

Гати А.Л., магистрант университета “Тефеккюр”,
член МОПИ ♦

Вопросы организации и производства обыска

Аннотация: Рассматривается криминалистическая характеристика обыска, его задачи, виды, этапы.

Даны предложения по разработке тактического плана производства обыска, определения последовательности работ.

Исследуется соотношение криминалистического и процессуального аспектов обыска.

Даны предложения по изменению и дополнению уголовно-процессуального законодательства.

Ключевые слова: обыск; тактика; объект; следователь; участники обыска; технические средства; рекомендация; жилище.

Обыск при расследовании многих уголовных дел является важнейшим следственным действием, которое заключается в обследовании помещений, участков местности и граждан (или их одежды) в целях отыскания и изъятия вещественных доказательств, имеющих значение для расследования дела, а также обнаружения разыскиваемых лиц и трупов.

Криминалистическая характеристика обыска заключается в нижеследующих положениях.

Объектами обыска являются помещения, участки местности и люди. Объектами поиска могут быть люди, труп или его части, предметы, документы, оружие, наркотики и т.п. (11, с.114-115).

Основной задачей обыска является поиск и изъятие искомых объектов, имеющих значение для расследуемого дела (6, с. 269-270).

♦ **Гати Алекпер Лачин оглы** – магистрант университета «Тефеккюр», член Международной организации правовых исследований (Азербайджан)
E-mail: mopi_sid@yahoo.com

Обыски по последовательности могут быть первичными и повторными. Первичный обыск должен производиться своевременно, внезапно и тщательно, чтобы исключить отрицательный результат. В случаях, когда обыскиваемое лицо допускало возможность обыска, было готово к нему и отыскиваемые объекты, предметы не удалось обнаружить, следует произвести повторный обыск (5, с.334-337).

Повторный обыск целесообразно производить спустя некоторый промежуток времени, когда обыскиваемое лицо убеждено, что первоначальный обыск удовлетворил следственные органы. Повторный обыск производится и тогда, когда при первичном обыске, вследствие небрежности не были проверены какие-либо подсобные помещения или тайники (2, с. 573-579).

Обыски производят у одного лица у разных лиц одновременно при расследовании одного и того же уголовного дела. Такие обыски называются одиночными и групповыми. Групповые обыски дают большие результаты, поскольку исключают возможность информирования лиц, у которых хранятся искомые объекты, предметы, для этого рекомендуется производить их одновременно (буквально в один день и час) (9, с.119-123).

В зависимости от объекта обыски различают: - личный обыск, - обыск в жилых и нежилых помещениях; - обыск на местности, - обыски с целью отыскания трупа.

Согласно криминалистическим рекомендациям, производство обыска осуществляется в два этапа: тщательная (заранее продуманная) подготовка к обыску и само производство обыска (14, с.99-111).

Фактическим основанием для производства обыска могут быть любые данные, полученные из процессуальных источников (показания свидетелей, потерпевших, подозреваемых, обвиняемых), оперативных источников (сведения, полученные оперативными работниками в результате розыскной деятельности) и других источников, располагающих информацией об искомых объектах, имеющих значение для дела.

Криминалистика рекомендует при разработке тактического плана производства обыска, определить следующую последовательность работ (действий):

а) определить объект обыска, поскольку от характера искомого объекта зависит избрание тактических приемов. Так, одни тактические приемы окажутся эффективными при поиске документов, другие – при поиске оружия, третьи – при поиске трупа и т.п. (10, с.147-154);

б) установить место производства обыска и его расположение, выяснить места нахождения, хранения искомых объектов. Исходя из обстоятельств конкретного дела, полученной информации об искомых объекта и месте их нахождения следует установить точный адрес и план помещения (пристроек, чердаков, подвалов), число проживающих, их образ жизни, распорядок дня и т.п. Подобную информацию можно получить в жилищно-эксплуатационной организации или в результате допросов соседей (7, с. 421-424);

в) правильно избрать время обыска. Необходимость проведения обыска может возникнуть на любом этапе расследования. Основным тактическим правилом обыска является его внезапность, что позволяет задержать лицо, совершившее преступление и предотвратить сокрытие или уничтожение вещественных доказательств (11, с.114-115);

г) определить круг и численность участков обыска, которые зависят от сложности расследуемого дела, его срочности, объема поисковых работ и других условий (6, с. 273-276).

