



УДК 342.9



Николай Александрович РЯБИНИН,

начальник кафедры гражданского права
и процесса Сибирского юридического института
ФСКН России (г. Красноярск), кандидат
юридических наук, доцент

ryabinin-nick@yandex.ru

ДОСМОТР КАК МЕРА ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ

EXAMINATION AS A WAY OF EXECUTION PROCEEDINGS IN ADMINISTRATIVE CASES

В статье рассматриваются основания, порядок осуществления и процессуального оформления досмотра сотрудниками органов наркоконтроля. Даются рекомендации, направленные на совершенствование деятельности сотрудников органов наркоконтроля в указанной сфере.

The article considers the grounds and the procedure of examination execution and its documentation, provided by officers of drug control service. Recommendations concerning the improvement of narcotics policemen activities are given.

Ключевые слова: деятельность органов наркоконтроля, досмотр, административное принуждение.

Keywords: drug control agencies activity, examination, administrative enforcement.

Фрагментарный характер нормативно-правовой регламентации правового статуса сотрудника органа наркоконтроля, отсутствие системности в правовом регулировании такой меры административного принуждения, как досмотр, порождают ряд проблем, многие из которых не имеют на сегодняшний день единого решения. Такое положение негативно сказывается на правоприменительной практике органов наркоконтроля и требует научного осмысления [9, с. 5, 114-120].

Досмотр является одной из наиболее распространённых мер административного принуждения, применяемых в деятельности сотрудников органов наркоконтроля. Учитывая, что при проведении досмотра у сотрудников органов наркоконтроля возникают вопросы об основаниях его проведения, алгоритме действий при осуществлении данной меры, о процессуальном оформлении досмотра, необходимо подроб-

но исследовать данную меру административного принуждения.

Основными разновидностями досмотра в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях выступают:

- личный досмотр (ст. 27.7 КоАП РФ);
- досмотр вещей, находящихся при физическом лице (ст. 27.7 КоАП РФ);
- досмотр транспортного средства (ст. 27.9 КоАП РФ).

Законодательство Российской Федерации предусматривает применение сотрудниками органов наркоконтроля иных видов досмотра [2, 3, 4], не являющихся мерами обеспечения производства по делу об административном правонарушении, но выступающих мерами административно-правового принуждения.

Также досмотр следует отличать от схожих мер административного принуждения, таких как: осмотр граждан [4], осмотр при-



надлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю помещений, территорий и находящихся там вещей и документов [1], осмотр земельных участков, осмотр мест, в которых осуществляется деятельность, связанная с оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров [2]. Кроме того, уголовно-процессуальным законодательством предусмотрены схожие с досмотром процессуальные следственные действия, такие как: осмотр места происшествия, местности, жи-

лища, иного помещения, предметов и документов (ст. 176, 177, 180 УПК РФ), освидетельствование (ст. 179, 180 УПК РФ), обыск, личный обыск (ст. 182, 184 УПК РФ). В соответствии с обозначенными нормативными правовыми актами данные меры также могут осуществлять сотрудники органов наркоконтроля.

В целях разграничения административных мер принуждения схематично отобразим их особенности, сходства и различия (см. табл.).

Таблица

Виды досмотров / критерии их соотношения	Основания применения	Цель применения	Субъект применения	Порядок применения
1	2	3	4	5
Досмотр как мера обеспечения по КоАП РФ	Нормативное – ст. 27.7, 27.9 КоАП РФ. Фактическое – наличие достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения	Обнаружение орудий совершения либо предметов административного правонарушения	Должностные лица, уполномоченные осуществлять доставку и административное задержание	Регламентирован ст. 27.7, 27.9 КоАП РФ
Досмотр в соответствии с Федеральным законом «О полиции»	Нормативное – ч. 6 ст. 14 Федерального закона «О полиции». Фактическое – задержание гражданина	Обеспечение безопасности задерживаемого и задержанного, обнаружение предметов, запрещенных или изъятых из оборота	Должностные лица органов наркоконтроля	Регламентирован ст. 27.7, 27.9 КоАП РФ
Досмотр в соответствии с Федеральным законом «О наркотических средствах и психотропных веществах»	Нормативное – ч. 3 ст. 48 Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах». Фактическое – осуществление контроля за хранением, перевозкой или пересылкой наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров и наличие достаточных оснований полагать, что осуществляются незаконные хранение, перевозка или пересылка наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров	Противодействие незаконному обороту наркотиков	Должностные лица органов наркоконтроля	Регламентирован ст. 27.7, 27.9 КоАП РФ

