**ОРІЄНТОВНИЙ АЛГОРИТМ ДІЙ ПРИ ПРОВЕДЕННІ ОБШУКУ**

1. **Заспокоїтися**, оцінити ситуацію та повідомити правоохоронний орган, що Ви чинити опору не маєте на меті, максимально будете сприяти у проведенні слідчих дій, однак Вам необхідно з’ясувати підстави для їх проведення.

Ні за яких обставин не дайте себе спровокувати на протиправні дії, ведіть себе ввічливо та коректно. Необхідно врахувати, що опір представнику правоохоронного органу, у відповідності до ст. 342 КК України, при виконанні ним своїх службових повноважень є кримінальним правопорушенням.

2. Коректно, не пускаючи до приміщення, **запропонувати представнику** правоохоронного органу, у відповідності до ч. 3 ст. 236 КПК України, **пред’явити Вам ухвалу слідчого судді** про проведення обшуку та надати її копію.

Надання копії ухвали слідчого судді про проведення обшуку є обов’язком представника правоохоронного органу, не виконання якого не дає йому права приступити до його проведення. Обшук може бути проведений, у відповідності до ч. 2 ст. 234 КПК України, виключно на підставі ухвали слідчого судді. Слідчий, прокурор має право до постановлення ухвали слідчого судді увійти до житла чи іншого володіння особи лише у невідкладних випадках, пов’язаних із врятуванням життя людей та майна чи з безпосереднім переслідуванням осіб, які підозрюються у вчиненні злочину.

3. **У разі не надання ухвали** слідчого судді про проведення обшуку, **викликайте поліцію** за номером 102 із повідомленням, що до Вашого приміщення прагнуть проникнути невідомі люди.

Виклик поліції є необхідною умовою, для того щоб спонукати представників правоохоронного органу дотримуватися закону, виграти час і можливо законно їх не допустити до проведення обшуку.

4. У разі надання ухвали слідчого судді про проведення обшуку, повідомте представника правоохоронного органу, що Ви у відповідності до ст. 59 Конституції України маєте право на правову допомогу і бажаєте нею скористатися, а сторона кримінального провадження, у відповідності до ст. 7 КПК України, вказане право Вам повинна забезпечити (Рішення Конституційного суду України від 30.09.2009 р., за зверненням гр. Головання по справі за №1-23/2009). Зателефонуйте своєму адвокату і запропонуйте йому як найшвидше прибути до Вас.

Проведення обшуку, як правило відбувається на ранніх стадіях розслідування, коли процесуальний статус осіб, у яких планується проведення обшуку ще не визначений, а це у свою чергу, на думку представників правоохоронного органу, свідчить що участь захисника у вказаній слідчій дії, прямо не передбачена положеннями КПК. Також представники правоохоронного органу, можуть стверджувати, що у кримінальному провадженні такого суб’єкта як адвокат не визначено, а тому ви повинні їх допустити до проведення обшуку. На такі твердження Ви повинні толерантно заперечити та пояснити представникам правоохоронного органу, що не забезпечення Вашого права на правову допомогу є грубим порушенням Ваших конституційних прав, що у подальшому може мати наслідком притягнення правоохоронців до відповідальності. Останні, скоріш за все проігнорують ваші застереження і будуть намагатися все ж таки приступити до проведення обшуку. Помітьте собі це та прослідкуйте, щоб усі порушення чинного законодавства у подальшому були відображені у протоколі обшуку.

5. Після повідомлення адвоката, **ознайомтесь зі службовими посвідченнями правоохоронців.** Відомості зі службових посвідчень, відносно серії та номеру, дати видачі та терміну дії, посади, звання, прізвища, ім’я, по батькові службових осіб десь собі занотуйте. Ознайомтесь з ухвалою про проведення обшуку. **Здійсніть порівняння відомостей у службових посвідченнях та ухвалі слідчого судді.**

Правоохоронці можуть заперечити, щодо переписування своїх даних, стверджуючи, що законодавством передбачено виключно пред’явлення посвідчення. Ви у свою чергу повинні наполягти, що ви маєте право на ознайомлення із даними зазначеними у посвідченні (якщо обшук проводять поліцейські, то це ст. 18 Закону України «Про національну поліцію»), а ознайомлення цілком може передбачати і фіксацію даних.

При ознайомленні з ухвалою про проведення обшуку, необхідно звернути увагу на:

– **суд який видав ухвалу**, оскільки обшук може проводитися на підставі ухвали слідчого судді місцевого суду, в межах територіальної юрисдикції якого знаходиться (зареєстрований) орган досудового розслідування як юридична особа (ст. 234 КПК України).

