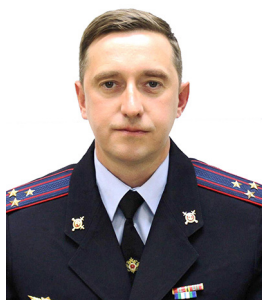




УДК 343.1



Николай Николаевич ДЕМИДОВ,

доцент кафедры уголовного процесса учебно-научного
комплекса по предварительному следствию в органах
внутренних дел Волгоградской академии МВД России,
кандидат юридических наук

n_demidov@hotmail.com

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ПРОИЗВОДСТВА СЛЕДСТВЕННОГО ДЕЙСТВИЯ ОБЫСКА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ НИКАРАГУА В СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОМ КОНТЕКСТЕ

CRIMINAL PROCEDURAL ASPECTS OF THE INVESTIGATION OF A SEARCH UNDER THE LAWS OF THE REPUBLIC OF NICARAGUA IN A COMPARATIVE LEGAL CONTEXT

В статье на основе научного анализа, сравнительно-правового метода, на примере сравнения законодательств Российской Федерации и Республики Никарагуа подробно рассматриваются условия, порядок и юридические основания производства следственного действия правоограничительного характера – обыска. Производство обыска на стадии предварительного расследования традиционно вызывает большой интерес практических работников правоохранительных органов как неотложное следственное действие и эффективный инструмент получения новых доказательств по уголовному делу, одновременно с этим возникают многочисленные вопросы правозащитного характера, связанные с обеспечением конституционных прав граждан. В уголовно-процессуальном законодательстве Республики Никарагуа, одного из важнейших государств Центральной Америки, интегрировавшей в себя континентальную и англосаксонскую систему права, наличествуют правовые новеллы, регулирующие правоотношения в данной сфере и способствующие единообразному правоприменению норм уголовно-процессуального законодательства. Данные инновации могут быть имплементированы в отечественное уголовно-процессуальное законодательство.

Based on a scientific analysis, comparative legal method, and an example of a comparison of the laws of the Russian Federation and the Republic of Nicaragua, the article examines in detail the conditions, procedure and legal grounds for the production of an investigative law-enforcement action - a search. The search at the preliminary investigation stage traditionally causes great interest of practitioners of law enforcement agencies as an urgent investigative action and an effective tool for obtaining new evidence in a criminal case, at the same time there are numerous human rights issues related to ensuring the constitutional rights of citizens. In the criminal procedure legislation of the Republic of Nicaragua, one of the most important states of Central America, which integrated the continental and Anglo-Saxon legal systems, there are legal novels that regulate legal relations in this area and promote uniform enforcement of the norms of criminal procedure legislation. These innovations can be implemented in domestic criminal procedure legislation.

Ключевые слова: преступление, следственные действия, обыск, незаконный оборот наркотиков.

Keywords: crime, investigative actions, search, drug trafficking.

Сравнительно-правовой анализ действующего уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации и Республики Никарагуа является одним из важ-

нейших методов исследования в юридической науке и в целом способствует развитию уголовно-процессуального права и внедрению передовых новаций в юридическую практику.



Сравнительно-правовой метод является одним из конкретных способов применения общенаучных методов в исследовании правовых явлений. Его применение является строго системным, целенаправленным. Благодаря его применению становится возможным выявить общее, особенное и единичное в правовых системах современности. Поскольку сравнительное правоведение подразумевает анализ двух и более правовых систем путем сопоставления их отдельных аспектов с целью выявления общих и отличительных свойств, постольку оно схоже со сравнительно-правовым методом.

Особенно большое значение этот научный метод приобретает для раскрытия и расследования преступлений, благодаря развитию передовых технологий и их имплементацию в правоприменительную практику. В частности, это касается исследования юридических вопросов, связанных с регулированием производства отдельных следственных действий.

Одним из наиболее правоограничительных следственных действий и одновременно мерой процессуального принуждения традиционно в уголовном процессе считается производство обыска и выемки. В юридической науке еще с XIX в. обыск определялся как «следственное действие, посягающее на должное спокойствие, на неприкосновенность семейного очага, на нерушимость собственности, тайны частной жизни, на одно из существенных прав человека, без которого немыслима гражданская свобода, личная и имущественная неприкосновенность всех и каждого» [1, с. 306].

