводимого в этих целях следственного действия, а специфическим характером содержащейся в изымаемых предметах и документах информации.

Судебное решение в подобных случаях принимается вне зависимости от того, оформляется их изъятие как результат выемки, проводимой в порядке статьи 183 УПК Российской Федерации, или как результат какого-либо иного следственного действия (в том числе обыска), направленного на обнаружение и изъятие именно таких предметов и документов. При этом в силу предписания пункта 3 статьи 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения.

По смыслу правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации, сформулированных им в определениях от 19 января 2005 года № 10-О и от 8 ноября 2005 года № 439-О, отсутствие в статье 182 «Основания и порядок производства обыска» УПК Российской Федерации прямого указания на необходимость вынесения судебного решения о производстве обыска с целью изъятия (выемки) предметов и документов, содержащих охраняемую законом тайну, не означает, что ею устанавливается иная, нежели предусмотренный пунктом 7 части второй статьи 29 УПК РФ, порядок выемки и изъятия материалов, составляющих адвокатскую тайну.

Наличие конкретных признаков преступления позволяет суду оценить достаточность оснований для санкционирования проведения следственного действия в целях обнаружения и изъятия соответствующих предметов,

документов, а сами отыскиваемые объекты - конкретизировать с большой степенью определенности, с тем чтобы исключить как иные материалы адвокатского производства (включая документы, созданные адвокатом), связанные с делом, по которому адвокат оказывает доверителю профессиональную юридическую помощь, так и материалы производств по другим делам.

Проведение следственных действий, включая производство всех видов обыска, в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только по судебному решению, отвечающему, как следует из части четвертой статьи 7 УПК Российской Федерации, требованиям законности, обоснованности и мотивированности, - в нем должны быть указаны конкретный объект обыска и данные, служащие основанием для его проведения, с тем чтобы обыск не приводил к получению информации о тех клиентах, которые не имеют непосредственного отношения к уголовному делу (Определение Конституционного Суда от 8 ноября 2005 года № 439-О).

Таким образом, производство санкционированного судом обыска в отношении адвоката предполагает необходимость конкретизации в соответствующем судебном решении отыскиваемого объекта (предмета, документа), что позволяет исключить необоснованное исследование (обследование), изъятие (копирование) предметов, документов, материалов, не указанных в судебном решении, в частности содержащихся в материалах адвокатского производства, ведущегося (сформированного) адвокатом по делам других его клиентов, притом что правомерный характер образования (формирования) таких материалов презюмируется.

Итак, обыск, связанный с доступом к материалам адвокатского производства, возможен только на основании судебного решения, в котором должны быть указаны конкретные объекты поиска и изъятия в ходе данного следственного действия и сведения, служащие законным основанием для его проведения; в ходе обыска в помещениях, используемых для осуществления

адвокатской деятельности, запрещается видео-, фото- и иная фиксация материалов адвокатских производств в той их части, которая составляет адвокатскую тайну [20].

Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации устанавливает сжатые сроки рассмотрения судом уведомления следователя о производстве личного обыска в целях безотлагательного судебного контроля ограничения конституционного права граждан на личную неприкосновенность. По этой причине участие самих граждан в судебном заседании законом не предусматривается, они не извещаются судом о времени и месте рассмотрения дела и их неявка в судебное заседание не препятствует рассмотрению уведомления следователя по существу; вместе с тем отсутствуют и какие-либо ограничения права лица, подвергнутого обыску, довести до суда свою позицию относительно законности проведенного обыска.

Часть пятая статьи 165 УПК Российской Федерации, регламентирующая порядок производства обыска в условиях, не терпящих отлагательства, а также последующую судебную проверку законности такого обыска, не содержит каких-либо предписаний, которые лишали бы лицо, в отношении которого был произведен обыск, возможности участия в такой проверке в случае заявления им ходатайства об этом или обжалования незаконности произведенного обыска.

Предоставление этому лицу возможности участвовать в судебном заседании обуславливается, в частности, самим характером осуществляемого судебного контроля, предполагающего проверку соблюдения следователем требований закона как относительно уголовно-процессуальной формы, так и в части, касающейся установления оснований для производства обыска, в том числе обосновывающих его безотлагательность (определения Конституционного Суда Российской Федерации от 10 марта 2005 года № 70-О и от 16 декабря 2008 года № 1076-О-П).

Выводы по первой главе. Обыск и выемка, как виды следственных действий играют важную роль в расследовании преступлений и как итог привлечения виновных лиц к уголовной ответственности. Здесь важно подчеркнуть необходимость чёткого соблюдения действующего законодательства в части требований закона по осуществлению обыска и выемки, оформлению результатов их производства.

Несмотря на отсутствие в УПК РФ четкой формулировки понятия обыска и выемки, исходя из содержания статей 182 и 182 УПК РФ, а также анализа различных позиций процессуалистов, в данном исследовании можно остановиться на следующем авторском определении: Обыск и выемка – это предусмотренные статьями 182 и 183 УПК РФ следственные действия по поиску и изъятию преступно скрываемых предметов объектов, имеющих значение для уголовного дела.

