



СЕВАСТОПОЛЬСКОЕ РЕГИОНАЛЬНОЕ ОТДЕЛЕНИЕ

ОПОРА РОССИИ

ОБЩЕРОССИЙСКАЯ ОБЩЕСТВЕННАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ МАЛОГО И СРЕДНЕГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

**Комитет по уголовно-правовой защите бизнеса
и противодействию коррупции
СРО ООО МСП ОПОРА РОССИИ**

при содействии

 **РосЮрКонсалт**

ПАМЯТКА для предпринимателей

«Как защититься при обыске»

г. Севастополь, 2014г.

Данная памятка предназначена для руководителей коммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей и их сотрудников, выполняющих организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции. Целью составления является обучение эффективному правомерному поведению указанных субъектов в случаях проведения в их помещениях обыска (выемки). Памятка содержит информацию о законодательном регламентировании, правовых основаниях обыска (выемки), а также рекомендации по процессуальным и внепроцессуальным действиям предпринимателей позволяющим защитить себя от возможных незаконных и необоснованных действий лиц, производящих обыск.

Составитель: *Дударев Мурат Владимирович* – председатель комитета по уголовно-правовой защите бизнеса и противодействию коррупции, заместитель руководителя бюро по защите прав предпринимателей, генеральный директор ООО «РосЮрКонсалт».

ООО «РосЮрКонсалт».

www.rosur-consalt.ru e-mail: ru-consalt@yandex.ru

8-861-244-01-93

Редактор: *Васюнин Валерий Борисович* – председатель Севастопольского регионального отделения общероссийской общественной организации малого и среднего предпринимательства «ОПОРА РОССИИ».

Севастопольское Региональное Отделение

ООО МСП «ОПОРА РОССИИ»

www.sevastopol.opora.ru e-mail: oporasevastopol@gmail.com

+7 978 847 53 01

Содержание

§	<i>Наименование главы</i>	<i>стр.</i>
1	Правовые основания производства обыска (выемки)	4
2	Меры предосторожности и правильное поведение	6
3	Производство обыска: права и обязанности лиц, участвующих в обыске, меры процессуальной защиты прав предпринимателей.	9
4	Обжалование действий и решений сотрудников правоохранительных органов	14
5	Как вернуть предметы и документы, изъятые в ходе обыска (выемки)?	16

§ 1. Правовые основания производства обыска (выемки).

Одним из самых актуальных вопросов для предпринимателей является защита прав при производстве обыска (выемки) в их производственных и офисных помещениях. Такие следственные действия всегда являются неожиданными для предпринимателей. Стрессовое эмоциональное состояние предпринимателей, когда к ним приходят сотрудники правоохранительных органов с обыском, не даёт возможности вовремя сориентироваться в том, как правильно защитить свои права и настоящая памятка поможет подготовиться к такого рода происшествиям. Кроме того, в случае производства обыска (выемки) вам не нужно срочно искать вашего адвоката, вы можете поднять данную памятку из вашего сейфа и сразу же обратиться к изложенным в ней рекомендациям.

Производство обыска и выемки регламентирует глава 25 Уголовно-процессуального Кодекса Российской Федерации (далее УПК РФ), а именно статьи 182 и 183.

Обыск представляет собой процессуальный принудительный поиск, осуществляемый в определенном месте, находящемся в законном владении определенного лица, с целью обнаружения, изъятия и фиксации предметов и документов, которые могут иметь значение для дела.

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.

Принципиальное отличие выемки от обыска заключается в том, что органу расследования точно известно место нахождения подлежащего изъятию, поэтому поиск при производстве данного следственного действия не предполагается и не планируется. Во всем остальном процедуры обыска и выемки сходны. То есть производства выемки происходит по правилам обыска.

В соответствии с ч. 1 ст. 182 УПК РФ основанием производства обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. Обыск может быть назначен только лишь по уже возбуждённому уголовному делу. Обыск нельзя проводить на стадии проверки сообщения о преступлении. Лицо, проводящее обыск, может его назначить на основании информации, полученной как из доказательств по уголовному делу (протоколов допросов свидетелей, потерпевших, протоколов иных следственных действий и иных видов доказательств), так и на основании результатов оперативно-розыскной деятельности.

Для обыска в офисе или производственном помещении достаточно лишь постановления следователя. Но если в ходе обыска (выемки) предполагается изъять предметы и документы, содержащие информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях, следователь, назначающий обыск, обязан получить судебное решение. Это является официальной позицией Конституционного суда РФ, отражённой в его определении от 19.01.2005г. № 10-о. Также обыск, осуществляемый в жилище должен производиться на основании судебного решения.