Количество и состав остальных участников привлекаемых для производства обыска, решается следователем. Так, в зависимости от сложности и характера расследуемого дела, могут быть привлечены: сотрудники органов прокуратуры или полиции, специалисты (слесари, электрики, врачи, криминалисты, кинолог с собакой и другие), потерпевший или обвиняемый (в случаях необходимости опознания искомых объектов) (5, с.336-341).

Следователь должен определить численность поисковой группы, чтобы обеспечить наружную и внутреннюю охрану, оцепление обыскиваемого места,

проверку документов и производство личных обысков, ведение поисков на месте, наблюдение за поведением обыскиваемого, членов его семьи и сохранностью предметов, документов, обнаруженных в процессе обыска, а также поддержания связи с другими оперативными группами, производящими одновременные обыски и т.д.

Следователю следует разъяснить участникам предстоящего обыска, что требуется искать (документы, оружие, наркотики, труп или его части, одежду, белье, постельные принадлежности, запачканные кровью, спермой, слюной и т.п.), распределить между ними обязанности, провести инструктаж (2, с.588-590).

д) подготовить необходимые технические средства. В зависимости от характера расследуемого дела и искомого объекта следователь должен продумать какие технические средства могут понадобиться при производстве обыска. Так, для отыскания предметов из черных и цветных металлов, скрытых в тайниках стен или зарытых в земле, используют металлоискатели или миноискатели; для обнаружения огнестрельного или холодного оружия, патронов, гильз, пуль, различного рода инструментов используют магнитные искатели; при розыске трупа или его частей, спрятанных в земле, затопленных в озере, море используют трупоиискатели, трал, веревки с крюками и другие; для обнаружения следов преступления (крови, спермы, слюны, горюче-смазочных материалов) могут быть использованы ультрафиолетовый осветитель или электронно-оптический преобразователь. Кроме этого, необходимо подготовить видеокамеру, фотоаппарат, а также щуп, лопату, лом, фонарь и т.п.(7, с.421-424).

Согласно положениям криминалистики, этап непосредственного производства обыска включает:

а) избрание способов и средств передвижения к месту производства обыска и проникновения в него, от чего зависит успех всей операции. Следователь дает поручение оперативным работникам заблаговременно вести наблюдение за местом, где будет производиться обыск. Необходимо соблюсти

скрытность сосредоточения участников обыска и внезапность проникновения в помещение с тем, чтобы исключить возможность уничтожения отыскиваемых объектов (документов, предметов, ценностей и пр.) (14, с.100-108).

Одним из тактических приемов, используемых для проникновения в помещение, является сообщение о приходе представителя коммунальных служб и т.п. Однако, в случаях нежелания впустить в помещение или оказания сопротивления, следователь должен быть готов к принятию самых решительных действий (взломать дверь, проникнуть в помещение через балкон, окна, чердак и пр.) (10, с.148-150).

Войдя в помещение необходимо, прежде всего, выяснить количество находящихся людей, сосредоточить их в одной из комнат, установить личность и проверить документы. Затем, всем лицам, оказавшимся в обыскиваемом помещении, разъясняется, что будет произведен обыск и делается распоряжение о поддержании порядка и не разглашении обстоятельств интимной жизни обыскиваемых. В случаях, когда лица вызывают подозрения, следует произвести их личный обыск и наблюдать за ними. Несовершеннолетние дети, по возможности, удаляются из обыскиваемого помещения (7, с.422-424).

Далее, выясняется владелец или съемщик помещения, которому вручается постановление и предлагается добровольно выдать искомые объекты. В противном случае, следователь приступает к производству обыска. Если искомые объекты выдаются добровольно, то следственное действие может быть завершено составлением протокола (10, с.150-154).

Однако, в случаях, когда имеются основания предполагать, что кроме выданных объектов в помещении могут быть обнаружены вещественные доказательства, имеющие значение для дела, следователь может решить все же произвести обыск.

б) общий обзор обыскиваемого места начинается с его осмотра следователем совместно с понятыми, составления схемы расположения помещений, корректировки плана обыска, определения последовательности

поисковых действий, распределения обязанностей между участниками обыска и разъяснения, поставленных перед ними задач и целей (11, с.114-115).

Если производство обыска предполагается в нескольких комнатах, подсобных помещениях, следователь дает поручение опытным оперативным работникам возглавить отдельные группы и производить обыски одновременно. В этом случае, следователь наблюдает за производством обыска каждой группы, делая необходимые замечания (2, с.589-592).

в) детальный обыск предполагает планомерное и последовательное исследование всех встречающихся предметов (шкаф, диван, пианино, посуда, еда и пр.) (5, с.335-342).

