

НЕЗВАННЫЕ ГОСТИ



Алексей Сердюк

адвокат департамента защиты бизнеса Московской коллегии адвокатов «Князев и партнеры»



Матвей Протасов

адвокат департамента защиты бизнеса Московской коллегии адвокатов «Князев и партнеры»

В начале лета сотрудники ОЭБиПК получили новый регламент, существенно расширяющий их полномочия. Учитывая, что более 97% всех обследований в помещениях приходится именно на коммерческие организации. Как должны вести себя сотрудники офиса, в который пришла внезапная проверка?

Визиты полицейских в офис, как правило, являются не чем иным, как проведением гласного оперативно-разыскного мероприятия, заключающегося в обследовании помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств (далее – ОРМ, обследование помещений) (п. 8 ст. 6 Федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-разыскной деятельности») (далее – Закон № 144-ФЗ).

ОРМ проводится в рамках полицейской проверки, представляющей собой комплекс оперативно-разыскных мероприятий (обследование, опрос, прослушивание телефонных переговоров), направленных на сбор информации о готовящемся, совершаемом или совершенном правонарушении, влекущем за собой привлечение к уголовной ответственности.

Проведением таких проверок в отношении коммерческих организаций занимаются специальные структурные подразделения органов внутренних дел – Отдел экономической безопасности и противодействия коррупции (далее – ОЭБиПК).

Фактически целью обследования помещения является сбор доказательств, необходимых для принятия решения о возбуждении уголовного дела.

Практика показывает, что для сбора доказательств, достаточных для возбуждения уголовного дела

по экономическим преступлениям, обследование помещений является одним из наиболее эффективных способов. Посредством обследования помещения полиция получает документы и электронные носители информации, которые играют ключевую роль при принятии положительного процессуального решения.

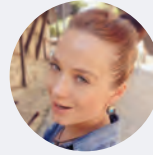
В начале июня 2014 г. вступила в силу новая Инструкция о порядке проведения сотрудниками органов внутренних дел гласного оперативно-разыскного мероприятия обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств (далее – Инструкция) (утв. Приказом МВД России от 01.04.2014 № 199). Новый документ содержит ряд существенных дополнений относительно ранее действующего порядка (Инструкция, утв. Приказом МВД России от 30.03.2010 № 249).

Принцип территориальности

Проведение обследования с учетом территориальной компетенции (обслуживаемой территории) означает должностное лицо органа внутренних дел путем издания распоряжения (п. 2 Инструкции).

Следовательно, при назначении обследования помещения должен учитываться принцип террито-

ВЫЛОВЛЕНО В СЕТИ



Kindeeva Anna

Друзья! Мы только что вышли из апелляционного суда, где во второй раз подтвердили право своего доверителя «ЕвроИмп» на рекордную компенсацию с компании METPO Кэш энд Керри – более 30 миллионов за продажу контрафактных курток «BERGLAND». Поздравляю коллегию и наших партнеров!

Стиль, орфография и пунктуация автора сохранены.

риальной подведомственности, согласно которому сотрудник полиции, проходящий службу в территориальном органе, выполняет обязанности и реализует права в пределах территории, обслуживаемой этим органом (ч. 3 ст. 25 Федерального закона от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции») (далее – Закон № 3-ФЗ).

За пределами указанной территории сотрудник полиции выполняет обязанности и реализует права в порядке, определяемом руководителем федерального органа внутренних дел, и теперь такой порядок предусмотрен. Так, в случае необходимости проведения обследования за пределами обслуживаемой территориальным органом МВД России территории, лицо, подписавшее распоряжение, обязано до начала проведения обследования письменно проинформировать начальника (заместителя начальника) территориального органа, на территории которого планируется проведение оперативно-разыскного мероприятия (п. 6 Инструкции). В случаях, не терпящих отлагательств, информирование должно быть произведено в максимально короткий срок, но не позднее 24 часов с момента проведения обследования (подп. 7.1 Инструкции).

Несмотря на то что Инструкцией предусмотрено только уведомление территориального органа, а не согласование с ним проведения оперативно-разыскного мероприятия, представляется, что такие меры будут способствовать сокращению количества необоснованных и незаконных обследований.