У разі якщо фактичне місцезнаходження структурного підрозділу органу досудового розслідування відрізняється від зареєстрованого місцезнаходження органу досудового розслідування як юридичної особи, обшук буде проводитися виключно на підставі ухвали слідчого судді місцевого суду за зареєстрованим місцезнаходженням органу досудового розслідування як юридичної особи.

– **належним чином засвідчення ухвали** про проведення обшуку (ч. 3 ст. 236 КПК України). Ксерокопія ухвали без мокрих печаток суду, не дає права на проведення обшуку. Вимагайте отримання її копії з мокрими печатками суду;

– **дату прийняття ухвали** про проведення обшуку, оскільки останній може бути проведений лише протягом м’ясця з дати прийняття ухвали (ч. 2 ст. 235 КПК України);

– **правильність зазначення адреси**, власника приміщення і ким воно фактично використовується. Зокрема, будь-яка невідповідність в назві вулиці, будинку, номеру приміщення де надано дозвіл на проведення обшуку з фактичною вашою адресою, не дає права правоохоронцям провести у Вас обшук.

– прізвище, ім’я, по батькові та посади осіб яким надано дозвіл на проведення обшуку, серію та номер службових посвідчень, дати їх видачі та терміну дії, назву органу в якому вони працюють. Всі зазначені відомості необхідно порівняти з відомостями які містяться в ухвалі на проведення обшуку. Адже проведення обшуку матиме право саме той слідчий чи прокурор (у відповідності до ч. 1 ст. 236 КПК України право на проведення обшуку має лише слідчий або прокурор), якому суд дозволив проведення обшуку, а не інша особа. Особа слідчого або прокурора підтверджується службовим посвідченням. У посвідченні треба звірити фотографію особи із власником посвідчення. Відомості в посвідченні повинні відповідати відомостям в ухвалі, адже після реорганізації і перейменувань правоохоронних органів, або переходу співробітника з однієї посади на іншу, підвищення у званні, як правило нові посвідчення не видаються, а продовжується строк дії старих. І як результат на момент проведення обшуку правоохоронець вже обіймає іншу посаду, ніж та яка вказана в ухвалі на проведення обшуку, що у свою чергу свідчить про не відповідність між посвідченням та ухвалою. Це у свою чергу дає можливість стверджувати, що правоохоронець якому надано дозвіл на проведення обшуку, не підтверджений належним документом, що посвідчує особу. Іноді правоохоронці не продовжують строк дії посвідчення, це у свою чергу також дає підстави не допустити їх до проведення обшуку, оскільки вони не можуть підтвердити свій статус службової особи, якій надано дозвіл на проведення обшуку. Всі інші особи, крім слідчого, прокурора, понятих та спеціалістів які зазначені в ухвалі на проведення обшуку не мають права брати участі у його проведенні. Вимагайте від слідчого щоб вони залишили приміщення.

– час коли прийшли правоохоронці. У відповідності до ч. 4 ст. 223 КПК України проведення слідчих (розшукових) дій у нічний час (з 22 до 6 години) не допускається, за винятком невідкладних випадків, коли затримка в їх проведенні може призвести до втрати слідів кримінального правопорушення чи втечі підозрюваного.

Якщо при ознайомленні з ухвалою на проведення обшуку та службовими посвідченнями ви виявили зазначені вище недоліки, або невідповідності, викликайте поліцію за номером 102 і повідомляйте про це їх. Толерантно і коректно звертайте увагу правоохоронців, що у них не має законодавчих підстав для проведення обшуку. Фізичного супротиву не чініть. Помітьте собі це та прослідкуйте, щоб усі порушення чинного законодавства у подальшому були відображені у протоколі обшуку.

6. У разі якщо усі відомості в ухвалі на проведення обшуку та службових посвідченнях відповідають нормам чинного законодавства, зверніть увагу слідчого, що **у відповідності до ч. 7 ст. 223 КПК України, обшук здійснюється в обов’язковому порядку за участі двох незацікавлених понятих**. Якщо останні є, попросіть можливість ознайомитися з їхніми документами. Після ознайомлення, вимагайте їх заміни на тій підставі, що у вас є сумніви стосовно їх не зацікавленості. Відомості із документів понятих десь собі занотуйте.

Правоохоронці при проведенні обшуку як правило вже мають своїх понятих, які залежать від них. Такі особи підпишуть усе, що від них вимагається. Тому Вам необхідно замінити таких осіб на інших, які будуть не зацікавлені у результатах обшуку. Краще щоб такі особи були Ваші знайомі. Якщо Вам відмовлять у заміні понятих, зверніть увагу слідчого, що він грубо порушує норми чинного законодавства і вказане повинен відобразити у протоколі обшуку. Повідомте понятих, що у відповідності до п.7 ст. 223 КПК України, вони будуть викликані і допитані в якості свідків обшуку. Дізнайтеся у понятих, чи готові вони давати свідчення в кримінальній справі, в т.ч. в суді, в якості свідка. Зверніть їхню увагу, що ніхто не може їх примусити бути понятими, підписувати протокол вони не зобов’язані. Також, зауважте, що за давання завідомо неправдивого показання передбачена кримінальна відповідальність.