Обыски в помещениях производятся и на открытой местности по спирали (справа налево, от периферии к центру) (6, с.274-275).

Обыски на открытой местности производятся путем разделения ее на участки (сектора, квадраты, и др.), ориентиром которых могут быть деревья, кустарники, камни и пр. (9, с.119-123).

Все обнаруженные документы, предметы, вещи, ценности, имеющие значение для дела, немедленно предъявляются понятым и другим присутствующим для обозрения и фиксируются с помощью фото или видеосъемки (14, с.100-111).

На протяжении всего хода обыска от участников поисковой группы требуется сосредоточение, внимание и спокойствие, чтобы не пропустить какой-либо мелочи, имеющей значение для успешного завершения обыска. Так, если кому-либо из обыскиваемых необходимо отлучиться по надобности, их следует сопровождать. Помещение, в которое отлучался кто-либо из обыскиваемых, рекомендуется снова тщательно обыскать (6, с.274-275).

После завершения обыска в помещении или на местности, во избежание сокрытия искомых объектов, производится личный обыск обыскиваемых, если имеются подозрения, что они могли спрятать в своей одежде, на теле искомые объекты (5, с.336-340).

На практике, некоторые обыски оказываются сложными и затяжными и в таких случаях, следует делать непродолжительные перерывы (2, с.589-590).

г) фиксация хода и результатов проведенного обыска производится путем составления протокола, который составляется в двух экземплярах, состоит, как и протоколы многих других следственных действий, из трех частей: вводной, описательной и заключительной.

Психологические особенности производства обыска заключаются в установлении психологического контакта с лицами, у которых производится обыск (6, с.274-275).

Для установления психологического контакта с обыскиваемыми и результативности производства обыска криминалистика рекомендует следующие тактические приемы:

- вовлечение обыскиваемого в беседу, использование диалога на различные темы, в процессе которых ведется наблюдение за их реакцией на обыск, производимый оперативными сотрудниками или техническими помощниками (3, с.71-72);

- наблюдение за поведением всех обыскиваемых (настроение, выражение лица и т.д.) в процессе поиска (1, с.52-53);

- следует учитывать, что обыскиваемые не несут ответственности за ложные объяснения, за уклон или отказ от дачи объяснений во время обыска. Поэтому, они иногда стараются отвлечь поисковую группу от места, где устроен тайник, вызвать их на конфликт и т.п. Иногда, если у обыскиваемого действительно нет искомых объектов, он также может переживать и отрицательно реагировать. Во всех случаях, опытный следователь сможет почувствовать и разобраться в психологии обыскиваемого (4, с.111-112);

- расспросить обыскиваемых об их работе, профессии, увлечениях, с которыми нередко связан выбор места для устройства тайников и способы сокрытия искомых объектов (8, с.165-168);

- в зависимости от характера и размеров искомых объектов представить, куда в данной обстановке конкретное лицо могло их спрятать и т.д. (12, с. 274-276).

Таковы криминалистические рекомендации по производству обыска, однако, в ряде случаев, процессуальные предписания не соответствуют либо противоречат им, а также положениям логики.

Так, согласно ст. 242 УПК, обыск может быть проведен «... в каком-то жилом, служебном или производственном помещении, ином месте, либо у какого-либо лица...» (13, с. 261).

В ст. 7.0.34 УПК дается определение понятия жилища и перечисляются все возможные, с точки зрения законодателя, помещения, используемые для проживания одного или нескольких лиц.

С нашей точки зрения, подобное перечисление является неверным, поскольку постоянное развитие человечества будет систематически и постоянно развивать этот перечень, что обусловит необходимость частого изменения законодательства. Так, в настоящее время отдельные лица имеют в частной собственности самолеты, вертолеты, дирижабли и т.п., которые в перечень понятий жилища не попали.

Здесь же следует остановиться на соотношении обыска и выемки, которая согласно ст. 242.3 УПК может быть произведена при наличии данных о месте нахождения конкретных предметов и документов. Однако, понятие «место нахождения» не является конкретным и в случае, если таковым является квартира, то во всех случаях, при отказе выдать требуемое, следовательно придется его искать, а это уже обыск, но не выемка.

