

## ОСОБЕННОСТИ ПРАВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ВЫЕМКИ И ФОРМИРОВАНИЯ ВЕЩЕСТВЕННЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ (СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ)



**К. Д. Муратов,**

кандидат юридических наук  
(ФГАУ ВПО «Казанский (Приволжский) федеральный университет»,  
кафедра уголовного процесса и криминалистики, ассистент)

Уголовно-процессуальное законодательство зарубежных стран дает обширный информационно-правовой материал об особенностях механизма правового регулирования. Так, институт формирования вещественных доказательств, особенности появления данных источников доказательств, особенности производства выемки предметов и документов по уголовно-процессуальному законодательству государств-участников СНГ и ряда зарубежных стран позволяет выявить единство и дифференциацию процессуальных процедур<sup>1</sup>.

Модельный УПК (Уголовно-процессуальный кодекс) предлагал более четко определить процессуальный порядок обыска и выемки, хотя обозначено единство процессуальных процедур этих двух видов следственных действий (гл. 35 ст.ст. 265–271 МУПК)<sup>2</sup>. Например, правовые последствия выемки отражены при формулировании понятия вещественных доказательств (ст. 150 МУПК), их хранения (ст. 151 МУПК), обеспечении сохранности предметов при производстве по уголовному делу

(ст. 152 МУПК), последствия порчи, уничтожения или утраты предметов (ст. 155 МУПК)<sup>3</sup>.

Так, в *УПК Литовской Республики* (Закон 3 № 1X-785 от 14.08.02, 1.05.03) для производства отдельных процессуальных действий и решений предусмотрена должность судьи досудебного производства — назначение экспертизы в досудебном расследовании, арест, временное задержание, обыск, выемка почтовых отправлений, временное ограничение прав собственника, контроль и запись телефонных переговоров (ст. 19)<sup>4</sup>. В *Уголовно-процессуальном законе Латвийской Республики* (от 21 мая 2005 года, принят Сеймом, обнародован Президентом 11 мая 2005 года, вступил в силу с 1 октября 2005 года<sup>5</sup>), также имеется

1 Более подробно см.: Муратов К. Д. Международно-правовые аспекты производства выемки предметов и документов по уголовным делам: лекция. Казань: ООО «АМНЕЮС», 2011. — 32 с.

2 Модельный уголовно-процессуальный кодекс для государств-участников СНГ: рекомендательный законодательный акт: принят на УП Пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи Содружества Независимых Государств 17 февраля 1996 г. // приложение к «Информационному бюллетеню». 1996. № 10. С. 15–16, 216–220.

3 Применительно к теме исследования были изучено уголовно-процессуальное законодательство государств-участников Содружества независимых государств (СНГ): УПК Азербайджана 2000 г., УПК Армении 1998 г., УПК Республики Беларусь 1999 г., УПК Казахстана 1997 г., УПК Кыргызстана 1999 г., УПК Туркменистана, УПК Республика Молдова 2003 г., УПК Украины, УПК Узбекистана 1994 г.; стран Балтии: УПК Литовской Республики 2002, Уголовно-процессуальный закон Латвийской Республики 2005 г. и ряда зарубежных стран: УПК Франции 1958, УПК ФРГ 1859, УПК Китайской народной республики 1960 г.

4 LietuvosRespublikos .Baudziamojoprocesokodeksas –Vilnius, 2002. S. 44–46.

5 Уголовно-процессуальный закон Латвийской Республики / под общей ред. и с пояснением проф. М. Шешукова; неофициальный перевод с латышского; переводчик К. Шешуков. Рига: Балтийский русский институт, 2005. С. 7, 19–21, 97–99.

должность следственного судьи (п. 10 ч. 2 ст. 26 и ст. 40 УПЗ), полномочного разрешить применение мер принуждения (ст. 41), а также выносить решения, связанные с обеспечением прав личности (п. 8 ч. 1 ст. 41), решения о производстве специальных следственных действий (п. 4 ч. 1 ст. 41), связанных с контролем за ограничением прав личности (ч. 1 ст. 215). В данном законе выемка определяется как следственное действие, содержанием которого является принудительное изъятие предмета или документа, имеющего значение по делу (ст. 186 УПК Литовской Республики) и определяется ее порядок (ст.ст. 187–190). Сформулированы также правовые последствия выемки: 1) *определена судьба вещественных доказательств*: приобщение к делу (ст. 235), хранение вещественных доказательств (ст. 237), хранение документов (ст. 238), сроки хранения (ст. 239); 2) *определена судьба имущества, добытого преступным путем*: понятие такого имущества и основания признано таковым (ст.ст. 355 и 356), возвращение имущества, добытого преступным путем (ст. 357), конфискация имущества, добытого преступным путем (ст. 358), определены права третьих лиц на изъятые имущество (ст. 359), возможность компенсационных выплат потерпевшим (ст. 260), наложение ареста на имущество (глава 28); 3) *определена судьба передачи предметов* (необходимые как вещественные доказательства; полученное выдаваемым лицом в результате преступного деяния): при осуществлении международного сотрудничества в уголовно-процессуальной области (часть «С» гл. 66 ст. 722 «Передача предметов государству-участнику Европейского союза»)⁶.