Процедура назначения обыска через судебное решение происходит следующим

образом. Следователь или дознаватель составляют постановление, в котором содержится ходатайство в районный суд по месту нахождения должностного лица (не по месту производства обыска). Затем следователь согласует это постановление с руководителем следственного органа (своим непосредственным начальником), а дознаватель с прокурором, которые ставят свою подпись в документе. Формирует материал к постановлению. В нём обязательно должны содержаться заверенные копии документов, из которых усматриваются данные, позволяющие 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. После этого следователь (дознаватель) направляют постановление с материалом в суд, который обязан рассмотреть ходатайство, содержащееся в постановлении в течении 24 часов с момента поступления в единоличном порядке с участием самого следователя (дознавателя) и как правило прокурора. По итогам заседания суд либо даёт согласие на проведение обыска либо отказывает в даче согласия.

После этого следователь забирает судебное решение и вправе в любое время провести обыск (выемку). Следователь (дознаватель) производит обыск либо лично и, как правило, с оперативным сопровождением оперативными сотрудниками, либо вправе поручить производство обыска органу дознания (оперативным сотрудникам). Для этого он издаёт письменное поручение о производстве отдельных следственных действий, которое может вручить органу дознания лично под расписку либо направить через канцелярию с присвоением исходящего номера. Оперуполномоченный обязан иметь на руках данное поручение, но не обязан его предъявлять.

Вообще обыск это такое следственное действие, которое может быть проведено по любому уголовному делу и не обязательно возбуждённому против вас. Оно может быть произведено даже в отношении потерпевшего. Не исключено, что он может быть произведён по постороннему уголовному делу, не имеющему к вам отношения и даже нераскрытому делу. Для проведения обыска, как указывалось выше, может использоваться оперативная информация, предоставленная в форме рапорта оперативным сотрудником следователю в том числе о том, что его агент сообщил ему, что в вашем офисе есть предметы преступления или документы, имеющие значения для дела.

Любое постановление, в том числе о производстве обыска должно быть обоснованно. Лицо, назначающее обыск, не имеет права назначить его исходя только из своих внутренних догадок, предположений, а также слухов. Данные, на основании которых он назначен должны быть достоверными, позволяющими установить источник, из которых они исходят. В противном случае обыск является необоснованным. Те самые данные, обосновывающие обыск, содержатся в уголовном деле, а также в материале, который следователь прикладывает к ходатайству перед судом. Этот материал хранится в последующем в канцелярии по уголовным делам и затем передаётся в архив суда.

§ 2. Меры предосторожности и правильное поведение.

Мерами предосторожности, позволяющими впоследствии доказать незаконность и необоснованность действий должностных лиц при производстве обыска являются следующие мероприятия:

- 1) ***Осуществление постоянной стационарной скрытой видео и аудиозаписи в ваших помещениях.*** Данное мероприятие позволит впоследствии с точностью воссоздать события, происходившие во время обыска. Это будет незаметно для лиц, производящих обыск и они не смогут изъять у вас материалы записи. Чтобы при обнаружении осуществления вами скрытой записи сотрудники, производящие обыск, не изъяли носители, сохраняйте данные на независимых носителях (жёстком диске вне места нахождения помещения, «интернет-облаке» и т.п.). Не делайте ставку на то, что снимите происходящее на камеру или сотовый телефон.
- 2) ***Имейте в офисе либо на производстве или ином помещении, где находятся компьютеры переносной жёсткий диск с запасом памяти, достаточной для переноса на него всей информации, содержащейся в компьютерах.*** Это необходимо для осуществления копирования информации в случае обыска для предотвращения в последующем проблем и сбоев в организационной, бухгалтерской и иной деятельности фирмы.
- 3) ***Никогда не устанавливайте на рабочий компьютер нелегальные программы, не копируйте в память компьютера фильмы и игры.***

За такие «невинные шалости» вы можете быть привлечены к гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности.

Согласно [пп. 1 п. 2 ст. 1270 ГК РФ](#) под использованием произведения (вне зависимости от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели) понимается, в частности, его воспроизведение. При этом запись произведения на электронном носителе, в т.ч. запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением.

Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности осуществляется путем предъявления требования о возмещении убытков ([пп. 3 п. 1 ст. 1252 ГК РФ](#)). При этом правообладатель вправе вместо возмещения убытков требовать от нарушителя выплаты компенсации. Речь здесь идет о следующих суммах ([ст. 1301 ГК РФ](#)):

- от 10 тыс. руб. до 5 млн руб. (по усмотрению суда);
- в двукратном размере стоимости произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения.

В свою очередь, если предприниматель неоднократно или грубо нарушает авторское право, то суд может принять решение о ликвидации юридического лица или прекращении деятельности ИП ([ст. 1253 ГК РФ](#)).

Поправление авторских прав также подпадает под административную ответственность. Для предпринимателей речь здесь идет о штрафе от 10 тыс. руб.

до 20 тыс. руб. с конфискацией контрафактных экземпляров произведений, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, для организаций штраф составит от 30 тыс. руб. до 40 тыс. руб. с конфискацией контрафакта (**ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ**).