Практика противодействия наркоугрозе. Помощь ведущих специалистов



Продолжение таблицы

1	2	3	4	5
Досмотр в соответствии с Федеральным законом «О противодействии терроризму»	Нормативное – п. 12 ч. 3 ст. 11 Федерального закона «О противодействии терроризму». Фактическое – проход (проезд) на территорию, в пределах которой введен правовой режим контртеррористической операции, выход (выезд) с указанной территории	Пресечение и раскрытие террористического акта, минимизации его последствий и защита жизненно важных интересов личности, общества и государства	Сотрудники органов нарконтроля, задействованные в составе группировки сил проведения контртеррористической операции	Регламентирован ст. 27.7, 27.9 КоАП РФ
Осмотр граждан	Нормативное – ч. 16 ст. 14 Федерального закона «О полиции». Фактическое – водворение задержанного в специально отведенные для этого помещения, окончание срока задержания	Обеспечение безопасности задерживающего и задержанного, обнаружение предметов, запрещённых или изъятых из оборота	Должностные лица органов нарконтроля	Часть 16 ст. 14 Федерального закона «О полиции» – регламентирует занесение результатов осмотра в протокол о задержании
Осмотр принадлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю помещений, территорий и находящихся там вещей и документов	Нормативное – ст. 27.8 КоАП РФ. Фактическое – наличие достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения	Пресечение административного правонарушения, обеспечение своевременного и правильного рассмотрения дела об административном правонарушении и исполнение принятого по делу постановления	Должностные лица, уполномоченные составлять протоколы об административных правонарушениях	Регламентирован ст. 27.8 КоАП РФ
Осмотр земельных участков, осмотр мест, в которых осуществляется деятельность, связанная с оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров	Нормативное – ч. 1, 2 ст. 53 Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах». Фактическое – наличие достаточных данных, свидетельствующих о нарушении порядка деятельности, связанной с оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров	Противодействие незаконному обороту наркотиков	Должностные лица органов нарконтроля	Регламентирован ст. 27.8 КоАП РФ
Осмотр места происшествия, местности, жилища, иного помещения, предметов и документов	Нормативное – ст. 176 УПК РФ. Фактическое – наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления	Обнаружение следов преступления, выяснение других обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела	Сотрудники органов нарконтроля, уполномоченные осуществлять следственные действия	Регламентирован ст. 177, 180 УПК РФ



Окончание таблицы

1	2	3	4	5
Освидетельствование	Нормативное – ст. 179 УПК РФ. Фактическое – наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления	Обнаружение на теле человека особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявление состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела	Сотрудники органов наркоконтроля, уполномоченные осуществлять следственные действия	Регламентирован ст. 179, 180 УПК РФ
Обыск, личный обыск	Нормативное – ст. 182, 184 УПК РФ. Фактическое – 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	Обнаружение и изъятие орудий преступления, предметов, документов и ценностей, которые могут иметь значение для уголовного дела	Сотрудники органов наркоконтроля, уполномоченные осуществлять следственные действия	Регламентирован ст. 182, 184 УПК РФ

Досмотр как мера обеспечения производства по делу об административном правонарушении позволяет сотрудникам органов наркоконтроля осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, которые отнесены законодательством Российской Федерации к компетенции органов наркоконтроля. [5]

Учитывая, что анализируемая мера принуждения ограничивает ряд конституционных прав человека (право на достоинство, личную неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, право частной собственности – ст. 21-23, 35 Конституции РФ), основания и порядок её осуществления достаточно чётко регламентированы КоАП РФ.

