

L&P

ЛЕОНТЬЕВ
И ПАРТНЕРЫ
АДВОКАТСКОЕ БЮРО

УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА БИЗНЕСА



В. Леонтьев, А. Сергиенко

**УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ
ЗАЩИТА БИЗНЕСА**

Адвокатское бюро «Леонтьев и партнеры»
Россия, 121099, Москва,
1-й Николощеповский переулок, дом 6, строение 1
Тел./факс: +7 (495) 287-31-80/81
info@leontyevpartners.ru
www.leontyevpartners.ru

Вступление	4
Запрос правоохранительных органов	6
Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств	8
Обыск и выемка	16
Опрос	20
Допрос	21
Дополнительная информация	23

Вступление

В существующих экономических условиях на современном этапе все более очевидна необходимость защиты прав предпринимателей в России.

Сегодня государством предпринимаются попытки создания современной системы взаимодействия бизнеса и государства, отвечающей международным стандартам. Активную роль в реализации проектов стали играть юристы.

Не секрет, что особенностью сегодняшней ситуации являются непростые экономические условия. Экономические факторы, так или иначе, выходят на первое место (спрос на внутреннем рынке, вопросы, связанные с курсом рубля и т. д.).

Но традиционные проблемы, как отмечает Уполномоченный по защите прав предпринимателей Борис Титов, по-прежнему связаны с активной проверочной деятельностью. К сожалению, даже в условиях непростой экономической ситуации, проверочная деятельность возрастает, плановая — уменьшается, а количество внеплановых проверок растёт. По данным социологических исследований, статистика неутешительная: у 10 % предпринимателей в течение года прошло более семи проверок.

По данным Института проблем правоприменения, где в прошлом году при участии ЦСР было проанализировано влияние проверок на экономические показатели компаний, «визит» контролеров в компанию среднего размера сокращает ее прибыль на 6,2 %, а малое предприятие может потерять до 13,3 % прибыли. По данным федерального опроса предпринимателей, проведенного институтом Уполномоченного, число проверок доходит до 9 млн.

Недавно была опубликована и статистика Министерства внутренних дел: количество возбуждаемых уголовных дел по статьям, связанным с мошенничеством, возросло с начала года на 25 %.

Последние предложения Президента Владимира Путина по защите бизнеса от избыточных проверок и следственных действий в ближайшее время могут быть внесены на рассмотрение Государственной Думы РФ и оформлены в качестве законопроектов.

Мы предлагаем рассмотреть данный материал по правовому сопровождению и защите бизнеса, инициаторами подготовки которого выступили специалисты адвокатского бюро «Леонтьев и партнеры», не дожидаясь реформы контрольно-надзорной деятельности.

Надеемся, что нам удалось сделать маленький шаг на пути улучшения культуры ведения бизнеса и содействовать переходу российского делового сообщества к лучшим стандартам цивилизованного ведения бизнеса.

Есть устойчивое выражение: «Предупрежден – значит вооружен».

*С заботой о коллегах,
Вячеслав Леонтьев*

Запрос правоохранительных органов

Права сотрудников правоохранительных органов

Правоохранительные органы (полиция) на стадии доследственных проверок, в том числе по налоговому и иным преступлениям экономической направленности, вправе запрашивать и получать от организаций сведения, справки, документы (их копии), иную необходимую информацию, в том числе персональные данные граждан, по мотивированному запросу.¹⁾

При осуществлении оперативно-розыскной деятельности (далее — ОРД), наряду с иными оперативно-розыскными мероприятиями (далее — ОРМ), органы, осуществляющие ОРД (полиция, ФСБ), вправе наводить справки путем направления в установленном порядке запроса соответствующему юридическому лицу, а равно получать информацию путем непосредственного ознакомления с материальными носителями (документами, банками данных).²⁾

Права работников компании

Требования уполномоченных должностных лиц о предоставлении информации обязательны для исполнения в сроки, установленные в требовании, но не позднее одного месяца со дня вручения требования.³⁾

Невыполнение законных требований влечет административную ответственность юридических лиц в виде штрафа в размере от 3 до 5 тысяч рублей.⁴⁾

На практике

Сотрудники правоохранительных органов направляют запросы о предоставлении документов и информации с целью получения доказательств совершения преступления путем исследования финансовых документов до возбуждения уголовного дела.

В случае непредоставления информации, возбуждение уголовного дела зачастую невозможно ввиду отсутствия объективных (документально подтвержденных) данных совершения преступления, а также нежелания органов следствия возбуждать уголовные дела с сомнительной судебной перспективой.

Таким образом, добровольное представление документов, отражающих финансово-хозяйственную деятельность организации, существенно облег-

1) п. 4 ч. 1 ст. 13 ФЗ «О полиции», ч. 4 ст. 21, ч. 1 ст. 144 Уголовно-процессуального кодекса РФ (далее — УПК РФ).

