**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ЭКОНОМИКИ, СТАТИСТИКИ И ИНФОРМАТИКИ**

**Курсовая работа**

**по таможенному праву**

**на тему: ЛИЧНЫЙ ДОСМОТР КАК ИСКЛЮЧИТЕЛЬНАЯ ФОРМА ТАМОЖЕННОГО КОНТРОЛЯ**

Москва

2010 год

**Оглавление**

Введение

Глава 1. **Личный досмотр как исключительная форма таможенного контроля**

**Глава 2.** Участники личного досмотра

Глава 3. Этапы личного досмотра

Глава 4. Таможенно-правовые аспекты соблюдения прав человека при проведении личного досмотра

Глава 5. Проблемы применения процедуры личного досмотра в различных отраслях права

Заключение

Список используемой литературы

**Введение**

Данная курсовая работа посвящена форме таможенного контроля, применяемой в исключительных случаях, - личному досмотру.

Статья 2 Конституции РФ провозглашает важнейшее правовое положение, согласно которому "человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства"; закрепляя, таким образом, принцип приоритета личности.

Все необходимые гарантии соблюдения прав человека и гражданина, закрепленные Конституцией РФ, в том числе право на личную неприкосновенность и охрану достоинства личности государством, содержит Таможенный кодекс РФ (ТК РФ), признавая личный досмотр (ст. 373 ТК РФ) исключительной формой таможенного контроля.

**Личный досмотр** - исключительная форма таможенного контроля, применяемая к физическому лицу, при наличии оснований предполагать, что физическое лицо, следующее через Государственную границу Российской Федерации и находящееся в зоне таможенного контроля или транзитной зоне аэропорта, открытого для международного сообщения, скрывает при себе и добровольно не выдает товары, запрещенные соответственно к ввозу на таможенную территорию Российской Федерации и вывозу с этой территории или перемещаемые с нарушением порядка, установленного Таможенным кодексом Российской Федерации.

Цель данной курсовой работы – проанализировать законодательство в области применения исключительной формы таможенного контроля – личного досмотра, проанализировать регулирование процедуры личного досмотра в правовой системе Российской Федерации.

Для написания курсовой работы использовались следующие источники: нормативные акты РФ, научная литература, периодические издания, документы судебной практики.

Курсовая работа состоит из четырех глав:

Первая глава раскрывает понятие личного досмотра в таможенном законодательстве, определяет основания использования процедуры личного досмотра.

Вторая глава посвящена участникам личного досмотра. Отдельно рассмотрены права и обязанности, роли всех участников личного досмотра, основания присутствия специалистов в личном досмотре.

В третьей главе рассматривается процедура проведения личного досмотра, включающая три этапа: подготовительный, непосредственно личный досмотр, заключающий этап.

Четвертая глава посвящена таможенно-правовым аспектам соблюдения прав человека при проведении личного досмотра.

Пятая глава раскрывает проблемы применения процедуры личного досмотра в различных отраслях права, приведены предложения по устранению указанных проблем.

**Глава 1. Личный досмотр как исключительная форма таможенного контроля**

**Личный досмотр** - исключительная форма таможенного контроля, применяемая к физическому лицу, при наличии оснований предполагать, что физическое лицо, следующее через Государственную границу Российской Федерации и находящееся в зоне таможенного контроля или транзитной зоне аэропорта, открытого для международного сообщения, скрывает при себе и добровольно не выдает товары, запрещенные соответственно к ввозу на таможенную территорию Российской Федерации и вывозу с этой территории или перемещаемые с нарушением порядка, установленного Таможенным кодексом Российской Федерации.

Использование личного досмотра возможно при наличии оснований предполагать, что физическое лицо скрывает при себе и добровольно не выдает товары: - запрещенные к ввозу на таможенную территорию РФ и вывозу за ее пределы; - перемещаемые с нарушением порядка, установленного ТК РФ.

При этом, физическое лицо должно следовать через Государственную границу Российской Федерации и находиться в зоне таможенного контроля (месте производства таможенного оформления) или транзитной зоне аэропорта, открытого для международного сообщения.

Места производства таможенного оформления могут быть: - в международных морских (речных) и воздушных портах; - на автомобильных пунктах пропуска через Государственную границу; - на транспортных средствах (например, в поездах).

Транзитная зона аэропорта, открытого для международного сообщения представляет собой территорию, предназначенную для местонахождения пассажиров следующих через РФ международными авиарейсами с посадкой в соответствующем российском порту. Поводами для личного досмотра транзитных пассажиров могут быть сведения о фактах передачи предметов с транзитной зоны на остальную часть территории порта (или наоборот) либо оперативные данные о незаконной перевозке определенных предметов (наркотические вещества, фальшивая валюта, оружие), изъятых из свободного обращения, если обязанность выявления и пресечения такого перемещения проистекает из международных договоров с участием РФ.

Компетенцией принятия решения о необходимости производства личного досмотра обладает только начальник таможенного органа, либо лицо его замещающее.

Решение о проведении личного досмотра принимается в письменной форме путем: - наложения резолюции на рапорте должностного лица таможенного органа; - оформления отдельного акта.

Форма, в которой выражается решение о проведении личного досмотра, избирается начальником таможенного органа (лицом, его замещающим) в зависимости от конкретных условий (время суток, удаленность места, в котором должен производиться личный досмотр, отсутствие связи и т.п.) в целях ускорения начала проведения личного досмотра. В решении должно быть указано конкретное должностное лицо таможенного органа, которому поручено проведение личного досмотра.

