

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№

г. Москва

_ 2017 г.

О практике рассмотрения судами ходатайств о производстве следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан (статья 165 УПК РФ)

Следственные и иные процессуальные действия, производство которых осуществляется не иначе как на основании судебного решения либо в исключительных случаях допускается с последующей проверкой их законности судом, связаны с ограничением конституционных прав граждан на частную собственность, неприкосновенность жилища, частной жизни, на личную и семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (статьи 23, 25, 35, 36 Конституции Российской Федерации), что обязывает суды при применении порядка, предусмотренного статьей 165 УПК РФ, неукоснительно соблюдать все гарантии, установленные в отношении названных прав Конституцией Российской Федерации и уголовно-процессуальным законом.

В связи с вопросами, возникающими у судов при рассмотрении ходатайств органов предварительного расследования, связанных с ограничением конституционных прав личности, а также в целях обеспечения единообразного применения судами уголовно-процессуального законодательства, Пленум Верховного Суда Российской Федерации, руководствуясь статьей 126 Конституции Российской Федерации, статьями 2 и 5 Федерального конституционного закона от 5 февраля 2014 г. № 3-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации», постановляет дать следующие разъяснения:

1. Рекомендовать судьям по каждому поступившему ходатайству о производстве следственного или иного процессуального действия (далее – следственное действие) выяснять, соответствует ли оно требованиям частей 1 и 2 статьи 165 УПК РФ: подсудно ли ходатайство данному суду, находится ли

уголовное дело (материал проверки сообщения о преступлении) в производстве следователя или дознавателя, подавшего ходатайство, имеется ли согласие руководителя следственного органа или прокурора на проведение следственного действия, содержит ли ходатайство необходимые сведения (наименование конкретного следственного действия, адрес места производства осмотра или обыска в жилище и т.д.), а также приложены ли к ходатайству материалы, требующиеся для его рассмотрения (копии постановлений о возбуждении уголовного дела и принятии уголовного дела к производству, о продлении срока предварительного расследования, о возобновлении производства по уголовному делу, материалы, подтверждающие наличие оснований для производства следственного действия, и др.). В частности, в ходатайстве о производстве следственного действия, касающегося реализации, утилизации или уничтожения вещественных доказательств (часть 3¹ статьи 165 УПК РФ), должны содержаться сведения о собственниках или иных законных владельцах предмета, признанного вещественным доказательством по уголовному делу (адрес места жительства, номер телефона и т.д.), необходимые для извещения указанных лиц о месте, дате и времени судебного заседания.

2. Судам следует учитывать, что ходатайство о производстве следственного действия по уголовному делу, предварительное следствие или дознание по которому осуществляется следственной группой либо группой дознавателей, полномочен возбудить перед судом только руководитель такой группы (пункт 7 части 4 статьи 163, пункт 8 части 4 статьи 223² УПК РФ).

В тех случаях, когда ходатайство о производстве следственного действия возбуждено перед судом непосредственно руководителем следственного органа, принявшим уголовное дело к своему производству, согласия вышестоящего руководителя следственного органа на направление ходатайства в суд не требуется.

В отношении лиц, указанных в части 1 статьи 447 УПК РФ, применяется особый порядок производства по уголовному делу (глава 52 УПК РФ), и разрешение на производство следственных действий, осуществляемых не иначе как на основании судебного решения, может быть дано с учетом положений части 5 статьи 450, статьи 450¹ УПК РФ.

3. Если поступившее ходатайство не соответствует требованиям уголовно-процессуального закона, что препятствует его рассмотрению, то судья возвращает ходатайство лицу, его направившему, с указанием мотивов возврата. В таких случаях срок, установленный частями 2 или 3¹ статьи 165 УПК РФ, исчисляется с момента повторного поступления ходатайства в суд.

4. В соответствии с частью 2 статьи 165 УПК РФ ходатайство может быть подано либо по месту производства предварительного расследования, определяемого на основании статьи 152 УПК РФ, либо по месту производства следственного действия. Когда ходатайство подано следователем или дознавателем с нарушением правил подсудности, судья выносит постановление

об отказе в принятии такого ходатайства к рассмотрению со ссылкой на данное основание.

