

САЛЕХАРДСКИЙ ГОРОДСКОЙ СУД
ЯМАЛО-НЕНЕЦКОГО АВТОНОМНОГО ОКРУГА

Председательствующему судье
XXX

Демьянчука Александра Владимировича,
адвоката Адвокатской палаты г. Москвы,
129626, г. Москва, а/я №11,

Тел: +7 916 952 33 00,
адрес эл. почты: mail@advokat-demyanchuk.ru,

в защиту подсудимого
С.М.Г.,
обвиняемого по ч. 4 ст. 160 УК РФ

ХОДАТАЙСТВО

о признании судом документов, оптических дисков с выписками по операциям на расчетных счетах физических лиц, приложений к протоколам допроса свидетелей, протоколов осмотра предметов и документов недопустимыми доказательствами

В судебном заседании от 19 и 20 апреля 2022 года были исследованы следующие доказательства стороны обвинения:

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 22.07.2020 № SD0135026195 на запрос следователя от 20.07.2020 №571-1042/1-36-20 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах С.М.Г. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам С.М.Г. (т. 38 л. д. 61-62);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 25.03.2021 № ЗНО014415504 на запрос следователя от 22.03.2021 №571-400/36-21 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах Б.Н.С. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам Б.Н.С. за период с 01.01.2015 по 22.03.2021 (т. 41 л. д. 215-216);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 05.04.2021 № SD0156234651 на запрос следователя от 02.04.2021 №571-533/36-21 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах Б.Н.С. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам Б.Н.С. за период с 22.03.2021 по 04.04.2021 (т. 41 л. д. 219-220);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 23.03.2021 № ЗНО0144154500 на запрос следователя о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах Б.О.Б. с приложенными к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам Б.О.Б. за период с 01.01.2015 по 22.03.2021 (т. 41 л. д. 226-227);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 05.04.2021 №ЗНО0145320681 на запрос следователя от 02.04.2021 №571-535/36-21 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах У.Т.И. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам У.Т.И. (т. 42 л. д. 3-4);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 24.03.2021 №SD0155143830 на запрос следователя от 22.03.2021 №571-410/36-21 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах С.Г.В. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам С.Г.В. (т. 42 л. д. 14-15);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 22.03.2021 №ЗНО0144154553 на запрос следователя от 22.03.2021 №571-409/36-21 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах С.Р.И. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам С.Р.И. (т. 42 л. д. 18-19);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 02.04.2021 №ЗНО0145320654 на запрос следователя от 02.04.2021 №571-534/36-21 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах С.Р.И. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам С.Р.И. (т. 42 л. д. 22-23);

- протокол от 19.05.2021 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам Б.Н.С., открытым в ПАО «Сбербанк» за период 2015-2021 г.г. (оптического диска, представленного в качестве приложения к ответу ПАО «Сбербанк России» от 25.03.21 №ЗНО0144154504 (т. 42 л. д. 54-63);

- приложение к протоколу допроса свидетеля Г.Е.В. от 19.11.2020 «Осмотр выписок по банковским картам ПАО «Сбербанк России» за период 2016-2019 г.г. (т. 43 л. д. 33-37);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 22.07.2020 №SD0135026312 на запрос следователя от 20.07.2020 №571-1042/2-36-20 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах Г.Е.В. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам Г.Е.В. за 2016-2020 г.г. (т. 43 л. д. 40-41);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 09.11.2020 №SD0144807643 на запрос следователя от 09.11.2020 №571-2092-36-20 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах Т.А.М. с приложенным к нему оптическим

диск с выписками по расчетным счетам Т.А.М. за 2010-2019 г.г. (т. 43 л. д. 44-45);

- протокол от 27.11.2020 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам Г.Е.В. и Т.А.М., открытым в ПАО «Сбербанк» за период 2016-2019 г.г. (оптических дисков, представленных в качестве приложений к ответам ПАО «Сбербанк России» от 22.07.2020 №SD0135026312 и 09.11.2020 №SD0144807643 (т. 43 л. д. 46-60);

- приложение к протоколу допроса свидетеля Г.Е.В. от 11.02.2021 «Осмотр выписок по банковским картам ПАО «Сбербанк России» за период 2015 г. (т. 43 л. д. 88-89);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 21.01.2021 №SD0150300954 на запрос следователя от 21.01.2021 №571-34-36-21 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах Г.Е.В. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам Г.Е.В. за 2015-2016 г.г. (т. 43 л. д. 94-95);