В качестве нормативного основания для применения рассматриваемой меры выступают ст. 27.1, 27.7, 27.9 КоАП РФ.

Фактическим основанием осуществления досмотра могут стать:

– непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных,

указывающих на наличие события административного правонарушения;

– поступившие из правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения;

– сообщения и заявления физических и юридических лиц, а также сообщения в средствах массовой информации, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

В связи с этим отметим, что наличие достаточных данных, свидетельствующих о нарушении норм уголовного законодательства, не может выступать основанием для проведения досмотра в соответствии с положениями КоАП РФ. В этом случае целесообразно проводить досмотр в соответствии с ч. 3 ст. 48 Федерального закона от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" (возможность и правомерность использования данного порядка не раз под-



тверждалась Конституционным Судом Российской Федерации)¹ либо следует осуществлять следственное действие в соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства.

При проведении досмотра обязательно наличие предусмотренной законодателем цели осуществления досмотра – обнаружение орудий совершения либо предметов административного правонарушения, следовательно, у досматривающего должно быть обоснованное предположение о том, что лицо (правонарушитель) скрывает орудия либо предметы правонарушения. Применительно к административным правонарушениям, подведомственным сотрудникам органов наркоконтроля, предметом административного правонарушения в сфере оборота наркотиков могут выступать наркотические средства, психотропные вещества, их прекурсоры и аналоги, растения (части растений), содержащие наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры.

К общим условиям осуществления досмотра следует отнести:

– специально уполномоченное лицо, осуществляющее досмотр (такими лицами в соответствии с требованиями КоАП РФ могут быть должностные лица, уполномоченные осуществлять доставку (ст. 27.2 КоАП РФ) и административное задержание (ст. 27.3 КоАП РФ), в соответствии с данными нормами сотрудники органов наркоконтроля относятся к таким лицам);

– при осуществлении досмотра обследование вещей, транспортных средств должно проводиться без нарушения их конструктивной целостности. Конструктивная целостность представляет собой нераздельный состав какого-либо целого предмета, образующего единую конструкцию, предназначенного для выполнения определенной функции, не подлежащего расчленению, разделению, разбору, дроблению. Обязательными условиями соблюдения конструк-

тивной целостности являются: 1) возможность возвращения (восстановления) первоначального состояния (вида) досматриваемого объекта без специальных ремонтных работ; 2) сохранение функционального предназначения предмета. Данные условия следует учитывать при досмотре конкретных вещей и транспортных средств.

Следует отметить, что для осуществления досмотра не нужно предварительно выносить определение о его применении, как, например, при осуществлении привода (ст. 27.15 КоАП РФ). Не нужно и наступление дополнительных условий (например, доставление правонарушителя может осуществляться только в целях составления протокола об административном правонарушении при невозможности его составления на месте выявления административного правонарушения, если составление протокола обязательно (ст. 27.2 КоАП РФ).

Законодательно не урегулировано время осуществления досмотра. Полагаем, что проведение досмотра целесообразно осуществлять незамедлительно при задержании гражданина. Отметим, что по поводу несвоевременно проведенного досмотра в Верховный Суд Российской Федерации с жалобами неоднократно обращались граждане, однако судом было указано, что досмотр следует считать законным даже после истечения определённого времени с момента задержания при соблюдении следующих условий:

– проведения досмотра правомочными на то должностными лицами в присутствии двух понятых;

– надлежащей упаковки изъятых в ходе досмотра предметов;

– удостоверения результатов досмотра подписями лиц, его производивших, понятых и досматриваемого;

– отсутствия замечаний относительно порядка производства досмотра и его результатов. [6, 7]

¹ См., напр.: Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 16 апреля 2009 г. № 392-О-О и № 405-О-О; Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 23 июня 2009 г. № 900-О-О.



Алгоритм проведения досмотра представляет собой законодательно урегулированную последовательность осуществления определенных действий сотрудников органов наркоконтроля в процессе подготовки и проведения досмотра, а также для фиксации его результатов.