Виды обыска классифицируются по различным основаниям: по обыскиваемому объекту (обыск в помещении, на участках местности, обыск лица), по последовательности производства (первичный и повторный), по форме организации (единичный, групповой).

## **Глава 2 Процессуальный порядок производства обыска и выемки**

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

Процессуальная процедура производства обыска и выемки определена статьями 182, 183 и 184 УПК РФ. Согласно этой процедуре основанием производства обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела.

Обыск производится на основании постановления следователя, однако исключением здесь выступает обыск в жилище, при производстве которого следователю (дознавателю) необходимо обратиться в суд за получением разрешения на его производство, которое регламентировано статьей 165 УПК РФ [7].

При наличии обстоятельств, не терпящих отлагательства можно провести обыск или выемку в жилище и на основании постановления следователя (дознавателя).

В этом случае следователь или дознаватель не позднее 3 суток с момента начала производства следственного действия уведомляет судью и прокурора о производстве следственного действия. К уведомлению прилагаются копии постановления о производстве следственного действия и протокола следственного действия для проверки законности решения о его производстве. Получив указанное уведомление, судья в срок, предусмотренный частью второй настоящей статьи, проверяет законность произведенного следственного действия и выносит постановление о его законности или незаконности. В случае, если судья признает произведенное следственное действие незаконным, все доказательства, полученные в ходе такого следственного действия, признаются недопустимыми в соответствии со статьей 75 УПК РФ.

К исключительным случаям, в которых производство следственного действия не может быть отложено, относятся, к примеру, ситуации, когда необходимо реализовать меры по предотвращению или пресечению преступления:

- промедление с производством следственного действия позволит подозреваемому скрыться;
- возникла реальная угроза уничтожения или сокрытия предметов, или орудий преступления;
- имеются достаточные основания полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится какое-либо следственное действие, скрывает при себе предметы или документы, могущие иметь значение для уголовного дела [19].

При наличии ходатайства лица, конституционное право которого было ограничено следственным действием, произведенным в случае, не терпящем отлагательства, его защитника, представителя и законного представителя, а также иных заинтересованных лиц им должна быть обеспечена возможность участия в проверке судом законности такого следственного действия, а также возможность обжалования принятого по результатам проверки судебного решения. В этих целях они извещаются о месте, дате и времени судебного заседания, им направляется копия судебного решения.

О производстве обыска или выемки составляется протокол в соответствии со статьей 166 и 167 УПК РФ.

К.Д. Муратов отмечает, что «протоколами следственных и судебных действий в уголовном процессе являются письменные акты, в которых лицо, производящее дознание, следователь, прокурор и суд фиксируют порядок, ход и результаты проведенных ими следственных судебных действий» [11, с. 63].

Письменный характер протоколов, который отмечают ряд авторов, представляется не совсем реальным для современного времени, поскольку все чаще в современный уголовный процесс внедряются электронные технологии, которые облегчают и упрощают процессуальную деятельность. К примеру, на

практике применяются аудио-протоколы, которые не носят письменного характера.

Н.С. Железняк и Ю.В. Леонтьева отмечают, что понятия протокол следственного действия следует рассматривать, как процессуальный документ, содержащий фактические данные, удостоверяющие обстоятельства, непосредственно воспринятые уполномоченным лицом или установленные им при осмотре, освидетельствовании, выемке, обыске, задержании, наложении ареста на имущество, предъявлении для опознания, получении образцов, эксгумации трупа, проверке показаний на месте, представлении документов, следственном эксперименте, исследовании результатов негласных следственных действий, исследовании вещественных доказательств, проведённом специалистом в ходе следственного действия [4].

Ряд авторов отмечают, что протоколы следственных действий являются источниками доказательств, а не самими доказательствами, поскольку они только фиксируют доказательства, однако сами доказательственного значения не имеют [2, с. 69]. Встречаются также позиции авторов, согласно которым протоколы следственных действий следует относить не к доказательствам, а к средствам доказывания. Для определения понятия средства доказывания необходимо обратиться к определению самого понятия доказывание.

В виду отсутствия законодательного закрепления понятия доказывания, в современной науке встречаются различные подходы к определению данного понятия. Так, ряд авторов рассматривают доказывание как процесс установления истины по делу, другие - как механизм, основанный на процессуальной и мыслительной деятельности субъектов доказывания; третьи - как процесс установления обстоятельств дела. Думается, что наиболее правильно рассматривать доказывание как процесс установления обстоятельств и объективной истины по делу. Однако, что касается средств доказывания, то их представляется целесообразным рассматривать как способы получения информации, имеющей значение для установления

обстоятельств дела. В современной науке чаще всего отождествляется понятия средств доказывания и доказательств.