- протокол от 14.02.2021 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам Г.Е.В. и Т.А.М., открытым в ПАО «Сбербанк» за период 2015 г. (оптических дисков, представленных в качестве приложений к ответам ПАО «Сбербанк России» от 21.01.2021 №SD0150300954 и 09.11.2020 №SD0144807643 (т. 43 л. д. 96-106);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 21.07.2020 №SD0135026536 на запрос следователя от 17.07.2020 №571-1042/3-36-20 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах П.М.В. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам П.М.В. (т. 44 л. д. 180-181);

- ответ ПАО «Запсибкомбанк» от 20.08.2020 №32-3/33-009184 на запрос следователя от 31.07.2020 №571-1089/1-36-20 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах П.М.В. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам П.М.В. (т. 44 л. д. 184-185);

- протокол от 25.10.2020 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам П.М.В., открытым в ПАО «Запсибкомбанк» за период 2016-2019 г.г. (оптического диска, представленного в качестве приложений к ответу ПАО «Запсибкомбанк» от 20.08.2020 №32-3/33-009184 (т. 44 л. д. 186-197);

- приложение к протоколу допроса свидетеля П.М.В. от 08.02.2021 «Осмотр выписок по банковским картам ПАО «Сбербанк России» за период 2015 г. (т. 44 л. д. 215-216);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 21.01.2021 №SD0150301472 на запрос следователя от 21.01.2021 №571-35-36-21 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах П.М.В. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам П.М.В. (т. 44 л. д. 225-226);

- протокол от 10.02.2021 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам П.М.В., открытым в ПАО «Сбербанк» за период 2015 г. (оптического диска, представленного в качестве приложений к ответу ПАО «Сбербанк» от 21.01.2021 №SD0150301472 (т. 44 л. д. 227-233);

- приложение к протоколу допроса свидетеля Л.И.В. от 30.12.2020 «Осмотр выписок по банковским картам ПАО «Сбербанк России» за период 2016-2017 г.г. (т. 45 л. д. 110-111);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 21.07.2020 №SD0135025882 на запрос следователя от 17.07.2020 №571-1042/6-36-20 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах Л.И.В. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам Л.И.В. (т. 45 л. д. 114-115);

- ответ ПАО «Запсибкомбанк» от 21.08.2020 №32-3/2-32770 на запрос следователя от 31.07.2020 №571-1089/2-36-20 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах Л.И.В. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам Л.И.В. (т. 45 л. д. 118-119);

- протокол от 05.01.2021 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам Л.И.В., открытым в ПАО «Сбербанк» и ПАО «Запсибкомбанк» за период 2016-2019 г.г. (оптических дисков, представленных в качестве приложений к ответу ПАО «Сбербанк» от 21.07.2020 №SD0135025882 и ответу ПАО «Запсибкомбанк» от 21.08.2020 №32-3/2-32770 (т. 45 л. д. 120-130);

- приложение к протоколу допроса свидетеля Л.И.В. от 05.02.2021 «Осмотр выписок по банковской карте ПАО «Сбербанк России» за период 2015 г. (т. 45 л. д. 161);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 21.01.2021 №SD0150301175 на запрос следователя от 21.01.2021 №571-37-36-21 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах Л.И.В. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам Л.И.В. за период 2015-2016 г.г. (т. 45 л. д. 164-165);

- протокол от 06.02.2021 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам Л.И.В., открытым в ПАО «Сбербанк» и ПАО «Запсибкомбанк» за период 2016-2019 г.г. (оптического диска, представленного в качестве приложения к ответу ПАО «Сбербанк» от 21.01.2021 №SD0150301175 (т. 45 л. д. 166-173);

- приложение к протоколу допроса свидетеля С.Е.А. от 14.12.2020 «Осмотр выписок по банковским картам ПАО «Сбербанк России» за период 2018-2019 г.г. (т. 45 л. д. 234);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 21.07.2020 №SD0135026767 на запрос

следователя от 17.07.2020 №571-1042/6-36-20 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах С.Е.А. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам С.Е.А. за период 2015-2020 г.г. (т. 46 л. д. 97-98);

- протокол от 25.11.2020 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам С.Е.А., открытым в ПАО «Сбербанк» за период 2018-2019 г.г. (оптический диск, представленный в качестве приложения к ответу ПАО «Сбербанк» от 21.07.2020 №SD0135026767 (т. 46 л. д. 99-105);

- приложение к протоколу допроса свидетеля С.Е.А. от 28.01.2021 «Осмотр выписок по банковским картам ПАО «Сбербанк России» за период 2015 г. (т. 46 л. д. 181);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 21.01.2021 №SD0150300691 на запрос следователя от 21.01.2021 №571-39-36-21 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах С.Е.А. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам С.Е.А. за период 2015-2016 г.г. (т. 46 л. д. 186-187);