*Уголовно-процессуальный кодекс Азербайджанской Республики*, утвержденный Законом Азербайджанской Республики от 14 июля 2000 г. (с изм. на 16 июня 2007 г.<sup>7</sup> № 389) в гл. XXXI «Обыск и выемка» определяет единое правовое регулирование производства обыска или выемки (ст. 242), основания для производства обыска или выемки (ст. 243), порядок производства обыска или выемки и формулирование запретов: не вызываемое необходимостью повреждение дверей, запоров, использование химических и психотропных веществ, технических устройств, могущих

причинить ущерб человеческому здоровью и возможность принудительного изъятия предметов и документов (ст. 245), судебный контроль за основаниями и видами обыска и выемки (ст. 243). Выемка завершает такое следственное действие как арест почтово-телеграфной и иной корреспонденции и ее осмотр (ст. 257). Выдача предметов в порядке международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства распространяется на криминальные предметы и документы (использовались при совершении преступления, приобретены вследствие преступления) — ст. 505 УПК Азербайджанской Республики.

В *Уголовно-процессуальном кодексе Республики Армения*, принятом Национальным собранием 5 мая 1998 года, правовому регулированию выемки и ее правовых последствий посвящены ряд уголовно-процессуальных норм. Прежде всего, это относится к понятию выемки — в случае необходимости изъятия определенных предметов, имеющих значения для дела (с санкции прокурора), и если точно известно их местонахождение (ст. 226); к правилам ее производства — субъекты выемки; применение принуждения при отказе добровольно выдать искомый предмет и документ (ст. 228); составление и вручение копии протокола (ст.ст. 230, 231). Превращение предметов и документов в вещественные доказательства осуществляется по правилам, формулирующим ряд процессуальных понятий: вещественные доказательства, где наряду с традиционным понятием криминальных предметов (орудия, объекты, средства преступления) — это предметы, способствующие опровержению обвинения или смягчению ответственности (ч. 1 ст. 115)<sup>8</sup>.

*УПК Республики Беларусь* принят Палатой представителей 24 июня 1999 г., одобрен Советом Республики 30 июня 1999 г. Выемка в соответствии с данным законом, проходит основные этапы: а) формулировка основания (основанием для проведения выемки являются достаточные данные о наличии определенных предметов и документов, если точно известно, где и у кого они находятся (ст. 209)), вынесение постановления; б) в случае отказа выдать предметы и документы, выемку проводят принудительно (ч. 8 ст. 210); в) составление протокола в присутствии проживающего в данном помещении иного совершеннолетнего лица либо представителя

6 Муратов К. Д. Международная правовая помощь при передаче предметов и документов по уголовным делам // сборник аспирантских работ / под ред. А. И. Абдуллина. Казань: Казан. ун-т, 2011. Вып. 12. С. 259–262.

7 Уголовно-процессуальный кодекс Азербайджанской Республики / отв. за вып. Эльдар Мамедоглы Эфендиев, кандидат юридических наук. Баку: Юридическая литература, 2007. С. 250–266.

8 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Армения / офиц. изд.; офиц. пер. Ереван: Министерство юстиции РА, 2003. С. 97–98, 142–147; 21 февраля 2007 г. принят Судебный Кодекс Армении, где подробно регламентируются судебные полномочия.

организации, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда, или местного исполнительного и распорядительного органа (ст.ст. 204, 212). УПК Республики Беларусь также регламентирует понятие вещественных доказательств, в которое включается не только определение предметов (орудия преступления, следы преступления, ценности), но и средства по обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств уголовного дела, выявлению виновных либо опровержению обвинения или смягчению ответственности обвиняемого (ст. 96). Хранение вещественных доказательств включает в себя механизм нахождения их при уголовном деле, передачи вещественных доказательств, сроки хранения, а также разрешение спора о праве на предмет, в том числе и в порядке гражданского судопроизводства (ст. 97). Судьба вещественных доказательств: уничтожение, конфискация, выдача при ходатайстве заинтересованных лиц, возвращение законным владельцам, обращаются на возмещение вреда от преступлений потерпевшему или иному лицу (ст. 98)<sup>9</sup>.