Исключительность данной формы таможенного контроля предопределяет необходимость осуществления должностными лицами таможенных органов таких действий как объявить физическому лицу решение о проведении личного досмотра, ознакомить физическое лицо с его правами и обязанностями при проведении такого досмотра и предложить добровольно выдать скрываемые товары.

Личный досмотр может проводиться только в отдельном изолированном помещении, отвечающем санитарно-гигиеническим требованиям. Доступ в это помещение других физических лиц и возможность наблюдения за проведением личного досмотра с их стороны должны быть исключены.

Личный досмотр проводится в корректной форме, исключающей унижение личного достоинства и причинение неправомерного вреда.

О проведении личного досмотра составляется акт (в двух экземплярах). Форма акта о проведении личного досмотра утверждена приказом ГТК России от 20 октября 2003 г. № 1165 "Об утверждении формы акта проведения личного досмотра".

**Глава 2. Участники личного досмотра**

Участниками личного досмотра являются следующие лица:

1. должностное лицо таможенного органа, которому поручено проведение личного досмотра;
2. досматриваемое лицо;
3. понятые;
4. иные участники личного досмотра.

**Должностное лицо таможенного органа, которому поручено проведение личного досмотра.** Должностное лицо таможенного органа должно быть одного пола с досматриваемым лицом. Перед началом личного досмотра должностное лицо таможенного органа обязано ознакомить досматриваемое лицо с решением о производстве личного досмотра, объявить досматриваемому лицу его права и обязанности, предложить добровольно выдать скрываемые предметы.

Должностное лицо таможенного органа не может проводить личный досмотр, если:

- является супругом или родственником досматриваемого физического лица;

- имеются иные обстоятельства, позволяющие считать, что оно лично, прямо или косвенно, заинтересовано в определенных результатах личного досмотра.

При наличии обстоятельств, исключающих возможность проведения должностным лицом таможенного органа личного досмотра, начальник таможенного органа или должностное лицо, его замещающее, новым решением поручает проведение личного досмотра другому должностному лицу таможенного органа.

На тех же основаниях отвод указанному должностному лицу таможенного органа может быть заявлен досматриваемым лицом, а при личном досмотре несовершеннолетнего или недееспособного лица - его законным представителем или сопровождающим его лицом. Заявление об отводе должно быть мотивированным. Рассматривает его начальник таможенного органа (лицо, его замещающее). При подаче заявления об отводе производство личного досмотра приостанавливается.

Должностное лицо таможенного органа, которому поручено проведение личного досмотра, обязано:

- точно и в срок выполнить решение о проведении личного досмотра;

- перед началом личного досмотра объявить физическому лицу об указанном решении, ознакомить его с решением начальника таможенного органа (лица, его замещающего) о проведении личного досмотра, с правами и обязанностями и предложить добровольно выдать скрываемые товары;

- разъяснить всем участвующим в личном досмотре лицам их права и обязанности;

- обеспечить строгое соблюдение требований законодательства РФ о проведении личного досмотра;

- составить протокол личного досмотра по установленной форме;

- ознакомить досматриваемое лицо с протоколом личного досмотра.

**Досматриваемое лицо** - физическое лицо, в отношении которого принято решение о проведении личного досмотра.

Личному досмотру может быть подвергнуто физическое лицо независимо от гражданства.

Специальных требований (возраст, дееспособность) к данному участнику личного досмотра не предъявляется. Исключения составляют ограничения возможности проведения личного досмотра, обусловленные профессиональной принадлежностью физического лица. Перечень таких лиц определяется федеральными законами, международными конвенциями и договорами.

**Не могут быть подвергнуты личному досмотру:**

- Президент РФ;

- депутаты Совета Федерации и Государственной Думы (ч. 1 ст. 98 Конституции РФ, ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 8 мая 1994 г. N 3-ФЗ "О статусе депутата Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации", за исключением случаев, когда это предусмотрено федеральным законом для обеспечения безопасности других людей;

- прокуроры и следователи органов прокуратуры, за исключением случаев, когда это предусмотрено федеральным законом для обеспечения безопасности других лиц, а также задержания при совершении преступления (ч. 2 ст. 42 Федерального закона от 17 января 1992 г. N 2202-1 "О прокуратуре Российской Федерации"

- судьи Российской Федерации, за исключением случаев проведения личного досмотра в связи с производством по уголовному делу в отношении судьи (ч. 5 ст. 16 Закона РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей Российской Федерации"

- сотрудники органов Федеральной службы безопасности при исполнении ими служебных обязанностей - без официального представителя органов Федеральной службы безопасности или решения суда (ч. 4 ст. 17 Федерального закона от 3 апреля 1995 г. N 40-ФЗ "Об органах Федеральной службы безопасности в Российской Федерации")

- сотрудники федеральных органов государственной охраны при исполнении ими служебных обязанностей - без представителя соответствующего Федерального органа государственной охраны или разрешения суда (ч. 1 ст. 20 Федерального закона от 27 мая 1996 г. N 57-ФЗ "О государственной охране");

- лица, обладающие иммунитетом на территории РФ в соответствии с международными договорами РФ;

- иные лица, освобожденные от проведения личного досмотра в соответствии с актами законодательства РФ и международными договорами.

**К обязанностям досматриваемого лица** относится исполнение требований и распоряжений должностного лица таможенного органа, проводящего личный досмотр.