Порядок и производство обыска в Республике Никарагуа регламентируется Конституцией Никарагуа, Уголовно-процессуальным кодексом страны, а также специальными законами (в частности, Законом № 735 «О противодействии организованной преступности»).

Согласно ст. 58 Конституции Никарагуа государство гарантирует неприкосновенность жилища. Представитель власти может проникнуть в жилище всякого лица только в следующих случаях:

- 1) при преследовании нарушителя;
- 2) для захвата застигнутого на месте преступления;

3) по требованию, исходящему от лиц, находящихся внутри жилища, если там совершается преступление или происходит нарушение порядка, требующее срочного вмешательства;

4) в случае пожара, землетрясения, наводнения, эпидемии или иных бедствий;

5) при посещении для сбора статистических данных или обследования, а также проведения мероприятий санитарно-гигиенического характера;

6) для освобождения лица, незаконно лишённого свободы;

7) для изъятия предметов, разыскиваемых по судебному приказу, если имеется хотя бы косвенное доказательство нахождения указанных предметов в жилище, в которое нужно проникнуть;

8) для выполнения решения, предписания или приказа, изданных в установленном законом порядке;

9) для задержания обвиняемого, на арест или задержание которого выдан ордер, когда имеется хотя бы косвенное доказательство, что он скрывается в жилище, в которое надлежит проникнуть.

В последних четырех случаях в жилище нельзя войти иначе, как в силу письменного и мотивированного приказа компетентного органа власти, причем необходимо согласие хозяина дома, если это должно произойти между семью часами вечера и шестью часами утра.

Уголовно-процессуальное законодательство Никарагуа выделяет 3 вида обысков: обыск без ордера, обыск в иных помещениях и обыск с разрешением суда.

Согласно ст. 217 УПК Никарагуа («Обыск и обыск жилья») в случае, когда обыск должен быть произведен в жилом помещении или ином помещении, а также в офисе, он должен проводиться на основании судебного решения, которое должно быть получено в письменном виде.

Обыск должен проводиться между шестью часами утра и шестью часами вечера. Обыск может проводиться в любое время, если проживающие в помещении или его представитель дают свое согласие или в случае чрезвычайной ситуации, в последнем случае судьи в течение максимум одного часа рассматрива-



ют запросы, сделанные прокурором или начальником полицейского подразделения, отвечающего за расследование. Чрезвычайная ситуация должна быть указана в резолюции, которая согласует производство обыска.

Ходатайство о производстве обыска регламентируется ст. 218 УПК Никарагуа. Запрос на производство обыска должен содержать указание причин производства обыска, места, где он будет проведен, и указание предметов, веществ или лиц, которые, как ожидается, будут найдены в указанном месте.

В содержание судебного разрешения на производство обыска согласно ст. 219 УПК Никарагуа включается:

- 1) имя судьи и органа расследования;
- 2) точный адрес имущества и конкретного места для производства обыска;
- 3) название органа, который проводит обыск;
- 4) время и дата, когда производится обыск;
- 5) основания производства обыска, с точным указанием объектов, предметов или лиц, подлежащих обыску
- 6) в случае необходимости указание на проведение обыска в ночное время.

Если во время санкционированного обыска в соответствующих местах обнаружены другие предметы, вещества или лица, связанные с другой преступной деятельностью, они могут быть изъяты без необходимости получения дополнительного судебного разрешения.

Изъятие предмета или вещества в месте, отличном от указанного в разрешении на обыск, является незаконным и, следовательно, не может быть допустимо в качестве доказательства в суде.

Правовое основание производства обыска регламентируется ст. 220 УПК Никарагуа, согласно которой копия судебного решения, санкционирующего производство обыска и изъятие предметов, должна быть предоставлена лицу, которое проживает или владеет местом, где оно было совершено, или в случае его отсутствия его менеджеру, а при его отсутствии – любому лицу совершеннолетнего возраста, находящемуся на месте. Предпочтение при этом оказывается родственникам жителя.

При производстве обыска согласно нормам закона следует стараться как можно

меньше вторгаться в личную жизнь людей. Перед началом производства обыска следует разъяснить права участникам следственного действия. В случае если во время обыска ничего противоправного не обнаружено, то об этом составляется акт. Как только обыск завершается, результаты следует записать в протоколе обыска.

Протокол подписывается всеми участниками; если кто-то отказывается подписывать, об этом делается отметка в протоколе.