*Уголовно-процессуальный кодекс Республики Молдова* № 122 от 14.03.2003 г. регламентирует выемку предметов или документов, ее правовые последствия. Выемка предметов и документов происходит на основаниях, предполагающих традиционные сущностные характеристики выемки — предметы известны и точно установлено где и у кого они находятся (ч. 1 ст. 126); выемка документов, содержащих государственную коммерческую, банковскую тайну, информацию о телефонных переговорах, а также выемка в жилых или других помещениях осуществляется еще и с санкции судьи (ч. 2 ст. 126, ч. 2 ст. 128). Правовое регулирование правовых последствий выемки в виде признания вещественных доказательств осуществляется в гл. 9 «Материальные средства доказывания». Кроме традиционной оценки вещественных доказательств как криминальных предметов, они могут служить средством раскрытия преступления, установления обстоятельств, идентификации виновных лиц либо опровержения обвинения или смягчения уголовной ответственности (ч. 1 ст. 158).

9 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь / предисловие В. И. Рохлина, А. П. Стуконова; обзорная статья А. А. Данилевича. СПб.: Юридический центр Пресс, 2001. С. 199–201, 332–339; Муратов К. Д., Муратова Н. Г. Модель международной выемки по уголовным делам // Современная криминалистика: проблемы, тенденции, имена (к 90-летию проф. Р. С. Белкина): материалы 53-х Криминалистических чтений (22–23 ноября 2012г.). Ч. III. М.: Академия управления МВД России, 2012. С. 105–109.

Определяется порядок хранения вещественных доказательств: при уголовном деле, возвращение громоздких предметов, уничтожение опасных предметов (с санкции судьи), денег и ценностей, споры относительно принадлежности предмета разрешаются в порядке гражданского производства (ст. 159). УПК Республики Молдова предлагает два вида решений по вещественным доказательствам. *Первая группа решений* (прокурор или судебная инстанция) в отношении вещественных доказательств, выносимых до разрешения уголовного дела: а) возвращение скоропортящихся продуктов, домашних животных, автомобилей (ч. 1 ст. 159); б) в случае, если законный собственник или владелец неизвестен — сдаются в налоговые органы для определения их судьбы (использование, хранение, уход или продажа с последующим переводом вырученных денег на депозитный счет соответствующей прокуратуры или судебной инстанции (ч. 3 ст. 161). *Вторая группа решений* при разрешении уголовного дела: а) уничтожение, возвращение законным владельцам, хранение при уголовном деле (ч. 1 ст. 162); б) в случае оправдания — стоимость предметов, испорченных или утерянных в процессе производства экспертизы или других законных действий, возмещается из государственного бюджета (ч. 3 ст. 162).

*В соответствии с Уголовно-процессуальным Кодексом Республики Казахстан*, принятом 13 декабря 1997 года, в ред. закона от 31 декабря 2004 г. № 27-Ш<sup>10</sup>, основания и виды выемок, порядок производства являются традиционными: 1) конкретность предметов, лица и места, где они сокрыты (ст. 231); б) по мотивированному постановлению следователя или с санкции прокурора (документов, содержащих государственную или иную охраняемую законом тайну, выемка в жилом помещении) (ч. 1 ст. 232). Вещественные доказательства как предметы (орудия преступления, деньги иные ценности, документы) приобщаются к делу и при наличии спора о принадлежности этих вещей подлежат рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства (п. 4 ч. 3 ст. 121)<sup>11</sup>.

*Уголовно-процессуальный кодекс Республики Узбекистан*, утвержденный Законом РУз

10 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. — Алматы: ЮРИСТ, 2005. С. 58, 106–107.

11 Нуралиева А. С., Биятов Т. К. Обеспечение гражданского иска // Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Общая: Академический курс / под ред. д. ю. н., проф. Б. Х. Толубековой. Кн. 2. Алматы: ТОО Издательская компания «НАС», 2004. § 3 Гл. XV. С. 387.

