

ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ПРОФСОЮЗОВ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«АКАДЕМИЯ ТРУДА И СОЦИАЛЬНЫХ ОТНОШЕНИЙ»
БАШКИРСКИЙ ИНСТИТУТ СОЦИАЛЬНЫХ ТЕХНОЛОГИЙ
(ФИЛИАЛ)

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

ОСНОВЫ ОПЕРАТИВНО- РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ

УФА 2016

УДК 343
ББК 67.408
О 75

Основы оперативно-розыскных мероприятий /
О 75 сост. Е.Р. Пудакон; Башкирский институт социальных технологий (филиал) Образовательного учреждения профсоюзов высшего образования «Академия труда и социальных отношений». — Уфа: Изд-во БИСТ (филиала) ОУП ВО «АТиСО», 2016. — 138 с.
ISBN 978-5-904354-57-2

В учебном пособии излагаются основные понятия, основания, условия проведения оперативно-розыскных мероприятий. Определяется порядок осуществления, документирования и использования результатов, полученных в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий. Устанавливается компетенция должностных лиц различного уровня и принадлежности оперативно-розыскных органов, а также возможные варианты взаимодействия при проведении отдельных видов оперативно-розыскных мероприятий. Рассмотрены отдельные аспекты осуществления оперативно-розыскных действий в информационной сфере (Интернет), а также содержания понятия личного сыска.

Пособие предназначено для изучения студентами направления подготовки 030900.62 «Юриспруденция», специальности среднего профессионального обучения 40.02.02 «Правоохранительная деятельность».

Рецензенты:

Тарасов А.А., заведующий кафедрой уголовного права и процесса Института права Башкирского государственного университета, доктор юридических наук, профессор;

Портянко В.Н., полковник полиции, врио заместителя начальника полиции по оперативной работе Министерства внутренних дел по Республике Башкортостан

УДК 343
ББК 67.408

ISBN 978-5-904354-57-2

© Пудакон Е.Р., 2016
© БИСТ (филиал) ОУП ВО «АТиСО», 2016

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	4
1. ПОНЯТИЕ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ И ИХ КЛАССИФИКАЦИЯ	5
2. ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ПРОВЕДЕНИЯ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ.....	14
3. УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ.....	5
3.1. Общие условия проведения всех оперативно-розыскных мероприятий	36
3.2. Условия, содержащие исключения из общих правил проведения оперативно-розыскных мероприятий	40
4. ВИДЫ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ.....	56
4.1. Опрос	56
4.2. Наведение справок	61
4.3. Сбор образцов для сравнительного исследования	63
4.4. Проверочная закупка	68
4.5. Исследование предметов и документов	71
4.6. Наблюдение	74
4.7. Отождествление личности	77
4.8. Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств	79
4.9. Контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений	85
4.10. Прослушивание телефонных переговоров	88
4.11. Снятие информации с технических каналов связи	94
4.12. Оперативное внедрение	95
4.13. Контролируемая поставка	98
4.14. Оперативный эксперимент	102
5. СООТНОШЕНИЕ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ ДЕЙСТВИЙ В ИНФОРМАЦИОННОЙ СФЕРЕ (ИНТЕРНЕТ) И ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОГО МЕРОПРИЯТИЯ «ИСПОЛЬЗОВАНИЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ»	111
6. ПОНЯТИЕ ЛИЧНОГО СЫСКА	123
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	130
ИСПОЛЬЗУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА	131

ВВЕДЕНИЕ

В соответствии с Федеральным законом от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», обозначенный вид специфической правоохранительной деятельности осуществляется именно посредством проведения оперативно-розыскных мероприятий. Законодатель указывает на то, что оперативно-розыскные мероприятия охватывают значительную часть всей оперативно-розыскной деятельности, выступают ее «основой и содержанием», а также на то, что «основным способом собирания оперативно-розыскной информации является осуществление оперативно-розыскных мероприятий». Большинство задач, стоящих перед оперативными подразделениями, выполняются именно посредством проведения сменяющих и дополняющих друг друга оперативно-розыскных мероприятий.