**При проведении личного досмотра, лицо имеет право:** Досматриваемое лицо в ходе личного досмотра обязано выполнять законные требования должностного лица таможенного органа, проводящего личный досмотр, и имеет право:

- требовать объявления ему решения начальника таможенного органа или лица, его замещающего, о проведении личного досмотра;

- ознакомиться со своими правами и обязанностями;

- добровольно выдать скрываемые предметы; - заявлять отводы;

- давать объяснения, заявлять ходатайства;

- знакомиться с протоколом личного досмотра по окончании его составления и делать замечания по его содержанию;

- пользоваться родным языком или другим языком, которым он владеет, если он относится к числу наиболее распространенных, а также услугами переводчика;

- по окончании проведения личного досмотра обжаловать действия должностных лиц таможенного органа, если считает ущемленными свои права и законные интересы при проведении личного досмотра.

**Понятые.** Понятые должны быть в количестве двух человек и одного пола с досматриваемым лицом.

Главные обязанности понятых заключаются в присутствии при проведении личного досмотра и удостоверении своими подписями всех, отраженных в акте личного досмотра сведений о фактах, содержании и результатах действий, производившихся в их присутствии.

В качестве понятых (их должно быть двое) могут быть приглашены любые не заинтересованные в результатах досмотра граждане РФ (служащие транспортных организаций, пассажиры, сотрудники органов внутренних дел РФ и т.п.). Приглашаются двое понятых. Понятым следует присутствовать при совершении всех действий в ходе личного досмотра и удостоверить в протоколе личного досмотра сведения о факте, содержании и результатах действий, производящихся в их присутствии.

Понятые вправе:

- наблюдать за осмотром предметов, изъятых у досматриваемого лица;

- делать по поводу произведенных действий замечания, которые подлежат занесению в протокол личного досмотра.

**Иные участники личного досмотра** привлекаются в зависимости от его особенностей (возможного предмета поиска и предполагаемого места его нахождения, уровня владения языком, на котором проводится личный досмотр и др.).

В качестве таких лиц выступают: - медицинский работник;

- специалист;

- переводчик;

- законный представитель (или сопровождающий) несовершеннолетнего либо недееспособного лица.

Вопрос о допуске при привлечении лиц для участия в личном досмотре решается проводящим его должностным лицом в соответствии с требованиями ТК РФ.

Присутствие при личном досмотре лиц, не участвующих в нем и не имеющих к нему отношения, запрещается.

При личном досмотре несовершеннолетнего или недееспособного физического лица вправе присутствовать его законные представители (родители, усыновители, опекуны, попечители) или лица, их сопровождающие.

Лица, участвующие в личном досмотре, должны быть совершеннолетними и, за исключением медицинского работника, одного пола с досматриваемым лицом.

Обследование тела досматриваемого лица осуществляется только медицинским работником.

Медицинский работник, привлекаемый должностным лицом таможенного органа РФ к проведению личного досмотра:

- лично проводит обследование тела досматриваемого лица без причинения вреда его жизни и здоровью. Никто кроме медицинского работника не вправе проводить обследование тела досматриваемого лица. При этом законодатель устанавливает, что медицинский работник не может уклониться от исполнения решения начальника таможенного органа (лица, его замещающего) о проведении личного досмотра;

- дает пояснения по поводу осмотра тела досматриваемого лица;

- заверяет своей подписью содержание протокола личного досмотра и других документов, оформляемых с его участием.

Медицинский работник вправе:

- знакомиться с протоколом личного досмотра и делать замечания в части, касающейся обследования тела досматриваемого лица;

- применять при необходимости технические средства (например, медицинские приборы и оборудование и т.п.), безопасные для жизни и здоровья досматриваемого лица и не причиняющие ему ущерба.

Допускается участие других специалистов в процедуре личного досмотра. Специалисту необходимо:

- точно следовать указаниям должностного лица таможенного органа, проводящего личный досмотр;

- участвовать в личном досмотре, используя свои специальные знания и навыки для фиксации его хода и результатов, обнаружения и изъятия предметов, скрываемых досматриваемым лицом;

- обращать внимание должностного лица таможенного органа, проводящего личный досмотр, на возможные места и способы сокрытия товаров и давать рекомендации о способе их обнаружения;

- давать пояснения по поводу выполняемых им действий;

- подписывать протокол личного досмотра и в случае необходимости - другие документы, оформляемые с его участием.

Специалист вправе:

- с разрешения должностного лица таможенного органа, проводящего личный досмотр, задавать вопросы досматриваемому лицу;

- использовать научно-технические средства и методы для обнаружения и изъятия сокрытых предметов, делать при этом заявления;

- проводить наблюдения, измерения и исследования;

- давать консультации должностному лицу таможенного органа, проводящему личный досмотр, по вопросам, требующим специальных знаний и навыков;

- делать замечания о содержании подписываемых им документов с обязательным занесением их в протокол.

Если досматриваемое лицо не владеет русским языком, для участия в личном досмотре привлекается переводчик. Он участвует в личном досмотре на всех его этапах (за исключением этапа непосредственного личного досмотра). Присутствие переводчика в период непосредственного личного досмотра возможно по требованию досматриваемого лица. Допускается приглашение в качестве переводчика сотрудника таможенного органа.

Переводчику следует выполнять порученный ему перевод точно и полно.

**Глава 3. Этапы личного досмотра**

Личный досмотр проводится в три этапа.

**Первый (подготовительный) этап** начинается с момента объявления физическому лицу решения начальника таможенного органа (лица, его замещающего) о проведении личного досмотра. На подготовительном этапе должностное лицо таможенного органа знакомит физическое лицо с решением начальника таможенного органа (лица, его замещающего) о проведении личного досмотра, лицу разъясняются его права и обязанности в присутствии понятых, а также предлагается добровольно выдать товары, сокрытые от таможенного контроля.