Заметим взаимосвязь протокола следственного действия с субъектом, уполномоченным на его составление [3, с. 94]. Информативность и доказательная эффективность протокола как вида доказательств, может напрямую зависеть от степени профессионализма лица, его составляющего. Кроме того, субъективность оценки того или иного события следственного действия также может иметь место. К примеру, отличное владение тактикой обыска позволяет следователю получать в итоге неопровержимые доказательства, показывает в каком направлении следует проводить расследование. Следователь не только организует обыск, но управляет производством обыска, принимает важные решения в процессе следственного действия.

Так, протоколы обыска или выемки представляют собой особую группу доказательств в уголовном процессе, имеющих свои особенности, такие как: неразрывная взаимосвязь с закрепляемыми в протоколе событиями и обстоятельствами следственного и судебного действия; процессуально-правовая природа; взаимосвязь с субъектом доказывания.

Проанализировав требования, предъявляемые к форме и содержанию протоколов следственных и судебных действий, можно сделать вывод относительно достаточно подробной законодательной регламентации данного вопроса. УПК РФ надлежащим развернутым образом излагает требования, предъявляемые как в целом к доказательствам, так и непосредственно к протоколам следственных действий.

Такая детальная регламентация имеет очень важное значение и позволяет избежать различных отступлений от закона, а также позволяет выявить малейшие несоблюдения требований закона. Несоблюдение установленных требований неприемлемо для современной практики, это в первую очередь создаст условия для злоупотребления законом, и ненадлежащего отправления правосудия.

Кроме того, формулирование четких требований к форме и содержанию протокола следственного действия способствует избежанию субъективного применения или ненадлежащего применения закона, поскольку чем детальнее регламентация того или иного требования, тем меньше остается возможностей для ненадлежащего применения соответствующих норм.

Проверка и оценка достоверности протокола обыска и выемки как вида доказательств, являются важнейшим условием эффективности уголовно-процессуального доказывания и установления объективной истины по уголовному делу. Сложности проверки и оценки возникают в связи с наличием субъективного фактора, как самого составителя протокола, так и лица, производящего такую оценку и проверку. В качестве доказательства можно привести тот факт, что по одним и тем же уголовным делам разными судами выносятся разные судебные решения, а апелляционный суд зачастую может отменить решение нижестоящего суда при наличии соответствующих к тому оснований.

Также к производству обыска и выемки при необходимости может быть приглашен внешний специалист, профессионал для оказания помощи следователю в обнаружении тайников, вскрытии запертых помещений, хранилищ или оценке стоимости имущества, которое должно быть изъято (ч. 1 ст. 170, ч. 2 ст. 164.1 УПК РФ). Так, при производстве обыска могут вскрываться любые помещения, если владелец отказывается добровольно их открыть (при этом не допускается чрезмерное повреждение имущества).

Не допускается оглашение выявленных в ходе обыска обстоятельств частной жизни лица, у которого производится обыск, его личной и (или) семейной тайны, а также обстоятельств частной жизни других лиц.

Копия протокола вручается лицу, в помещении которого был произведен обыск, или совершеннолетнему члену его семьи, представителю соответствующей организации, если обыск производился в помещении или на территории организации [1].

Отметим, что основания производства выемки определены в статье 183 УПК РФ. Так, при необходимости изъятия определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, и, если точно известно, где и у кого они находятся, производится их выемка.

Правовым основанием для выемки служит вынесение следователем мотивированного постановления:

- а) о производстве выемки предметов или документов, когда судебного решения не требуется;
- б) о возбуждении перед судом ходатайства о производстве выемки предметов или документов:
  - 1) находящихся в жилище или вещей в ломбарде,
  - 2) в отношении адвоката в соответствии со статьей 450.1 УПК РФ,
  - 3) содержащих государственную или иную охраняемую законом тайну, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях;
- в) о возбуждении перед судом ходатайства о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемку.

Таким образом, обыск и выемка могут быть осуществлены только при наличии правомерных на то оснований. Основания производства обыска и выемки определены в статьях 182, 183, 184 УПК РФ.

Участники следственного действия:

- Субъект расследования;
- Понятые;
- Лицо, в отношении которого производится обыск, либо совершеннолетние члены его семьи;
- Защитник, а также адвокат того лица, в помещении которого производится обыск;
- Иные.

В соответствии со статьей 184 УПК РФ при наличии оснований и в порядке, которые предусмотрены частями первой и третьей статьи 182 УПК

РФ, производится личный обыск подозреваемого, обвиняемого в целях обнаружения и изъятия предметов и документов, могущих иметь значение для уголовного дела.

Личный обыск может быть произведен без соответствующего постановления при задержании лица или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, которые могут иметь значение для уголовного дела.

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 [6].

Основания для производства личного обыска те же, что и для любого обыска (часть 1 статьи 184 УПК РФ).