- протокол от 29.01.2021 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам С.Е.А., открытым в ПАО «Сбербанк» за период 2015 г.г. (оптический диск, представленный в качестве приложения к ответу ПАО «Сбербанк» от 21.01.2021 №SD0150300691 (т. 46 л. д. 188-194);

- приложение к протоколу допроса свидетеля К.Ж.Н. от 27.10.2020 «Осмотр выписок по банковским картам ПАО «Сбербанк России» за период 2018-2019 г.г. (т. 46 л. д. 242-243);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 21.07.2020 №SD0135026922 на запрос следователя от 17.07.2020 №571-1042/5-36-20 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах К.Ж.Н. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам К.Ж.Н. за период 2015-2020 г.г. (т. 47 л. д. 59-60);

- протокол от 26.10.2020 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам К.Ж.Н., открытым в ПАО «Сбербанк» за период 2018-2019 г.г. (оптический диск, представленный в качестве приложения к ответу ПАО «Сбербанк» от 21.07.2020 №SD0135026922 (т. 47 л. д. 61-68);

- приложение к протоколу допроса свидетеля Ш.В.В. от 07.04.2021 «Осмотр выписок по банковским картам ПАО «Сбербанк России» за период 2015 г. (т. 47 л. д. 125);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 18.11.2020 №SD0145495463 на запрос следователя от 17.11.2020 №571-2110-36-20 о предоставлении сведений о

расчетных банковских счетах Ш.В.В. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам Ш.В.В. за период 2015 г. (т. 47 л. д. 128-129);

- протокол от 08.04.2021 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам Ш.В.В., открытым в ПАО «Сбербанк» за период 2015 г. (оптический диск, представленный в качестве приложения к ответу ПАО «Сбербанк» от 18.11.2020 №SD0145495463 (т. 47 л. д. 130-137);

- приложение к протоколу допроса свидетеля Т.А.В. от 07.04.2021 «Осмотр выписок по банковским картам ПАО «Сбербанк России» за период 2013 г. (т. 47 л. д. 166);

- ответ Регионального центра сопровождения розничного бизнеса ОЦ г. Н. Новгород ПАО «Сбербанк» от 18.11.2020 №SD0145494864 на запрос следователя от 17.11.2020 №571-2115-36-20 о предоставлении сведений о расчетных банковских счетах Т.А.В. с приложенным к нему оптическим диском с выписками по расчетным счетам Т.А.В. за период 2013 г. (т. 47 л. д. 169-170);

- протокол от 08.04.2021 осмотра следователем выписок о движении денежных средств по расчетным счетам Т.А.В., открытым в ПАО «Сбербанк» за период 2013 г. (оптический диск, представленный в качестве приложения к ответу ПАО «Сбербанк» от 18.11.2020 №SD0145494864 (т. 47 л. д. 171-178).

Указанные доказательства также были исследованы в качестве доказательств стороны защиты: том 38 – 09.06.22, тома 41 и 42 – 10.06.22, тома 43, 44, 46, 46 и 47 – 08.08.22.

Согласно ст. 26 Федерального закона от 02.12.1990 №395-1 «О банках и банковской деятельности» справки по счетам и вкладам физических лиц выдаются кредитной организацией им самим, судам, органам принудительного исполнения судебных актов, актов других органов и должностных лиц, организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов, при наступлении страховых случаев, предусмотренных Федеральным законом «О страховании вкладов в банках Российской Федерации», а при наличии согласия руководителя следственного органа – органа предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве.

Вместе с тем, согласно п. 3 ч. 2 ст. 75 УПК РФ к недопустимым доказательствам относятся иные доказательства, полученные с нарушением требований настоящего Кодекса.

Согласно ч. 3 ст. 183 УПК РФ выемка предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, производится на основании судебного решения, принимаемого в порядке, установленном статьей 165 настоящего Кодекса.

Согласно п. 7 ч. 2 ст. 29 УПК РФ **только суд, в том числе в ходе досудебного производства, вправе принимать решение о производстве выемки** предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, а также **предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях.**

Как следует из исследованных в судебном заседании материалов уголовного дела, следователь нарушил данное требование уголовно-процессуального закона – не получил разрешение суда на производство выемки предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, а лишь ограничился получением на это согласия своего руководителя.

Считаю, что при рассмотрении уголовного дела следователь и суд обязаны руководствоваться не положениями статьи 26 Федерального закона от 02.12.1990 №395-1 «О банках и банковской деятельности», а **исключительно императивными нормами уголовно-процессуального закона, устанавливающего порядок получения и оценки доказательств по уголовному делу на предмет их относимости и допустимости.**

Кроме того, согласно ч. 1 ст. 7 УПК РФ суд, прокурор, следователь не вправе применять федеральный закон, противоречащий настоящему Кодексу.