Должностное лицо таможенного органа объявляет физическому лицу о намерении провести в отношении его личный досмотр и знакомит с решением начальника таможенного органа (лица, его замещающего) о проведении личного досмотра. Факт ознакомления физического лица с решением о проведении личного досмотра удостоверяется указанным лицом путем соответствующей надписи на решении о проведении досмотра. В случае отказа от совершения таких действий об этом делается отметка на решении о проведении личного досмотра, удостоверяемая подписью должностного лица таможенного органа, объявившего решение о проведении личного досмотра.

С момента удостоверения факта ознакомления физического лица с решением о проведении личного досмотра любое законное распоряжение или требование должностного лица таможенного органа, назначенного проводить личный досмотр, о времени, месте, способе и процедуре его проведения и оформления является обязательным для физического лица, в отношении которого производится личный досмотр.

После ознакомления физического лица с решением о проведении личного досмотра лицо препровождается в помещение для производства личного досмотра.

В присутствии понятых ему разъясняются его права и обязанности. В соответствии с п. 5 комментируемой статьи досматриваемое лицо (его законный представитель) в ходе личного досмотра обязано выполнять законные требования должностного лица таможенного органа, проводящего личный досмотр, и имеет право:

- требовать объявления ему решения начальника таможенного органа или лица, его замещающего, о проведении личного досмотра;

- ознакомиться со своими правами и обязанностями;

- давать объяснения, заявлять ходатайства;

- знакомиться с актом личного досмотра по окончании его составления и делать заявления, подлежащие внесению в акт;

- пользоваться родным языком, а также услугами переводчика;

- обжаловать действия должностных лиц таможенного органа по окончании проведения личного досмотра, если указанное лицо считает ущемленными свои права и законные интересы при проведении личного досмотра, в соответствии с ТК РФ.

Лицу предлагается добровольно выдать товары, сокрытые от таможенного контроля. Выданные товары предъявляются лицам, участвующим в личном досмотре.

В случае если лицо отказалось добровольно выдать сокрытые товары либо если после выдачи таких товаров у должностного лица таможенного органа имеются достаточные основания полагать, что физическое лицо продолжает скрывать какие-либо товары от таможенного контроля, должностное лицо таможенного органа переходит к непосредственному личному досмотру лица.

**На втором этапе** **- этапе непосредственного личного досмотра -** должностное лицо таможенного органа объявляет физическому лицу о начале непосредственного личного досмотра, происходит досмотр вещей, одежды и тела физического лица. Специалист (кроме медицинского работника) и переводчик не должны присутствовать в помещении, в котором проводится личный досмотр, во время обследования тела досматриваемого лица, а также в то время, когда лицо находится в нательном белье либо без одежды. Производство фото-, киносъемки и видеозаписи в это время в указанном помещении не допускается.

Переводчик может присутствовать на этом этапе только по требованию досматриваемого лица.

В целях обеспечения безопасности лиц, участвующих в досмотре, до начала его проведения необходимо убедиться в отсутствии у досматриваемого лица огнестрельного, газового и холодного оружия, сыпучих и иных веществ и предметов, пригодных для нападения.

Личный досмотр проводится в специально оборудованном для этих целей изолированном помещении таможенного органа, отвечающем санитарно-гигиеническим требованиям.

В исключительных случаях личный досмотр может проводиться в изолированном, отвечающем санитарно-гигиеническим требованиям помещении аэропорта, вокзала, транспортного средства (каюте, купе и т.п.), а также в изолированном помещении транспортных организаций, правоохранительных и иных государственных органов РФ.

При сопровождении физического лица в помещение, где будет проводиться личный досмотр, должен быть обеспечен контроль за тем, чтобы указанное лицо во время следования не выбросило либо не уничтожило находящиеся при нем товары, документы, другие предметы.

Помещение, в котором будет проводиться личный досмотр, должно быть предварительно осмотрено должностным лицом таможенного органа в присутствии понятых. Двери в смежные помещения, окна, иллюминаторы должны быть закрыты на запоры, предметы, которые могут быть использованы в качестве орудия нападения, - удалены.

Доступ в помещение, где проводится личный досмотр, посторонних лиц и возможность наблюдения ими за проведением личного досмотра должны быть исключены.

Запрещается проводить личный досмотр нескольких лиц одновременно в одном помещении.

В ходе личного досмотра:

- осматривают все мелкие предметы, имеющиеся у досматриваемого лица (трость, зонт, портмоне, зажигалка, авторучка, портсигар и т.п.);

- осматривают верхнюю одежду, обувь и головной убор, последовательно снятые с досматриваемого лица;

- ощупывают поверх нательного белья все тело досматриваемого лица сверху вниз;

- осматривают нательное белье, снятое с досматриваемого лица, последовательно сверху вниз;

- обследуют тело досматриваемого лица (осматривают волосы, кисти рук, ступни ног и т.д.).

Лица, участвующие в личном досмотре, обязаны бережно и аккуратно обращаться с имуществом досматриваемого лица. Необходимое вскрытие или разрушение отдельных предметов следует производить только в требуемой степени.

В случае добровольной выдачи досматриваемым лицом товаров должностное лицо таможенного органа вправе ограничиться их изъятием, если у него нет достаточных оснований полагать, что указанное лицо скрывает еще какие-либо товары. Данное решение должно быть отражено в протоколе личного досмотра.

Выданные добровольно или обнаруженные при личном досмотре товары предъявляют лицам, участвующим в личном досмотре, для обозрения и складывают вне пределов досягаемости досматриваемого лица.

