

УДК 342.922

UDC 342.922

ПРИМЕНЕНИЕ ОРГАНАМИ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ (ПОЛИЦИЕЙ) ДОСМОТРА КАК МЕРЫ АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ

APPLICATION OF AN EXAMINATION AS MEASURES OF ADMINISTRATIVE COERCION BY LAW-ENFORCEMENT AUTHORITIES (POLICE)

Очаковский Виктор Александрович
преподаватель кафедры административного и
финансового права, кандидат юридических наук

Ochakovsky Viktor Aleksandrovich
lecturer of the Administrative and finance law
department, Cand.Leg.Sci.

Крутова Яна Александровна
преподаватель кафедры административного и
финансового права, кандидат юридических наук

Krutova Yana Aleksandrovna
lecturer of the Administrative and finance law
department, Cand.Leg.Sci.

Гаспарян Артём Каренович
студент 2 курса юридического факультета
*Кубанский государственный аграрный
университет, Краснодар, Россия*

Gasparyan Artyom Karenovich
student 2 courses of law department
*Kuban State Agrarian University,
Krasnodar, Russia*

В данной статье рассматриваются некоторые особенности правового регулирования досмотра как меры административного принуждения, применяемой органами внутренних дел (полицией)

The article examines some features of legal regulation of examination as the measure of administrative coercion applied by law-enforcement authorities (police)

Ключевые слова: ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ, ДОСМОТР

Keywords: LEGAL RESPONSIBILITY, EXAMINATION

В настоящее время органы внутренних дел (полиция), обладают широкими полномочиями по использованию мер административного принуждения в рамках осуществления своей деятельности. Применение указанных мер направлено на пресечение противоправных действий физических и юридических лиц, а также поддержание правопорядка, обеспечение общественной безопасности.

В юридической литературе досмотр, осуществляемый сотрудниками полиции, определяется как мера административного принуждения.

Основными признаками досмотра как меры административного принуждения являются:

1. На основании анализа норм действующего законодательства, в частности Федерального закона от 07 февраля 2011 г. № 3 – ФЗ «О полиции», Федерального закона от 06 марта 2006 г. № 35 – ФЗ «О противодействии терроризму», Кодекса РФ об административных

правонарушениях, досмотр является средством осуществления деятельности органов внутренних дел в рамках обеспечения охраны общественного порядка, общественной безопасности, а также противодействия преступности.

2. Досмотру как административно – правовой мере свойственна множественность субъектов применения. Право досмотра имеют сотрудники полиции, Министерства юстиции РФ, Федеральной таможенной службы РФ, Федеральной службы безопасности РФ, Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотиков и др.

3. Досмотру присуща внесудебная процессуальная форма применения. То есть для использования данной меры, в большинстве случаев, не требуется получение санкции или издание специального акта.

4. Досмотр является результативным способом предупреждения совершения различных административных правонарушений, а также преступлений.

5. Досмотр является средством для достижения одновременно нескольких целей. Например, на воздушных судах перед полетом и после в обязательном порядке применяется досмотр как мера предупредительного характера для обеспечения безопасности полета, членов экипажа воздушного судна и его пассажиров.

Статья 85 Воздушного кодекса РФ определяет, что до и после полета в обязательном порядке досмотру подлежат воздушное судно, его бортовые запасы, члены экипажа, пассажиры, багаж, в том числе вещи, находящиеся при пассажирах, а также грузы и почта[1]. Указанный досмотр проводится уполномоченными лицами служб авиационной безопасности с участием сотрудников органов внутренних дел.

В соответствии со статьей 11 Федерального закона от 06 марта 2006 г. № 35 – ФЗ «О противодействии терроризму» лица, которые проводят контртеррористические операции вправе применять досмотр как

административно – предупредительную меру. То есть уполномоченные лица могут осуществлять мероприятия по досмотру физических лиц и находящихся при них вещей, а также по досмотру их транспортных средств и провозимых на них вещей в рамках зоны проведения такой операции (при проходе (проезде), при выходе (выезде))[2]. Также предусматривается возможность проведения досмотра с использованием различных технических средств.