Согласно **ст. 146 УК РФ** незаконное использование объектов авторского права подпадает и под уголовную ответственность. Здесь наказанием может являться не только штраф (до 500 тыс. руб.), но и лишение свободы (до 6 лет)

4) *Обучитесь сами и обучите своих сотрудников правилам поведения, согласно данной памятке.*

В случае прихода сотрудников органов внутренних дел вы будете знать как себя вести, а в случае вашего отсутствия, ваши сотрудники, обученные в соответствии с данной памяткой, смогут дать достойный отпор возможным незаконным и необоснованным действиям.

Правильным поведением при обыске (выемке) будут являться следующие действия:

- Если к вам пришли с обыском – **ведите себя спокойно, корректно и вежливо. Не допускайте криков и оскорблений в адрес сотрудников правоохранительных органов.** Помните, что это их работа. Они также как и вы выполняют свои рабочие обязанности, но в иной сфере. В случае, если вы решите допустить вышеуказанные действия, то знайте, что вас могут привлечь к уголовной ответственности по ст. 319 Уголовного Кодекса РФ – оскорбление представителя власти. Публичное оскорбление представителя власти при исполнении им своих должностных обязанностей или в связи с их исполнением - наказывается штрафом в размере до сорока тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев, либо обязательными работами на срок до трехсот шестидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года.
- **Не допускайте драк и нападений на лиц, производящих обыск,** поскольку за последствия придётся отвечать перед законом по ст. 318 Уголовного кодекса РФ - применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения насилия в отношении представителя власти или его близких в связи с исполнением им своих должностных обязанностей - наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо принудительными работами на срок до пяти лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

Применение насилия, **опасного для жизни или здоровья**, в отношении лиц, указанных в **части первой** настоящей статьи, - наказывается лишением свободы **на срок до десяти лет.**

ПОМНИТЕ: уважительное и терпимое отношение к сотрудникам полиции при обыске обеспечит вам отсутствие дополнительных проблем.

- **Выполняйте распоряжения сотрудников полиции при производстве обыска.** Если вы препятствуете действиям лиц, производящих обыск и сотрудник полиции требует прекратить такие действия, то лучше прекратите. Иначе это может стать поводом к привлечению вас к административной ответственности по ст. 19.3 КоАП РФ - неповиновение законному распоряжению или требованию сотрудника полиции, в связи с исполнением им обязанностей по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, а равно воспрепятствование исполнению им служебных обязанностей - влечет наложение административного штрафа в размере от пятисот до одной тысячи рублей или административный арест на срок до пятнадцати суток.

Таким образом, вас могут задержать и арестовать на определённое количество суток. Даже если распоряжения сотрудников были незаконные – вы потом в порядке обжалования сможете это доказать. Это лучше, чем быть арестованным на сутки и лишиться возможности защиты своих прав во время обыска.

- **Не снимайте происходящее на камеру или сотовый телефон.** Хотя это прямо и не запрещено законом, но лица, производящие обыск могут у вас этот телефон или камеру изъять, и впоследствии стереть все записи. Вы вызовете у сотрудников правоохранительных органов не нужное вам раздражение и не сможете затем доказать наличие каких-либо неправомерных действий с помощью видеозаписей.
- **Не запирайте двери в помещениях с целью воспрепятствования входа сотрудникам правоохранительных органов.** В соответствии с ч. 6 ст. 182 УПК РФ при производстве обыска могут вскрываться любые помещения, если владелец отказывается добровольно их открыть. При этом не должно допускаться не вызываемое необходимостью повреждение имущества. Всё равно двери в помещения взламывают и будут правы. Вам же будет нанесён материальный ущерб, а вера сотрудников правоохранительных органов в вашу причастность к преступлению ещё более укрепит. При этом термин «не вызываемое необходимостью повреждение имущества» весьма относителен, поэтому размер ущерба может быть различный.
- **Внимательно следите за действиями лиц, производящих обыск.** И заставляйте понятых это делать. Лучше, если вы озадачите своих сотрудников следить наряду с вами за действиями сотрудников правоохранительных органов. Это необходимо во избежание возможного подбрасывания ими искомых предметов и документов, а также предметов, изъятых из оборота (оружия, наркотических веществ).

Главные принципы вашего поведения (если вы уверены в своей невиновности) это спокойствие и внимание. Знайте, что если вы всё фиксируете, то впоследствии вы можете эффективно обжаловать незаконные действия лиц, производящих обыск, а приобретать себе лишние проблемы неправомерным поведением для вас является неверным решением.

§ 3. Производство обыска: права и обязанности лиц, участвующих в обыске, меры процессуальной защиты прав предпринимателей.

В соответствии с ч. 4 ст. 182 УПК РФ, до начала обыска следователь предъявляет постановление о его производстве, или судебное решение, разрешающее его производство.

Это значит, что следователь должен показать вам постановление или судебное решение, дать с ним ознакомиться. Но он не обязан давать вам копию данного постановления. В его обязанности входит только предоставление копии протокола обыска. Само постановление вы можете сфотографировать или сделать его копию с разрешения лица, производящего обыск на вашем копировальном аппарате, если он находится в том же помещении. Как правило, от вас могут потребовать сделать запись «с постановлением ознакомлен; ФИО, дата» внизу после мотивировочной части постановления. Делайте такую запись только после тщательного изучения самого постановления. Предъявлять для ознакомления постановление или судебное решение следователь должен до начала фактических действий по принудительному поиску в помещении. Если этого не было сделано до начала обыска, то сделайте соответствующую запись в протоколе в графе «замечания к протоколу».