В ходе проведения личного обыска при задержании и заключении под стражу необходимо руководствоваться разделом III Приказа МВД России от 22.11.2005 № 950 (ред. от 27.05.2021) «Об утверждении Правил внутреннего распорядка изоляторов временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел» [18] и Приказом Минюста России от 04.07.2022 № 110 (ред. от 23.08.2023) «Об утверждении Правил внутреннего распорядка следственных изоляторов уголовно-исполнительной системы, Правил внутреннего распорядка исправительных учреждений и Правил внутреннего распорядка исправительных центров уголовно-исполнительной системы».

Поскольку личный обыск проводится в том же процессуальном порядке, который закреплен для иного обыска, то изъятие обнаруженных при обыскиваемом лице электронных носителей информации требует участия в рассматриваемом следственном действии специалиста.

В Определении Конституционного Суда РФ от 13.10.2009 года №1232-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Шмидт Елены Витальевны на нарушение ее конституционных прав положениями статей 29, 165 и 184 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»

отмечается, что УПК РФ устанавливает сжатые сроки рассмотрения судом уведомления следователя о производстве личного обыска в целях безотлагательного судебного контроля ограничения конституционного права граждан на личную неприкосновенность. По этой причине участие самих граждан в судебном заседании законом не предусматривается, они не извещаются судом о времени и месте рассмотрения дела, и их неявка в судебное заседание не препятствует рассмотрению уведомления следователя по существу; вместе с тем отсутствуют и какие-либо ограничения права лица, подвергнутого обыску, довести до суда свою позицию относительно законности проведенного обыска. Для обеспечения данного права, предполагающего возможность участвовать в судебном заседании, заявлять отводы и ходатайства, знакомиться с позициями других участников судебного заседания, давать объяснения по рассматриваемым судом вопросам, следователь в силу требований части первой статьи 11 УПК РФ обязан при производстве обыска разъяснить заинтересованным лицам их права, в том числе право заявить ходатайство об участии в судебном заседании по проверке законности проведенного обыска, обеспечить возможность их осуществления и указать суд, в котором будет проводиться судебное заседание [21].

Итак, личный обыск – это следственное действие, заключающееся в принудительном обследовании тела человека, его одежды или находящихся при нем вещей.

Целью производства личного обыска является обнаружение и изъятие предметов и документов, могущих иметь значение для уголовного дела. Личному обыску могут быть подвергнуты только подозреваемый и обвиняемый.

Обыск можно охарактеризовать так - это проверка помещений, зданий, транспортных средств и других мест на предмет наличия и изъятия предметов, которые могут быть использованы как доказательства в расследуемом уголовном деле. Обыск проводится должностным лицом с соблюдением определенных правил и формальностей, которые закреплены в УПК РФ. Суд

или следователь (дознатель) должны иметь соответствующие основания для проведения обыска и получить судебное разрешение.

Выемка представляет собой следственное действие, заключающиеся в изъятие вещей, документов или иных материалов у лиц, возможно причастных к совершению преступления, либо у иных лиц, незаконно имеющих или хранящих такие предметы, документы. Выемка проводится для изъятия предметов, которые могут быть использованы по уголовному делу в качестве доказательств или препятствуют расследованию преступления.

## **2.2 Порядок производства обыска и выемки**

Следственные действия и порядок их производства четко регламентирован в законе. Как и в случае с основаниями их проведения, процессуальный порядок закреплен нормами уголовно-процессуального законодательства. Рассмотрим порядок производства обыска и выемки в отдельности друг от друга.

Итак, порядок производства обыска закреплен в статье 182 УПК РФ. Так, до начала обыска следователь предъявляет постановление о его производстве, а также и судебное решение, разрешающее его производство, если обыск проводится в жилище [9].

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

При производстве обыска могут вскрываться любые помещения, если владелец отказывается добровольно их открыть. При этом не должно допускаться не вызываемое необходимостью повреждение имущества [13].

Следователь принимает меры к тому, чтобы не были оглашены выявленные в ходе обыска обстоятельства частной жизни лица, в помещении

которого был произведен обыск, его личная и (или) семейная тайна, а также обстоятельства частной жизни других лиц [23].

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

При производстве обыска во всяком случае изымаются предметы и документы, изъятые из оборота.

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

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

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

Таким образом, порядок производства обыска стандартен и может быть разделен на три последовательных этапа:

- начало – подготовка и организация проведения обыска;
- основная часть – непосредственное проведение обыска;
- заключение – окончание проведения обыска и составление соответствующего протокола по его результатам.

При осуществлении обыска и выемки необходимое исполнение действий, предусмотренных законом, предшествующих проведению следственного действия. Так, следственные действия должны производиться с обязательным вынесением постановления о их производстве. Если процессуальное действие несет в себе ярко выраженный характер сравнительного исследования.

При производстве обыска и выемки составляется протокол. Он включает в свой состав следующую содержательную структуру.

Так, в протоколе обязательно должно быть указано, в каком месте и при каких обстоятельствах были обнаружены предметы, документы или ценности, выданы они добровольно или изъяты принудительно. Все изымаемые предметы, документы и ценности должны быть перечислены с точным указанием их количества, меры, веса, индивидуальных признаков и по возможности стоимости [22].