В случае если досмотр осуществляется в отношении водителя транспортного средства, который совершил административное правонарушение и не желает предъявлять документы, подтверждающие право управления транспортным средством, досмотр применяется в качестве меры административно-процессуального обеспечения. Данная мера является средством выявления и закрепления доказательств совершения правонарушения.

Вышеперечисленные меры схожи по форме осуществления и способу применения, однако, отличаются по целям использования.

Несмотря на сходство рассмотренных выше предупредительных мер с обеспечительными мерами производства по делу об административном правонарушении, отождествлять их все же нецелесообразно. Первая группа мер направлена на обеспечение защиты публичных интересов граждан в области безопасности, а вторая относится только к случаям совершения неправомерных действий.

Изучение и анализ признаков досмотра, который используется в работе сотрудниками полиции, позволяет сформировать общее представление об объекте исследования. Но все же остается нерешенным вопрос, какое место занимает досмотр в системе мер административного принуждения. Изучение данного вопроса неразрывно связано с вопросом рассмотрения классификации мер административного принуждения.

Все меры административного принуждения в зависимости от цели и способа обеспечения правопорядка могут быть разделены на следующие группы:

1. административно - предупредительные;
2. меры административного пресечения;
3. меры административно-процессуального обеспечения;
4. меры административного наказания [3].

Досмотру как мере принуждения присуща двойственная природа. То есть досмотр может являться как административно – предупредительной мерой, так и мерой административно – процессуального обеспечения.

Использование сотрудниками органов внутренних дел мер административно – процессуального обеспечения является способом предотвращения противоправного поведения, а также средством получения необходимых доказательств и установления степени вины правонарушителя. Данные меры являются ключевыми в производстве по делам об административных правонарушениях, потому что при их применении наблюдается ограничение прав и свобод гражданина.

Досмотр как мера административного – процессуального обеспечения наряду с общими признаками, которые присущи всем мерам административного принуждения, в тоже время обладает специфическими чертами. Рассмотрим их подробнее:

1. Осуществление досмотра сотрудниками полиции регулируется нормами административно – процессуального права. Главной целью применения досмотра выступает обеспечение реализации норм административного (материального) права.

2. Досмотр применяется в рамках административного процесса. То есть для разрешения дел в сфере государственного управления исполнительно-распорядительными органами (включая полицию), в

деятельности, при которой возникают общественные отношения, которые регулируются административно-процессуальными нормами.

3. Досмотр может быть осуществлен при наличии ряда признаков совершения правонарушения или при возникновении у сотрудников полиции подозрений о готовящемся правонарушении.

4. Наличие определенной цели досмотра. Основной целью досмотра выступает обеспечение привлечения правонарушителя к ответственности. Промежуточной целью является выявление правонарушения, а также поиск, анализ и закрепление доказательств совершенного правонарушения. Помимо этого, досмотр преследует цель создания условий, которые позволят в дальнейшем рассмотреть дело об административном правонарушении наиболее объективно.

Стоит понимать, что необходимо строгое соблюдение установленного законом порядка проведения досмотра, так как он выступает мерой, которая затрагивает честь и достоинство человека, а также может оказать сильнейшее психологическое воздействие на гражданина.

Порядок осуществления досмотра представляет собой законодательно регламентированную последовательность осуществления действий, которой должны следовать сотрудники полиции во время применения досмотра.

Статьи 27.7 и 27.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях регламентируют порядок применения досмотра как меры административно-процессуального обеспечения.

Статья 27.7 Кодекса РФ об административных правонарушениях закрепляет понятие «личный досмотр», а также «досмотр вещей, находящихся при физическом лице» [4]. В данной статье подчеркивается, что личный досмотр и досмотр вещей, которые находятся при физическом

лице, могут осуществляться с целью обнаружения у него орудий совершения либо предметов административного правонарушения.

Для того чтобы обеспечить законность и контроль проводимых мероприятий по досмотру гражданина, а также в целях защиты прав и свобод человека, данной статьей предусмотрено обязательное присутствие при досмотре двух понятых и, что важно, понятые должны быть того же пола, что и досматриваемый. Данный факт закрепляется в протоколе досмотра, либо в протоколе об административном задержании или доставлении.