Согласно ст. 241 УПК Никарагуа возможно производство обыска без разрешения суда в следующих случаях:

- 1) когда жильцы утверждают, что там совершается преступление или что им требуется помощь;
- 2) в случае пожара, наводнения или другой аналогичной причины, которая угрожает жизни жителей или имущества;
- 3) когда были замечены подозрительные лица в жилище или такие лица входили в него с явными признаками совершения преступления;
- 4) в случае преследования правонарушителя;
- 5) чтобы спасти человека, который похищен.

Статья 241 УПК Никарагуа регламентирует производство обыска в других помещениях. Обыск общественных помещений, помещений для собраний или отдыха, в то время когда они открыты для публики и не предназначены для проживания, не требует судебного разрешения. Также нет ограничения по времени производства обыска в таких помещениях.

В этих случаях лица, отвечающие за помещение, должны быть уведомлены о производстве обыска, если это не вредит расследованию.

Согласно ст. 243 УПК Никарагуа когда для расследования преступления необходимо закрыть помещение или сохранить изъятые движимые вещи, которые из-за их характера или размеров не могут храниться в депозите, они хранятся в соответствии с правилами изъятия предметов.

Национальная полиция Никарагуа уполномочена закрывать помещения максимум на сорок восемь часов. Любое закрытие в течение этого периода должно быть санкциониро-



вано судьей, который должен оценить запрос и разрешить закрытие на основании мотивированного решения, которое ни в коем случае не должно превышать тридцати дней.

Согласно Закону Никарагуа «О противодействии организованной преступности» особым образом регулируется производство обыска в отношении преступлений данной категории. Так, согласно ст. 39 закона в целях расследования преступлений, указанных в этом законе, и для облегчения ареста обвиняемых Национальная полиция или прокуратура могут требовать от судебного органа санкционировать обыск, арест конфискацию. После назначения соответствующего судьи МВД, Национальная полиция получают прямой доступ к судье, который принимает решение в течение одного часа. После вынесения судебного решения обыск может быть выполнен в течение максимум десяти дней.

По делам о преступлениях, указанных в законе, обстоятельства следует считать серьезными и неотложными в соответствии с положениями ст. 217 УПК Никарагуа.

В неотложных ситуациях в соответствии со ст. 246 УПК Никарагуа Национальная полиция может осуществлять обыск, изъятие и конфискацию имущества, связанного с преступлениями, указанными в Законе Никарагуа «О противодействии организованной преступности», что должно быть санкционировано судебным органом.

Что касается содержания ходатайства о производстве обыска, судебного решения и формальностей обыска, применяются положения УПК Никарагуа.

Таким образом, на основании вышеизложенного следует сделать вывод о том, что уголовно-процессуальное законодательство Никарагуа и России имеет много схожих положений, регулируется на основе принципа неприкосновенности частной жизни граждан, гарантированной Конституцией, а также ог-

раничения конституционных прав только на основании судебного решения. Одновременно с этим имеются отдельные специальные правовые нормы, отличные от российского законодательства. В частности, в ст. 241 УПК Никарагуа перечисляются ситуации, при которых производство обыска возможно без решения суда с последующим его уведомлением. Также регламентируется процедура закрытия помещений полицией в целях расследования.

Одновременно с этим национальное законодательство Никарагуа не предусматривает участия понятых при производстве обыска, производство такого следственного действия, как выемка, не регулирует возможность добровольной выдачи предметов, а также обыск в финансовых и иных кредитных учреждениях, ломбардах. Отсутствуют правовые нормы, регулирующие личный обыск граждан и юридический иммунитет отдельных категорий и субъектов обыска. Также отсутствуют нормы, регулирующие разъяснение прав участников обыска перед его началом.

Особенностью правовой регламентации обыска в уголовно-процессуальном законодательстве Никарагуа является наличие специальных институтов, в частности, законодательство Никарагуа предусматривает специальные правовые нормы, регулирующие производство этого следственного действия в отношении членов организованных преступных групп, что способствует эффективному расследованию и быстрому реагированию в экстренных ситуациях.

На основании вышеизложенного следует сделать вывод, что развитие юридического института правоограничительного характера, в частности, такого, как обыск, возможно на основании сравнительно-правового исследования и имплементации передового опыта и норм в действующее законодательство и правоприменительную практику.

Библиографический список

1. Крачевский, А.К. Об уголовном преследовании, дознании и предварительном расследовании преступлений по судебным Уставам 1864 г. / А.К. Крачевский. – СПб., 1869.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Никарагуа.