Копия протокола вручается лицу, в помещении которого был произведен обыск, либо совершеннолетнему члену его семьи. Если обыск производился в помещении организации, то копия протокола вручается под расписку представителю администрации соответствующей организации.

Правила оформления, порядок проведения, необходимость проведения следственного действия должны отвечать требованиям уголовно процессуального законодательства. Все действия, производимые при реализации следственного действия, находят свое отражение и обязательны к оформлению в протоколе.

Заметим, что необходимо следовать требованиям законодателя о содержании протокола, так как из - за нарушения формы протокола, полученные доказательства могут быть признаны в последствии недопустимыми.

Исходя из анализа практических действий следователей (дознавателей) очень часто допускаются такие ошибки как:

- отсутствие в протоколе даты и времени начала/конца проведения действия;
- не отражение всех процессуальных лиц, принимающих участие в действии следователя;
- следователь не разъяснил процессуальным участникам их права и обязанности и не сделал об этом отметку в протоколе;

- не указание в протоколе осмотра условий проведения (погода, освещение, осадки);
- отсутствие описания упаковки при изъятии предметов и документов;
- каждая страница протокола не подписана участниками следственного действия [27].

Место и время производства следственного действия устанавливаются следователем (дознавателем). Они должны проводиться в дневное время - с 6 до 22 часов. Если расследование проводится «по горячим следам», следственные действия возможно проводить в ночное время. Длительность следственных действий законодателем не установлена.

Порядок производства выемки регламентирован статьей 183 УПК РФ.

Так, при необходимости изъятия определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, и, если точно известно, где и у кого они находятся, производится их выемка.

Выемка производится в порядке, установленном статьей 182 УПК РФ, с изъятиями, предусмотренными статьей 183 УПК РФ. Выемка предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, а также вещей, заложенных или сданных на хранение в ломбард, производится на основании судебного решения, принимаемого в порядке, установленном статьей 165 УПК РФ.

До начала выемки следователь предлагает выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, а в случае отказа производит выемку принудительно [30, с. 26].

В случае выемки заложенной или сданной на хранение в ломбард вещи в трехдневный срок производится уведомление об этом заемщика или поклажедателя.

Подозреваемые и обвиняемые, поступившие в изоляторы временного содержания, подвергаются личному обыску, дактилоскопированию и фотографированию, а их личные вещи - досмотру.

Личный обыск подозреваемых и обвиняемых, и досмотр вещей производятся с целью обнаружения и изъятия у них предметов, веществ и продуктов питания, запрещенных к хранению и использованию либо не принадлежащих данному лицу [8].

К запрещенным к хранению и использованию подозреваемыми и обвиняемыми относятся предметы, вещества и продукты питания, которые представляют опасность для жизни и здоровья или могут быть использованы в качестве орудия преступления либо для воспрепятствования целям содержания под стражей.

Подозреваемые и обвиняемые при поступлении в изоляторы временного содержания, перед отправкой за его пределы, при водворении в карцер, а также при наличии оснований полагать, что эти лица имеют предметы или вещества, запрещенные к хранению и использованию, подвергаются личному обыску. При этом тщательно осматривается тело обыскиваемого, его одежда, обувь, а также протезы. Подозреваемым и обвиняемым предлагается полностью раздеться, обнажить соответствующие участки тела. Пластырные наклейки, гипсовые и другие повязки проверяются совместно с медицинским работником. При обнаружении предметов, зашитых в одежде, ткань распарывается. Из обуви извлекаются супинаторы, металлические набойки.

Подозреваемым или обвиняемым оставляются только те предметы, вещи и продукты питания, которые им разрешается иметь при себе и хранить в камере. Личные вещи и предметы, оставляемые подозреваемым и обвиняемым, записываются в камерную карточку. Все остальные предметы, вещества и продукты питания принимаются на хранение либо уничтожаются, о чем составляется акт [10, с. 63].

Производство полного личного обыска или досмотра вещей подозреваемого или обвиняемого оформляется протоколом. При

одновременном производстве полного обыска и досмотра вещей составляется один протокол. Протокол подписывается подозреваемым или обвиняемым и сотрудником изолятора временного содержания, производившим личный обыск или досмотр вещей. Отказ подозреваемого или обвиняемого подписать протокол и все его претензии при обыске или досмотре вещей оговариваются в протоколе. Протокол приобщается к личному делу подозреваемого, обвиняемого, а его копия вручается под роспись.

При проведении личного обыска или досмотра вещей подозреваемых и обвиняемых могут применяться технические средства обнаружения запрещенных предметов, веществ и продуктов питания. Рентгеновскую аппаратуру разрешается применять только для обыска одежды или досмотра вещей подозреваемых и обвиняемых.