В исключительных случаях при наличии достаточных оснований полагать, что при физическом лице находятся оружие или иные предметы, используемые в качестве оружия, проведение досмотра может осуществляться без понятых. Это связано с обеспечением безопасности лиц, уполномоченных на проведение досмотра, а также третьих лиц (иных граждан).

В обязательном порядке при осуществлении досмотра необходимо обеспечить безопасность досматриваемого лица, защиту его чести и достоинства.

Если в ходе досмотра происходит изъятие каких-либо вещей, документов, данные об этом заносятся в протокол. Законодателем установлено, что копия протокола о проведении досмотра, должна быть передана досматриваемому по его просьбе.

Анализ результатов проведенного анкетирования сотрудников ДПС, сотрудников ППС, а также участковых уполномоченных показывает, что порядка половины проведенных ими досмотров были осуществлены без привлечения понятых [5].

На резонный вопрос «Почему досмотр осуществлялся без привлечения понятых?» были получены следующие ответы:

1. 32,5% - отсутствие реальных условий для привлечения к досмотру понятых;
2. 27,8% - отказ граждан участвовать в процедуре досмотра в качестве понятого;
3. 23,7% - ситуация не позволяла осуществлять поиск понятых (безотлагательная ситуация);
4. 16,0% - использование досмотра могло повлечь за собой причинение вреда здоровью (жизни) людей.

Однако следует понимать, что несоблюдение порядка осуществления досмотра влечёт признание действий сотрудников полиции незаконными.

Обязательно стоит подчеркнуть, что положения статьи 27.7 Кодекса РФ об административных правонарушениях кардинально отличаются от личного обыска – действия, проводимого следствием в соответствии с уголовно – процессуальным законодательством.

Статья 27.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях закрепляет порядок осуществления досмотра транспортных средств.

Досмотр транспортного средства – комплекс мероприятий, который осуществляется для пресечения административного правонарушения. Основной целью досмотра выступает поиск орудий совершения правонарушения.

Досмотр транспортного средства может проводиться в определенных случаях:

1. Наличие весомых подозрений или оснований полагать, что в конкретном транспортном средстве провозится оружие, боеприпасы, бомбы, взрывные устройства, наркотические или психотропные вещества;
2. Наличие определенных показаний технических средств;
3. Проведение досмотра прямо предусмотрено законодательными актами РФ;

4. Наличие данных об осуществлении на конкретном транспортном средстве незаконной перевозки оружия, взрывчатки, боеприпасов, а также наркотических или психотропных веществ.

По своей сути досмотр транспортного средства представляет собой принудительный осмотр транспортного средства, который не нарушает его конструктивной целостности. Целью такого досмотра является поиск (в случае нахождения - изъятие) вещей, которые выступают в качестве предмета или орудия совершения административного правонарушения.

Перед началом проведения досмотра должностному лицу следует предложить владельцу транспортного средства предъявить для ознакомления документы, а также определенные вещи, которые являются орудием совершения правонарушения.

Как и в случае с личным досмотром, при досмотре транспортного средства необходимо присутствие двух понятых. Помимо этого, владелец транспортного средства должен присутствовать во время проведения данной процедуры.

Если требуется незамедлительное проведение досмотра транспортного средства, он может быть проведен и без его владельца. В данной ситуации должностные лица ответственны за сохранность и комплектность вещей.

При проведении процедуры досмотра может быть использована фото-, видеосъемка как средство фиксации доказательств.

При осуществлении досмотра транспортного средства в присутствии понятых обязательно составляется протокол, в котором фиксируются все обнаруженные в ходе досмотра вещи, а также перечисляются их характерные признаки и черты, позволяющие ее идентифицировать.

Если собственник транспортного средства отказывается подписывать протокол досмотра, либо он отсутствовал при применении данной меры, в

обязательном порядке данный факт отражается соответствующей записью в протоколе.

После составления протокола о проведении досмотра транспортного средства его копия в обязательном порядке передается лицу, во владении которого находится транспортное средство.