2) п. 2 ст. 6 ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее — ФЗ «Об ОРД»).

3) ч. 4 ст. 13 ФЗ «О полиции».

4) ст. 19.7 Кодекса об административных правонарушениях РФ (далее — КоАП РФ).

чает процесс возбуждения уголовного дела в отношении руководства и работников компании.

Согласно ст. 19.7 КоАП РФ, административная ответственность за непредставление сведений (информации) наступает лишь при условии обоснования запроса расследуемыми уголовными делами и находящимися в производстве делами об административных правонарушениях, а также проводимой проверкой заявлений, зарегистрированных в установленном порядке.

Также имеют значение мотивы запроса: запрос должен быть обоснован фактическими обстоятельствами материала проверки, в нем должны быть указаны конкретные, достаточные с точки зрения разумности и положений закона основания для истребования информации, относящейся исключительно к предмету проводимой проверки.

Вопрос о привлечении юридического лица к ответственности по ст. 19.7 КоАП РФ рассматривается мировым судом, процесс обращения в который связан для правоохранителей со значительными трудовременными затратами, а санкция в виде штрафа в размере до 5 тысяч рублей, напротив, является незначительной для подавляющего большинства юридических лиц. В связи с изложенным велика вероятность того, что вопрос о привлечении к административной ответственности поставлен не будет.

В случае согласия на предоставление документов необходимо осознавать, что они будут подвергнуты тщательной проверке, результаты которой могут быть использованы против компании.

Игнорирование компанией запроса, мотивированного требованиями ст. 6 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», не образует состава административного правонарушения, предусмотренного ст. 19.7 КоАП РФ, так как способ «наведения справок» не имеет четкой законодательной регламентации, однако, получение такого запроса должно вызвать не меньшую обеспокоенность руководства коммерческой организации.

Гласное наведение справок в отношении компании путем направления запросов может иметь своей целью фактическое уведомление руководства организации о том, что ей заинтересовались соответствующие правоохранительные органы, уполномоченные на проведение оперативно-розыскных мероприятий.

Такой тактический прием правоохранительных органов оправдан, если необходимо заставить руководство или сотрудников компании совершить ошибку в своих действиях, например, начать телефонные переговоры/переписку с номинальным руководством организации либо аффилированными лицами, вывоз или сокрытие документов финансово-хозяйственной деятельности с сомнительными контрагентами.

Подобные действия руководства или сотрудников компании могут негласно документироваться оперативными службами уже с момента направления запроса с целью сбора достаточной информации для возбуждения уголовного дела.

Рекомендации

Не рекомендуется добровольно предоставлять документы, относящиеся к деятельности компании, по запросу правоохранительных органов на стадии проведения доследственных проверок или оперативно-розыскных мероприятий.

В случае же принятия решения о предоставлении документов следует помнить, что сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие) о деятельности организации, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, охраняются требованиями федерального закона «О коммерческой тайне».⁵⁾

В связи с изложенным за разглашение или незаконное использование информации, составляющей коммерческую тайну, должностные лица правоохранительных органов, получившие к ней доступ в силу исполнения служебных обязанностей несут административную или уголовную ответственность.⁶⁾

С целью исключения действий правоохранителей в интересах недобросовестных конкурентов или в иных противоречащих закону целях в ответе на запрос следует указывать, что предоставляемые сведения относятся к информации, составляющей коммерческую тайну.

Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств

Права сотрудников полиции

При осуществлении оперативно-розыскной деятельности, наряду с иными оперативно-розыскными мероприятиями, проводится обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств.⁷⁾

При решении задач оперативно-розыскной деятельности органы, уполномоченные ее осуществлять, вправе проводить — гласно и негласно — оперативно-розыскные мероприятия, перечисленные в ст. 6 ФЗ «Об ОРД», про-

5) ч. 2 ст. 3 ФЗ «О коммерческой тайне».

6) ст. 13.14 КоАП РФ, ст. 183 УПК РФ.

7) п. 8 ст. 6 ФЗ «Об ОРД».

изводить при их проведении изъятие документов, предметов, материалов и сообщений, а также прерывать предоставление услуг связи в случае возникновения непосредственной угрозы жизни и здоровью лица, а также угрозы государственной, военной, экономической или экологической безопасности РФ.⁸⁾

Права работников компании

Каждый, кто законно находится на территории РФ, вправе свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства.⁹⁾

Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Каждый задержанный имеет право пользоваться помощью адвоката с момента задержания.¹⁰⁾

На практике

Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств — это оперативно-розыскное мероприятие, проводимое до возбуждения уголовного дела в рамках доследственной проверки информации о преступлении либо дела оперативного учета.