5. Исходя из положений части 3 статьи 165 УПК РФ судья по поступившему в суд ходатайству о производстве следственного действия принимает все необходимые меры, направленные на своевременное уведомление следователя или дознавателя и прокурора, а в случаях, указанных в части 3¹ названной нормы, – и иных лиц о предстоящем судебном заседании.

С учетом сокращенного срока, в который ходатайство подлежит рассмотрению, – не позднее 24 часов с момента его поступления в суд – для уведомления рекомендуется использовать имеющиеся средства ускоренной связи: телефонограмму, СМС-сообщение, факсимильную связь и другие средства связи, обеспечивающие сохранение охраняемой федеральным законом тайны.

Если подлежит рассмотрению ходатайство о производстве следственного действия, касающегося реализации, утилизации или уничтожения вещественных доказательств, то о дате, времени и месте судебного заседания наряду со следователем или дознавателем, подавшим ходатайство, и прокурором извещаются также подозреваемый, обвиняемый, их защитники и (или) законные представители, собственник или иной законный владелец предмета, признанного вещественным доказательством по уголовному делу, которые вправе участвовать в судебном заседании.

6. В случаях, указанных в части 2 статьи 241 УПК РФ, судья решает вопрос о назначении рассмотрения поступившего ходатайства в закрытом судебном заседании. При этом в постановлении судьи должны быть указаны конкретные, фактические обстоятельства, на основании которых им принято данное решение.

7. По смыслу положений статьи 165 УПК РФ, в начале заседания судья объявляет, какое ходатайство подлежит рассмотрению, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Затем лицо, возбудившее ходатайство, обосновывает его, суд исследует представленные материалы, выслушивает объяснения явившихся в судебное заседание лиц, мнение прокурора, участвующего в судебном заседании, после чего судья удаляется в совещательную комнату для вынесения постановления.

Неявка лиц, своевременно извещенных о дате, месте и времени судебного заседания, не препятствует его проведению.

8. При разрешении ходатайства о производстве осмотра в жилище при отсутствии согласия проживающих в нем лиц, обыска и (или) выемки в жилище (пункты 4 и 5 части 2 статьи 29 УПК РФ) судам следует исходить из понятия жилища, определенного в пункте 10 статьи 5 УПК РФ.

С учетом положений части 5 статьи 177 УПК РФ на производство осмотра жилища требуется разрешение суда, если хотя бы одно из проживающих в нем

лиц возражает против осмотра. При этом отсутствие согласия собственника жилого помещения, не проживающего в нем, не является основанием для обращения за судебным решением.

Если жилище, о производстве осмотра которого ходатайствует следователь или дознаватель, является местом происшествия, то такое следственное действие может быть с разрешения суда произведено и до возбуждения уголовного дела (часть 1 статьи 144, часть 2 статьи 176, часть 5 статьи 177 УПК РФ).

9. Согласно положениям пункта 7 части 2 статьи 29 УПК РФ, части 3 статьи 183 УПК РФ, статьи 13 Федерального закона от 21 ноября 2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 323-ФЗ) и статьи 9 Закона Российской Федерации от 02 июля 1992 года № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» судебное решение требуется на выемку медицинских документов, содержащих сведения, составляющие охраняемую законом врачебную тайну: о факте обращения гражданина за медицинской, в том числе психиатрической, помощью, состоянии его здоровья и диагнозе заболевания, иные сведения, полученные при его медицинском обследовании и лечении, в частности при оказании ему психиатрической помощи.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 13 Федерального закона № 323-ФЗ при отсутствии согласия гражданина или его законного представителя отдельные сведения, составляющие врачебную тайну, могут быть представлены без судебного решения по запросу следователя или дознавателя в связи с проведением проверки сообщения о преступлении в порядке, установленном статьей 144 УПК РФ, либо расследованием уголовного дела. При этом следователем или дознавателем не могут быть истребованы подлинники или копии медицинских документов, содержащих сведения, составляющие врачебную тайну.

10. Обратить внимание судов на то, что выемка предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и кредитных организациях, производится на основе судебного решения. В соответствии со статьей 26 Федерального закона от 02 декабря 1990 года № 395-1 «О банках и банковской деятельности» при наличии согласия руководителя следственного органа кредитной организацией могут быть выданы справки, содержащие информацию по операциям, счетам или вкладам физических лиц органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве.