Алгоритм действий сотрудника, осуществляющего досмотр, достаточно подробно регламентирован в ст. 27.7, 27.9 КоАП РФ.

1. Определение лиц, участвующих в досмотре.

При производстве личного досмотра, досмотра вещей и досмотра транспортных средств в целях контроля за законностью и приданию допустимости досмотра при оценке доказательств КоАП РФ об административных правонарушениях предусмотрено присутствие двух понятых. При этом в ч. 3 ст. 27.7 КоАП РФ указано, что лицо, осуществляющее личный досмотр, и понятые, присутствующие при личном досмотре, должны быть одного пола с досматриваемым, в остальных случаях (при досмотре вещей, находящихся при физическом лице, досмотре транспортного средства) половая принадлежность понятых не устанавливается. Участие понятых должно найти отражение в протоколе досмотра, либо должна быть произведена соответствующая запись в протоколе о доставлении или административном задержании (ч. 6 ст. 27.7 и ч. 5 ст. 27.9 КоАП РФ).

Следует отметить, что досмотр, осуществляемый в целях обнаружения наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров и аналогов, не может быть произведён без понятых, так как данный досмотр не подпадает под понятие исключительного и под действие ч. 4 ст. 27.7 КоАП РФ, которая предусматривает, что при наличии достаточных оснований полагать, что при физическом лице находятся оружие или иные предметы, используемые в качестве оружия, личный досмотр, досмотр вещей, находящихся при физическом лице, могут быть осуществлены без понятых. Досмотр транспортного средства в соответствии со ст. 27.9 КоАП РФ всегда осуществляется в присутствии понятых.

В соответствии с ч. 3 ст. 27.9 КоАП РФ досмотр транспортного средства осуществляется в присутствии лица, во владении которого оно находится, а в случаях, не терпящих отлагательства, досмотр транспортного средства может быть осуществлен в отсутствие указанного лица. Отметим, что ст. 27.7 КоАП РФ подобного исключения не содержит.

По усмотрению лица, осуществляющего досмотр, для оказания содействия ему в обнаружении, закреплении и изъятии доказательств (что имеет особую значимость в отношении наркотических и психотропных веществ), а также в применении технических средств к участию в досмотре может быть привлечён специалист.

2. Осуществление действий во время проведения досмотра.

Основным требованием к характеру действий досматривающего в соответствии с ч.1 ст. 27.7 и ч.1 ст. 27.9 КоАП РФ является то, что обследование вещей (транспортного средства) должно проводиться без нарушения их конструктивной целостности. Следовательно, лицо, осуществляющее досмотр, в зависимости от ситуации имеет полномочия на:

- проверку содержимого одежды и вещей досматриваемого;

- открытие сумок и иных объектов хранения (портфели, кошельки, барсетки, пакеты и т.п.), находящихся при досматриваемом, извлечение и проверку их содержимого;

- доступ в салон и к другим элементам кузова и частям транспортного средства (моторный отсек, багажник, вещевой ящик, очёчник, запасное колесо и т.п.), проверку их содержимого;

- проведение иных действий, направленных на достижение цели осуществления досмотра (сверка технических характеристик транспортного средства, проверка работоспособности отдельных вещей досматриваемого и агрегатов транспортного средства и т.п.).

Противодействие досматриваемого вышеперечисленным действиям сотрудников органов наркоконтроля будет выступать



основанием для привлечения данного лица к административной ответственности по ч. 3 ст. 19.3 КоАП РФ и применения к нему физической силы и специальных средств.

Проникновение в автомобиль, его моторный отсек и багажник в случае отсутствия ключей либо поломки механизмов их открывания целесообразно осуществить с помощью специалиста (механика, автослесаря).