Оперативно-розыскные мероприятия проводятся гласно и негласно. Негласные ОРМ проводятся без уведомления проверяемого лица и, соответственно, без его согласия на их производство. При производстве гласных ОРМ сотрудники полиции обращаются непосредственно к проверяемому лицу (в проверяемую компанию), представляются и сообщают, какое мероприятие они намереваются проводить. В отличие от негласных ОРМ и следственных действий (обыск, выемка), гласные ОРМ предполагают согласие проверяемого лица и его уведомление о намерении проведения конкретных мероприятий.

Закон «Об ОРД» не предоставляет, но и не ограничивает права сотрудников полиции на принудительное производство гласных ОРМ, как и не содержит санкций за отказ от участия в гласных ОРМ для лиц, в отношении которых они проводятся.

Следует обратить внимание на то обстоятельство, что в рамках производства обследования — в отличие от обыска — у сотрудников полиции нет законодательно закрепленного права взламывать входные двери и запоры. В связи с этим, если сотрудники полиции не смогут проникнуть на территорию или в офис организации, у них не будет возможности провести обследование.

8) п. 1 ст. 15 ФЗ «Об ОРД».

9) ч. 1 ст. 27 Конституции РФ.

10) ст. 48 Конституции РФ.

В то же время в случае предъявления ответственному лицу компании распоряжения о проведении обследования, его последующее противодействие расценивается как неповиновение законному распоряжению сотрудника полиции и, согласно ст. 19.3 КоАП РФ, влечет за собой административную ответственность в виде штрафа в размере до 1 тысячи рублей либо административного ареста на срок до 15 суток.

Именно по этой причине сотрудники полиции, как правило, попадают на территорию организации хитростью, проходя вместе с работниками компании или под видом клиентов.

На практике сотрудники полиции, пользуясь невозможностью оказания им физического сопротивления со стороны проверяемых лиц, фактически подменяют оперативно-розыскное мероприятие «Обследование помещения» следственными действиями — обыском и выемкой, проникают в офис против воли проверяемого лица и принудительно изымают предметы и документы.

Их появление в офисе всегда неожиданно, что обуславливает успех в получении документов и информации с электронных носителей.

Рекомендации

Проверка удостоверений сотрудников полиции

При появлении сотрудников полиции в первую очередь потребуйте у них предъявить служебные удостоверения и перепишите их данные.

Сделать это необходимо, поскольку в случае последующих нарушений закона со стороны сотрудников полиции будет затруднительно идентифицировать их личности и обжаловать их действия.

Следует отметить, что граждане имеют законное право требовать от сотрудников полиции представиться и предъявить служебное удостоверение, а сотрудники полиции обязаны сделать это. В связи с этим в случае отказа сотрудника полиции предъявить удостоверение, незамедлительно обратиться в службу «02» и сообщить о нарушении со стороны данного сотрудника полиции.

Ознакомление с распоряжением

Внимательно ознакомьтесь с распоряжением о производстве гласного оперативно-розыскного мероприятия «Обследование помещений».

Основанием производства обследования является распоряжение о производстве гласного оперативно-розыскного мероприятия, подписанное руководителем правоохранительного органа.

В распоряжении должны быть указаны его регистрационный номер, основание для проведения обследования, лицо, в отношении которого оно проводится, место проведения обследования и список сотрудников полиции, которым поручено проведение обследования. Распоряжение объявляется под расписку представителю проверяемой организации и ему же вручается копия.¹¹⁾

Если распоряжение содержит неверное название фирмы, ИНН, адрес и т. п., это обязательно стоит отметить в распоряжении.

Кроме того, как было указано выше, гласные мероприятия предполагают согласие проверяемого лица, в связи с чем в распоряжении, в графе «С распоряжением ознакомлен», следует указать: «С проведением обследования помещения не согласен, прошу сотрудников полиции покинуть офис компании». Это, как правило, не заставляет сотрудников полиции покинуть офис, однако позволяет в будущем более эффективно обжаловать их незаконные действия. Кроме того, необходимо сверить список указанных в постановлении сотрудников полиции с реально присутствующими на обследовании. Сотрудники полиции, не указанные в распоряжении, должны покинуть место обследования, поскольку их нахождение в офисе компании незаконно.

В ходе обследования в офисе организации сотрудники полиции, как правило:

- устанавливают личности и занимаемые должности работников, находящихся в офисе организации;
- получают от них объяснения по вопросам, связанным с деятельностью организации;
- изымают правоустанавливающие документы и документы, отражающие финансово-хозяйственную деятельность организации;
- изымают информацию, хранящуюся на жестких дисках компьютеров и на съемных носителях.