При даче разрешения на производство выемки предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах, в одном и том же банке или кредитной организации в отношении нескольких вкладчиков судье надлежит выносить отдельное постановление в отношении каждого из них.

11. Исходя из положений пункта 24¹ статьи 5 УПК РФ по ходатайству о получении информации о соединениях между абонентами и (или)

абонентскими устройствами в соответствии со статьей 186¹ УПК РФ судьей может быть дано разрешение на получение сведений о дате, времени, продолжительности соединений между абонентами и (или) абонентскими устройствами (пользовательским оборудованием), номерах абонентов, других данных, позволяющих идентифицировать абонентов, а также сведений о номерах и месте расположения приемопередающих базовых станций.

К другим данным, позволяющим идентифицировать абонентов, могут относиться, в частности, сведения о IMEI-коде абонентского устройства или о местоположении телефонного аппарата относительно базовой станции.

Суд вправе удовлетворить ходатайство о получении информации о состоявшихся соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами, либо о соединениях, которые будут производиться в отношении абонентов, когда точно определить их в данный момент расследования не представляется возможным (например, о получении у операторов сотовой связи информации о входящих-исходящих соединениях всех абонентских номеров, относящихся к номерной емкости данного оператора сотовой связи, находившихся в определенный день в конкретный период времени в непосредственной близости к месту происшествия, с указанием базовых станций, через которые происходило соединение, с предоставлением сведений о лицах, на которых зарегистрированы абонентские номера).

Вариант: абзац третий исключить.

12. Разрешая ходатайство о производстве следственного действия, судья обязан в каждом случае наряду с проверкой соблюдения требований уголовно-процессуального закона, предъявляемых к порядку возбуждения ходатайства, проверить наличие фактических обстоятельств, служащих основанием для производства указанного в ходатайстве следственного действия, связанного с ограничением конституционного права лица, в отношении которого оно будет проводиться по судебному решению (например, при рассмотрении ходатайства о производстве обыска в жилище убедиться в том, что в материалах уголовного дела имеются достаточные данные полагать, что в указанном жилище могут находиться орудия, оборудование или иные средства совершения преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела).

13. В случае заявления ходатайства о наложении ареста на имущество для обеспечения исполнения приговора в части исполнения наказания в виде штрафа или для обеспечения гражданского иска, судам следует учитывать, что стоимость имущества, на которое налагается арест, не должна превышать максимального размера штрафа, установленного санкцией статьи Особенной части Уголовного кодекса Российской Федерации, либо должна быть соразмерна причиненному преступлением ущербу. В связи с этим судья вправе принять решение об удовлетворении ходатайства о наложении ареста на соответствующую по стоимости часть имущества.

Рассматривая ходатайство о наложении ареста на имущество для обеспечения исполнения приговора в части возможной конфискации имущества, судья обязан проверить, относится ли преступление, в котором подозревается или обвиняется лицо, к преступлениям, перечисленным в части 1 статьи 104¹ УК РФ, регламентирующей основания и условия применения конфискации, а принадлежащее ему имущество – к тому, на которое с учетом требований статьи 446 ГПК РФ может быть обращено взыскание по исполнительным документам.

14. При наложении ареста на имущество, находящееся у других лиц, не являющихся подозреваемыми, обвиняемыми или лицами, несущими по закону материальную ответственность за их действия, необходимо учитывать требования части 3 статьи 115 УПК РФ, в соответствии с которыми в резолютивной части постановления об удовлетворении ходатайства суд должен установить ограничения, связанные с владением, пользованием, распоряжением арестованным имуществом. Такие ограничения могут выражаться, например, в запрете распоряжаться данным имуществом путем заключения договоров купли-продажи, аренды, дарения, залога и иных сделок, последствием которых является отчуждение или обременение данного имущества.

Также в резолютивной части постановления должен быть указан срок действия ареста на имущество, который определяется судом с учетом установленного по уголовному делу срока предварительного расследования и времени, необходимого для передачи уголовного дела в суд, и впоследствии может быть продлен в порядке, предусмотренном статьей 115¹ УПК РФ.