Сущность оперативно-розыскных мероприятий состоит в использовании оперативно-розыскными подразделениями различных министерств и ведомств приемов и методов, присущих этому процессу. Правильное толкование правоприменителем оснований и соблюдение условий проведения оперативно-розыскных мероприятий важно не только для обеспечения законности и обоснованности их проведения, но и для дальнейшего использования результатов этих мероприятий. Это обусловлено тем, что законодатель в ст. 7 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее по тексту ФЗ «Об ОРД») перечислил лишь основания проведения оперативно-розыскных мероприятий, не раскрывая их сущности, и тем самым предоставил право самостоятельно толковать и применять данные правовые нормы субъектам оперативно-розыскной деятельности при принятии решения о проведении тех или иных оперативно-розыскных мероприятий. Однако возможность осуществления отдельных оперативно-розыскных мероприятий имеет специфические основания и условия их проведения. Следовательно, для правильного осуществления оперативно-розыскных мероприятий необходимо выявить сущностные признаки и назначение последних, а также дать анализ правовой регламентации их осуществления.

1. ПОНЯТИЕ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ И ИХ КЛАССИФИКАЦИЯ

Под оперативно-розыскными мероприятиями (далее по тексту ОРМ) понимаются закрепленные в ФЗ «Об ОРД» проводимые специально уполномоченными органами действия или совокупность действий, в рамках которых применяются гласные и негласные силы, средства и методы, направленные на решение задач оперативно-розыскной деятельности.

ОРМ носят ярко выраженный разведывательно-поисковый характер, что обусловлено прежде всего негласным, замаскированным характером действий преступников, их деятельностью в условиях неочевидности, тщательной предварительной подготовкой своих действий, дерзостью, жестокостью преступного поведения, уничтожением следов совершаемых преступлений, необходимостью получения сведений о лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших преступления, поиском неизвестных юридически значимых фактов, выяснением обстоятельств совершенных преступлений и др.

По своей сути ОРМ направлены на добывание информации, выявление подготавливаемых, совершенных или совершаемых преступлений, признаков и фактов преступной деятельности, их субъектов, розыск скрывшихся лиц.

На разведывательно-поисковый характер ОРМ указывают реализующиеся в них принципы конспирации; сочетания гласных и негласных методов и средств; определения законодателем возможности использования специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации в процессе проведения ОРМ. Проведение ОРМ правомерно при наличии сведений лишь о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, а также о лицах, его подготавливающих, совершающих или совершивших, если нет достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, о событиях или действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или

экологической безопасности Российской Федерации, о лицах, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда или уклоняющихся от уголовного наказания, и др.

Разведывательный характер ОРМ подтверждают и преимущественно негласный режим работы оперативно-розыскных органов (далее по тексту ОРО), объективная необходимость защиты сведений о лицах, участвующих в ОРМ, организации и тактике ОРМ как составляющих гостайну, возможность конфиденциального использования конфиденентов.

ОРМ осуществляются как гласно, так и негласно. Негласность означает неочевидность, скрытность проводимых ОРМ от лиц, в них не участвующих, в том числе и от сотрудников ОРО, но, прежде всего — от объектов, в отношении которых они проводятся. Это позволяет нейтрализовать возможное противодействие со стороны объектов ОРМ, обеспечить безопасность участников ОРМ, их результативность, сохранить в тайне сам факт осуществления ОРМ, применяемые при этом средства и методы.

Негласность обусловлена как практической целесообразностью, так и невозможностью гласного проведения отдельных ОРМ, открытого использования средств, методов либо задействования отдельных участников ОРМ. Только негласными могут быть такие ОРМ, как оперативное внедрение, контролируемая поставка, снятие информации с технических каналов связи.

Под гласностью следует понимать открытость проведения ОРМ, когда их содержание, цели, участники не скрываются ни от окружающих, ни от объектов их проведения.

