

Жойдь А. Д.
ОСМОТР В БЕЛАРУСИ И США

Жойдь Анна Денисовна, студентка 4 курса Белорусского государственного университета, г. Минск, Беларусь, annasakamaki@mail.ru

Научный руководитель: старший преподаватель Ваишель Д. Н.

Осмотр в белорусском законодательстве является следственным действием по восприятию места происшествия, трупа, местности, помещения, жилища и иного законного владения, предметов, документов и компьютерной информации при наличии достаточных данных полагать, что в ходе этих следственных действий могут быть обнаружены следы преступления и иные материальные объекты, выяснены другие обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела. В английском языке переводом осмотра являются понятия «examination, inspection, screening» в зависимости от реферируемой литературы. Исходя из многогранности лингвистической окраски данных слов, мы можем выделить такие переводы для «examination», применительно к специфике рассматриваемой темы, – «рассмотрение, изучение, проверка, анализ, освидетельствование, расследование» и др. «Inspection» в данном случае может означать «проверка, осмотр, обследование, освидетельствование» и др. При переводе слова «screening» мы обращаемся к таким понятиям, как «скрининг, обследование, осмотр» и др. Толковый словарь Ожегова содержит понятие «осматривать» – «посмотреть на кого-что-н. с разных сторон, обозреть полностью, оглядеть сооружение со всех сторон. выставку; обследовать с какой-н. целью».

Исходя из общего определения значений слов, мы можем прийти к первоначальному выводу, что с точки зрения толкования, осмотр в США является более широким понятием, чем осмотр в Беларуси. Делаем такие выводы, поскольку точной дифференциации, а тем более точной аналогии белорусскому осмотру мы привести не можем. Однако мы должны понимать, что и в белорусском, и в американском законодательстве существуют определенные ограничения проведения осмотра, разграничивающие эти два явления не по этимологическому критерию, а по процессуально-правовому.

В Республике Беларусь позиция насчет осмотра определена в Уголовно-процессуальном кодексе (далее – УПК). Данному следственному действию отведен ряд статей, находящихся в гл. 23 УПК. Оно производится следователем или лицом, производящим дознание. В особых случаях, например, при производстве осмотра в жилище и ином законном владении к данному следственному действию косвенно привлекается прокурор или его заместитель. Это участие выражается в выдаче санкции на осмотр.

Что же касается США, то на стадии производства следственных действий имеются также особые ограничения. Эту связь можно проследить на основании сравнения санкции прокурора в белорусском законодательстве и процедуры выдачи ордера на осмотр в США. Особую роль здесь играет Четвертая поправка в Конституцию США, запрещающая любое незаконное вторжение на частную территорию гражданина. Однако, если исходить из

природы совершения преступления, вторжение на частную территорию преступника не должно являться незаконным, поскольку в таком случае лица, проводящие данное следственное действие, действуют в интересах государства, исполняя его правоохранительную функцию. Но если исходить из этой позиции, можно прийти к выводу, что в таком случае подозреваемые в совершении преступления лица обладают меньшим набором конституционных прав, чем правопослушные граждане. Национальное законодательство федерального уровня в этом вопросе не ставит точку, но значительно ограничивает полномочия лица, производящего осмотр в жилище и ином законном владении. И возникает новое понятие – «достаточные основания». Ордер выдается уполномоченному лицу специальным органом – магистратом – только в том случае, если это лицо письменно или устно подтвердит эти основания. Магистрат, или мировой судья, работает при окружном суде.

В рассматриваемом случае у правоприменителя возникает соответствующий вопрос: «Как разграничить достаточные основания от недостаточных?» С теоретической точки зрения, можно принять во внимание особенности характера англо-саксонской правовой семьи, где источником права является судебный прецедент и правовой обычай. Считаем, что каким бы ни было регулирование, у магистрата не должно оставаться сомнений по поводу необходимости проведения осмотра частной территории.

Однако вызывает интерес не только подготовка к осмотру в целом, но и отдельные процедуры. Как упоминалось ранее, основным этапом при подготовке к осмотру является получение ордера на проведение осмотра в частном помещении. В заявлении уполномоченное лицо, наряду с описанием лица и места, которое подлежит осмотру, упоминает объекты, которые являются целью осмотра жилища (законного владения). В отечественной теории возникает параллель между американским осмотром частной территории и белорусской выемкой. Выемка ставит перед собой цель найти уже известный лицу, проводящему данное мероприятие, предмет (вещество, объект). Такая параллель показывает нам широту применения обыска в США. Поскольку белорусское законодательство предусматривает и осмотр, и обыск, и выемку как самостоятельные следственные действия, американское право регламентирует одно следственное действие, включающее в себя комплекс мероприятий.

Оба подхода к определению и реализации осмотра имеют свои плюсы и минусы. С нашей точки зрения, существенным является не только правовая регламентация этих понятий, но и сущностное разграничение. В Беларуси вариант с дифференциацией таких понятий, как «осмотр», «обыск» и «выемка» наиболее выигрышный, поскольку частное регулирование одного комплексного явления может быть не так эффективно, как деление его на 3 сегмента, которые сами по себе имеют различную природу. Это помогает разрабатывать различные тактические подходы, новое правовое разрешение коллизионных вопросов в сфере проведения следственных действий, а также разработки наиболее эффективных методов и методик, техник и приёмов при проведении данных мероприятий.