Также отмечу, что согласно п. 10 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 01.06.2017 №19 «О практике рассмотрения судами ходатайств о производстве следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан (статья 165 УПК РФ)» выемка предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях, производится на основании судебного решения. В соответствии с ч. 4 ст. 26 Федерального закона от 02.12.1990 №395-1 «О банках и банковской деятельности» **справки по счетам и вкладам физических лиц** могут быть выданы кредитной организацией без судебного решения по согласованным с руководителем следственного органа запросам следователя по уголовным делам, находящимся в его производстве.

Как указано в определении Конституционного Суда Российской Федерации от 30.01.2020 №210-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Кополева Сергея Васильевича на нарушение его конституционных прав статьями 21, 165, 182 и 183 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, статьями 4 и 7 Федерального закона «О следственном комитете Российской Федерации», «различия между процедурой изъятия (предоставляемыми при этом процессуальными гарантиями) предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях, в ходе выемки или обыска, проведение которых может быть сопряжено с применением мер

принуждения, **затрагивающих нормальное функционирование кредитной организации и интересы ее клиентов**, и процедурой получения справок по счетам и вкладам, составленных самой кредитной организацией, объективно оправданны и обоснованы. С учетом этого указанное право органов предварительного следствия получать в установленных федеральными законами случаях от кредитной организации **в определенном объеме сведения, составляющие банковскую тайну**, не может расцениваться как нарушающее право на охрану таких сведений и право на судебную защиту (определения Конституционного Суда Российской Федерации от 27 июня 2017 года №1336-О, №1337-О и 1338-О, от 25 апреля 2019 года №985-О).» (выделение – автора).

Кроме того, как было указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 14.05.2003 №8-П «По делу о проверке конституционности пункта 2 статьи 14 Федерального закона «О судебных приставах» в связи с запросом Лангепасского городского суда Ханты-Мансийского автономного округа, «банковская тайна, таким образом, означает защиту банком в силу требования законом сведений, **разглашение которых может нарушить права клиента.**» (выделение – автора).

Таким образом, следователь действительно вправе получать справки по счетам и вкладам физических лиц в кредитных организациях, но эти справки должны содержать не все сведения о вкладе физического лица, а должны быть в определенном (как указал Конституционный Суд), то есть в ограниченном (неполном) объеме. **Иное, расширительное толкование вступает в явное противоречие с понятием защиты банковской тайны и положениями п. 7 ч. 2 ст. 29 УПК РФ. По сути, отменяет их!**

Вместе с тем, в нашем случае речь идет о предоставлении банком следователю не определенных, т. е. ограниченных сведений, составляющих банковскую тайну, а о предоставлении полной детализации по движению денежных средств на счетах физических лиц. Т.е. **речь идет о раскрытии банком следователю в отсутствие судебного решения ВСЕЙ ИНФОРМАЦИИ (банковской тайны в полном объеме)** в отношении интересующих его физических лиц (?!).

Кроме того, ряд сведений, составляющих банковскую тайну, были получены следователем **в отношении самого С.М.Г. и его близких родственников** (Б.Н.С. – жена, С.Р.И.– мать, С.Г.В. – отец) и родственника (Б.О.Б. – мать жены), что прямо и безусловно нарушает конституционное право указанных лиц на сохранение банковской тайны (!).

Также отмечу, что получение следователем сведений, составляющих банковскую тайну, в форме ответа на запрос, а не посредством их выемки в банке, не отменяет обязанность следователя получить судебное решение в случае, если ему требуется ВСЯ ИНФОРМАЦИЯ о движении денежных средств на счете физического лица в кредитной организации. Ибо не важно, каким

образом следователь получил доступ к банковской тайне физического лица – посредством направления запроса или посредством проведения выемки. **Главное, что следователь получил доступ к банковской тайне физического лица без предварительного разрешения суда (в нарушение императивных требований п. 7 ч. 2 ст. 29 УПК РФ), а значит незаконно!**

На основании изложенного и в силу п. 7 ч. 2 ст. 29, п. 3 ч. 2 ст. 75, ст. 119, 120, 165 и ч. 3 ст. 183 УПК РФ,

ходатайствую:

о признании судом приобщенных к данному уголовному делу документов, оптических дисков с выписками по операциям на расчетных счетах физических лиц, приложений к протоколам допроса свидетелей, протоколов осмотров предметов и документов (согласно вышеизложенному перечню) недопустимыми доказательствами.

«__» _____ 2022 г.

Защитник

А.В. Демьянчук

«Ходатайство защитника поддерживаю»

М.Г.С.