15. При даче разрешения на производство следственного действия, касающегося реализации, утилизации или уничтожения вещественных доказательств, суду следует убедиться, что данное имущество было изъято и признано вещественным доказательством в установленном законом порядке, а также, что имеются достаточные данные, подтверждающие необходимость их реализации, утилизации или уничтожения с учетом требований части 2 статьи 82 УПК РФ.

16. Обратить внимание судов на то, что в соответствии с частью 5 статьи 165 УПК РФ при получении уведомления о производстве следственного действия судья проверяет законность произведенного следственного действия и выносит постановление о его законности или незаконности. В силу этого проверке подлежат не только законность решения следователя, дознавателя о его производстве (относится ли данное следственное действие к перечисленным в части 5 статьи 165 УПК РФ, имелись ли основания для производства следственного действия и обстоятельства, свидетельствующие о его безотлагательности, соблюден ли порядок принятия решения), но и соблюдение установленных законом требований при производстве такого следственного действия.

К исключительным случаям, при которых производство следственного действия не могло быть отложено, относятся, например, ситуации, когда необходимо реализовать меры по предотвращению или пресечению преступления; промедление с их производством позволит подозреваемому скрыться; возникла реальная угроза уничтожения или сокрытия искомых объектов; имеются достаточные основания полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производятся какие-либо следственные действия, скрывает при себе предметы или документы, могущие иметь значение для уголовного дела.

В случае несоблюдения следователем или дознавателем установленного на уведомление суда срока 3 суток судья вправе на основании части 4 статьи 29 УПК РФ вынести частное постановление, в котором обратить внимание должностных лиц органов, осуществляющих предварительное расследование, на факты нарушения закона.

17. Судам следует иметь в виду, что лицу, конституционное право которого было ограничено, его защитнику, представителю и законному представителю, а также иным лицам, чьи права и законные интересы были затронуты следственным действием, произведенным в случаях, не терпящих отлагательства, при наличии их ходатайства должна быть обеспечена возможность участия в проверке судом законности такого следственного действия по правилам части 5 статьи 165 УПК РФ, а также возможность обжалования принятого по результатам проверки судебного решения. В этих целях они извещаются о месте, дате и времени судебного заседания, им направляется копия судебного решения.

18. Исходя из положений пункта 53³ статьи 5 и части 1 статьи 127 УПК РФ постановления судьи, вынесенные в порядке, установленном статьей 165 УПК РФ, являются промежуточными судебными решениями, которые могут быть самостоятельно обжалованы в апелляционном порядке. При этом, по смыслу закона, апелляционное обжалование таких решений, с учетом того, что производство следственных действий должно осуществляться своевременно, не приостанавливает исполнение постановления судьи.

Поскольку удовлетворение ходатайства о производстве следственного действия, касающегося реализации, утилизации или уничтожения имущества, признанного вещественным доказательством, связано с принудительным прекращением права собственности на это имущество, постановление судьи подлежит исполнению после вступления его в законную силу.

Вариант: абзац второй исключить.

Судам следует учитывать, что уголовно-процессуальный закон не наделяет должностных лиц органов дознания и предварительного следствия правом на обжалование постановления судьи, вынесенного в порядке,

предусмотренной статьей 165 УПК РФ. В случае несогласия указанных лиц с судебным решением апелляционное представление вправе принести прокурор.

19. Если предварительное расследование по уголовному делу окончено и уголовное дело, по которому поступили апелляционная или кассационная жалобы, представление на решение суда, принятое в порядке статьи 165 УПК РФ, направлено в суд для рассмотрения его по существу, то суд отказывает в принятии жалобы, представления к рассмотрению либо прекращает по ней производство, о чем сообщается заявителю.

Одновременно с этим заявителю разъясняется, что вопросы, связанные с законностью и (или) обоснованностью судебного решения, принятого по ходатайству или уведомлению органов предварительного расследования о производстве следственного действия, могут быть разрешены судом в ходе судебного разбирательства по уголовному делу, а также при рассмотрении дела судом апелляционной или кассационной инстанций.

20. В связи с принятием настоящего постановления исключить пункт 12¹ из постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 05 марта 2004 года № 1 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации».

Председатель Верховного Суда
Российской Федерации

В.М. Лебедев

Секретарь Пленума,
судья Верховного Суда
Российской Федерации

В.В. Момотов