Порядок подготовки

Согласно старой Инструкции полицейский для принятия решения о назначении проведения обследования должен был обосновать необходимость его проведения.

Теперь оперуполномоченный в рапорте должен также изложить сведения, указывающие на возможность получения достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела посредством проведения обследования, а также информацию о наличии в месте проведения обследования предметов, документов и материалов, содержащих сведения, составляющие охраняемую федеральным законом тайну, например коммерческую. Изъятие предметов и документов, на которые распространяется режим охраняемой законом тайны, даже в рамках уголовного дела может производиться только на основании судебного решения (ч. 3 ст. 183 УПК РФ).

Форма распоряжения

Рекомендуемый образец распоряжения о проведении обследования содержится в Приложении № 1 к Инструкции. Ранее в нем была фраза «Распорядился <...> провести <...> обследование». Теперь же полицейским рекомендуется указывать «Предлагаю <...> провести <...> обследование».

Такие изменения подтверждают добровольный характер проведения обследования и необходимость получения согласия лица, в отношении которого направлено гласное ОРМ.

Порядок проведения

Теперь в качестве понятых не могут привлекаться сотрудники правоохранительных органов, обладающие полномочиями по осуществлению оперативно-разыскной деятельности или предварительного расследования (п. 14 Инструкции).

Кроме того, предусмотрена возможность подачи ходатайства о копировании изымаемой информации законным владельцем изъятых электронных носителей.

Копирование информации должно быть произведено сотрудником полиции, производящим изъятие, на электронные носители, предоставленные лицом, заявившим соответствующее ходатайство.

Однако полицейские вправе отказать в копировании документов и информации, если посчитают, что это может воспрепятствовать осуществлению оперативно-разыскной деятельности.

Ведомственный контроль

По новым правилам о результатах проведенного ОРМ полицейский должен доложить рапортом руководи-

Готовимся к проверке

1. Внедрите контрольно-пропускную систему для ограничения неконтролируемого проникновения сотрудников полиции в офис.
2. Установите систему видеонаблюдения, которая позволит снизить агрессию со стороны полицейских и зафиксирует допускаемые ими нарушения.
3. Введите режим коммерческой тайны, который сделает изъятие документации и электронных носителей информации без санкции суда незаконным.
4. Организуйте «правильное» хранение документации, предполагающее наличие в офисе лишь минимально необходимого количества документов.
5. В целях психологической подготовки проведите обучающий семинар для сотрудников о правилах поведения и необходимых действиях в случае проведения ОРМ обследование помещений.
6. Подготовьте план действий сотрудников при проверке, согласно которому каждый будет знать, как вести себя при визите полицейских.
7. Назначьте лицо, которое будет вести от имени компании все переговоры с проверяющими, а также лиц, осуществляющих видеосъемку.
8. Проведите оценку уголовно-правовых рисков, заложенных в схемы финансово-хозяйственной деятельности компании (уголовно-правовой аудит) и реализуйте меры по минимизации этих рисков.

телю, в котором необходимо описать действия в том порядке, в каком они производились в ходе обследования. Если имело место изъятие предметов и документов, к рапорту должен быть приложен протокол, а если обследование сопровождалось аудио- и видеозаписью – должны быть приложены соответствующие носители.

Данное нововведение имеет все шансы значительно сократить количество злоупотреблений, допускаемых сотрудниками ОЭБиПК, и прежде всего таких, как принудительное проведение обследования, принудительное вскрытие запертых помещений, сейфов, шкафов, а также изъятие документации и электронных носителей информации, без согласия законного представителя коммерческой организации.

Связано это с тем, что в протоколе обследования в виде замечаний представитель компании вправе отразить все нарушения, допущенные полицейскими, а поступление к руководителю правоохранительного органа рапорта и протокола, в котором отраже-

ны существенные нарушения, вполне может стать основанием инициирования служебной проверки с последующим наложением дисциплинарного взыскания, вплоть до увольнения со службы.