от 22.09.1994 г. № 2013-X11, введен в действие с 01.04.1995 г., с последующими изменениями на 22.06.2006 г. (Законом РУз № ЗРУ-37)<sup>12</sup>. В связи с этим обращается внимание на законность выемки — санкция прокурора (ч. 1 ст. 161), личная выемка — с участием специалистов и понятых одного пола (ч. 3 ст. 162). Выемка в помещениях дипломатических представительств — по просьбе или с согласия главы дипломатического представителя, в присутствии прокурора и представителя МИДа Республики Узбекистан (ст. 165). Выемка почтово-телеграфных отправок сопровождается задержанием, вскрытием, осмотром, снятием копий и составлением протокола (ст. 167). В данном законе предусмотрены следующие правовые последствия выемки предметов и документов: а) обеспечение гражданского иска и других имущественных взысканий (гл. 33); б) возвращение имущества потерпевшему или гражданскому истцу (гл. 34); в) обеспечение исполнения приговора в части имущественных взысканий (арест имущества) (гл. 35); г) описание изымаемых предметов в протоколах следственных действий, возвращение не относящихся к делу предметов (ч. 4 ст. 88).

Анализ *Уголовно-процессуального кодекса Киргизской Республики* показал, что правовое регулирование оснований, процедур и субъектов выемки во многом совпадает с предложенной законодательной моделью УПК Республики Узбекистан<sup>13</sup>. *Уголовно-процессуальный кодекс Туркменской Республики, утвержденный Президентом и введенный в действие с 01.07.2009 г.*<sup>14</sup> определяет выемку как изъятие предметов, производимое по постановлению следователя или с санкции прокурора, если это связано с выемкой документов, содержащих государственную тайну (ст. 271) или выемкой почтово-телеграфных сообщений (ч. 1 ст. 281), а изъятие предметов при выемке является необходимой гарантией обеспечения гражданского иска или исполнения возможного приговора о конфискации (ч. 1 ст. 276). Одновременно с выемкой может быть наложен арест на имущество (ч. 2 ст. 277). Подробно регламентировано понятие вещественных доказательств

(ст. 130), осмотр и хранение вещественных доказательств (ст. 261).

*Уголовно-процессуальный кодекс Республики Таджикистан от 17.08.1961 г. в ред. Закона № 486 от 26.03.2009 г.* также содержит систему норм, регламентирующих традиционную процедуру выемки, известную по аналогичным процедурам в других уголовно-процессуальных законах государств-участников СНГ: необходимость изъятия конкретных предметов (ст. 167); постановление следователя (прокурора в отдельных случаях) (ст. 168); производство выемки в помещениях дипломатических представительств (ст. 173). И как правовые последствия — признание вещественными доказательствами изъятые предметы (ст. 77) и подробное правовое регулирование хранения вещественных доказательств (ст. 78) и мер, принимаемых в отношении вещественных доказательств при разрешении уголовного дела (ст. 80); наложение ареста на имущество в целях обеспечения гражданского иска, возможной конфискации имущества или изъятия транспортного средства, которое может проводиться одновременно с выемкой или самостоятельно (ст. 175).

*Уголовно-процессуальный кодекс Франции 1958 г. вступил в силу 2 марта 1959 г.*<sup>15</sup> Уголовно-процессуальный кодекс Франции 1958 года сменил существовавший 150 лет Кодекс уголовного следствия — один из великих и известных законов эпохи Наполеона Бонапарта. Возбужденное уголовное дело передается для производства предварительного следствия должностному лицу судебного ранга — следственному судье. Обыски, проникновение в жилище и выемка вещественных доказательств не могут быть осуществлены без явно выраженного согласия лица, у которого эти действия производятся (ч. 1 ст. 76 УПК Франции). Выемки при дознании очевидных преступлений (проступков) регламентированы кодексом подробнее: немедленная выемка оружия и инструментов (ч. 2 ст. 54); предъявление предметов для опознания (ч. 3 ст. 54); запрещение что-либо изымать до первичных следственных действий (ч. 1 ст. 55); запрещение изъятия следов преступления (ч. 3 ст. 55). Выемка производится, во-первых, после ознакомления должностного лица судебной полиции с бумагами и документами (ч. 2 ст. 56); во-вторых, должностное лицо судебной поли-

<sup>12</sup> Уголовно-процессуальный кодекс Республики Узбекистан 1994 г. в ред. 22.06.2006г. Закона РУз №ЗРУ-37 // КонсультантПлюс. URL: www.consultant.ru/

<sup>13</sup> Уголовно-процессуальный кодекс Киргизской Республики // КонсультантПлюс. URL: www.consultant.ru/

<sup>14</sup> Уголовно-процессуальный кодекс Туркменской Республики 2009 г. // КонсультантПлюс. URL: www.consultant.ru/

<sup>15</sup> Уголовно-процессуальный кодекс Франции / под. ред. В. И. Каминской; предисловие С. В. Боботова, В. И. Каминской. М.: Прогресс, 1967. С. 60–61.