7. У відповідності до ч. 1 ст. 107 КПК України, **передбачено обов’язкову фіксацію за допомогою аудіо- та відео при проведенні обшуку** житла чи іншого володіння особи. Про застосування технічних засобів фіксування процесуальної дії заздалегідь повідомляються особи, які беруть участь у процесуальній дії.

Право безперешкодного фіксування проведення обшуку за допомогою відеозапису надається стороні захисту.

Звертаємо увагу, що **незастосування технічних засобів фіксування обшуку, тягне за собою недійсність даної процесуальної дії** та отриманих внаслідок її вчинення результатів, за винятком випадків, якщо сторони не заперечують проти визнання такої дії та результатів її здійснення чинними.

8. Вимагайте від слідчого, на підставі ч.1 ст. 236 КПК України, **проведення обшуку при присутності усіх осіб чиї права та законні інтереси можуть бути обмежені або порушені.**

Приміщення в якому планується провести обшук може належати іншим особам ніж обшукуваний, **перебувати в оренді (офісне приміщення, де знаходяться багато юридичних/фізичних осіб),** а отже при проведенні обшуку права та законні інтереси цих осіб можуть бути порушені. Тому законодавець цілком доречно передбачив необхідність забезпечення участі всіх осіб чиї права може зачепити обшук. Правоохоронці, як правило, вказаний обов’язок ігнорують, що у свою чергу надає можливість Вам наполягати на цьому, в чергове зафіксувати факт порушення КПК при проведенні обшуку і можливо відтермінувати час його проведення.

9. У разі якщо усе вищезазначене не дало результату і правоохоронці все одно вживають заходів для проведення обшуку, запропонуйте, **у разі наявності, видати добровільно речі які відшукуються.**

У відповідності до ч. 5 ст. 236 КПК України обшук повинен бути проведений у обсязі, необхідному для досягнення мети обшуку. Тому **після того як ви видасте усі документи і оформите це протоколом, у сторони кримінального провадження будуть відсутні підстави для продовження проведення обшуку.** Якщо проведення останнього продовжиться, помітьте собі це та прослідкуйте, щоб усі порушення чинного законодавства у подальшому були відображені у протоколі обшуку.

10. Якщо ж після отримання всіх відшукуваних речей правоохоронці продовжують проводити обшук, вимагайте його проведення окремо в кожному приміщенні за безпосередньої участі усіх осіб, які мають бути присутніми при проведенні обшуку. Зверніть увагу слідчого на недопущення відвідування будь-якими особами інших приміщень до закінчення обшуку в конкретному приміщенні. Вимагайте від понятих сприйняття усього, що відбувається в приміщенні до закінчення обшуку.

**При проведенні обшуку поняті повинні знаходитися в місті його проведення.** При цьому перебувати більше, ніж в одному приміщенні одночасно, вони не можуть. Отже, **проведення будь-яких дій, у відсутності слідчого або понятих є протизаконним.** Пам’ятайте, що слідчий може заборонити будь-якій особі залишити місце обшуку до його закінчення та вчиняти будь-які дії, що заважають проведенню обшуку (ч. 5 ст. 236 КПК України). Слідчий також може прийняти рішення обшукати присутніх і їх особисті речі. При цьому особистий обшук має проводити особа тієї ж статі, що й обшукуваний (ч. 5 ст. 236 КПК України). При проведенні обшуку, слідчий має право оглядати і вилучати речі й документи, що мають значення для кримінального провадження (ч. 6 ст. 236 КПК України). При обшуку слідчий, прокурор має право проводити вимірювання, фотографування, звуко- чи відеозапис, складати плани і схеми, виготовляти графічні зображення обшуканого житла чи іншого володіння особи чи окремих речей, виготовляти відбитки та зліпки, оглядати і вилучати документи, тимчасово вилучати речі, які мають значення для кримінального провадження. Предмети, які вилучені законом з обігу, підлягають вилученню незалежно від їх відношення до кримінального провадження. Вилучені речі та документи, які не входять до переліку, щодо якого прямо надано дозвіл на відшукання в ухвалі про дозвіл на проведення обшуку, та не відносяться до предметів, які вилучені законом з обігу, вважаються тимчасово вилученим майном (ч. 7 ст. 236 КПК України). Якщо усі Ваші вимоги проігнорують прослідкуйте, щоб усі порушення чинного законодавства у подальшому були відображені у протоколі обшуку.