В первую очередь сотрудников полиции интересуют:

- печати и чистые листы с оттисками печатей и/или подписями руководителей сторонних организаций;
- черновые записи, отражающие финансово-хозяйственную деятельность организации, как в бумажном, так и электронном виде;

11) Приказ МВД России от 01.04.2014 N 199 (ред. от 17.04.2017). «Об утверждении Инструкции о порядке проведения сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации гласного оперативно-розыскного мероприятия обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств и Перечня должностных лиц органов внутренних дел Российской Федерации, уполномоченных издавать распоряжения о проведении гласного оперативно-розыскного мероприятия обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств»

- документы, отражающие взаимоотношения организации с «проблемными» контрагентами (договоры, акты, накладные, счета-фактуры, платежные поручения).

Помимо перечисленного, сотрудники полиции стараются получить максимальную информацию о деятельности организации (структура, организация работы, должностные лица, контактные телефоны, используемые помещения, филиалы, склады и т. п.).

Подготовка офиса к обследованию

Лучший способ избежать негативных последствий неожиданного обследования вашего офиса — заранее к нему подготовиться, придерживаясь нижеследующих рекомендаций:

- установите автоматизированную контрольно-пропускную систему, которая не допустит проникновения сотрудников полиции на территорию и в офис компании. Установка магнитных замков в помещениях офиса не позволит сотрудникам полиции беспрепятственно в них проникать;
- установите систему видеонаблюдения в офисе. Это позволит зафиксировать все нарушения сотрудников полиции и успешно обжаловать их действия.

Безопасное хранение документов

Хранение документов, отражающих финансово-хозяйственную деятельность компании, следует организовать таким образом, чтобы исключить свободный доступ к ним посторонних. Не следует без особой надобности хранить архив документов в помещении основного офиса компании. Лучше хранить архив в достаточно удалённом населённом пункте и на требование сотрудников полиции предоставить документы ответить, что документы в архиве и будут предоставлены через пару дней.

Документы, нахождение которых в офисе необходимо, храните в сейфах, запирающихся шкафах или запирающихся помещениях. Заранее подумайте о том, каким образом, в случае неожиданного обследования, шкафы будут запираются и у кого из работников будут ключи.

Безопасное хранение электронных носителей

Хранение и работу с электронными документами следует организовать таким образом, чтобы исключить свободный доступ к ним посторонних.

Не следует работать с электронными документами на жёстких дисках компьютеров. Вся рабочая документация и переписка должны храниться на удалённых серверах. Лучше, если эти серверы будут находиться на территории другого государства. Если хранение электронных документов на удалённых серверах по какой-то причине невозможно, следует пользоваться съёмными

носителями информации. В этом случае при неожиданном визите сотрудников полиции следует прекратить работу и убрать съёмные носители в карманы одежды. Производить личный обыск работников компании в рамках обследования сотрудники полиции не вправе.

Безопасные рабочие места

Рабочие места руководителей и бухгалтеров должны находиться в помещениях с ограниченным доступом для посторонних лиц.

Это могут быть отдельные помещения или кабинеты, оборудованные системами охраны (магнитные ключи, видеонаблюдение и т. п.). В случае неожиданного принудительного проникновения сотрудников полиции в офис компании у них не будет возможности беспрепятственно проникнуть в кабинеты руководства и бухгалтерии.

При этом сотрудники полиции стремятся ввести работников компании в заблуждение относительно своих прав и настойчиво просят открыть двери, угрожая ответственностью. В этом случае следует деликатно сообщить, что ключи находятся у хозяина кабинета, его нет на месте, дубликатов ключей нет. При попытке сотрудников полиции взломать дверь необходимо зафиксировать этот факт на видео (видеокамера, мобильный телефон). Далее необходимо отразить это обстоятельство в протоколе обследования и незамедлительно обратиться с жалобой в прокуратуру или суд.

Документы, полученные с нарушением закона, не могут являться доказательствами по делу.

Подготовка коллектива

Заранее подготовьте работников компании к общению с сотрудниками полиции, каждый должен чётко знать свои действия в случае неожиданного обследования.

Следует заранее подготовить одного из работников компании, способного грамотно общаться с сотрудниками полиции, как отвечать на их вопросы и давать необходимые комментарии. Как правило, с этой ролью могут справиться юрист компании, сотрудник службы безопасности или один из заместителей руководителя. При этом другие работники компании, пользуясь паузой, должны закончить работу и приступить к выполнению своих задач.

К примеру, одни работники выключают компьютеры, удерживая кнопку запуска, убирают в сейф или запирающийся шкаф документы, диски, папки и т. п., сопровождают сотрудников полиции.

Это необходимо делать, поскольку недобросовестные сотрудники полиции, оставшись в одиночестве, могут вбросить документы, печати и бланки сторонних организаций. Кроме того, только в случае непрерывного сопрово-

ждения работники компании смогут быстро отреагировать на нарушения со стороны сотрудников полиции и зафиксировать их на видео.