Итак, следователь (дознаватель) в рамках производства обыска и выемки имеет право проникнуть на территорию, где, по его мнению, предположительно находятся доказательства преступления. Он имеет право осматривать помещения, транспортные средства, предметы и другие места, где могут быть спрятаны доказательства преступления, а также применять специальные технические средства (например, металлоискатель, сканеры и др.) для обнаружения скрытых предметов. Далее следователь может изъять вещи, предметы, документы, электронные носители информации и другие объекты, которые были найдены в месте производства обыска. Все, что было найдено и имеет по мнению следователя отношение к уголовному делу должно быть им запечатано и герметически закрыто в целях сохранения их целостности и недопущения подделки или замены. В процессе обыска и выемки следователь имеет право делать фотографии, видеозаписи, замеры и другие действия, направленные на фиксацию обнаруженных следов и доказательств. Если в результате обыска и выемки будут обнаружены доказательства преступления, то следователь должен возбудить уголовное дело и применить соответствующие меры [31, с. 81].

Следователь обязан при производстве следственного действия соблюдать законы и нормы процессуального права, подлежащие соблюдению в процессе обыска и выемки. Итак, основанием производства обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия, оборудование или иные средства совершения преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. Обыск производится на основании постановления следователя, а обыск в жилище производится на основании судебного решения, принимаемого в порядке, установленном ст. 165 УПК РФ.

До начала обыска следователь предъявляет постановление о его производстве, а в случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 184, - судебное решение, разрешающее его производство. При разрешении ходатайств о производстве осмотра в жилище при отсутствии согласия проживающих в нем лиц, обыска и (или) выемки в жилище (пункты 4 и 5 части 2 статьи 29 УПК РФ) судам следует исходить из понятия жилища, содержащегося в п. 10 ст. 5 УПК РФ.

С учетом положений части 5 статьи 177 УПК РФ на производство осмотра жилища требуется разрешение суда, если хотя бы одно из проживающих в нем лиц возражает против осмотра. Согласно положениям пункта 7 части 2 статьи 29 УПК РФ, части 3 статьи 183 УПК РФ, статьи 13 Федерального закона от 21 ноября 2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» и статьи 9 Закона Российской Федерации от 2 июля 1992 года № 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" судебное решение требуется на выемку медицинских документов, содержащих сведения, составляющие охраняемую законом врачебную тайну. Вместе с тем судам необходимо учитывать, что в соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 13 Федерального закона № 323-ФЗ при отсутствии согласия гражданина или его законного представителя отдельные сведения, составляющие врачебную тайну (например, о факте обращения гражданина за медицинской, в том числе психиатрической, помощью, нахождении на медицинском учете), могут быть

представлены медицинской организацией без судебного решения по запросу следователя или дознавателя в связи с проведением проверки сообщения о преступлении в порядке, установленном статьей 144 УПК РФ, либо расследованием уголовного дела [17].

Выводы по второй главе. Производство обыска и выемки занимает важное место в системе следственных действий, а от их качества производства зависит разрешение вопросов привлечения виновного к ответственности и как следствие, осуществление правосудия.

Юридическим основанием производства следственного действия является постановление. Фактическими основаниями для производства обыска и выемки выступают обстоятельства, указывающие на необходимость их производства.

Производство следственных действий, возможно на двух стадиях уголовного процесса: стадии возбуждения уголовного дела и стадии предварительного расследования. Однако производство выемки возможно только после возбуждения уголовного дела. В правоприменительной практике все чаще возникают ситуации, когда производство выемки необходимо осуществить еще в ходе доследственной проверки в целях выявления оснований для возбуждения уголовного дела. Это может быть выемка документов, на которые ссылается заявитель, или выемка записей с камер видеонаблюдения и т.д. Вместе с тем производство некоторых видов выемки, посягающих на конституционные права граждан до возбуждения уголовного дела невозможно, это, например, выемка из жилища, выемка документов, содержащих государственную тайну и другие виды выемки, для производства которых требуется разрешение суда.

С учетом изложенного, а также реальных потребностей правоприменительной практики, представляется правильным разрешить производство выемки до возбуждения уголовного дела, при условии, что ее производство не требует санкции суда, для чего внести соответствующие изменения в ст. 144 УПК РФ.

## Заключение

Поводя итог исследования может быть отмечено, что поставленные цели и задачи были достигнуты и выполнены. Проведенное исследование позволило сформулировать ряд выводов, которые имеют теоретическое и практическое значение.

В расследовании преступлений важнейшую роль играет обыск, являющийся одним из средств собирания доказательств по уголовному делу. Это следственное действие, выступая эффективным приемом расследования, носит ярко выраженный принудительный характер и ограничивает такие конституционные права граждан как право на частную жизнь, на неприкосновенность жилища. Поэтому строгое следование нормам закона при производстве обыска обеспечивает, с одной стороны, эффективность этого следственного действия, а с другой, соблюдение гарантированных Конституцией РФ прав и свобод лиц, вовлеченных в уголовный процесс, и допустимость собираемых по уголовному делу доказательств. Реализация этих требований, в конечном счете, соответствует целям процесса и назначению уголовного судопроизводства.