11. При проведенні обшуку, ні за яких обставин не торкайтеся речей, які можуть нести сліди злочину, а також незнайомих предметів, нібито знайдених на місці проведення обшуку. **Забороніть (ще до приходу правоохоронців) співробітникам ні за яких обставин вести розмови з представниками правоохоронних органів, давати покази, пояснення.**

**У відповідності до ст. 63 Конституції України особа не несе відповідальності за відмову давати показання або пояснення щодо себе**, членів сім’ї чи близьких родичів, коло яких визначається законом. Необхідно враховувати, що психологічний стан людини є джерелом інформації для представників правоохоронного органу, у тому числі і де знаходяться відшукуванні предмети. Зокрема, сильне нервове збудження (почервоніння чи збліднення обличчя та шиї, зміна голосу, його зникнення, хаотичні мікрорухи рук і ніг, потовиділення), намагання відволікти увагу слідчого, коли він наближається до місця де зберігаються об’єкти, втрата інтересу до того, що робить слідчий коли він віддаляється від певного місця, може свідчити, що обшукуваний (його співробітники, члени сім’ї) можуть щось приховувати. Як свідчить практика, про предмети, які не стосуються розслідування, обшукуваний (співробітники, члени сім’ї) говорить спокійно і врівноважено. Водночас зміна тембру, тональності і гучності голосу, пропуски слів у реченнях, зміна кількості слів, різка зміна теми розмови або її припинення свідчать про виникнення емоційного збудження в обшукуваного (членах його сім’ї, співробітників), у зв’язку із чим він втрачає контроль за власною поведінкою і реакціями. Такі прояви і є сигналом для слідчого про те, що він наближається до об’єктів, які є предметом обшуку, а отже краще взагалі із правоохоронцями не розмовляти ні про що крім процесуальних моментів проведення обшуку. При цьому, контролювати порядок проведення обшуку, заявляти клопотання та зауваження повинен лише адвокат. Якщо ж останнього не допустили до проведення обшуку, то вказане повинна робити особа яку обшукують.

12. **Вимагайте при проведенні обшуку повного та чіткого перерахування в опису вилученого майна, всіх вилучених предметів і документів. Уважно вивчіть протокол обшуку та опис вилученого.**

Досить часто відбувається ситуація, що правоохоронці під час обшуку чітко не зазначають які об’єкти ними вилучаються (в протоколі, наприклад зазначається лише, що вилучено папку з документами, на певну кількість аркушів або грошові кошти у певному розмірі). Вказане у подальшому не дає можливості ідентифікувати які документи або кошти були вилучені, а це у свою чергу може призвести до того, що в справі з’явитися якісь нові докази «вини» обшукуваного, або не можливості у подальшому повернути вилучені документи або гроші. Необхідно щоб кожен документ (купюра) були перелічені в протоколі за індивідуальними ознаками (дата, номер тощо).

13. **Перед підписанням протоколу переконайтеся, що у ньому відсутні порожні місця, навіть самі незначні.** Якщо такі є, останні слід прочеркнути, щоб виключити можливість дописки. Вимагайте, у відповідності до ч. 8 ст. 236 КПК України, внесення до протоколу усіх ваших зауважень щодо порушення норм чинного законодавства при проведенні обшуку (з того моменту як до Вас прийшли, самого проведення, оформлення результатів), правильності відображення того що відбувалося. У відповідності до ст. 104 КПК України, вимагайте підписання обох примірників протоколу понятими. Вимагайте на підставі ч. 9 ст. 236 КПК України, залишення собі другого примірника протоколу обшуку.

Пам’ятайте, що якщо у ході обшуку виявлені компрометуючі документи або предмети, краще прийняти рішення про утримання від підписання протоколу обшуку та надання будь-яких пояснень. Між тим, якщо особа, яка брала участь у проведенні процесуальної дії, відмовилася підписати протокол, про це зазначається у протоколі. Такій особі надається право дати письмові пояснення щодо причин відмови від підписання, які заносяться до протоколу ч. 5 ст. 104 КПК України.

**Окремо звертаємо увагу, що ухвала про тимчасовий доступ до речей і документів не дає права правоохоронцям здійснити обшуку у вашому приміщенні, є процесуальною дією яка полягає у наданні стороні кримінального провадження особою, у володінні якої знаходяться такі речі і документи, можливості ознайомитися з ними, зробити їх копії та вилучити їх (здійснити їх виїмку).**

Однак треба враховувати, що у відповідності до ч. 1 ст. 166 КПК України, у разі невиконання ухвали про тимчасовий доступ до речей і документів слідчий суддя, має право постановити ухвалу про дозвіл на проведення обшуку з метою відшукання та вилучення зазначених речей і документів.

Враховуючи зазначене, виключно спокій та здоровий прагматизм, якщо Вам все ж таки прийдеться пережити обшук, здатен значно зменшити або взагалі нівелювати наслідки від проведення обшуку.