В соответствии с ч. 5 ст. 182 УПК РФ 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.

Опять же, данное действие следователем должно быть выполнено до начала фактических действий по принудительному поиску в помещении. Если этого не было сделано до начала обыска, то следователь нарушил ваше право на добровольную сдачу искомых предметов, и вы можете в последующем ставить вопрос о возмещении ущерба, причинённого действиями при обыске (вскрытие помещений и т.п.). Сделайте соответствующую запись в протоколе в графе «замечания к протоколу». Если искомые предметы у вас действительно имеются, и у вас нет оснований опасаться того, что они окажутся в руках сотрудников правоохранительных органов – выдайте их добровольно. Это обеспечит отсутствие к вам подозрений в причастности к преступлению.

Как указывалось выше, в соответствии с ч. 6 ст. 182 УПК РФ при производстве обыска могут вскрываться любые помещения, если владелец отказывается добровольно их открыть. При этом не должно допускаться не вызываемое необходимостью повреждение имущества.

В вашем помещении могут провести так называемый «жёсткий обыск». Это обыск, когда в помещении вскрываются полы, сдираются обои, разбирается гипсокартон и причиняется иной, не вызываемый необходимостью ущерб. Это могут сделать тогда,

когда лица, производящие обыск состоят с вами в эмоциональном конфликте, например, в связи с вашими утверждениями, о том, что в помещении нет искомых предметов, которые, по мнению сотрудников правоохранительных органов являются ложными, или в связи с вашими, имевшими быть ранее жалобами, связанными с обжалованием их действий и решений, либо оскорблениями, допущенными в адрес сотрудников правоохранительных органов.

В случае, если лица, производящие следственное действие, вам говорят о том намерены производить подобный обыск, намекая, что причинят вам материальный ущерб, заявите им о том, что в помещении ведётся скрытое видеонаблюдение (*вне зависимости от того есть оно у вас или нет*), а запись на материальный носитель осуществляется не в обыскиваемом помещении. Поясните также, что вы будете обжаловать действия данных лиц и ставить вопрос о возбуждении в отношении них уголовного дела по ст. 286 Уголовного кодекса РФ – превышение должностных полномочий, то есть совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Это предотвратит их возможные незаконные действия и причинение вам ущерба.

Если всё-таки, несмотря на предупреждение, сотрудники правоохранительных органов начнут производить «жёсткий обыск», зафиксируйте это, привлечите внимание понятых и максимального количества лиц, присутствующих в здании, сделайте соответствующую запись в протоколе в графе «замечания к протоколу», после чего немедленно обжалуйте действия сотрудников правоохранительных органов в прокуратуру, и направьте заявление о преступлении по ст. 286 УК РФ в следственный комитет. Проведите независимую экспертизу ущерба, причинённого действиями сотрудников правоохранительных органов и после установления их вины, направьте исковое заявление о взыскании ущерба в суд в порядке гражданского судопроизводства.

В соответствии с ч. 8 ст. 182 УПК РФ следователь вправе запретить лицам, присутствующим в месте, где производится обыск, покидать его, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска.

Эту тактику применяют правоохранительные органы с целью противодействия уничтожению искомых вещественных доказательств, либо изъятию из места их нахождения в помещении и сокрытия в одежде, а также отвлечению внимания сотрудников, производящих обыск. Поэтому не расценивайте данные действия как грубость или хамство со стороны сотрудников правоохранительных органов, а лучше соблюдайте данные требования. Даже если вы обжалуете такие действия следователя, то в удовлетворении вашей жалобы обоснованно откажут.

В соответствии с ч. 9 ст. 182 УПК РФ при производстве обыска, во всяком случае, изымаются предметы и документы, изъятые из оборота. То есть, если вы уверены в своей невиновности относительно искомых предметов, но храните огнестрельное оружие или наркотические вещества, то у вас данные предметы обязаны изъять. В отношении данной находки из уголовного дела, по которому назначен обыск, будет выделен материал и сотрудником органов внутренних дел составлен рапорт о выявлении признаков преступления, который будет зарегистрирован в книге учёта сообщения о преступлениях.

По данному материалу в дальнейшем будет приниматься решение в порядке ст.ст. 144-145 УПК РФ, то есть возбуждать уголовное дело за незаконный оборот оружия (наркотиков) или нет.