ОРМ могут носить и смешанный — гласно-негласный характер. Так, прослушивание телефонных переговоров, проводимое по заявлению или с согласия заинтересованных лиц, является негласным только по отношению к абоненту заявителя. Особой разновидностью мероприятий можно считать так называемые зашифрованные ОРМ, истинная цель которых от заинтересованных лиц скрывается под видом гласных действий иного, отвлекающего, характера и содержания.

Исходя из сущности оперативно-розыскной деятельности (далее по тексту ОРД) и ее законодательного толкования, ОРМ организуются и проводятся специальными субъектами, которыми являются только должностные лица определенного ОРО. Вместе с тем, участниками ОРМ могут быть также сотрудники иных подразделений, не являющихся оперативными, специалисты, иные лица, оказывающие

содействие в решении задач ОРМ, участвующие в подготовке или проведении ОРМ либо осуществляющие отдельные мероприятия по их поручению.

Проведение подразделениями, не включенными в число оперативных, отдельных мероприятий, аналогичных оперативно-розыскным, не образует ОРД, а может рассматриваться как элемент административной, частной детективной или другой деятельности.

Например, в своей работе участковые уполномоченные, сотрудники службы общественной безопасности, дорожно-патрульной службы и других гласных служб правоохранительных органов России гласно проводят такие мероприятия, как опрос, наведение справок, обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, наблюдение и др. Такого рода мероприятия не содержат всех существенных признаков ОРМ, и, соответственно, ими не являются. Негласное проведение подобных мероприятий может быть квалифицировано как нарушение ФЗ «Об ОРД», который содержит специальный признак субъекта этой деятельности — уполномоченность на ее осуществление.

ОРМ не входят в содержание частной детективной (сыскальной) деятельности. Хотя в ходе частной сыскальной деятельности допускаются устный опрос граждан и должностных лиц (с их согласия), наведение справок, изучение предметов и документов (с письменного согласия их владельцев), внешний осмотр строений, помещений и других объектов, наблюдение — эти мероприятия осуществляются в ином порядке при ограничениях, не содержащихся в ФЗ «Об ОРД». Мероприятия, проводимые в рамках частно-сыскальной деятельности, содержат ряд и других коренных отличий: они могут проводиться физическими и юридическими лицами, предприятиями, имеющими специальное разрешение (лицензию) органов внутренних дел (далее по тексту ОВД), т. е. не субъектами ОРД; осуществляются в целях защиты законных прав и интересов своих клиентов, т. е. преследует иные цели, чем ОРД. Более того, при занятии частной детективной деятельностью запрещается осуществлять какие-либо ОРД, отнесенные законом к исключительной компетенции органов дознания (см. ст. 1 Закона Российской Федерации от 11.03.1992 № 2487-1 (ред. 03.07.2016) «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»).

ОРМ входят в содержание разведывательной и контрразведывательной деятельности. Они являются средством такой деятельности,

представляют способ реализации этих видов деятельности. Проведение ОРМ, в наибольшей степени ограничивающих права человека, в частности затрагивающих тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений граждан, неприкосновенность жилища, согласно Федеральному закону от 03.04.1995 № 40-ФЗ (с изм. на 06.07.2016) «О Федеральной службе безопасности» (далее по тексту ФЗ «О ФСБ») проводятся в случаях, на основании и в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации (см. ч. 4–6 ст. 9 ФЗ «О ФСБ»).

Необходимо учитывать и то, что ОРМ носят разведывательно-поисковый характер независимо от субъекта их осуществления. Именно ОРМ, предусмотренные ФЗ «Об ОРД», являются средствами получения информации о событиях или действиях, содержание которой позволяет оценить наличие и характер угрозы государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации.

Содержательную сторону ОРМ составляют действия, образующие конкретные виды этих мероприятий — в ст. 6 ФЗ «Об ОРД» дается их исчерпывающий перечень.

Законодательное закрепление ОРМ, установление их исчерпывающего перечня не только обеспечивает соблюдение прав и свобод человека и гражданина при осуществлении ОРД, но и определяет правомерность действий субъектов ОРД (должностных лиц и лиц, оказывающих им содействие), отличает их действия от уголовно наказуемых деяний и тем самым обеспечивает легитимность их деятельности.