По окончании личного досмотра должностное лицо таможенного органа, проводившее его, обязано внимательно осмотреть помещение, в котором проводился личный досмотр.

При обнаружении предметов, которых не было в помещении до начала личного досмотра, должностное лицо таможенного органа должно принять меры для установления их принадлежности. Лицам, участвовавшим в личном досмотре, запрещается разглашать результаты досмотра.

**На третьем, завершающем этапе личного досмотра** происходит документальное оформление личного досмотра - составляется соответствующий акт.

О проведении личного досмотра составляется акт в двух экземплярах. Форма такого акта установлена приказом ГТК России от 20.10.2003 № 1165 "Об утверждении формы акта проведения личного досмотра" (зарегистрирован Минюстом России 13.11.2003, регистрационный № 5226).

Копию под расписку вручают досматриваемому лицу.

В акте указывают:

- дату и место его составления, а также время начала и время окончания проведения личного досмотра;

- наименование таможенного органа, должность, фамилию, имя, отчество должностного лица таможенного органа, проводившего личный досмотр и составившего акт;

- наименование таможенного органа, должность, фамилию, имя, отчество должностного лица таможенного органа, по решению которого проводился личный досмотр;

- гражданство, фамилию, имя, отчество, год рождения, паспортные данные досматриваемого лица;

- место проведения личного досмотра и сведения о помещении, в котором он проводился (аэропорт, вокзал, поезд и т.п., номер помещения, купе, каюты);

- фамилию, имя, отчество понятых, адреса проживания и их паспортные данные либо данные служебных удостоверений;

- фамилию, имя, отчество, паспортные данные либо данные служебного удостоверения, место работы или род деятельности переводчика, принимавшего участие в досмотре;

- фамилию, имя, отчество, место работы и должность специалистов, в том числе медицинского работника, принимавших участие в досмотре;

- факт разъяснения прав и обязанностей досматриваемому лицу, а также всем иным лицам, участвующим в проведении личного досмотра;

- факт объявления досматриваемому лицу решения о проведении личного досмотра и предложения добровольно выдать скрываемые товары;

- способ и место сокрытия, наименование и индивидуальные признаки товаров, выданных досматриваемым лицом добровольно или обнаруженных в ходе досмотра, их количество;

- последовательность и пределы проведения личного досмотра;

- сведения о применении конкретных технических средств, медицинских приборов (параметры - наименование, тип, марка, модель), об условиях и порядке их использования;

- заявления досматриваемого лица и иных лиц, участвовавших в личном досмотре;

- характеристики поведения досматриваемого лица (в случае необходимости).

Акт подписывают:

- должностное лицо таможенного органа, проводившего личный досмотр;

- понятые;

- иные лица, привлекавшиеся к проведению личного досмотра;

- физическое лицо, в отношении которого проводился личный досмотр (его законный представитель).

В случае отказа лица, в отношении которого проводился личный досмотр, подписать протокол личного досмотра, в акте об этом делают соответствующую запись, заверяемую подписями понятых.

К акту, составленному по результатам личного досмотра, приобщают:

- предметы, добровольно выданные досматриваемым лицом;

- предметы, обнаруженные и изъятые в ходе личного досмотра;

- фотографические снимки и негативы, киноленты, аудио- и видеозаписи, выполненные в ходе личного досмотра;

- объяснения и заявления на отдельных листах досматриваемого лица, медицинского работника, специалиста, понятых;

- документально зафиксированные результаты наблюдений, измерений и исследований, а также применения лекарственных средств.

Предметы, добровольно выданные досматриваемым лицом, обнаруженные и изъятые у него в ходе личного досмотра, видео-, фото-, кинопленку и другие вещественные доказательства упаковывают в отдельные пакеты и опечатывают. Пакеты должны содержать необходимые пояснения и должны быть заверены подписями понятых и должностного лица таможенного органа, проводившего личный досмотр.

При возбуждении уголовного дела или заведении дела о нарушении таможенных правил подлинник акта личного досмотра приобщают к материалам соответствующего уголовного дела или дела о нарушении таможенных правил; в таможенном органе остается его копия.

**Глава 4. Таможенно-правовые аспекты соблюдения прав человека при проведении личного досмотра**

Статья 2 Конституции РФ провозглашает важнейшее правовое положение, согласно которому "человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства"; закрепляя, таким образом, принцип приоритета личности.

Все необходимые гарантии соблюдения прав человека и гражданина, закрепленные Конституцией РФ, в том числе право на личную неприкосновенность и охрану достоинства личности государством, содержит Таможенный кодекс РФ (ТК РФ), признавая личный досмотр (ст. 373 ТК РФ) исключительной формой таможенного контроля

Личный досмотр может быть проведен по решению начальника таможенного органа или лица, его замещающего, при наличии оснований предполагать, что физическое лицо, следующее через Государственную границу Российской Федерации и находящееся в зоне таможенного контроля (месте производства таможенного оформления) или транзитной зоне аэропорта, открытого для международного сообщения, скрывает при себе и добровольно не выдает товары, запрещенные соответственно к ввозу на таможенную территорию Российской Федерации и вывозу с этой территории или перемещаемые с нарушением порядка, установленного ТК РФ. Местом производства таможенного оформления признаются международные морские (речные) и воздушные порты, автомобильные пункты пропуска через Государственную границу Российской Федерации и транспортные средства.