Другие работники выключают компьютеры, удерживая кнопку запуска, убирают в сейф или запирающийся шкаф документы, диски, папки и т. п., запирают все сейфы, шкафы и двери, забирают ключи, съёмные носители информации и покидают помещение офиса.

Зачастую сотрудники полиции запрещают работникам компании покидать офис, требуют, чтобы все оставались в помещении и предоставили им возможность осмотреть их рабочие места и компьютеры.

Ни в коем случае не стоит оказывать сотрудникам полиции физического сопротивления, толкать, обзывать или хамить им. За подобное поведение вы можете быть привлечены к административной и даже уголовной ответственности.¹²⁾

Однако следует понимать, что у сотрудников полиции нет права задерживать кого-либо в помещении, как нет и ответственности для работников компании за самовольное оставление места производства обследования. В связи с этим во избежание конфликта с правоохранителями лучше пойти на хитрость. Например, выйти в туалет или выйти из офиса и, находясь вне поля зрения сотрудников полиции, не возвращаться.

Понятие

Все действия сотрудников полиции в ходе обследования должны происходить в присутствии не менее двух дееспособных граждан, достигших возраста восемнадцати лет, не заинтересованных в его результатах.

Важно отметить, что граждане, привлеченные для удостоверения факта, содержания, хода проведения и результатов проведения обследования, не должны быть подчинены или подконтрольны проводящим обследование лицам.¹³⁾

Однако зачастую сотрудники полиции приводят указанных граждан с собой, что указывает, как минимум, на их подконтрольность и заинтересованность в результатах обследования, о чем также необходимо указать в распоряжении до начала обследования.

В связи с изложенным, если сотрудники правоохранительных органов просят удостоверить факт проведения обследования работников компании, следует согласиться, поскольку в дальнейшем их объяснения возможно использовать при обжаловании неправомερных действий. По тем же причинам в случае недоверия к привлеченным полицейскими гражданам необхо-

12) ст. 19.3 КоАП РФ, ст.ст. 318, 319 Уголовного кодекса РФ.

13) п. 14 Приказа МВД России от 01.04.2014 N 199 (ред. от 17.04.2017)

димо настоять на привлечении к удостоверению факта обследования дополнительных граждан, не заинтересованных в его исходе.

Процесс изъятия

Внимательно отнеситесь к процессу изъятия предметов и документов.

Перед изъятием ещё раз напомните сотрудникам полиции, что у них нет права принудительного изъятия предметов и документов в рамках обследования, а позднее внесите запись о данном предупреждении в замечания к протоколу мероприятия.

Сложившаяся судебная практика неоднозначна, и в некоторых случаях суды указывают, что ОРМ не могут подменять собой уголовно-процессуальные действия по обнаружению и изъятию доказательств.¹⁴⁾

Проследите за тщательностью упаковки изымаемого.

Коробки с документами должны быть закрыты и опечатаны способом, исключающим свободный доступ либо утрату документов. При изъятии оригиналов документов сотрудники полиции обязаны предоставить копии. В случае невозможности предоставления копий в момент изъятия они должны быть предоставлены в течение пяти дней с момента изъятия.

Изымаемые компьютеры должны быть упакованы и опечатаны таким образом, чтобы исключить возможность доступа к их жестким дискам и удаления либо записи информации.

При изъятии компьютеров и иных электронных носителей информации сотрудником, осуществляющим изъятие, по ходатайству законного владельца информация копируется на другие электронные носители информации, предоставленные ему законным владельцем изъятых носителей.

Подписание протокола

Не отказывайтесь от подписания и получения копии протокола обследования, ваш отказ повлечет за собой лишь направление протокола почтой.

Напротив, внимательно прочтите его и в случае неверного указания обстоятельств проведения обследования, перечня изъятого, иных неточностей, отразите это в замечаниях к протоколу.

Перечень изъятого должен быть подробным, чтобы была возможность безошибочно определить каждый изъятый предмет или документ. Также в замечаниях к протоколу необходимо отразить все нарушения, допущенные, по вашему мнению, сотрудниками полиции при производстве обследования.

14) Определение Верховного Суда РФ от 9 января 2013 г. N 45-О12-77; Надзорное производство прокуратуры Тульской области N 69-14-16 с.

При отсутствии своевременно внесенных в протокол замечаний будет достаточно сложно обжаловать нарушения, допущенные сотрудниками правоохранительных органов.

Пригласите специалиста

Сообщите всем работникам компании контакты специалиста, способного при необходимости приехать в офис компании и оказать помощь в защите ее интересов.

Практика показывает, что работникам компании сложно противостоять незаконным действиям со стороны сотрудников правоохранительных органов без поддержки специалистов. Присутствие при проверке грамотного специалиста дисциплинирует сотрудников полиции и придает уверенности работникам компании, позволяя адекватно вести себя в стрессовой ситуации.