Как правило, обыск должен производиться по постановлению суда, однако согласно ст. 243.3 УПК, «... в случаях, не терпящих отлагательства, следователь может произвести обыск по своему постановлению». К таким случаям закон (ст. 243 УПК) относит наличие достоверной информации о том, что:

- в жилище спрятали предметы или документы, свидетельствующие о совершении преступления против личности либо государственной власти или подготовке к совершению этого преступления;

- в жилище скрывается лицо, готовящее, совершающее, совершившее преступление против личности или государственной власти, совершившее побег из-под ареста или из мест лишения свободы;

- в жилище имеется труп (части трупа) человека;

- в жилище имеется реальная опасность для жизни или здоровья человека (13, с.262-263).

Представляется, что указанные положения закона неверны, противоречат правильным криминалистическим рекомендациям и логике. Так, в указанный перечень обстоятельств не попал ряд преступлений, при расследовании которых обыск является неотложным следственным действием, н.п. о незаконном обороте наркотических средств и психотропных веществ, против мира и безопасности человечества, в сфере экономической деятельности и т.п. В данном случае, следование букве закона чревато потерей доказательств и невыполнением задач уголовного судопроизводства.

Кроме того, если в жилище скрывается лицо, готовящее, совершающее или совершившее преступление, то необходимо произвести его задержание, а не обыск и не подвергать опасности понятых и других участников следственного действия.

Это же касается и положения о реальной опасности для жизни или здоровья человека, отмеченной в ст. 243.3.4 УПК.

Согласно ст. 244.2 УПК, при проведении обыска в отношении подозреваемого или обвиняемого, вправе участвовать его защитник и, «... в случае, если защитник, заранее предупрежденный следователем о проведении этого следственного действия, изъявит желание принять участие при обыске или выемке, следователь обязан обеспечить ему это право» (13, с.263).

Представляется, что данное положение закона подлежит детализации, т.к. следуя ему, защитник может предупредить подзащитного либо затянуть начало обыска так, что его результаты заранее будут отрицательными.

Представим ситуацию, когда следователь предупреждает защитника о намечающемся через час производстве обыска, а последний, находясь в это время в суде, просит перенести следственное действие на более позднее время и будет при этом прав. Если же предупреждать защитника за несколько дней, то смысла в подобном обыске не будет. Если оповещать, не сообщая о цели встречи, то будет нарушен закон, предписывающий сообщать защитнику о конкретных причинах приглашения к следователю.

Согласно ст. 246.3 УПК, «...личный обыск и изъятие проводится следователем при участии специалиста и как минимум 2 (двух) понятых одного пола с лицом, в отношении которого проводится личный обыск» (13, с.266).

Выходит, что следователь-мужчина может обыскивать женщин, что представляется неверным.

Согласно ст. 247 УПК, протокол обыска составляется после его завершения и после завершения обыска в протоколе производятся отметки о разъяснении его участникам их прав и обязанностей. Данное положение представляется неверным, поскольку исключает применение каких-либо мер к лицам, отказавшимся от дальнейшего участия в обыске до составления протокола.

Библиография

1. Абасов А.М., Мамедов С.Ф., Сулейманов Д.И. Тактика обыска и выемки. Библиотечка криминалиста. Баку, НМЦ УВД БГИ, 1991.
2. Аверьянова Т.В., Белкин Р.С., Корухов Ю.Г., Россинская Е.Р. Криминалистика: Учебник для ВУЗов. – М., 1999.
3. Дулов А. В. Судебная психология. – Минск: Вышэйшая школа, 1975.
4. Коновалова В.Е. Правовая психология. – Харьков: «Консум», 1997.

5. Криминалистика. Под ред. А.Н. Васильева. М.: Изд-во МГУ, 1980.
6. Криминалистика: Учебник. / Под ред. А.Г. Филиппова и А.Ф. Волынского. – М.: Спарк, 1998.
7. Криминалистика. Учебник для ВУЗов. Под ред. Сулейманова Д.И. – Баку: «Ишыг», 2000.
8. Криминалистика: Учебник. – Изд. 2-е, испр. и доп. – М.: Юрид. лит., 1973.
9. Михайлов М.А. Криминальный взрыв: возможности расследования. М.: «Юрлитинформ», 2004.
10. Расследование бандитизма. Методическое пособие. – М.: Издательство «Приоритет», 2000.
11. Расследование контрабанды: Практическое пособие. – М.: Юристъ, 1999.
12. Ратинов А.Р. Судебная психология для следователей. М.: «Юрлитинформ», 2001.
13. Уголовно-процессуальный кодекс Азербайджанской Республики. – Баку: ЮЛ, 2001.
14. Чельшева О.В., Феськов М.В. Расследование налоговых преступлений. – СПб: Питер, 2001.