Рассматривая проблемы, связанные с понятием и производством обыска и выемки, актуальность их обусловлена местом следственных действий в процессе расследования. К основаниям производства обыска и выемки были отнесены: постановление следователя; решения суда – при проведении обыска и выемки в жилище.

Порядок производства обыска и выемки:

- начало – подготовка и организация проведения обыска и выемки;
- основная часть – непосредственное проведение обыска и выемки;
- заключение – окончание проведения обыска и выемки и составление соответствующего протокола по его результатам.

Правовую основу производства обыска и выемки составляют общие правила их производства, закрепленные, в том числе в статье 164 УПК РФ. Эти

правила выходят за пределы положений статьи 164 УПК РФ и сосредоточены и в других положениях уголовно-процессуального закона. Они создают вместе основу для производства любого следственного действия. Общие правила производства следственных действий, с одной стороны, выступают гарантиями законности их проведения, а с другой, обеспечивают их эффективность.

Основной формой фиксации результатов обыска и выемки является протоколирование. Только соблюдение установленных законом правил оформления следственных действий позволит использовать результаты следственных действий в доказывании. Установление законодателем столь подробных правил оформления протокола направлено на соблюдение законности и обеспечение достоверности результатов проведенных следственных действий, а значит на обеспечение достоверности в доказывании по уголовному делу.

Обыск - это следственное действие, заключающееся в обследовании физического лица, жилища, помещений, хранилищ, участков местности, транспортных средств, находящихся в собственности, владении или распоряжении физических или юридических лиц, с целью обнаружения и изъятия объектов, имеющих значение для расследуемого уголовного дела. Указанное определение необходимо закрепить в ч. 1 ст. 182 УПК РФ.

Выемка - это следственное действие, заключающееся в изъятии предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, местонахождение которых точно известно.

На наш взгляд, между этими двумя следственными действиями существуют отличия. Во-первых, при обыске изъятию подлежат предметы, которые предположительно находятся в данном помещении и их необходимо отыскать, выемка же - это следственное действие, заключающееся в изъятии определенных предметов, нахождение которых точно известно.

В правоприменительной практике все чаще возникают ситуации, когда производство выемки необходимо осуществить еще в ходе доследственной проверки в целях выявления оснований для возбуждения уголовного дела.

С учетом изложенного, а также реальных потребностей правоприменительной практики, представляется правильным разрешить производство выемки до возбуждения уголовного дела, при условии, что ее производство не требует санкции суда, для чего внести соответствующие изменения в статью 144 УПК РФ.

С целью наибольшей защиты прав обыскиваемого лица ч. 15 ст. 182 УПК РФ нужно дополнить следующим содержанием: «Органы предварительного расследования обязаны вручить копию протокола лицу, в чьем помещении был произведен обыск, под расписку, а если лицо, в чьем помещении был произведен обыск, отсутствовало, то вручить ему копию протокола обыска с помощью почтовой и иных средств связи».

Таким образом, именно следственные действия являются важнейшим инструментом доказывания в уголовном процессе. Пробелы в их правовом регулировании могут повлечь ошибки в следственной практике и, как следствие, вынесение судом ошибочного приговора.

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Апелляционное определение Верховного Суда РФ от 25.12.2017 г. № 203-АПУ17-35 Республика Башкортостан Часть 2 статьи 228 УК РФ. – URL: <https://legalacts.ru/sud/apelliatsionnoe-opredelenie-verkhovnogo-suda-rf-ot-25122017-n-203-aru17-35/> (дата обращения: 01.03.2022).
2. Безлепкии Б.Т. Уголовный процесс в вопросах и ответах. Учебное пособие / Б.Т. Безлепкии. – Москва : Проспект, 2020. 304 с.
3. Гриненко А.В. Уголовный процесс. Учебник и практикум. Москва: Юрайт, 2020. 308 с.
4. Железняк Н.С. Обследование и обыск – единство и борьба противоположностей / Н.С. Железняк, Ю.В. Леонтьева // Вестник Сибирского юридического института МВД России. 2019. №3 (36). С. 24-30.
5. Кальницкий В.В. Следственные действия: Учебное пособие. Омск : Омская академия МВД России, 2003. С. 25-26.
6. Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 24.06.2013) (вместе с Протоколом [№ 1] (Подписан в г. Париже 20.03.1952), Протоколом № 4 об обеспечении некоторых прав и свобод помимо тех, которые уже включены в Конвенцию и первый Протокол к ней (Подписан в г. Страсбурге 16.09.1963), Протоколом № 7 (Подписан в г. Страсбурге 22.11.1984)) // Электронный фонд правовых и научно-технических документов. – URL: <https://docs.cntd.ru/document/1000003045> (дата обращения: 08.08.2021).
7. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) Поправки, внесенные Законом РФ о поправке к Конституции РФ от 14.03.2020 № 1-ФКЗ, вступили в силу 4 июля 2020 года (Указ Президента РФ от 03.07.2020 № 445) // Официальный интернет-портал правовой информации – Режим доступа. URL: <http://www.pravo.gov.ru>, (дата обращения: 08.02.2023).