В соответствии с ФЗ «Об ОРД» каждое из 15 мероприятий может проводиться самостоятельно, независимо от других или в совокупности с иными ОРМ, быть как гласным или негласным, причем гласное проведение одних не исключает негласного проведения других, и наоборот. Именно в рамках ОРМ применяются силы, средства и методы ОРД.

Несмотря на то, что перечень ОРМ законом строго ограничен, их реализация предполагает также проведение организационных мероприятий, осуществление мер обеспечивающего характера, привлечение к участию в них специалистов, применение специальных технических и иных средств, которые в конечном итоге способствуют проведению конкретных ОРМ или их совокупности. Важно отметить, что и организационные, и иные обеспечивающие меры носят подчиненный характер по отношению к ОРМ, часто предшествуют

им, либо являются их следствием, логически, технически, методически из них вытекают.

Определяя очевидное различие ОРМ между собой, их перечень является не случайным. Он определен единой общей сутью — направленностью на получение информации для ее последующей реализации. Именно посредством проведения ОРМ становится возможным решение задач ОРД и достижение целей защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств.

ОРМ могут проводиться для решения как общих задач ОРД, которые непосредственно обозначены в ФЗ «Об ОРД», так и ее частных задач. При этом решение частных (промежуточных) задач по их направленности и содержанию должно соответствовать достижению конечных целей и задач ОРД.

Цель проведения ОРМ предопределяет круг их объектов, которыми могут быть физические лица как носители информации или как субъекты преступления, а также лица, с согласия которых проводятся ОРМ по их проверке или защите. Категории таких лиц обуславливают вид, форму, основания и условия проведения конкретных ОРМ.

В частности, объектами ОРМ могут быть лица:

- 1) подготавливающие, совершающих или совершивших противоправное деяние;
- 2) скрывающиеся от органов дознания, следствия и суда или уклоняющихся от уголовного наказания
- 3) без вести пропавшие, обнаруженные неопознанные трупы;
- 4) защищаемые;
- 5) претендующие на допуск: к сведениям, составляющим государственную тайну; к работам, связанным с эксплуатацией объектов, представляющих повышенную опасность для жизни и здоровья людей, окружающей среды; к участию в ОРД или о доступе к материалам, полученным в результате ее осуществления, а также на получение разрешения на частную детективную или охранную деятельность;
- 6) с которыми устанавливаются или поддерживаются отношения сотрудничества, привлекаемые к подготовке и проведению ОРМ;
- 7) осведомленные о признаках противоправных деяний;
- 8) осведомленные о событиях или действиях (бездействии), создающих угрозу государственной, военной, экономической, информационной или экологической безопасности Российской Федерации;
- 9) причастные к террористической деятельности;

10) граждане, претендующие на замещение должностей государственной и муниципальной службы, а также иных должностей, определенных в ст. 8 ФЗ «Об ОРД»;

11) граждане, претендующие на замещение должности судьи.

Анализ понятия ОРМ позволяет выделить следующие характерные черты, структурные элементы (признаки), отражающие их содержание, выражающие их сущность:

- являются главной составной частью ОРД;
- осуществляются как гласно, так и негласно;
- основными субъектами являются только должностные лица ОРО;
- содержание составляют действия, направленные на добывание и реализацию юридически значимой информации;
- имеют законодательно определенное целевое назначение — решение задач ОРД по защите жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечению безопасности общества и государства от преступных посягательств.

Классификация ОРМ

Существуют несколько видов классификации ОРМ, среди которых наиболее развернутой можно считать следующую:

1. В зависимости от времени (продолжительности) проведения ОРМ могут быть разовыми (опрос, наведение справок, сбор образцов для сравнительного исследования и т. д.) и длящимися (контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений; прослушивание телефонных переговоров и т. д.).