Если вам подбросили искомые предметы либо предметы и документы, изъятые из оборота, то необходимо действовать следующим образом:

- немедленно заявить о том, что найденные предметы вам не принадлежат;
- сделать в протоколе соответствующие замечания;
- вызвать *(нужно делать заранее)* своего сотрудника, отвечающего за охрану помещения и потребовать, чтобы его имя внесли в протокол обыска как лицо, участвующее в следственном действии от администрации помещения. Необходимо, чтобы он дал пояснения, что данных предметов в помещении никогда не было и пояснить, имела ли возможность у посторонних лиц проникнуть в помещение. Нужно проследить, чтобы данные пояснения были отражены в протоколе. Если сотрудники правоохранительных органов отказываются заносить пояснения в протокол, сделайте соответствующие замечания;
- не прикасайтесь к найденным предметам! Отпечатки пальцев рук – это доказательства, которые могут быть использованы против вас!
- внимательно проследите, чтобы найденные предметы были надёжно упакованы и надёжно скреплены биркой с печатью и подписями понятых и следователя. В соответствии с ч. 10 ст. 182 УПК РФ изъятые предметы, документы и ценности предъявляются понятым и другим лицам, присутствующим при обыске, и в случае необходимости упаковываются и опечатываются на месте обыска, что удостоверяется подписями указанных лиц;
- заявите лицам, производящим обыск, что в помещении ведётся непрерывная видеозапись, с записью на внешнем носителе, не находящемся в помещении и запись сохраняется несколько месяцев. Поясните, что вы направите жалобу на их действия и заявление о преступлении по ст. 303 УК РФ вместе с приложением материалов видеозаписи;
- после обыска внимательно проверьте видеозаписи на предмет подбрасывания найденных вещественных доказательств до или во время обыска. В случае обнаружения факта подбрасывания, немедленно подайте жалобу в прокуратуру и заявление о преступлении в следственный комитет по ч. 2 ст. 303 Уголовного кодекса РФ - фальсификация доказательств по уголовному делу лицом, производящим дознание, следователем, либо если имеются соответствующие обстоятельства по ч. 3 ст. 303 УК РФ - фальсификация доказательств по уголовному делу о **тяжком** или об **особо тяжком** преступлении, а равно фальсификация доказательств, повлекшая тяжкие последствия.

В соответствии с ч. 9.1 ст. 182 УК РФ при производстве обыска электронные носители информации изымаются с участием специалиста. По ходатайству законного владельца изымаемых электронных носителей информации специалистом, участвующим

в обыске, в присутствии понятых с изымаемых электронных носителей информации осуществляется копирование информации. Копирование информации осуществляется на другие электронные носители информации, предоставленные законным владельцем изымаемых электронных носителей информации. При производстве обыска не допускается копирование информации, если это может воспрепятствовать расследованию преступления либо, по заявлению специалиста, повлечь за собой утрату или изменение информации. Электронные носители информации, содержащие скопированную информацию, передаются законному владельцу изымаемых электронных носителей информации. Об осуществлении копирования информации и о передаче электронных носителей информации, содержащих скопированную информацию, законному владельцу изымаемых электронных носителей информации в протоколе делается запись.

В соответствии с ч. 11 ст. 182 УПК РФ 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.

То есть следователь обязан привлечь к следственному действию лицо, на праве собственности, аренды, безвозмездного срочного пользования которого находится помещение. Невыполнение этого требования закона, может повлечь признание обыска незаконным. Следователь не может удалить адвоката или запретить ему общаться с владельцем помещения или иными лицами. В противном случае это является нарушением права на защиту, предусмотренного не только уголовно-процессуальным законодательством, но и Конституцией РФ, имеющей верховенство на всей территории Российской Федерации и являющейся Основным законом страны.

Части 12 – 15 ст. 182 УПК РФ регламентируют ведение протокола обыска. При производстве обыска составляется протокол в соответствии со [статьями 166](#) и [167](#) настоящего Кодекса. При составлении протокола вам будет предложено сделать в нём подпись. Что происходит, если вы отказываетесь подписать протокол?

Этот случай регламентирует ст. 167 УПК РФ. В случае отказа подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего или иного лица, участвующего в следственном действии, подписать протокол следственного действия следователь вносит в него соответствующую запись, которая удостоверяется подписью следователя, а также подписями защитника, законного представителя, представителя или понятых, если они участвуют в следственном действии. Лицу, отказавшемуся подписать протокол, должна быть предоставлена возможность дать объяснение причин отказа, которое заносится в данный протокол.

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

Если этого перечислено не будет, то это является одним из оснований для признания протокола обыска в качестве недопустимого доказательства. Например, если у вас изъяли

папку с документами, то в протоколе должны указать, сколько страниц и какие документы содержались в этой папке. Иначе существует гипотетическая возможность что-либо доложить в папку либо изъять из неё и сказать, что так и было.

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.

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 у которого должны быть соответствующие полномочия.

После обыска следователь осматривает изъятые предметы и составляет отдельный протокол осмотра предметов (документов), а затем решает вопрос о признании данного предмета вещественным доказательством и его хранении.

Советы в затруднительных ситуациях.

Если в протоколе обыска (выемки) графа «замечания к протоколу» слишком мала и вы не можете записать туда всё, что пожелаете?