Обыск и выемка

Права сотрудников полиции

В рамках возбужденного уголовного дела, при наличии достаточных оснований 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, следователь вправе провести обыск ¹⁵⁾

В рамках возбужденного уголовного дела, при необходимости изъятия определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, и если точно известно, где и у кого они находятся, следователь вправе произвести их выемку. ¹⁶⁾

В рамках возбужденного уголовного дела, при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, которые могут иметь значение для уголовного дела, следователь вправе произвести личный обыск. ¹⁷⁾

15) 15 ст. 182 УПК РФ.

16) 16 ст. 183 УПК РФ.

17) 17 ст. 184 УПК РФ.

Права работников компании

Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Каждый задержанный имеет право пользоваться помощью адвоката с момента задержания.¹⁸⁾

На практике

Обыск и выемка — следственные действия, проводимые после возбуждения уголовного дела с целью отыскания доказательств, предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела и установления обстоятельств преступления.

Рекомендации

Проверка удостоверений

Как и в случае с обследованием, при появлении сотрудников правоохранительных органов в первую очередь потребуйте предъявить служебные удостоверения и перепишите их данные.

Сделать это необходимо в целях установления их личности на случай обжалования неправомерных действий.

Ознакомьтесь с постановлением

Основанием производства следственных действий обыска и выемки является постановление следователя об их производстве. Внимательно ознакомьтесь с текстом и перепишите его полностью.

В отличие от обследования, сотрудники правоохранительных органов обязаны ознакомить представителя организации с постановлением, но не обязаны вручать его копию.

При ознакомлении представитель компании вправе переписать текст постановления. Сделать это необходимо, поскольку постановление содержит фактуру уголовного дела. А знание фактуры может помочь установить причину возбуждения уголовного дела и значительно облегчить задачу юристам, которые в дальнейшем будут представлять интересы компании.

Порядок производства обыска и выемки регламентирован статьями 182 и 183 УПК РФ.

В рамках производства обыска и выемки следователь вправе:

- вскрывать любые помещения, шкафы, сейфы, если владелец отказывается добровольно их открыть;

18) 18 ст. 48 Конституции РФ.

- проводить личный обыск лиц, находящихся в офисе, и досмотр их личных вещей (личный обыск проводится на основании постановления следователя лицами того же пола, при участии понятых того же пола);
- запретить лицам, присутствующим в месте производства обыска/выемки, покидать его, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска.

Коммерческая тайна

В отличие от обыска в жилище, обыск в офисе коммерческой организации проводится на основании постановления следователя, судебного решения о его производстве не требуется.

Следует упомянуть о том, что изъятие предметов и документов, содержащих охраняемую законом тайну, производится на основании судебного решения, принимаемого в порядке, установленном ст. 165 УПК РФ, при этом закон не предусматривает какого-либо исключения из этого правила для предметов и документов, содержащих информацию, охраняемую требованиями федерального закона «О коммерческой тайне».

Таким образом, документы, содержащие информацию, в отношении которой установлен режим коммерческой тайны, могут быть изъяты только на основании судебного решения.

Однако режим коммерческой тайны считается установленным лишь после принятия обладателем информации определенных мер, в том числе — нанесения на материальные носители грифа «Коммерческая тайна», ограничения доступа к информации и т. д.¹⁹⁾

С целью исключения произвольного, по сути, доступа сотрудников правоохранительных органов к документам финансово-хозяйственной деятельности и электронным носителям компании на основании постановления следователя, рекомендуется ввести режим коммерческой тайны в отношении всех документов компании, которые могут прямо или косвенно интересовать правоохранителей.

Понятые

Все действия сотрудников полиции при обыске должны происходить в присутствии не менее двух понятых, которых закон определяет как не заинтересованных в исходе уголовного дела лиц²⁰⁾, не наделенных полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности.²¹⁾

Как правило, сотрудники полиции приходят на обыск уже с понятыми. Если сотрудники полиции просят быть понятыми работников компании, следует

19) ст. 10 ФЗ «О коммерческой тайне».

20) ст. 60 УПК РФ.

21) ст. 13 ФЗ «Об ОРД».

согласиться, поскольку показания понятых могут являться одним из доказательств по уголовному делу.

Подписание протокола

Не отказывайтесь от подписи в протоколе обыска.

Напротив, внимательно прочтите его и в случае неверного указания обстоятельств проведения обыска, перечня изъятого, иных неточностей, отразите эти обстоятельства в замечаниях к протоколу. Там же необходимо отразить все нарушения, допущенные, по вашему мнению, сотрудниками полиции при производстве обыска.

Учитывая объём полномочий следователя в рамках производства обыска и выемки, следует внимательно отнестись к его предложению «добровольно выдать подлежащие изъятию предметы, документы и ценности». Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться их сокрытия, то следователь вправе не производить обыск, что, в свою очередь, может уберечь компанию от обнаружения в процессе обыска иных нарушений.