К сожалению, на сегодняшний день законодательно не урегулирован вопрос о возможности полного или частичного обнажения (раздевания) досматриваемого лица во время проведения личного досмотра. Следует констатировать и отсутствие судебной практики по данному вопросу. Учитывая, что отсутствие в законодательстве прямого указания на возможность подобных действий предполагает противоправность и недопустимость их совершения [10, с. 270], рекомендуем сотрудникам органов наркоконтроля, при необходимости обнажения досматриваемого лица, использовать такую уголовно-процессуальную меру (следственное действие), как освидетельствование (ст. 179, 180 УПК РФ). Проведение освидетельствования целесообразно и для обнаружения наркотических средств, сокрытых в организме человека (например, при проглатывании).

3. Процессуальное оформление результатов досмотра.

В соответствии с ч. 6 ст. 27.7, ч. 5 ст. 27.9 КоАП РФ о личном досмотре, досмотре вещей, находящихся при физическом лице, или досмотре транспортных средств составляется протокол либо делается соответствующая запись в протоколе о доставлении или в протоколе об административном задержании.

В целях обеспечения защиты прав и свобод граждан при применении рассматриваемой меры законодатель предусмотрел, что копия протокола о личном досмотре, досмотре вещей, находящихся при физическом лице, вручается владельцу вещей, подвергнутых досмотру, по его

просьбе (ч. 8 ст. 27.7 КоАП РФ). Копия протокола о досмотре транспортного средства в обязательном порядке вручается лицу, во владении которого находится транспортное средство, подвергнутое досмотру (ч. 8 ст. 27.9 КоАП РФ).

После составления протокола, его подписания внесение каких-либо дополнений не допускается.

В ч.ч. 6, 7 ст. 27.7 и ч.ч. 6, 7 ст. 27.9 КоАП РФ содержатся общие требования, предъявляемые к содержанию протокола досмотра, а именно: указание даты и места его составления, должности, фамилии и инициалов лица, составившего протокол; сведения о физическом лице, подвергнутом личному досмотру, или о лице, во владении которого находится транспортное средство; о виде, количестве, об иных идентификационных признаках вещей, в том числе о типе, марке, модели, калибре, серии, номере, об иных идентификационных признаках оружия, о виде и количестве боевых припасов, о виде и реквизитах документов и т.п., обнаруженных при досмотре, находящихся при физическом лице, или транспортного средства. В случае изъятия вещей и документов в процессе проведения личного досмотра в протоколе о его проведении необходимо сделать запись о таком изъятии. Также в протоколе досмотра делается запись о применении фото- и киносъемки, видеозаписи, иных установленных способов фиксации вещественных доказательств, а материалы, полученные при осуществлении досмотра с применением фото- и киносъемки, видеозаписи, иных установленных способов фиксации вещественных доказательств, прилагаются к соответствующему протоколу.

Учитывая вышеизложенное, отметим, что КоАП РФ об административных правонарушениях достаточно полно регламентирует содержание протокола досмотра. Согласимся с Д.А. Газизовым в том, что в протоколе досмотра следует дополнительно указывать и основания применения данной меры. [8]



Библиографический список

1. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. О наркотических средствах и психотропных веществах : Федеральный закон от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ.
3. О противодействии терроризму : Федеральный закон от 6 марта 2006 г. № 35-ФЗ.
4. О полиции : Федеральный закон от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ.
5. Вопросы Федеральной службы Российской Федерации по контролю за оборотом наркотиков : Указ Президента Российской Федерации от 28 июля 2004 г. № 976.
6. Кассационное определение Верховного Суда Российской Федерации от 16 июня 2011 г. № 46-011-37.
7. Кассационное определение Верховного Суда Российской Федерации от 12 марта 2012 г. № 2-012-1.
8. Газизов, Д.А. Досмотр как мера административного принуждения, применяемая полицией для противодействия правонарушениям в сфере оборота наркотических средств / Д.А. Газизов // Административное право и процесс. – 2012. – № 2.
9. Применение сотрудниками органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ отдельных мер административного принуждения : учебное пособие / под ред. Н.Н. Цуканова. – Красноярск : СибЮИ ФСКН России, 2015.
10. Соловей, Ю.П. Правовое регулирование деятельности милиции в Российской Федерации / Ю.П. Соловей. – Омск, 1993.