Совет: возьмите обычную бумагу формата А 4 и озаглавьте её «приложение к протоколу обыска от (число, месяц год), замечания к протоколу», затем опишите все замечания, распишитесь под ними, попросите сделать подписи понятых, присутствующих при обыске и ходатайствуйте перед следователем о приобщении данной части документа к протоколу. Следователь должен подписать эти листы и приобщить их как приложение к протоколу. Если он откажется, то подписи понятых засвидетельствуют наличие у вас замечаний в период производства следственного действия, и вы можете использовать данные материалы при обжаловании.

Если вы замечаете, что понятые, приглашены следователем или оперативными сотрудниками были заранее и скорее всего, являются их знакомыми либо агентами или иными зависимыми от них лицами, и объективно могут быть заинтересованы в результате следственного действия.

Перед началом следственного действия заявите отвод понятым и ходатайствуйте о приглашении независимых понятых. Ссылайтесь на ч. 1 ст. 60 Уголовно-процессуального Кодекса РФ, которая устанавливает, что понятой - не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, привлекаемое дознавателем, следователем для удостоверения факта производства следственного действия, а также содержания, хода и результатов следственного действия. Сообщите лицу, производящему обыск, что будете обжаловать действия и доказывать заинтересованность понятых, что впоследствии обеспечит признание данного следственного действия как недопустимого доказательства.

В случае отказа пригласить независимых понятых, сделайте замечания к протоколу. При обжаловании действий следователя, включите в жалобу просьбу проверить заинтересованность понятых в результатах следственного действия, в том числе проверить связь данных лиц с сотрудниками правоохранительных органов, проводивших следственные действия, содержание данных лиц в местах для административно задержанных лиц.

§ 4. Обжалование действий и решений сотрудников правоохранительных органов.

Есть три субъекта, правомочных рассматривать жалобы на решения и действия сотрудников правоохранительных органов при обыске, это руководитель следственного органа, прокурор и суд. Не рекомендуем вам направлять жалобы руководителю следственного органа, поэтому не будем далее в памятке его упоминать.

Обжаловать постановление о производстве обыска вы можете в прокуратуру или в суд. Судебное решение о производстве обыска можете обжаловать в вышестоящий суд, то есть в суд субъекта Российской Федерации. Действия сотрудников правоохранительных органов, производивших обыск, вы также можете обжаловать в прокуратуру либо суд.

При выборе того к кому пойти с жалобой руководствуйтесь следующим. Решение суда – является преюдициальным, то есть обстоятельства, установленные таким решением, не нуждаются в дополнительной проверке и считаются установленными. Так что если такое решение будет не в вашу пользу и вступит в силу, то оспорить его более будет невозможным и на него смогут сослаться в другом деле, применив его против вас. И, напротив, вы сможете применять в дальнейшем решение, вынесенное в вашу пользу, и никто не сможет его оспорить.

Решение же прокурора преюдициальным фактом не является и обстоятельства, изложенные в нём можно оспаривать в дальнейшем в судах и иных процедурах уголовного и гражданского судопроизводства. Но решение прокурора можно оспорить в суде, к тому же, если исчерпаны все инстанции прокуратуры и дело не решается в вашу пользу, вы можете перейти к инстанциям суда.

Порядок обжалования действий и решений при обыске регламентируется статьями 124 и 125 УПК РФ.

Статья 124 УПК РФ устанавливает порядок рассмотрения жалобы прокурором. Прокурор, руководитель следственного органа рассматривает жалобу в течение 3 суток со дня ее получения. В исключительных случаях, когда для проверки жалобы необходимо истребовать дополнительные материалы либо принять иные меры, допускается рассмотрение жалобы в срок до 10 суток, о чем извещается заявитель.

По результатам рассмотрения жалобы прокурор, выносит постановление о полном или частичном удовлетворении жалобы либо об отказе в ее удовлетворении.

Заявитель должен быть незамедлительно уведомлен о решении, принятом по жалобе, и дальнейшем порядке его обжалования.

Статья 125 УПК РФ устанавливает судебный порядок рассмотрения жалоб.

Постановление дознавателя, следователя, о назначении обыска (выемки) могут быть обжалованы в районный суд по месту совершения деяния, содержащего признаки преступления. Главным признаком, подлежащего обжалованию постановлений является то, что они способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства. При назначении незаконного и необоснованного обыска, либо проведении его с нарушением закона, нарушаются такие конституционные права граждан как право на жилище (если обыск производится в жилище предпринимателя), право на свободное использование своих способностей на

осуществление предпринимательской и иной экономической деятельности (особенно это выражено, когда в результате обыска изымается электронная база или останавливается производство). Данным следственным действием, назначенным и проведённым незаконно, могут быть нарушены иные конституционные права.

Жалоба может быть подана в суд заявителем, его защитником, законным представителем или представителем непосредственно либо через дознавателя, следователя, руководителя следственного органа или прокурора. Наш совет – подавайте жалобу непосредственно в суд, либо через прокурора. Прокуратура – этот тот ценный фильтр между вами и судом, который скурпулёзно и профессионально проверяет законность обжалуемых действий и решений. Прокуратура может принять по собственной инициативе меры прокурорского реагирования и отменить незаконное постановление, признать действия незаконными до рассмотрения жалобы судом, а также в случае наличия признаков преступления со стороны лиц, производивших обыск, направить в отношении их сообщение о преступлении вместе с материалом для проверки в следственный комитет.