8. Мисюта И.А. Некоторые вопросы закрепления институтов выемки и обыска в российском уголовно-процессуальном законодательстве // Вестник Московского университета МВД России. 2016. №1. С. 110-113.

9. Мисюта И.А. О признаках жилища как места проведения отдельных видов обыска и выемки // Вестник Московского университета МВД России. 2016. №5. С. 161-164.

10. Муратов К.Д. Судебные вещественные доказательства по уголовным делам: современные проблемы: монография / К.Д. Муратов; под ред. О.А Зайцева. – Москва : Юрлитинформ, 2021. 140 с.

11. Муратов К.Д. Сущность, значение и правовые последствия выемки по уголовным делам: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.09 / Муратов Константин Дмитриевич. Екатеринбург, 2011. 220 с.

12. Новицкий А.Н. Проблемы выемки в российском уголовном процессе // Молодой ученый. 2018. № 46 (232). С. 179-181. URL: <https://moluch.ru/archive/232/53739/> (дата обращения: 09.03.2022).

13. О практике рассмотрения судами ходатайств о производстве следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан (статья 165 УПК РФ): Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 01.06.2017 г. № 19 (п. 16) // Рос. газ. 2017. 9 июня.

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

15. Постановление Конституционного Суда РФ от 17.12.2015 года № 33-П «По делу о проверке конституционности пункта 7 части второй статьи 29, части четвертой статьи 165 и части первой статьи 182 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой граждан А.В. Баляна, М.С. Дзюбы и других» // СПС «Консультант Плюс», 2023.

16. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 01.06.2017 № 19 «О практике рассмотрения судами ходатайств о производстве следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан (статья 165 УПК РФ)» // Российская газета. 2017. 9 июня.

17. Постановление Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 14 апреля 2021 года о возобновлении производства по делу № 175-П20 ввиду новых обстоятельств // Судебные и нормативные акты Российской Федерации. – URL: <https://sudact.ru/vsrf/doc/323V5UU6oOYe/> (дата обращения: 08.08.2021).

18. Приказ МВД России от 1 апреля 2005г. № 199 «Об утверждении Инструкции о порядке проведения сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации гласного оперативно-розыскного мероприятия обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств и Перечня должностных лиц органов внутренних дел Российской Федерации, уполномоченных издавать распоряжения о проведении гласного, оперативно-розыскного мероприятия, обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств» (с изменениями и дополнениями) // Российская газета. 2014. № 118. 28 мая.

19. Руденко А.Н. История развития института обыска // Отечественная юриспруденция. 2016. № 9 (11). С. 33-36.

20. Рыжаков А.П. Допустимые пределы использования систем видеоконференц-связи на стадии предварительного расследования. Комментарий к Федеральному закону от 30 декабря 2021 года № 501-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс», 2023.

21. Судебная практика по статье 182 УПК РФ // Судебные и нормативные акты Российской Федерации. – URL: <https://sudact.ru/law/upk-rf/chast-2/razdel-viii/glava-25/statia-182/> (дата обращения: 09.03.2022).

22. Третьякова Е.И. Некоторые проблемы производства обыска в помещениях // Деятельность правоохр. органов в совр. условиях: сб. матер. XXII междунар. науч.-практ. конф. 2017. С. 428-432.

23. Уварова И.А. Право на неприкосновенность жилища в уголовном судопроизводстве как важнейший элемент правового статуса личности //

Актуальные проблемы гуманитарных и естественных наук. 2015. № 7-2. С. 36-41.

24. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ (ред. от 18.03.2023) // Собрание законодательства Российской Федерации от 24 декабря 2001 г. N 52 (часть I) ст. 4921.

25. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

26. Уголовный процесс. Учебник. В 2 частях. Часть 1 / под ред. Б.Б. Булатова, А.М. Баранова. – Москва : Юрайт, 2020. 568 с.

27. Усова Ю.И. Общие правила производства следственных действий: проблемы применения. Центральный научный вестник. 2020. № 11. С. 30-34.

28. Харина, Н.Б. Обыск: виды и цели, особенности производства в современных условиях / Н.Б. Харина // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина. 2018. №3. С. 148-159.

29. Шаталов, А.С. Уголовный процесс. Практикум / А.С. Шаталов, А.А. Крымов. – Москва : Проспект, 2020. 320 с.

30. Шейфер, С.А. Следственные действия. Основания, процессуальный порядок и доказательственное значение / С.А. Шейфер. – Самара : Самарский государственный университет, 2004. 188 с.

31. Щерба С.П., Архипова Е.А. Применение видеоконференцсвязи в уголовном судопроизводстве России и зарубежных стран: опыт, проблемы, перспективы: монография. М. : Юрлитинформ, 2016. 216 с.