В действующем законодательстве отсутствует перечень оснований личного досмотра, что является упущением со стороны законодателя. Инструкция о порядке проведения личного досмотра физических лиц, следующих через таможенную границу Российской Федерации либо находящихся в зоне таможенного контроля или транзитной зоне аэропорта, открытого для международного сообщения, предусматривала следующие основания:

- соответствующие сведения, содержащиеся: в сообщениях и заявлениях российских и иностранных лиц; в материалах, поступивших от правоохранительных, контролирующих и иных государственных органов Российской Федерации; в информации, поступившей от таможенных и иных правоохранительных служб и других компетентных органов иностранных государств, международных организаций; в материалах, поступивших от других таможенных органов Российской Федерации;

- непосредственное обнаружение должностными лицами таможенного органа любых признаков, прямо или косвенно указывающих на то, что физическое лицо скрывает при себе и не выдает товары, являющиеся объектами нарушения таможенного законодательства Российской Федерации или международного договора Российской Федерации.

Так, в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий при проведении таможенного контроля пассажиров рейса "Душанбе - Москва" сотрудники по борьбе с контрабандой наркотиков Домодедовской таможни задержали гражданина Таджикистана, который пытался провезти в собственном желудке около 350 г наркотического вещества.

Рентгеноскопическое исследование брюшной полости пассажира показало наличие в ней посторонних предметов. Позднее, при проведении специальных медицинских процедур в стационаре, из полости желудка мужчины было извлечено 53 контейнера, содержащих порошкообразное вещество белого цвета. Экспресс-анализ (наркотест), проведенный таможенниками, дал положительную реакцию на наркотическое вещество – героин.

Учитывая то обстоятельство, что указанная Инструкция в настоящее время утратила силу, представляется необходимым закрепить непосредственно на федеральном уровне основания проведения личного досмотра.

Проведение личного досмотра связано с определенными ограничениями прав и свобод человека, поэтому решение о его осуществлении может принять только начальник таможенного органа, где проходит таможенное оформление, или лицо, которое его заменяет. Такое решение оформляется письменно путем наложения резолюции на таможенной декларации, поданной физическим лицом, либо на рапорте должностного лица таможенного органа либо отдельным актом.

Процедура личного досмотра включает в себя три этапа: подготовительный этап, этап непосредственного личного досмотра и завершающий этап.

Первая, подготовительная, стадия включает обязанность должностного лица таможенного органа, на которое возложено проведение личного досмотра, объявить досматриваемому лицу о принятом решении провести личный досмотр, ознакомить его с правами и обязанностями при проведении такого досмотра и предложить добровольно выдать скрываемые товары. Факт его ознакомления с решением лицо, подвергнутое личному досмотру, должно удостоверить путем соответствующей надписи на решении провести личный досмотр. В случае отказа от этого должностное лицо таможенного органа делает отметку, удостоверив ее собственной подписью.

Личный досмотр должен проводиться одним или несколькими должностными лицами таможенного органа с обязательным присутствием двух понятых. Лица, участвующие в личном досмотре, должны быть совершеннолетними и, за исключением медицинского работника, одного пола с досматриваемым. При этом личный досмотр может осуществляться только в специально оборудованном для этих целей изолированном помещении таможенного органа, отвечающем элементарным санитарно-гигиеническим требованиям, доступ в который посторонних лиц исключен. В исключительных случаях личный досмотр может проводиться в изолированном, отвечающем санитарно-гигиеническим требованиям помещении аэропорта, вокзала, транспортного средства (каюта, купе и т.п.), а также в изолированном помещении транспортных организаций, правоохранительных и иных государственных органов Российской Федерации.

Необходимо отметить, что таможенники имеют право только на досмотр одежды физического лица и того, что при нем находиться в данный момент. Право обследовать тело имеет только медицинский работник, причем предполагается только поверхностный осмотр тела. Никаких дополнительных требований или мероприятий по поводу проведения личного досмотра проводиться не может, следовательно, предложение пройти рентгенологическое обследование не имеет под собой основания. Однако на практике такие исследования проводятся, что обусловлено возросшей в последние годы активностью наркокурьеров, провозящих запрещенные к перемещению товары во внутренних органах.

В связи с тем что законодательство не предусматривает других способов выявления нарушителей, провозящих контрабандный товар внутри своего тела, представляется целесообразным проведение необходимых медицинских мероприятий, в том числе и рентгеноскопических исследований. И, следовательно, данная процедура не может считаться нарушением правил проведения личного досмотра.

Исходя из обязанности государства соблюдать права и свободы человека, таможенные органы обязаны проводить личный досмотр в корректной форме, исключающей унижение достоинства личности и причинение неправомерного вреда здоровью и имуществу досматриваемого лица, в пределах, необходимых для обнаружения скрытых товаров. Однако указанные пределы законодательством не конкретизированы. Если в процессе личного досмотра неправомерными действиями таможенников имуществу досматриваемого лица был причинен вред, то данное лицо, реализуя свое право, предусмотренное ст. 53 Конституции РФ, может потребовать возмещения причиненного вреда в соответствии с законодательством Российской Федерации. Следует заметить, что вред может не только быть причинен незаконными действиями (бездействием) таможенных органов, но и являться следствием деятельности, предусмотренной таможенным законодательством, поскольку нередко при таможенном контроле возникает необходимость причинения вреда, в противном случае невозможно осуществление эффективного таможенного контроля.

На завершающем этапе личного досмотра происходит документальное оформление: составляется протокол. В нем, помимо формальностей, должна быть детально описана вся процедура и указаны ее результаты. Протокол составляется в двух экземплярах, подписывается должностным лицом, проводившим личный досмотр, физическим лицом, в отношении которого был проведен личный досмотр, понятыми, а при обследовании тела досматриваемого - медицинским работником. В момент подписания протокола лицо, в отношении которого был проведен личный досмотр, может указать в нем о предполагаемых нарушениях законодательства. В этом случае только протокол будет служить основным доказательством как при привлечении лица к уголовной ответственности, так и при обжаловании им действий должностных лиц таможенных органов.

Анализируя вышесказанное, можно сформулировать следующее определение личного досмотра. Личный досмотр - это исключительная форма таможенного контроля, представляющая собой осмотр физического лица и вещей, находящихся при нем, нацеленная на выявление правонарушителя, при наличии достаточных оснований предполагать, что данное лицо скрывает при себе или добровольно не выдает запрещенные к перемещению через таможенную границу предметы.

**Глава 5. Проблемы применения процедуры личного досмотра в различных отраслях права**

На практике возникают трудности с применением процедуры личного досмотра граждан, поскольку нет юридической формулировки понятия "личный досмотр" в тех отраслях законодательства (административное, таможенное), где он применяется. Нет и толкования этого понятия законодателем.

Толковый словарь С.И. Ожегова трактует досмотр как проверочный осмотр. Следовательно, личный досмотр - это проверочный осмотр гражданина.

В ст. 27.7 КоАП РФ, регламентирующей порядок проведения личного досмотра, нет его толкования в отличие от досмотра вещей, которым признается обследование вещи без нарушения ее конструктивной целостности. Личный досмотр производится лицом одного пола с досматриваемым и в присутствии двух понятых того же пола, а в исключительных случаях - и без понятых, с целью обнаружения орудий совершения либо предметов административного правонарушения. В то же время неясно, что подразумевается под личным досмотром, неясно, какие действия допустимы в ходе досмотра (визуальный поверхностный осмотр гражданина, со снятием верхней одежды или нет), каким образом проверяется содержимое карманов одежды (либо предлагается гражданину выдать содержимое карманов, либо досматривающий сам это делает, если да, то в каких случаях). Не оговорено применение в ходе досмотра технических средств. Не регламентированы действия должностного лица в случае отказа гражданина от личного досмотра и возможность в этом случае проведения принудительного личного досмотра.

Аналогичная ситуация с формулировкой "личного досмотра" и в ст. 373 Таможенного кодекса РФ. В отличие от процедуры личного досмотра, предусмотренного КоАП, в ст. 373 ТК предусмотрено обследование тела (предполагается поверхностный осмотр тела) досматриваемого только медицинским работником. В то же время непонятно, можно ли считать изъятыми в ходе личного досмотра капсулы с наркотиком из желудка курьера, так как изъяты они в таком случае не в результате обследования тела, а в результате обследования внутренних органов.

При этом личный досмотр согласно ч. 4 ст. 373 ТК должен проводиться в корректной форме, исключающей унижение достоинства личности и причинение неправомерного вреда здоровью досматриваемого лица в пределах, необходимых для обнаружения скрытых физическим лицом при себе товаров. Опять же не предусмотрено проведение принудительного личного досмотра в случае отказа досматриваемого лица от досмотра. Не указаны пределы досмотра для обнаружения скрытых в одежде, на теле досматриваемого лица товаров.

Таким образом, проведение личного досмотра граждан возможно в сфере административных и таможенных правонарушений, однако понятие "личный досмотр" указанные отрасли законодательства не раскрывают, как и пределы личного досмотра, исключающие унижение достоинства личности и неправомерное причинение вреда здоровью досматриваемого лица.

В то же время проведение личного досмотра граждан возможно и при наличии достаточных данных полагать, что граждане при себе имеют оружие, боеприпасы, наркотики (ст. 11 ФЗ "О милиции"), в порядке, установленном административным законодательством. При этом процедура проведения личного досмотра также не закреплена и его содержание в законе не раскрыто.

Другой специфический вид личного досмотра - предполетный досмотр пассажиров в целях обеспечения безопасности пассажиров и членов экипажа, проводимый в аэропорту или на воздушном судне (ст. 85 Воздушного кодекса РФ), правила проведения которого должны быть установлены федеральными авиационными правилами, которые до сих пор не приняты. В связи с этим проведение предполетного досмотра, включающего в себя личный досмотр, регламентируется Руководством по производству досмотра пассажиров, членов экипажей гражданских воздушных судов, обслуживающего персонала, ручной клади, багажа, грузов, почты и бортовых запасов, утвержденным Приказом Минтранса РФ от 21 ноября 1995 г. Статья 6.3 Руководства предусматривает проведение досмотра пассажира с использованием технических средств (прохождение через рамку стационарного металлоискателя, перед прохождением которого предлагается выложить имеющиеся у него в одежде металлические предметы, а затем при срабатывании - использование ручного металлоискателя), после чего возможно проведение личного досмотра пассажира. Хотя осуществление досмотра с использованием технических средств - это не что иное, как личный досмотр гражданина, но с применением технических средств. Согласно ст. 6.3.2 Руководства личный досмотр пассажира производится в отдельной комнате только лицами одного пола с досматриваемым, при этом запрещается производить личный досмотр в одном помещении одновременно нескольких пассажиров. Учитывая последние указания и директивы об усилении авиационной безопасности в связи с возможными террористическими актами на воздушном транспорте, до принятия изменений федерального закона в аэропортах личный досмотр пассажиров стал производиться со снятием верхней одежды и обуви, а также спортивных костюмов и другой свободной одежды, скрывающей очертания тела.

Представляется, необходимо определить понятие "личный досмотр граждан" не только в сфере административных и таможенных правонарушений, но и в сфере обеспечения общественной безопасности (на объектах транспорта, ГЭС, АЭС и т.д.). Процедура проведения личного досмотра граждан на воздушном транспорте, в силу ее специфики, должна быть определена более четко, а использование технических средств - процессуально закреплено.

**Заключение**

Личный досмотр - это исключительная форма таможенного контроля, представляющая собой осмотр физического лица и вещей, находящихся при нем, нацеленная на выявление правонарушителя, при наличии достаточных оснований предполагать, что данное лицо скрывает при себе или добровольно не выдает запрещенные к перемещению через таможенную границу предметы.

Личный досмотр проводится в корректной форме, исключающей унижение личного достоинства и причинение неправомерного вреда.

Участниками личного досмотра являются: должностное лицо таможенного органа, которому поручено проведение личного досмотра, досматриваемое лицо, понятые. В зависимости от особенностей личного досмотра могут привлекаться иные участники личного досмотра (возможного предмета поиска и предполагаемого места его нахождения, уровня владения языком, на котором проводится личный досмотр и др.).

Личный досмотр проводится в три этапа.

На первом этапе начальник таможенного органа (либо лицо его замещающее) принимает решение о необходимости производства личного досмотра в письменной форме, путем наложения резолюции на рапорте должностного лица таможенного органа и оформления отдельного акта. Назначается должностное лицо для проведения личного досмотра.

Должностное лицо таможенного органа объявляет физическому лицу о намерении провести в отношении его личный досмотр и знакомит с решением начальника таможенного органа (лица, его замещающего) о проведении личного досмотра.

Лицу предлагается добровольно выдать товары, сокрытые от таможенного контроля. Выданные товары предъявляются лицам, участвующим в личном досмотре.

После ознакомления физического лица с решением о проведении личного досмотра лицо препровождается в помещение для производства личного досмотра.

Статья 2 Конституции РФ провозглашает важнейшее правовое положение, согласно которому "человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства"; закрепляя, таким образом, принцип приоритета личности.

Все необходимые гарантии соблюдения прав человека и гражданина, закрепленные Конституцией РФ, в том числе право на личную неприкосновенность и охрану достоинства личности государством, содержит Таможенный кодекс РФ (ТК РФ), признавая личный досмотр (ст. 373 ТК РФ) исключительной формой таможенного контроля

В действующем законодательстве отсутствует перечень оснований личного досмотра, что является упущением со стороны законодателя.

Исходя из обязанности государства соблюдать права и свободы человека, таможенные органы обязаны проводить личный досмотр в корректной форме, исключающей унижение достоинства личности и причинение неправомерного вреда здоровью и имуществу досматриваемого лица, в пределах, необходимых для обнаружения скрытых товаров. Однако указанные пределы законодательством не конкретизированы.

На практике возникают трудности с применением процедуры личного досмотра граждан, поскольку нет юридической формулировки понятия "личный досмотр" в тех отраслях законодательства (административное, таможенное), где он применяется. Нет и толкования этого понятия законодателем.

При этом личный досмотр согласно ч. 4 ст. 373 ТК должен проводиться в корректной форме, исключающей унижение достоинства личности и причинение неправомерного вреда здоровью досматриваемого лица в пределах, необходимых для обнаружения скрытых физическим лицом при себе товаров. Опять же не предусмотрено проведение принудительного личного досмотра в случае отказа досматриваемого лица от досмотра. Не указаны пределы досмотра для обнаружения скрытых в одежде, на теле досматриваемого лица товаров.

Таким образом, проведение личного досмотра граждан возможно в сфере административных и таможенных правонарушений, однако понятие "личный досмотр" указанные отрасли законодательства не раскрывают, как и пределы личного досмотра, исключающие унижение достоинства личности и неправомерное причинение вреда здоровью досматриваемого лица.

**Список используемой литературы**

1. Конституция Российской Федерации (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ).
2. Таможенный кодекс Российской Федерации от 28.05.2003 N 61-ФЗ (ред. от 24.07.2009).
3. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 19.07.2009, с изм. от 24.07.2009).
4. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 27.07.2009).
5. Приказ ГТК РФ от 22.09.1997 N 569 (ред. от 02.02.1998).
6. «Об утверждении инструкции о порядке проведения личного досмотра физических лиц, следующих через таможенную границу Российской Федерации либо находящихся в зоне таможенного контроля или транзитной зоне аэропорта, открытого для международного сообщения».
7. Приказ ГТК РФ от 20.10.2003 N 1165 "Об утверждении формы акта проведения личного досмотра" (Зарегистрировано в Минюсте РФ 13.11.2003 N 5226).
8. ФЗ от 8 мая 1994 г. N 3-ФЗ "О статусе депутата Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации".
9. ФЗ от 17 января 1992 г. N 2202-1 "О прокуратуре Российской Федерации".
10. ФЗ N 3132-1 "О статусе судей Российской Федерации".
11. ФЗ от 3 апреля 1995 г. N 40-ФЗ "Об органах Федеральной службы безопасности в Российской Федерации".
12. Комментарий к таможенному кодексу Российской Федерации под ред. А.Н. Козырина, Изд.: "Проспект", 2004.
13. Комментарий к таможенному кодексу Российской Федерации под ред. Ю.Ф. Азарова, Г.В. Баландиной, Изд.: "Норма", 2004.
14. Таможенное право. Учебник. 4-е издание. Изд.: «Юнити-Дана», «Закон и порядок», 2010 г.
15. Толкушин А.В. Таможенное дело, Учебник, Изд.: Юрайт, 2010 г.
16. Эриашвили Н., Рассолов М., Кардашова И. Таможенное право. Учебник. 5-е издание. Изд.: «Юнити-Дана», 2010 г.