Действия суда при подаче жалобы следующие: судья проверяет законность и обоснованность действий (бездействия) и решений дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, прокурора не позднее чем через 5 суток со дня поступления жалобы в судебном заседании с участием заявителя и его защитника, законного представителя или представителя, если они участвуют в уголовном деле, иных лиц, чьи интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым действием (бездействием) или решением, а также с участием прокурора, следователя, руководителя следственного органа. Неявка лиц, своевременно извещенных о времени рассмотрения жалобы и не настаивающих на ее рассмотрении с их участием, не является препятствием для рассмотрения жалобы судом. Жалобы, подлежащие рассмотрению судом, рассматриваются в открытом судебном заседании, за исключением случаев, когда судьёй принимается решение о проведении закрытого судебного заседания.

Перечисленные положения закона означают, что в тексте жалобы в качестве заинтересованных лиц должны быть поименованы: прокурор района (округа), следователь, вынесший постановление. Необходимо указывать их место нахождения по адресу расположения прокуратуры и следственного подразделения. Копии жалобы необходимо подавать в соответствии с копиями указанных заинтересованных лиц. Если не выполнить перечисленные условия, суд вернёт вам жалобу с указанием на эти моменты и не станет её рассматривать.

Порядок судебного заседания следующий.

В начале судебного заседания судья объявляет, какая жалоба подлежит рассмотрению, представляется явившимся в судебное заседание лицам, разъясняет их права и обязанности. Затем заявитель, если он участвует в судебном заседании, обосновывает жалобу, после чего заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица. Заявителю предоставляется возможность выступить с репликой.

По результатам рассмотрения жалобы судья выносит одно из следующих постановлений:

1) о признании действия (бездействия) или решения соответствующего должностного лица незаконным или необоснованным и о его обязанности устранить допущенное нарушение;

2) об оставлении жалобы без удовлетворения.

Копии постановления судьи направляются заявителю, прокурору и руководителю следственного органа.

В случае, если в ходе обыска со стороны работников правоохранительных органов к вам применялось насилие, либо необоснованное причинение ущерба имуществу, то в данном случае немедленно фиксируйте факты причинённых телесных повреждений, имущественного ущерба, контактных и личных данных лиц, явившихся свидетелями произошедшего и направление заявления о преступлении в следственный комитет РФ, а также направления жалобы в прокуратуру в целях постановки в известность прокурора о подобном происшествии.

§ 5. Как вернуть предметы и документы, изъятые в ходе обыска (выемки)?

В случае, если у вас изъяли компьютеры, содержащие ценную информацию, необходимую для работы, оригиналы документов, либо имущества, от правоохранительных органов нет известий, а вам их не возвращают, то необходимо предпринять нижеописанные действия.

Для начала нужно определиться являются ли изъятые предметы вещественными доказательствами. Ведь именно от того будут ли предметы считаться вещественными доказательствами или нет, зависит то, каким образом вы возвратите их себе.

В соответствии с ч. 1 ст. 81 УПК РФ вещественными доказательствами признаются любые предметы:

- 1) которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления;
- 2) на которые были направлены преступные действия;
 - 2.1) деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления;
- 3) иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела.

Если изъятые предметы обладают хотя бы одним из вышеуказанных признаков, то судьба их будет следующей.

Предметы, осматриваются, признаются вещественными доказательствами и приобщаются к уголовному делу, о чем выносится соответствующее постановление.

Вещественные доказательства должны храниться при уголовном деле до вступления приговора в законную силу либо до истечения срока обжалования постановления или определения о прекращении уголовного дела и передаваться вместе с уголовным делом, за исключением случаев, предусмотренных ст. 82 УПК РФ. В случае, когда спор о праве на имущество, являющееся вещественным доказательством, подлежит разрешению в порядке гражданского судопроизводства, вещественное доказательство хранится до вступления в силу решения суда.

Вещественные доказательства могут быть возвращены вам, если они:

- 1) в силу громоздкости или иных причин не могут храниться при уголовном деле, в том числе большие партии товаров, хранение которых затруднено или издержки по обеспечению специальных условий хранения которых соизмеримы с их стоимостью;
- 2) представляют собой скоропортящиеся товары и продукцию, а также подвергаются быстрому моральному старению, имущество, хранение которых затруднено или издержки по обеспечению специальных условий хранения которых соизмеримы с их стоимостью;
- 3) являются ценностями, и все необходимые следственные действия с ними уже произведены;
- 4) являются деньгами, и с ними произведены все необходимые следственные действия, они сфотографированы или сняты на видео- или киноленту;

5) являются электронными носителями информации, и они уже осмотрены следователем, и он провёл с ними другие необходимые действия.