Кодекс РФ об административных правонарушениях закрепляет определенные требования к составлению протокола досмотра, но в настоящее время существуют определенные пробелы, которые сотрудники органов внутренних дел должны восполнять самостоятельно. В качестве примера можно назвать необходимость отображения в протоколе основания применения досмотра.

Федеральным законом от 07 февраля 2011 г. № 3 – ФЗ «О полиции» закреплено, что если сотрудником полиции применяются меры к гражданину, которые ограничивают права и свободы последнего, сотрудник полиции обязан объяснить причину и основания применения таких мер. Помимо этого, гражданину должны быть разъяснены его права и обязанности.

Следование данному порядку может помочь гражданам в обжаловании неправомерных действий сотрудников органов внутренних дел. С другой стороны, соблюдение определенного порядка позволяет снизить риск необоснованного обвинения сотрудника полиции в превышении им служебных полномочий.

Проводя аналогию с уголовно-процессуальным законодательством, возникает вопрос: целесообразно ли сотруднику полиции перед началом проведения процедуры досмотра предлагать гражданину отдать самому орудие совершения правонарушения?

В научной литературе многие исследователи и практикующие юристы придерживаются позиции, что перед досмотром все же должностному лицу необходимо предложить добровольно предъявить

документы, а также предоставить вещи, которые являются объектом (орудием) правонарушения при наличии информации о причастности лица к административному правонарушению.

В то же время, нельзя ставить в один ряд совершение уголовного преступления и административного правонарушения. Поэтому целесообразно проводить процедуру досмотра в менее строгой форме, нежели при обыске.

Анализ норм административного законодательства, регламентирующих правила поведения сотрудников полиции при проведении досмотра, не выявил обязанности сотрудников по предложению добровольно предъявить документы (вещи), которые могут быть изъяты в ходе досмотра. Закон «О полиции» и Кодекс РФ об административных правонарушениях таких норм не содержат. Данные действия обязательны для исполнения только при осуществлении следственных действий, т.е. предусмотрены уголовно-процессуальным законодательством.

Практика показывает, что сотрудники полиции в рамках осуществления своей деятельности довольно часто вынуждены производить досмотр. В различных ситуациях ими применяются нормы соответствующих нормативно-правовых актов, которые регламентируют проведение процедуры досмотра.

Рассмотрение различных аспектов, в т.ч. дискуссионных, по данной теме позволяет говорить о ее безусловной актуальности, и, как следствие, сделать вывод о необходимости совершенствования норм российского законодательства, улучшения практической деятельности органов внутренних дел.

Список использованной литературы

1. Воздушный кодекс РФ от 19 марта 1997 г. № 60-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1997. № 12. Ст. 1383.

2. О противодействии терроризму: Федеральный закон № 35 от 06 марта 2006 г. // Собрание законодательства РФ. 2006. №11. Ст. 1146.

3. Коренев А.П. Административное право России: Учебник: В 3 ч. М.: МЮИ МВД России. 1999.

4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195 - ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2002. № 1. Ст. 1.

5. Мягков А.В., Газизов Д.А. Применение милицией досмотра: теория и практика: Монография. Барнаул: Барнаульский ЮИ МВД России. 2006.

References

1. Vozdushnyj kodeks RF ot 19 marta 1997 g. № 60- FZ // Sobranie zakonodatel'stva RF. 1997. № 12. St. 1383.

2. O protivodejstvii terrorizmu: Federal'nyj zakon № 35 ot 06 marta 2006 g. // Sobranie zakonodatel'stva RF. 2006. №11. St. 1146.

3. Korenev A.P. Administrativnoe pravo Rossii: Uchebnik: V 3 ch. M.: MJuI MVD Rossii. 1999.

4. Kodeks Rossijskoj Federacii ob administrativnyh pravonarushenijah ot 30 dekabrja 2001 g. № 195 - FZ // Sobranie zakonodatel'stva RF. 2002. № 1. St. 1.

5. Mjagkov A.V., Gazizov D.A. Primenenie miliciej dosmotra: teorija i praktika: Monografija. Barnaul: Barnaul'skij JuI MVD Rossii. 2006.