Безопасное хранение документов

Единственный способ избежать обнаружения документов и информации на электронных носителях в рамках обыска — не хранить их в местах, доступных для посторонних.

Архив документов, отражающих финансово-хозяйственную деятельность компании, следует хранить вне основного офиса компании.

Организуйте хранение архива в отдаленном населённом пункте или у третьих лиц, заключив соответствующие договоры. И позаботьтесь о том, чтобы реальное место хранения архива было известно только самому близкому и надежному кругу лиц.

Безопасное хранение информации

Работайте с электронными документами, используя удалённые серверы.

Не храните информацию на жестких дисках офисных компьютеров, вся рабочая документация и переписка должна храниться на серверах, расположенных на территории других государств.

Основным источником доказательств по уголовным делам экономической и налоговой направленности были и остаются финансовые документы и информация на электронных носителях. В связи с чем эти действительно простые меры предосторожности позволят максимально эффективно защищаться от возможных претензий со стороны правоохранительных органов.

Опрос

Права сотрудников полиции

При осуществлении оперативно-розыскной деятельности, наряду с иными оперативно-розыскными мероприятиями, сотрудники полиции вправе проводить опросы лиц.²²⁾

Полиция осуществляет свою деятельность на основе соблюдения и уважения прав и свобод человека и гражданина. Сотруднику полиции запрещается прибегать к пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению. Сотрудник полиции обязан пресекать действия, которыми гражданину умышленно причиняются боль, физическое или нравственное страдание.²³⁾

Права работников компании

Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.²⁴⁾

Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Каждый задержанный имеет право пользоваться помощью адвоката с момента задержания.²⁵⁾

На практике

В ходе производства обследования помещений сотрудники полиции, как правило, стараются произвести опрос работников компании. При этом сотрудники полиции фактически пытаются подменить оперативно-розыскное мероприятие «Опрос» следственным действием «Допрос», говоря о якобы существующей обязанности работников компании давать объяснения и угрожая уголовной ответственностью за отказ от дачи объяснений по ст. 308 УК РФ. При этом нарушается конституционное право опрашиваемого на получение квалифицированной юридической помощи и существует риск того, что неподготовленный работник компании под психологическим давлением сотрудников полиции даст объяснения, которые впоследствии будут использованы против него самого и руководства организации.

22) 6 ФЗ «Об ОРД».

23) п. 1, 3 ст. 5 ФЗ «О полиции».

24) ст. 51 Конституции РФ.

25) ст. 48 Конституции РФ.

Рекомендации

В действительности у сотрудников полиции есть право опрашивать граждан, при этом у работников компании нет обязанности давать такие объяснения, как нет и ответственности за отказ от дачи объяснений. Статья 308 УК РФ предусматривает ответственность за отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний в рамках возбужденного уголовного дела, а не за отказ от дачи объяснений в рамках доследственной проверки. Более того, согласно примечанию к ст. 308 УК РФ, лицо не подлежит уголовной ответственности даже за отказ от дачи показаний против себя самого, своего супруга или своих близких родственников.

В связи с вышеизложенным в период проведения следственных действий либо оперативно-розыскных мероприятий неподготовленным работникам компании лучше покинуть офис. Если же этого сделать не удастся, то следует, не слушая угрозы сотрудников полиции, отказаться давать какие-либо объяснения, сославшись на ст. 51 Конституции РФ.

Допрос

Права сотрудников полиции

В рамках возбужденного уголовного дела следователь вправе производить допросы лиц.²⁶⁾

Полиция осуществляет свою деятельность на основе соблюдения и уважения прав и свобод человека и гражданина. Сотруднику полиции запрещается прибегать к пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению. Сотрудник полиции обязан пресекать действия, которыми гражданину умышленно причиняются боль, физическое или нравственное страдание.²⁷⁾

Права работников компании

Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.²⁸⁾

Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Каждый задержанный имеет право пользоваться помощью адвоката с момента задержания.²⁹⁾

26) гл. 26 УПК РФ.

27) п. 1, 3 ст. 5 ФЗ «О полиции».

28) ст. 51 Конституции РФ.

29) ст. 48 Конституции РФ.

Свидетель вправе отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга и других близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УПК РФ. Свидетель, в соответствии с ч. 5 ст. 189 УПК РФ, вправе являться на допрос с адвокатом. Свидетель не может быть принудительно подвергнут судебной экспертизе или освидетельствованию.³⁰⁾

На практике

В ходе производства обыска сотрудники полиции могут произвести допросы работников компании. При этом сотрудники полиции предупреждают об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний по ст. 308 УК РФ. Каждый работник компании должен понимать, что, будучи неподготовленным и неосведомленным о целях производства допроса, он может дать показания, которые впоследствии будут использованы против него самого.