В любом случае, вам необходимо обратиться с письменным ходатайством на имя следователя, изъявшего предметы о возвращении вещественных доказательств. Обязательно требуйте подписи следователя на вашей копии ходатайства о принятии, либо ставьте штамп правоохранительного органа, если сдаёте через канцелярию. В случае направления ходатайства по почте, делайте это заказным письмом с уведомлением и описью вложения. Ходатайство подлежит рассмотрению и разрешению непосредственно после его заявления. В случаях, когда немедленное принятие решения по ходатайству, заявленному в ходе предварительного расследования, невозможно, оно должно быть разрешено не позднее 3 суток со дня его заявления.

Следователь обязан, рассмотрев письменное ходатайство, вынести письменное постановление либо о его удовлетворении, либо об отказе в его удовлетворении, которое может быть обжаловано вами в суд или прокуратуру. В случае, если в срок вам данное постановление не поступило, вы можете направить жалобу в прокуратуру на бездействие следователя, включив доводы по существу возврата вещественных доказательств. Из постановления следователя, либо из ответа прокуратуры на вашу жалобу, вы узнаете о процессуальном статусе изъятых у вас предметов.

Когда следователь возвращает вам вещественное доказательство, он выносит соответствующее постановление, в котором вы расписываетесь, получаете его копию, а взамен пишете сохранный расписку. Вы обязаны хранить доказательство у себя, за исключением скоропортящихся, либо морально устаревающих до вступления в силу приговора суда.

При вынесении приговора, а также определения или постановления о прекращении уголовного дела должен быть решен вопрос о вещественных доказательствах. При этом:

- орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, подлежат конфискации, или передаются в соответствующие учреждения, или уничтожаются;
- предметы, запрещенные к обращению, подлежат передаче в соответствующие учреждения или уничтожаются;
- изъятые из незаконного оборота товары легкой промышленности, [перечень](#) которых устанавливается Правительством Российской Федерации, подлежат уничтожению в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации;
- предметы, не представляющие ценности и не истребованные стороной, подлежат уничтожению, а в случае ходатайства заинтересованных лиц или учреждений могут быть переданы им;
- деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления, и доходы от этого имущества подлежат возвращению законному владельцу;
- деньги, ценности и иное имущество, указанные в [пунктах "а" - "в" части первой статьи 104.1](#) Уголовного кодекса Российской Федерации, подлежат конфискации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;
- документы, являющиеся вещественными доказательствами, остаются при уголовном деле в течение всего срока хранения последнего либо передаются заинтересованным лицам по их ходатайству;

- остальные предметы передаются законным владельцам, а при неустановлении последних переходят в собственность государства. Споры о принадлежности вещественных доказательств разрешаются в порядке гражданского судопроизводства.

Если вы уверены, что изъятые у вас предметы не обладают ни одним из признаков вещественных доказательств и не изъяты из гражданского оборота, то для вас действует положение ч. 4 ст. 81 УПК РФ, устанавливающее, что изъятые в ходе досудебного производства, но не признанные вещественными доказательствами предметы, включая электронные носители информации, и документы подлежат возврату лицам, у которых они были изъяты. Данное процессуальное действие производится с учётом разумного срока уголовного судопроизводства. Указанный срок – это оценочное понятие, уголовно-процессуальный закон не определяет чёткий срок возврата предметов, не признанных вещественными доказательствами. Этим могут пользоваться недобросовестные сотрудники правоохранительных органов, удерживая ваши вещи (например, компьютеры либо документы), создавая, таким образом, ситуацию, при которой нормальная деятельность невозможна, провоцируя тем самым дачу им взятки в обмен на возврат ваших вещей.

В этом случае нельзя искать пути для дачи взятки, нужно обратиться к надзирающему органу – прокурору с жалобой на бездействие следователя и превышении им разумного срока судопроизводства. При этом, вам нужно знать, что обстоятельства, связанные с организацией работы органов дознания, следствия, не может приниматься во внимание в качестве оснований для превышения разумных сроков осуществления уголовного судопроизводства. Иных обстоятельств, препятствующих немедленному возврату вам ваших вещей, законом не предусмотрено, поэтому единственно возможным решением надзирающего органа является принятие мер прокурорского реагирования, направленных на скорейший возврат вам вещественных доказательств. Так же вы можете с подобной жалобой обратиться в районный суд.

PS.

Правомерное поведение, воздержание от криминального образа предпринимательской деятельности, а также и смелое, грамотное применение закона в процессе защиты прав, в том числе в ходе обыска (выемки) предпринимателями, проявляющиеся постоянно и в массовом порядке по всей территории страны – путь к построению нормального гражданского общества и правового государства в Российской Федерации.

ООО «РосЮрКонсалт».

350007 г. Краснодар, ул. Индустриальная 12 офис 311, тел. 8-861-244-01-93,

www.rosur-consalt.ru e-mail: ru-consalt@yandex.ru

Севастопольское Региональное Отделение

ООО МСП «ОПОРА РОССИИ»

www.sevastopol.opora.ru e-mail: oporasevastopol@gmail.com