2. В зависимости от формы проведения ОРМ могут быть гласными и негласными, осуществляться с зашифровкой их истинной цели и без нее.

При гласном проведении таких ОРМ, как правило, не скрывается сам факт их осуществления.

Негласное проведение ОРМ предполагает их осуществление в тайне от других лиц, в первую очередь проверяемых, разрабатываемых, обвиняемых, их связей и т. д. Негласность таких ОРМ условна, и может быть абсолютной и относительной.

При абсолютной негласности о проведении ОРМ осведомлены только оперативники, их осуществляющие, а также лица, действующие по их поручению и непосредственно выполняющие эти мероприятия (конфиденты, сотрудники подразделений специальных технических мероприятий, оперативно-поисковых подразделений).

При относительной негласности ОРМ об их проведении не знают только граждане, в отношении которых они осуществляются, а их результаты, полученные в тайне от заинтересованных лиц, в дальнейшем могут быть преданы гласности. Так, результаты наблюдения, негласно проведенного в рамках дел предварительной оперативной проверки или оперативной разработки с участием граждан и применением фотосъемки и видеозаписи, специальных химических, а также иных технических и других средств, могут быть использованы в уголовном процессе в качестве доказательств по уголовному делу.

Все предусмотренные в ст. 6 ФЗ «Об ОРД» ОРМ по признаку гласности их проведения условно можно свести в две основные группы:

а) мероприятия, которые могут проводиться как гласно, так и негласно: опрос, наведение справок, сбор образцов для сравнительного исследования, исследование предметов и документов, проверочная закупка, наблюдение, получение компьютерной информации, отождествление личности, обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств;

б) мероприятия, проводимые только в тайне (негласно) от проверяемых, разрабатываемых и иных лиц, в отношении которых они осуществляются: контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, прослушивание телефонных переговоров, снятие информации с технических каналов связи, оперативное внедрение, контролируемая поставка, оперативный эксперимент.

3. В зависимости от необходимости санкционирования ОРМ могут быть:

а) не требующими санкционирования (наблюдение, опрос, наведение справок, сбор образцов для сравнительного исследования, и др.);

б) требующими ведомственного санкционирования (проверочная закупка и контролируемая поставка предметов, веществ и продукции, свободная реализация которых запрещена либо оборот которых ограничен; оперативное внедрение; оперативный эксперимент и др.);

в) требующими судебного решения в случае ограничения конституционных прав и свобод граждан (контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений; прослушивание телефонных переговоров; снятие информации с технических каналов связи, проникновения в жилище и др.).

Возможны и другие виды классификации.

Так, по степени проникновения в криминально-криминогенную среду их можно разделить на глубокие и поверхностные. По этому критерию наиболее потенциально глубокими следует признать оперативное внедрение в преступную среду и агентурное наблюдение за ней, а самыми поверхностными — сбор образцов для сравнительного исследования и отождествление личности.

По направленности и характеру могут быть выделены разведывательные, контрразведывательные, оперативно-поисковые, розыскные, вспомогательные, обеспечивающие и другие ОРМ.

По субъекту проведения ОРМ можно классифицировать на мероприятия, проведение которых допустимо любыми органами — субъектами ОРД, и мероприятия, проведенные специализированными оперативными подразделениями. В частности, только с использованием оперативно-технических сил и средств органов ФСБ и ОВД проводятся ОРМ, связанные с контролем почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, прослушиванием телефонных переговоров с подключением к станционной аппаратуре предприятий, учреждений и организаций независимо от форм физических и юридических лиц, предоставляющих услуги и средства связи, снятием информации с технических каналов связи, получением компьютерной информации.

По степени ограничения прав граждан ОРМ можно разделить на ограничивающие конституционные права граждан и не носящие таких ограничений. К ОРМ, ограничивающим конституционные права граждан, следует прежде всего относить ОРМ, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, а также право на неприкосновенность жилища. К таким ОРМ относятся контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений; прослушивание телефонных переговоров. В связи с тем, что конституционные права граждан ограничиваются не во всех случаях при снятии информации с технических каналов связи, обследовании помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, а также получение компьютерной информации, данные ОРМ могут быть включены как в одну, так и в другую группу мероприятий.