Каждый работник компании должен знать, что в этот момент он вправе воспользоваться положениями ст. 51 Конституции РФ и отказаться свидетельствовать против себя самого, а также вправе воспользоваться помощью адвоката.

Рекомендации

Как правило, сотрудники полиции пытаются ввести допрашиваемых в заблуждение, говоря о том, что право на юридическую помощь и на отказ от дачи показаний есть только у подозреваемых. Подобное разъяснение прав в протокол допроса не вносится и рассчитано на введение сотрудников компании в заблуждение.

Работник компании вправе отказаться давать свидетельские показания на основании ст. 51 Конституции РФ, в том числе — если его позиция защиты не сформирована, и он считает, что данные им показания могут быть использованы против него самого.

В этом случае в протоколе допроса следует указать «от дачи показаний отказываюсь на основании статьи 51 Конституции РФ», а если следователь настаивает на уточнении позиции, можно добавить «поскольку считаю, что данные мною показания могут быть использованы органами предварительного следствия против меня самого».

³⁰⁾ п. 1, 6 ч. 4, ч. 5 ст. 56 УПК РФ

Дополнительная информация

В августе 2017 г. Президент утвердил перечень поручений о мерах по снижению административной нагрузки на субъекты предпринимательской деятельности в Российской Федерации.

1. Правительству Российской Федерации совместно с Генеральной прокуратурой Российской Федерации:

а) обеспечить внесение в законодательство Российской Федерации изменений, предусматривающих:

ограничение количества внеплановых проверок, проводимых каждым органом контроля (надзора) в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей ежегодно (не более 30 процентов от количества плановых проверок, предусмотренных ежегодным планом проведения плановых проверок каждого органа контроля (надзора), за исключением внеплановых проверок, инициированных в связи с причинением вреда (или возникновением такой угрозы) жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия, а также угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

сокращение срока проведения внеплановой проверки в отношении юридического лица или индивидуального предпринимателя до 10 рабочих дней; ограничение предмета внеплановой проверки только фактами, послужившими основанием для её проведения.

Срок — 1 декабря 2017 г.;

б) представить предложения с соответствующими проектами нормативных правовых актов по исключению применения следственными органами мер, приводящих к приостановлению деятельности предприятий, включая необоснованное изъятие жестких дисков с рабочих компьютеров и серверов, принадлежащих предпринимателям, предусмотрев при этом возможность снятия копий информации, содержащейся на указанных электронных носителях.

Срок — 15 ноября 2017 г.;

в) представить предложения, предусматривающие наделение Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей, а также уполномоченных по защите прав предпринимателей в субъектах Российской Федерации, правом представлять интересы членов общероссийских объединений предпринимателей в судах по отдельным категориям дел, исключая при этом возможность подачи коллективных исков или исков в интересах неограниченного круга лиц.

Срок — 1 октября 2017 г.

Ответственные: Медведев Д.А., Чайка Ю.Я.

2. Правительству Российской Федерации совместно с Верховным Судом Российской Федерации и Генеральной прокуратурой Российской Федерации проработать вопрос о недопущении продления меры пресечения в виде содержания под стражей (ареста) в отношении лиц, подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений в сфере предпринимательской деятельности, в случае если по уголовному делу не предпринимаются активные следственные действия, и, при необходимости, предусмотреть внесение в законодательство Российской Федерации соответствующих изменений.

Срок — 15 ноября 2017 г.

Ответственные: Медведев Д.А., Лебедев В.М., Чайка Ю.Я.

3. Генеральной прокуратуре Российской Федерации, Следственному комитету Российской Федерации, Федеральной службе безопасности Российской Федерации и Министерству внутренних дел Российской Федерации в целях повышения гарантий защиты прав предпринимателей при осуществлении уголовного преследования:

обеспечить контроль за соблюдением требований уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации о запрете применения меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении лиц, подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений в сфере предпринимательской деятельности;

усилить процессуальный контроль за законностью возбуждения и расследования уголовных дел в отношении указанных лиц, в частности, за соблюдением процессуальных сроков в стадии досудебного производства.

Доклад — до 1 октября 2017 г.

Ответственные: Чайка Ю.Я., Бастрыкин А.И., Бортников А.В., Колокольцев В.А.

4. Рекомендовать Верховному Суду Российской Федерации:

усилить судебный надзор за законностью возбуждения и расследования уголовных дел в отношении лиц, подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений в сфере предпринимательской деятельности;

представить в Правительство Российской Федерации предложения, предусматривающие отказ в удовлетворении ходатайств следственных органов о продлении меры пресечения в виде ареста в отношении лиц, подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений в сфере предпринимательской деятельности, в случае если по уголовному делу не предпринимаются активные следственные действия.

Доклад — до 15 октября 2017 г.

Ответственный: Лебедев В.М.

15 августа 2017 года