Согласие проверяемого

Напомним, что оперативно-разыскные мероприятия могут проводиться негласно и гласно. Основным отличием последних является то, что они проводятся открыто, и лицо, в отношении которого они направлены, уведомляется об их проведении. Негласные ОРМ проводятся втайне (например, негласное обследование, прослушивание телефонных переговоров, снятие информации с технических каналов связи). Новая Инструкция регламентирует порядок проведения именно гласного обследования.

Несмотря на то что о необходимости получения согласия на проведение ОРМ от проверяемого лица в законодательстве прямо не сказано, такой вывод можно сделать из анализа ч. 2 ст. 6 Закона № 3-ФЗ, в соответствии с которой всякое ограничение прав и законных интересов организаций допустимо только по основаниям и в порядке, которые предусмотрены законом.

Обследование помещений неизбежно ограничивает права и интересы организации, а значит, в законе должно быть прямо указано, что сотрудники полиции имеют право принудительно проводить обследование.

Следовательно, поскольку полномочий на принудительное проведение гласных ОРМ сотрудникам полиции законом не предоставлено, они имеют право проводить их только в том случае, если их действия не ограничивают прав и свобод организаций, но это возможно только в случае получения от них согласия. Данная позиция подтверждается судебной практикой (Кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Краснодарского краевого суда от 14.07.2010 по делу № 22-4227).

Кроме того, за отказ лица от проведения в отношении него гласного ОРМ, какая-либо ответственность отсутствует.

Однако на практике сотрудники ОЭБиПК отрицают необходимость получения согласия проверяемого лица на проведение гласного ОРМ, убеждая, что они полномочны действовать принудительно. Знание

о необходимости согласия, к сожалению, не является панацеей от полицейского произвола. Успешность применения данного правила в случае визита полицейских напрямую зависит от грамотности и решительности действий работников проверяемой компании или их адвокатов.

Законное противодействие

Прежде всего напомним общие условия проведения обследования, которые остались прежними, а именно:

- на проведение обследования требуется согласие лица, в отношении которого оно направлено;
- обследование в офисе компании легитимно только в присутствии генерального директора либо представителя компании по доверенности;
- основанием проведения является распоряжение о проведении обследования;
- в целях обеспечения физической защиты полицейских, проводящих обследование, к его проведению могут привлекаться сотрудники подразделений специального назначения органов внутренних дел (ОМОН), а в целях оказания правовой помощи – сотрудники правовых подразделений органов внутренних дел;
- перед началом обследования представителю юридического лица для ознакомления предъявляется распоряжение, копия которого вручается ему под роспись;
- обязательно присутствие не менее двух понятых;
- в ходе ОРМ полицейские не вправе уничтожать или повреждать имущество компании, принудительно вскрывать запертые помещения, шкафы, сейфы;
- правоохранители наделены правом изымать предметы и документы, в т. ч. электронные носители информации, но только с согласия лица, в отношении которого проводится обследование;
- полицейские не вправе запретить лицам, присутствующим при проведении ОРМ, общаться и покидать обследуемое помещение, также они не вправе производить личный обыск и изъятие личных вещей;
- при изъятии документов с них изготавливаются копии, которые заверяются сотрудником полиции, и передаются лицу, у которого эти документы изымаются;
- результаты изъятия предметов и документов оформляются протоколом;
- протокол предъявляется для ознакомления всем лицам, участвующим в обследовании, при этом им разъясняется их право делать подлежащие внесению в протокол замечания;
- копия (или второй экземпляр) протокола вручается лицу, в отношении которого проводилось обследование.

Если вы не согласны с проведением в офисе гласного обследования и не готовы передавать полицейским документацию и электронные носители информации, то до прихода сотрудников полиции в офис компании необходимо предпринять ряд предупредительных мер.

Как обеспечить безопасность электронных носителей информации?

1. Распространите режим коммерческой тайны на электронные носители информации.
2. Храните информацию только на сервере, по возможности исключите нахождение файлов на компьютерах и флешках.
3. Организуйте регулярное резервное копирование данных с сервера на скрытый беспроводной носитель.
4. Обеспечьте возможность быстрого и полного удаления всей информации с сервера в случае «объявления тревоги».
5. Надежно закрепите сервер к полу или стене, исключив его изъятие без повреждения.
6. Ограничьте доступ к серверу – отдельная комната, отдельный офис или нахождение сервера на территории другого государства.