

СПЕЦИФИКА ПРОИЗВОДСТВА ОБЫСКА В ЖИЛИЩЕ

Аннотация. В статье автором рассмотрено понятие термина жилища, конституционный принцип неприкосновенности жилища. Раскрывается специфика производства обыска в жилом помещении при отсутствии лиц, там проживающих.

Ключевые слова: уголовно-процессуальное законодательство, нормы, обыск, жилище, помещение.

Zagoryan S. G.

SPECIFICITY OF THE SEARCH IN A DWELLING

Abstract. In the article the author considers the concept of the term of dwelling, the constitutional principle of the inviolability of the dwelling. The specifics of the search in a dwelling are considered in the absence of persons residing there.

Keywords: criminal procedure legislation, regulations, search, dwelling, premises, specificity.

Статьёй 182 УПК РФ достаточно подробно регламентированы основания и порядок производства обыска, которые раскрывают общие положения производства обыска. Однако помимо общих положений производства обыска, на наш взгляд, следует остановиться на некоторых его особенностях, т. е. специфике его производства.

Если говорить о специфике производства обыска в жилище, нужно рассмотреть, во-первых, значение этого термина, которое разъяснено в п. 10 ст. 5 УПК РФ. Согласно данной норме жилище — это индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и используемое для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящее в жилищный фонд, но используемое для временного проживания.

Исходя из содержания указанных норм, а также в соответствии со ст. 2 Закона РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» [1] жилищем следует признать не только жилой дом или квартиру, но и служебное жилое помещение, специализированные помещения, такие как общежития, гостиницы-приюты, дома-интернаты для престарелых, инвалидов и др., а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или временно проживает на пра-

вах собственника либо по договору найма, договору аренды либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Специфика обыска в жилище, как следственного действия, определяется ярко выраженным принудительным характером и ограничением таких конституционных прав человека и гражданина, как право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, неприкосновенность жилища [2, с. 429]. В соответствии со ст. 25 Конституции РФ никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нём лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом или на основании судебного решения. Уголовно-процессуальный закон разрешает в случаях, не терпящих отлагательства, проведение обыска без судебного решения. Алгоритм действий в данной ситуации урегулирован ч. 5 ст. 165 УПК РФ. В этом случае для проведения обыска достаточно вынесения постановления следователем (дознавателем), без принятия судом предусмотренного п. 5 ч. 2 ст. 29 УПК РФ решения о производстве обыска в жилище.

Перед началом производства обыска следователь или дознаватель имеет вправе вскрывать запертые жилые помещения и строения, используемые как для временного, так и постоянного проживания, если владелец отказывается добровольно открыть их, при этом следователь (дознатель) должен избегать не вызываемого необходимостью повреждения запоров, дверей и других предметов. Совершенно верно отмечено Е. И. Третьяковой, что наличие оценочного суждения в ч. 6 ст. 182 УПК РФ «не должно допускаться не вызываемое необходимостью повреждение имущества» приводит к некоторым сложностям на практике по определению границ допустимого повреждения имущества [2, с. 429].

При обыске должно быть обеспечено присутствие самого лица, в жилище которого проводится обыск, либо присутствие совершеннолетнего члена его семьи.

В реальных жизненных условиях возможны проблемные ситуации, которые возникают, когда необходимо проведение обыска в жилище при отсутствии на данный момент по каким-либо причинам лиц, проживающих в нём. Действующий УПК РФ не предусматривает решения данного вопроса, что одновременно создаёт проблемные практические ситуации и необходимость научной дискуссии с целью разрешения указанной проблемы.

По решению суда, специально оговаривающему невозможность обеспечения присутствия при обыске проживающих в жилище лиц, обыск может производиться при участии иных лиц, которые могут принять на себя обязательство по сохранности жилища и находящегося в нём имущества (например, представителя жилищно-коммунальной организации или адвоката). Мы полагаем, что в случае невозможности выполнить требования ч. 11 ст. 182 УПК РФ достаточно обеспечить присутствие представителя жилищно-эксплуатационной организации, а также защитника либо адвоката лица, в жилище которого будет производиться обыск.

Отсутствие при обыске проживающих лиц должно быть подтверждено материалами уголовного дела и мотивированно отражено в протоколе обыска.

С целью соблюдения конституционного требования неприкосновенности жилища, гарантией законности проведения данного следственного действия для следователя (дознателя) станет судебное решение, в котором будет указано конкретно, что обыск должен проводиться без участия проживающих лиц. В связи с этим следователь (дознатель) должен заранее предусмотреть сложившуюся ситуацию и обоснованно изложить её в своём ходатайстве перед судом» [3, с. 44].

Главным процессуальным требованием для производства обыска является то, что обыск может производиться только при наличии возбуждённого уголовного дела. Кроме того, следует отметить, что УПК РФ не содержит полного исчерпывающего перечня лиц, которые могут принимать участие или присутствовать при осуществлении обыска. В обязательном порядке при производстве обыска должны присутствовать понятые (не менее двух). Практика движется именно по этому пути, хотя уголовно-процессуальный закон (ч. 3 ст. 170 УПК РФ) допускает проведение следственных действий, в том числе и обыска в помещении, при определённых условиях без участия понятых. Перед началом обыска следователь (дознатель) определяет место для понятых с тем, чтобы они могли наблюдать за его действиями [4, с. 64] и действиями других участников данного следственного действия.

Следует помнить, что непроцессуальная информация не может служить основанием инициирования обыска в жилых помещениях. Для защиты и реализации конституционных прав граждан в обязательном порядке необходимы уголовно-процессуальные основания.

Список использованной литературы

1. О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации: федер. закон от 25 июня 1993 г. № 5241-1-ФЗ. Ст. 2. (ред. от 03.04.2017) [Электронный ресурс] — Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_2255/ (дата обращения: 13.06.2018).

2. *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.

3. *Овчинников Ю. Г.* Проведение обыска в жилище в отсутствие проживающих в нём лиц: процессуальный аспект // Законность. — 2016. — № 5. — С. 43—48.

4. Практика возбуждения уголовных дел в отношении родителей и иных законных представителей несовершеннолетних, не исполняющих обязанностей по воспитанию и жестоко обращающихся с детьми: учеб. пособ. / С. Г. Загорьян, Ю. В. Егорова, А. А. Круглова, И. В. Мисник. — Иркутск: Вост.-Сиб. ин-т М-ва внутр. дел России. — 2013.