ции по согласованию с прокурором Республики допускает изъятие лишь тех предметов и документов, которые необходимы для установления истины (ч. 5 ст. 56); в третьих, проникновения, обыски и выемки могут производиться в любой час дня и ночи с целью установления социально опасных нарушений — в гостинице, меблированном доме, пансионате, клубе, казино, танцевальном, распивочном, зрелищном и им подобных заведениях, а также в любом другом месте, открытом для публики или используемом публикой, если будет установлено, что их обычно посещают лица, занимающиеся проституцией (ч. 2 ст. 59). Существует мнение, что обыск — это процедура поиска предметов, а выемка — это процедура изъятия и фиксации (опечатывания) этих же предметов<sup>16</sup>. Однако, в УПК Франции существует раздел III «Перемещения, обыски и выемки», в котором регламентируется выезда следственного судьи на место совершения преступления с уведомлением прокурора Республики о мотивах своего прибытия (ст.ст. 92–93). Следственный судья вправе до производства выемки ознакомиться с какими-либо документами (ч. 1 ст. 97), а изъятые предметы и документы немедленно заносятся в инвентаризационную опись и опечатываются (ч. 2 ст. 97). Кроме того, печати могут быть сломаны и документы вскрыты только в присутствии обвиняемого и его защитника, приглашенных в должной форме, а также присутствие при этих действиях третьего лица (ч. 3 ст. 97).

В *Федеративной Республике Германия (ФРГ)* уголовно-процессуальное законодательство фокусируется в себе достаточно много законов: УПК от 01.02.1877 г., в действующей редакции от 1987 г., закон о судоустройстве от 27.01.1877 г., в действующей редакции от 1975 г., Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод от 04.11.1950 г. (в ФРГ она действует в качестве обычного федерального закона) и другие. Для любой страны континентальной системы права (Франция), в том числе и для Германии, характерно преобладающее выражение уголовно-процессуального права в форме системы нормативных актов<sup>17</sup>.

16 Головкин Л. В. Дознание и предварительное следствие в уголовном процессе Франции. М.: СПАРК, 1995. С. 44–45.

17 Калиновский К. Б. Уголовный процесс современных зарубежных государств. М., 2000. С. 16; Филимонов Б. А. Уголовный процесс ФРГ. М., 1974. С. 3–21; Вернер Бойльке. Уголовно-процессуальное право ФРГ: учебник 6-е изд. / под ред. Л. В. Майоровой. Красноярск: РУМЦ ЮО, 2004. С. 183–185; Муратов К. Д. Основы международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства при проведении следственных действий // сборник аспирантских работ / под ред. Р. М. Валеева. Казань: Казан. гос. ун-т, 2010. Вып. 11. С. 227–230.

Обеспечение сохранности предметов и имущества выемки (§§ 94 ff и 111 bff УПК ФРГ): 1) если предмет находится во владении лица, который готов выдать его *добровольно*, то для обеспечения сохранности этого предмета достаточно его *изъятия* (§ 941 УПК); 2) если владелец вещи добровольно отказывается выдать предмет, то производится формальная выемка (§ 94 11 УПК), т. е. предмет изымается на основании постановления — опечатывается, ограждается или запрещается вхождение в помещение или на земельный участок. Если владелец вещи не предъявил ее и не выдал ее, то в отношении такого лица возможно применить административные и принудительные меры (§ 95), но обвиняемого нельзя принудить выдать спрятанные им доказательства. Кроме того, в УПК ФРГ сформулирован запрет на производство выемки: а) документы, находящиеся в служебном распоряжении (§ 96); б) переписки обвиняемого с лицами, которые вправе отказаться от дачи свидетельских показаний: священнослужитель, защитник, адвокат, врач (§ 97 № 1 УКП); в) по конституционно-правовым основаниям (нарушение принципа соразмерности, записи интимного характера и защиты от самооговора). Запрет отпадает в том случае, если речь идет об укрывательстве имущества, добытого преступным путем или являлись объектом совершенного преступления (§ 97 ZNSI). Особые формы выемки — водительские права и выемка почтовой корреспонденции. Правовые последствия выемки — обеспечение сохранности предметов и имущества, подлежащие конфискации (§ 111 bff УПК).

Таким образом, особенностями изучения уголовно-процессуального законодательства ряда зарубежных стран и сопоставление процессуальных процедур показало, что законодательные модели выемки и формирования вещественных доказательств определяются следующими особенностями: а) формулирование запретов — повреждение запоров, дверей, предметов и нарушение порядка в помещении, использование химических и психотропных веществ, технических средств или устройств, могущих причинить ущерб человеческому здоровью; б) порядок принятия процессуальных решений — о вещественных доказательствах, их уничтожении, возвращении, хранении; в) особенности производства выемки в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями.