Министерство образования Российской Федерации

Дальневосточный государственный университет

Юридический институт

Кафедра уголовного права

**Реферат**

**Обеспечение гражданского иска и возможной конфискации имущества**

Владивосток

2009

К числу предусмотренных уголовно-процессуальным законом мер по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, либо возможной конфискации имущества относится наложение ареста на имущество (ст. 115). Однако наложение ареста на имущество в порядке комм. статьи имеет определенные отличия от применения этой меры процессуального принуждения на стадии предварительного расследования. Так, на предварительном расследовании она применяется по ходатайству следователя или дознавателя, в то время как в стадии подготовки к судебному заседанию - потерпевшего, гражданского истца или их представителей либо прокурора; суд рассматривает ходатайство указанных лиц не в порядке ст. 165 ("Судебный порядок получения разрешения на производство следственных действий"), а в порядке подготовки к судебному заседанию; исполнение названной меры осуществляется не следователем, дознавателем или органом дознания, а судебным приставом исполнителем, который руководствуется при этом не только УПК РФ, но и ФЗ "О судебных приставах" от 21.07.1997 N 118-ФЗ (ст. 12 Закона), а также отдельными положениями ФЗ "Об исполнительном производстве" от 27 июля 1997 г. (п. 1 ч. 4 ст. 51 Закона). Так, согласно последней норме арест на имущество должника налагается судебным приставом-исполнителем не позднее одного месяца со дня вручения должнику постановления о возбуждении исполнительного производства, а в необходимых случаях одновременно с его вручением. Представляется, что в ст. 230 УПК РФ имеется в виду именно такой необходимый случай.

Для обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества, указанного в части первой статьи 104.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, следователь с согласия руководителя следственного органа, а также дознаватель с согласия прокурора возбуждают перед судом ходатайство о наложении ареста на имущество подозреваемого, обвиняемого или лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия. Суд рассматривает ходатайство в порядке, установленном статьей 165 настоящего Кодекса. При решении вопроса о наложении ареста на имущество для обеспечения возможной конфискации суд должен указать на конкретные, фактические обстоятельства, на основании которых он принял такое решение.

Наложение ареста на имущество состоит в запрете, адресованном собственнику или владельцу имущества, распоряжаться и в необходимых случаях пользоваться им, а также в изъятии имущества и передаче его на хранение.

Арест может быть наложен на имущество, находящееся у других лиц, если есть достаточные основания полагать, что оно получено в результате преступных действий подозреваемого, обвиняемого, либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления, либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации).

Арест не может быть наложен на имущество, на которое в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации не может быть обращено взыскание.

Наложение ареста на имущество производится в присутствии понятых. При наложении ареста на имущество может участвовать специалист.

Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято либо передано по усмотрению лица, производившего арест, на хранение собственнику или владельцу этого имущества либо иному лицу, которые должны быть предупреждены об ответственности за сохранность имущества, о чем делается соответствующая запись в протоколе.

При наложении ареста на принадлежащие подозреваемому, обвиняемому денежные средства и иные ценности, находящиеся на счете, во вкладе или на хранении в банках и иных кредитных организациях, операции по данному счету прекращаются полностью или частично в пределах денежных средств и иных ценностей, на которые наложен арест. Руководители банков и иных кредитных организаций обязаны предоставить информацию об этих денежных средствах и иных ценностях по запросу суда, а также следователя или дознавателя на основании судебного решения.

При наложении ареста на имущество составляется протокол в соответствии с требованиями статей 166 и 167 настоящего Кодекса. При отсутствии имущества, подлежащего аресту, об этом указывается в протоколе. Копия протокола вручается лицу, на имущество которого наложен арест.

Наложение ареста на имущество отменяется на основании постановления, определения лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело, когда в применении этой меры отпадает необходимость.

Наложение ареста на имущество - это превентивно-обеспечительная мера процессуального принуждения, содержание которой состоит в ограничениях права собственности (иного вещного права) для предупреждения ее сокрытия или отчуждения с целью обеспечить исполнение приговора в части имущественных взысканий.

К имущественным взысканиям относятся: а) удовлетворение гражданского иска, заявленного в уголовном деле (ст. 44, 309 УПК; б); применение иной меры уголовно-правового характера в виде конфискации имущества (ст. 104.1. УК - введ. ФЗ от 27.07.06 N 153-ФЗ); в) другие имущественные взыскания с обвиняемого или гражданского ответчика, связанные с данным уголовным делом (взыскание процессуальных издержек с осужденного - ч. 1 ст. 132 УПК, наложение денежного взыскания на законных представителей несовершеннолетнего обвиняемого или подозреваемого за неисполнение обязанностей по присмотру - ст. 117 УПК).

В судебной практике вызывает сложности ответ на вопрос о том, возможно ли наложение ареста на имущество в целях обеспечения уголовного наказания в виде штрафа. Действительно, штраф - это есть взыскание денежное (ст. 46 УК), то есть имущественное. Однако для обеспечения штрафа, назначенного в качестве основного наказания, отсутствует механизм принудительного взыскания денег, который мог бы потребовать обеспечения в виде их ареста. Согласно ч. 5 ст. 46 УК, в случае злостного уклонения от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, он заменяется другим видом наказания. Иначе обстоит дело с обеспечением штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания. Согласно ч. 3 ст. 32 УИК, в отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания, судебный пристав-исполнитель производит взыскание штрафа в принудительном порядке, предусмотренном ФЗ от 02.10.2007 N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве". Для обеспечения принудительного взыскания указанный закон предоставляет приставу право самому арестовать имущество. Изложенное позволяет сделать вывод о том, что применение комм. статьи возможно в целях обеспечения исполнения приговора в части взыскания штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания.

При применении наложения ареста на имущество следует учитывать гражданское и гражданско-процессуальное законодательство, так как эта мера принуждения связана с их предметами регулирования - имущественными отношениями.

Арест на имущество накладывается при наличии общих условий для действия мер процессуального принуждения.

Наложение ареста на имущество допускается только при наличии одного или нескольких специальных условий, когда установлены:

1) причинение имущественного или морального вреда преступлением, заявлен гражданский иск (ст. 44 УПК). При отсутствии гражданского иска его обеспечение не должно применяться, так как право предъявления иска диспозитивно.

2) обстоятельства, подтверждающие, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со статьей 104.1 УК, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества - преступной организации (п. 8 ч. 1 ст. 73; п. 3.1 ст. 82 УПК).

Положения статьи 104.1 УК, касающиеся конфискации доходов от использования имущества, полученного в результате совершения преступления, применяются к правоотношениям, возникшим после 1 января 2007 года - ст. 16 ФЗ от 27.07.2006 N 153-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "О ратификации конвенции Совета Европы о предупреждении терроризма" и Федерального закона "О противодействии терроризму";

3) реальная возможность назначения дополнительного наказания в виде штрафа, в том числе это предусмотрено соответствующей статьей особенной части УК.

4) размер понесенных судебных издержек, которые реально могут быть возложены на обвиняемого (ст. 131-132 УПК). На законных представителей обвиняемого (подозреваемого) наложено денежное взыскание в порядке ст. 117-118 УПК.

Основанием наложения ареста на имущество является обоснованное предположение, что подлежащее взысканию имущество может быть сокрыто или отчуждено. Это предположение должно вытекать из конкретных фактов (попытки спрятать вещи, объявление о продаже недвижимости, отказ или уклонение от добровольного возмещения ущерба по иску, уклонение от явки, воспрепятствование выяснению истины и др.). В практике указанное основание часто презюмируется - следует только из того обстоятельства, что возможно наложение имущественного взыскания по приговору суда. Такая презумпция не способствует обоснованности применения меры принуждения, ограничивающей конституционные права граждан. Так, Конституционный Суд РФ пояснил, что применение ареста, по смыслу статьи 115 УПК, может иметь место лишь при определенных основаниях и условиях, указанных в уголовно-процессуальном законе - наличии конкретных фактических обстоятельств, предопределяющих необходимость наложения ареста на имущество. См. Определение КС РФ от 18.11.2004 N 356-О.

Арест накладывается на имущество, принадлежащее подозреваемому, обвиняемому или лицам, несущим материальную ответственность по закону за их действия. Этими лицами могут быть: работодатель обвиняемого или подозреваемого (ст. 1068 ГК РФ), финансовые органы соответствующей казны за действия должностных лиц (ст. 1069-1071 ГК РФ), законные представители не полностью дееспособных (ст. 1074, 1077 ГК РФ), владелец источника повышенной опасности (ст. 1079 ГК РФ). По гражданскому иску эти лица признаются гражданскими ответчиками (ст. 54 УПК).

По гражданскому иску соучастники преступления несут солидарную ответственность, поэтому в обеспечение иска их имущество может быть арестовано в любых пропорциях, но общая его стоимость не должна превышать грозящего имущественного взыскания.

Наложение ареста на имущество производится только по решению суда (п. 9 ч. 2 ст. 29 УПК), так как "никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда" (ч. 3 ст. 35 Конституции РФ).

В стадии предварительного расследования следователь с согласия руководителя СО, а также дознаватель с согласия прокурора в порядке, предусмотренном ст. 165 УПК, выносят мотивированное постановление о возбуждении ходатайства о наложении ареста на имущество. Ходатайство рассматривается не позднее 24 часов с момента поступления единолично судьей уровня районного суда по месту производства предварительного расследования или нахождения имущества. По результатам разбирательства судья выносит соответствующее постановление. Постановление судьи исполняется органом, осуществляющим предварительное расследование. В неотложных случаях имущество может быть арестовано и без судебного разрешения.

В судебных стадиях судья, принявший дело к производству, выносит постановление о наложении ареста на имущество по ходатайству стороны обвинения (п. 5 ст. 228; ст. 230 УПК). Представляется, что при наличии указанных выше оснований и условий судья должен иметь право наложить арест на имущество и по своей инициативе при отсутствии возражений со стороны обвинения.

Постановление о наложении ареста на имущество, вынесенное в судебном производстве, исполняется судебным приставом-исполнителем в соответствие с законами РФ от 02.10.2007 N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" и N 118-ФЗ "О судебных приставах".

Копия постановления вручается гражданскому истцу по его просьбе об этом (п. 13 ч. 4 ст. 44 УПК). Для обжалования данного постановления с ним должен быть ознакомлен и гражданский ответчик.

Содержание меры принуждения в виде наложения ареста на имущество состоит в ограничении прав собственности (хозяйственного ведения или оперативного управления). При этом всегда ограничивается право распоряжения имуществом (запрет отчуждения), в некоторых случаях - право пользования имуществом (когда в результате использования утрачиваются полезные свойства вещи, например, если вещь - потребляемая). Если ограничения прав по распоряжению и пользованию не могут обеспечить цели наложения ареста на имущество, то ограничивается и право владения - имущество изымается и передается на хранение другим лицам. Конкретные ограничения должны быть указаны в постановлении суда.

По общему правилу до вынесения постановления о наложении ареста на имущество должны быть установлены: а) индивидуально-определенные признаки, стоимость и местонахождение имущества, подлежащего аресту; б) принадлежность этого имущества обвиняемому (подозреваемому) или другому гражданскому ответчику.

Закон не запрещает налагать арест на имущество, указывая в постановлении лишь его принадлежность и стоимость. Тогда уже после вынесения судом постановления следователь (дознаватель) или судебный пристав-исполнитель должны установить и разыскать конкретное имущество, подлежащее аресту. Возможность установления и розыска имущества уже после принятия решения о наложении ареста на имущество подтверждается соответствующими полномочиями судебного пристава-исполнителя, а также полномочиями суда конфисковать денежную сумму взамен имущества (ст. 104.2 УК).

Подлежащее аресту имущество устанавливается и разыскивается путем производства следственных действий (обыска, выемки, осмотра, допроса), направления запросов, а также по соответствующему поручению - путем оперативно-розыскных мероприятий, предусмотренных ФЗ РФ "Об Оперативно-розыскной деятельности". Согласно ч. 7 комм. статьи в ред. от 05.06.07 г., запрос следователя (дознавателя) о денежных средствах и других ценностях, находящихся в банках и иных кредитных организациях, подлежит санкционированию судом. Эта норма устанавливает более сложную процедуру, чем специальные нормативные акты. Так, часть 2 ст. 26 ФЗ "О банках и банковской деятельности" (в ред. ФЗ от 24.07.07 г. N 214-ФЗ.) предусматривает возможность получения следователем с согласия руководителя СО справок по операциям, счетам юридических лиц, вкладам физических лиц; Часть 4 ст. 6 ФЗ от 30.12.2004 N 218-ФЗ (ред. от 24.07.07 г. N 214-ФЗ) "О кредитных историях" обязывает Бюро кредитных историй в течение 10 дней предоставлять содержание кредитной истории на подозреваемого (обвиняемого) или иного гражданского ответчика по запросу следователя с согласия руководителя СО.

Часть 3 ст. 115 УПК (в ред. от 27.07.06 г.) предусматривает возможность ареста имущества, находящегося у других лиц, если есть достаточные основания полагать, что оно получено в результате преступных действий подозреваемого, обвиняемого, либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации).

Для уяснения смысла данной нормы необходимо различать "других лиц" как добросовестных приобретателей (в смысле ст. 302 ГК). Представляется, что именно о них говорится в ч. 3 ст. 115 УПК до союза "либо".

Это означает, что:

а) имущество принадлежит этим "другим лицам". Если установлено, что имущество принадлежит обвиняемому (подозреваемому) или иному гражданскому ответчику, то оно подлежит аресту в общем порядке вне зависимости от места нахождения;

б) "другие лица" не знали, что имущество добыто преступным путем. Иначе они подлежат уголовной ответственности как пособники по данному преступлению (ч. 5 ст. 33 УК) или как обвиняемые по другим преступлениям (ст. 174 УК - легализация денежных средств или иного имущества, приобретенных незаконным путем, ст. 174.1. - легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления; ст. 175 УК - приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем);

в) согласно ч. 3 ст. 302 ГК, деньги, а также ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя.

Вторая часть нормы, содержащейся в ч. 3 ст. 115 УПК допускает такое толкование, что арест может быть наложен на имущество, находящееся у других лиц, если есть основания полагать, что оно использовалось или предназначалось для использования этими самыми "другими лицами" в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации). Данный смысл комм. нормы подтверждается содержанием ч. 3 ст. 104.1 УК, которая предусматривает, что такое имущество, переданное осужденным другому лицу (организации), подлежит конфискации, если лицо, принявшее имущество, знало или должно было знать, что оно получено в результате преступных действий.

В этой ситуации под "другими лицами" понимаются лица, фактически заподозренные совершении преступления. То есть орган уголовного преследования располагает достаточными данными о том, что эти лица использовали имущество в качестве орудия преступления, финансировали терроризм и т.д. Иными словами, имеются основания для возбуждения в отношении этих лиц новых уголовных дел по ст. 174, 174.1, 175 УК, либо привлечении их в качестве соучастников по уже расследуемому делу.

Как указал Конституционный Суд РФ в постановлении от 27 июня 2000 г. N 11-п "По делу о проверке конституционности положений части первой статьи 47 и части второй статьи 51 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина В.И. Маслова" необходимо учитывать не только формальное процессуальное, но и фактическое положение лица, в отношении которого осуществляется публичное уголовное преследование. Факт уголовного преследования и, следовательно, направленная против конкретного лица обвинительная деятельность могут подтверждаться проведением в отношении данного лица следственных действий и иными мерами, предпринимаемыми в целях его изобличения или свидетельствующими о наличии подозрений против него. Представляется, что наложение ареста на имущество "других лиц" в связи с их причастностью к преступлениям также свидетельствует об их фактическом уголовном преследовании. Лица, в отношении которых осуществляются названные действия, должны считаться подозреваемыми в широком, содержательном, смысле слова. Широкое понимание понятия подозреваемого дает ему право немедленно воспользоваться помощью защитника, не дожидаясь формального признания за ним этого статуса какими-либо актами органов предварительного расследования.

Арест может быть наложен по общим правилам на вещественное доказательство или иной изъятый предмет (ст. 81 УПК), на внесенный в порядке ст. 106 залог, на задержанные в порядке ст. 185 почтово-телеграфные отправления (посылки, денежные переводы), если они принадлежат обвиняемому, подозреваемому, иному гражданскому ответчику.

Арест не налагается на имущество, на которое в соответствие со ст. 446 ГПК не может быть обращено взыскание.

Порядок исполнения постановления о наложении ареста на имущества аналогичен порядку производства обыска. Такое правило прямо предусматривалось в ст. 175 УПК РСФСР.

При исполнении наложения ареста на имущество должны соблюдаться общие правила производства следственных действий (ст. 164 УПК).

Исполнение наложения ареста на имущество производится в присутствии не менее двух понятых. Кроме того, в нем могут участвовать:

а) специалист (товаровед - для оценки стоимости имущества; криминалист - для обнаружения тайных хранилищ, слесарь - для вскрытия запертых дверей);

б) заинтересованные лица. Представляется, что должно обеспечиваться право представителей владельцев арестовываемого имущества (и объекта, в котором производится опись) на присутствие при принудительных поисковых действиях, фиксации признаков и изъятии имущества. Это право обеспечивается ст. 80 ФЗ "Об исполнительном производстве";

в) иные лица (переводчик, должностное лицо органа, осуществляющего ОРД - ст. 164 УПК).

Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято либо передано на хранение определенным лицам по усмотрению лица, производившего арест. Это усмотрение ограничено постановлением судьи, в котором могут быть указаны конкретные ограничения права собственности.

Денежные средства в рублях и иностранной валюте, драгоценные металлы и драгоценные камни, ювелирные и другие изделия из золота, серебра, платины и металлов платиновой группы, драгоценных камней и жемчуга, а также лом и отдельные части таких изделий, обнаруженные при описи имущества, на которое наложен арест, подлежат обязательному изъятию. Передача их на хранение осуществляется в соответствие с инструкциями Банка России от 02 октября 1997 г. N 67 и Минфина России от 30 декабря 1997 г. N 95н "О порядке зачисления и выдачи средств с текущих счетов по учету средств, поступающих во временное распоряжение органов предварительного следствия и дознания (Минюст N 1536 04.06.1998 г.)".

Вещи и иное имущество, подвергающиеся быстрой порче, изымаются и передаются для реализации немедленно (ст. 84 ФЗ "Об исполнительном производстве").

Лицам, которым арестованное имущество передается на хранение, разъясняются их права и обязанности (например, запрет пользования), а также ответственность за сохранность имущества, в том числе уголовная (ст. 312 УК). О разъяснении делается запись в протоколе.

При исполнении ареста подлежат изъятию (копированию) правоустанавливающие документы (подтверждающие право собственности): технические паспорта на номерные вещи, гарантийные талоны на бытовую технику, товарные и кассовые чеки и др. Этим исключается неправомерный арест чужого имущества, а также опровергаются возможные ложные заявления (в том числе исковые) о том, что арестованное имущество принадлежит другим лицам.

В особом порядке исполняется наложение ареста на:

а) денежные средства и иные ценности, находящиеся на счете, во вкладе или на хранении в банках и иных кредитных организациях. Постановление о наложении ареста на ценности направляется кредитной организации, которая обязана незамедлительно по получении постановления его исполнить - прекратить расходные операции по данному счету полностью или частично в пределах средств, на которые наложен арест (ст. 27 ФЗ РФ от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности"). При этом арест налагается не на сам банковский счет, а на имеющиеся на нем средства в установленных в постановлении суда пределах. Поэтому наложение ареста не влечет приостановления приходных и расходных операций по данному счету в отношении средств, на которые не наложен арест. Считается, что арест не может быть наложен и на суммы, которые в будущем поступят на счет (письмо Банка России от 17 октября 1998 г. N 293-Т). Если на счете не хватило средств для исполнения ареста, то руководители этих организаций обязаны предоставить информацию о поступлении и наличии средств по запросу суда, а также следователя или дознавателя на основании судебного решения (согласия руководителя СО - см. ч. 2 ст. 26 ФЗ "О банках и банковской деятельности" (в ред. ФЗ от 24.07.07 г. N 214-ФЗ.). На практике целесообразно направлять требование о предоставлении информации, если средства поступят на счет, вклад или хранение. Должностным лицам кредитной организации можно поручать хранение арестованных ценностей с предупреждением их об ответственности по ст. 312 УК.

Ценности из индивидуальных банковских хранилищ, арендованных гражданским ответчиком, могут быть изъяты и в обычном порядке;

б) недвижимое имущество. Заверенная копия постановление суда о наложении ареста на недвижимое имущество направляется для исполнения в учреждение юстиции по государственной регистрации прав на недвижимость в трехдневный срок (Ст. 28 Закона РФ от 21.07.1997 г. N 122-ФЗ "О Государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним"). Получив копию, учреждение юстиции производит государственную регистрацию ограничения права правообладателя недвижимости, о чем уведомляет его в письменной форме не позднее чем в течение пяти рабочих дней со дня регистрации. Сведения об аресте недвижимости вносятся в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним (приложение N 7 к Правилам ведения реестра, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 18.02.1998 г. N 219);

в) ценные бумаги.

При исполнении наложения ареста на имущество составляется протокол по правилам, предусмотренным ст. 166, 167 УПК. В протоколе отражаются индивидуально-определенные признаки арестовываемого имущества, его стоимость, факт отсутствия имущества, подлежащего аресту. В протоколе целесообразно указать, какое имущество, не подлежащее аресту, оставлено владельцу. Копия протокола вручается лицам, у которых производился арест имущества, а также лицу, которому имущество передано на ответственное хранение.

Наложение ареста отменяется на основании постановления ведущего процесс следователя, дознавателя, судьи и определения суда, когда прекращаются основания для применения ареста.

Наложение ареста отменяется при отпадении:

а) общих условий для применения мер процессуального принуждения: прекращении уголовного дела или преследования конкретного лица (ст. 213, 239 УПК); постановлении оправдательного приговора (ст. 306 УПК).

б) специальных условий, необходимых для применения ареста имущества: отказе истца от гражданского иска (ч. 5 ст. 44 УПК); добровольном возмещении ущерба; отказе судом в удовлетворении иска; оставлении иска без рассмотрения (ч. 3 ст. 250; ч. 2 ст. 306 УПК); недоказанности "преступного происхождения" имущества; доказанности, что имущество принадлежит не гражданскому ответчику.

Представляется, что в силу презумпции невиновности наложение ареста на имущество не может применяться по приостановленному делу (например, 15 лет, пока не истечет срок давности за отдельные виды преступлений). При приостановлении дела, прекращении производства по гражданскому иску, оставлении его без рассмотрения уголовно-процессуальная мера принуждения в виде наложения ареста на имущества может быть заменена аналогичной гражданско-процессуальной мерой в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством (глава 13 ГПК). Для этого по ходатайству гражданского истца уголовно-процессуальный арест имущества целесообразно продлить на срок, достаточный для предъявления иска в порядке гражданского судопроизводства (1 месяц).

По пути замены уголовно-процессуального ареста имущества гражданским процессуальным ранее уже сложилась практика обеспечения обращения похищенных денежных средств в доход государства по приостановленным уголовным делам. Так, правоохранительным органам рекомендовалось "в целях обеспечения возмещения ущерба государству в кратчайшие сроки по приостановленным уголовным делам предъявить иски в судебные органы о взыскании в интересах Центрального банка России денежных средств, полученных по поддельным банковским авизо, на которые наложен арест" (Указание Генеральной прокуратуры РФ от 18 апреля 1997 г. N 21/7; Указание МВД России от 17 апреля 1997 г. N б/н. "Об организации работы по возмещению ущерба по уголовным делам о хищениях государственных средств по фиктивным банковским авизо").

Решение и действия по наложению ареста на имущество могут быть обжалованы заинтересованными участниками процесса в порядке, предусмотренном главой 16 УПК (постановление КС РФ от 23 марта 1999 г. N 5-П).

Третьи лица вправе подать иск об исключении имущества из описи (освобождения от ареста) в порядке гражданского судопроизводства (БВС РФ. 1994. N 4).

Удовлетворение иска влечет отмену ареста конкретного имущества, а решение гражданского суда о принадлежности имущества имеет преюдициальную силу для уголовного суда. Иск об освобождении имущества от ареста может быть подан в течение срока исковой давности (3 года) даже после исполнения имущественного взыскания (Постановление Пленума ВС РФ от 23 апреля 1985 г. N 5 "О практике рассмотрения судами Российской Федерации дел об освобождении имущества от ареста (исключении из описи)", в ред. от 25.10.1996 г.).

Наложение ареста на ценные бумаги производится по общим правилам, указанным в ст. 115 УПК, за исключением особенностей, предусмотренных комм. статьей.

Наложение ареста на ценные бумаги не обеспечивает "другие имущественные взыскания" (ч. 1 ст. 115, например, взыскание процессуальных издержек). Данная мера принуждения применяется только для обеспечения гражданского иска и конфискации имущества, указанного в ст. 104.1 УК. В том числе могут быть арестованы ценные бумаги, хранящиеся в качестве вещественных доказательств по уголовному делу.

Наложение ареста на ценные бумаги не применяется для ограничения неимущественных прав их владельцев. Например, арест акций не ограничивает права акционера по участию в акционерных собраниях и органах управления акционерного общества. Для таких ограничений в целях пресечения процессуальных правонарушений обвиняемого используется временное отстранение от должности или мера пресечения (ст. 97 УПК).

При применении наложения ареста ценные бумаги следует учитывать гражданское и гражданско-процессуальное законодательство, регулирующее оборот ценных бумаг (ГК; ФЗ от 22.04.1996 (ред. от 17.05.2007) N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"; ФЗ от 11.03.1997 г. N 48-ФЗ "О переводном и простом векселе"; ФЗ от 29.07.1998 (ред. от 26.04.2007) N 136-ФЗ "Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг"; ФЗ от 11.11.2003 (ред. от 27.07.2006) N 152-ФЗ "Об ипотечных ценных бумагах" и др. нормативные акты).

Ценные бумаги - это документы, удостоверяющие с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при их предъявлении (ч. 1 ст. 142 ГК).

В соответствие с гражданским законодательством к ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги, части двойного складского свидетельства, простое складское свидетельство и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг (ст. 143, 912 ГК).

Сертификат ценной бумаги - это документальная (вещественная) форма ценной бумаги, удостоверяющая права ее владельца. Законодательством предусмотрены сертификаты акций, депозитные, сберегательные. Ценная бумага, представленная в виде сертификата является документарной. Наложение ареста на сертификат ценной бумаги означает и арест собственно ценной бумаги.

Арест документарных ценных бумаг (представленных в виде "бумажного" документа) налагается по месту их нахождения. Бездокументарные ценные бумаги (зафиксированные в специальном реестре в том числе в виде электронной базы данных - ст. 149 ГК) арестовываются по месту учета прав владельца этих бумаг. Это может быть место нахождения: акционерного общества (другого эмитента), профессиональных участников рынка ценных бумаг (регистраторов и депозитариев) или номинального держателя ценных бумаг (например, брокера). См. Закон РФ от 22.04.1996 г. "О рынке ценных бумаг"; Постановление Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 2.10.1997 г. N 27 "Об утверждении Положения о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг".

В судебных стадиях исполнение постановления о наложении ареста на ценные бумаги должно осуществляться в соответствие со ст. 82 ФЗ "Об исполнительном производстве". По аналогии установленные в нем правила могут применяться и в предварительном расследовании.

Принадлежность ценных бумаг обвиняемому (подозреваемому) или другому гражданскому ответчику устанавливается записью в самой ценной бумаге (именной или ордерной). Владелец ценных бумаг на предъявителя устанавливается по общим правилам доказывания. При этом сомнения толкуются в пользу фактического держателя ценной бумаги.

Не подлежат аресту ценные бумаги на предъявителя, находящегося у третьего лица - добросовестного приобретателя (ч. 3 ст. 302 ГК). Добросовестный приобретатель - это лицо, которое приобрело ценные бумаги, произвело их оплату и в момент приобретения не знало и не могло знать о правах третьих лиц на эти ценные бумаги, если не доказано иное (ст. 2 ФЗ "О рынке ценных бумаг").

Арест ценных бумаг на предъявителя допускается, когда доказано одно из следующих обстоятельств: а) они принадлежат обвиняемому (подозреваемому) или иному гражданскому ответчику; б) третье лицо - фактический держатель бумаг на предъявителя - знало или должно было знать, что ценные бумаги приобретены преступным путем; в) третье лицо получило их безвозмездно (ч. 2 ст. 302 ГК). Если третье лицо еще не оплатило ценную бумагу на предъявителя, но должно ее оплатить, то оно все равно считается добросовестным приобретателем, так как момент перехода права собственности определяется моментом передачи бумаги, а не временем оплаты.

Если ценная бумага на предъявителя обладает признаками вещественного доказательства (ст. 81 УПК - например, является предметом хищения, орудием преступления), то она изымается вне зависимости от места нахождения с помощью следственных действий (обыска, выемки, осмотра) или истребования.

В протоколе о наложении ареста на ценные бумаги по возможности фиксируется ряд дополнительных сведений, указанных в ч. 3 ст. 116 УПК. Кроме этого в протоколе целесообразно указать рыночную стоимость ценных бумаг, так как она определяет количество бумаг, подлежащих аресту.

При наложении ареста на ценные бумаги и его исполнении часто требуется применение специальных познаний, в связи с чем целесообразно участие специалиста.

Документарные ценные бумаги могут быть переданы на хранение владельцу ценных бумаг, либо изъяты и переданы на хранение специализированной организации, имеющей соответствующую лицензию. Бездокументарные ценные бумаги передаются на хранение депозитарию.

Копия постановления о наложении ареста на ценные бумаги, протокола о наложении ареста направляются эмитенту, держателю реестра ценных бумаг и депозитарию.

В настоящий момент не существует специального закона, регулирующего порядок операций с ценными бумагами, на которые наложен арест. Операции производятся по общим правилам с учетом ограничений, установленных ст. 82 ФЗ "Об исполнительном производстве" и Постановлением Правительства РФ от 12 августа 1998 г. N 934 "Об утверждении Порядка наложения ареста на ценные бумаги". При этом запрещаются операции, затрудняющие обеспечение гражданского иска и возможной конфискации имущества.

Арест ценных бумаг не препятствует совершению эмитентом действий по их погашению, выплате по ним доходов, их конвертации или обмену на иные ценные бумаги, если такие действия предусмотрены условиями выпуска (правилами доверительного управления паевым инвестиционным фондом или ипотечным покрытием) арестованных ценных бумаг и не запрещены постановлением о наложении ареста на ценные бумаги. О совершении указанных действий эмитент (управляющая компания, управляющий) незамедлительно сообщает органу расследования или судебному приставу-исполнителю. Полученные в результате конвертации или обмена иные ценные бумаги считаются находящимися под арестом на тех же условиях, что и ценные бумаги, арестованные по постановлению о наложении ареста, если это не противоречит целям наложения ареста.

Иные операции с арестованными ценными бумагами возможны по разрешению органа, ведущего процесс.

Конфискация в качестве меры уголовно-правового характера (ст. 104.1 УК) может применяться в отношении имущества, полученного в результате совершения преступных действий или являющегося доходами от этого имущества либо использовавшегося или предназначавшегося для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), Если это имущество обнаружено при производстве следственных действий, то оно подлежит аресту (п. 3.1 ст. 82 УПК).

Вместе с тем, суду (который отнюдь не занимается обнаружением имущества при производстве следственных действий, и, следовательно, не связан требованием п. 3.1 ст. 82 об обязательном наложении на это имущество именно ареста) целесообразно прибегать к аресту в целях обеспечения конфискации не всегда, а лишь в отношении недвижимого имущества, денежных средств и иных ценностей, находящихся на счете, во вкладе или на хранении в банках и иных кредитных организациях, а также ценных бумаг либо их сертификатов. Дело в том, что в законах, регулирующих исполнение соответствующими организациями принудительных мер в отношении указанных объектов, в качестве юридического основания таких мер обычно называется именно решение о наложении ареста на имущество. В остальных случаях судье, как правило, незачем дублировать уже состоявшееся на предварительном расследовании признание имущества вещественным доказательством (ч. 2 ст. 81) еще и наложением на него ареста. Ведь, ценности, изъятые при производстве следственных действий, после их осмотра и производства других необходимых следственных действий и так сдаются на хранение в банк или иную кредитную организацию либо могут храниться при уголовном деле, если индивидуальные признаки денежных купюр имеют значение для доказывания (п. 4 ч. 2 ст. 82 УПК).

**Список использованной литературы**

1. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации // Система ГАРАНТ [Электронный ресурс].

2. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 20 марта 2008 г. № 246-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Давыдовой Елены Викторовны на нарушение ее конституционных прав третьей статьи 115 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» // Система Консультант Плюс [Электронный ресурс].

3. Смирнов А.В., Калиновский К.Б. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. Постатейный (под общ. ред. А.В. Смирнова). 4-е издание, дополненное и переработанное. 2007 г. // Система ГАРАНТ [Электронный ресурс].

4. Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (под общ. ред. В.М. Лебедева; науч. ред. В.П. Божьев). - "Юрайт-Издат", 2007 г.

5. Уголовный процесс. Учебник для студентов юридических вузов и факультетов (под ред. К.Ф. Гуценко). - "Зерцало", 2005 г.