По интенсивности использования технических средств ОРМ делятся на оперативно-технические и не имеющие преобладающего или исключительно технического содержания их проведения. К опе-

ративно-техническим относятся такие ОРМ, как прослушивание телефонных переговоров, снятие информации с технических каналов связи, получение компьютерной информации.

По сочетанию ОРМ между собой их можно разделить на относительно автономные и комплексные. К комплексным можно отнести оперативное внедрение, контролируруемую поставку, оперативный эксперимент.

2. ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ПРОВЕДЕНИЯ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ

Применительно к ОРМ повод является и достаточным основанием для их проведения.

В статье 7 ФЗ «Об ОРД» понятие «основание» включает в себя как поводы к проведению ОРМ, под которыми следует понимать обстоятельства, побуждающие к началу соответствующих действий, так и собственно основания проведения ОРМ, в качестве которых рассматриваются фактические данные, сведения о фактах (информация), которые требуют проверки для подтверждения или опровержения и реализации в виде проведения ОРМ или следственных действий либо тех и других в совокупности.

Основаниями для проведения ОРМ являются фактические данные, достаточные для предположения о совершении деяния, подпадающего под признаки того или иного состава преступления, либо о событиях или действиях, которые могут представлять угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации.

По своему происхождению данные, являющиеся основанием для проведения ОРМ, могут быть получены в рамках уголовного судопроизводства, в процессе осуществления ОРД, а также непроцессуальным и не оперативно-розыскным путем.

Законодатель не ставит жестких ограничений или критериев появления таких данных. Основания для проведения ОРМ тесно связаны с целями и задачами ОРД. Рассматривая основания в соотношении с целями и задачами, можно сделать вывод, что для проведения ОРМ достаточно лишь предположения относительно подготовки или совершения преступления по наличию отдельных признаков, указывающих на такие деяния либо на лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших, причем такое предположение может носить характер версии, основанной на фактах. В случае окончательного общественно опасного деяния, когда уже очевидны данные, указывающие на признаки преступления, речь идет о реализации зада-

чи раскрытия преступления, обнаружения лица (лиц), его совершившего, а если такое лицо установлено и скрылось, то о его розыске и т. д.

Сказанное вытекает из таких задач ОРД, как выявление, предупреждение, пресечение преступлений; выявление и установление лиц, их подготавливающих; добывание информации о событиях или действиях, создающих угрозу государственной, военной, информационной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации, установление имущества, подлежащего конфискации (ст. 2 ФЗ «Об ОРД»). Для решения этих задач необходимо и достаточно обоснованного предположения о причастности лиц к совершению преступления, о признаках преступления, о событиях, гипотетически носящих характер угрозы. В случае, если лицо скрылось от следствия и суда, то сам этот факт уже является основанием для реализации одной из задач ОРД, а соответственно и проведения по этому факту ОРМ.

Основания, указанные в ст. 7 ФЗ «Об ОРД», относятся не к ОРД в целом, а к проводимым ОРМ как в их совокупности, так и применительно к отдельным ОРМ. При этом результаты проведения одного ОРМ могут являться основаниями для проведения другого. В процессе проведения ОРМ применительно к одному делу (событию, преступлению, ситуации, проверке заявления и т. д.) возможно получение оперативно-розыскной информации относительно событий или действий, выходящих за пределы первоначальной цели проведения ОРМ.

В процессе ОРД происходит накопление иной информации, изначально не имеющей отношения к расследуемым событиям или действиям, однако в процессе ее сопоставления возможно получение новых данных, обоснованных предположений, выводов, выдвижения версий, которые требуют проверки, а соответственно и проведения дополнительных ОРМ. В этих случаях проведение ОРМ всегда имеет фактические основания.

Первоначальное получение информации возможно из любых источников, в том числе изначально не имеющих отношения к ОРД. В частности, такие данные могут содержаться в письменных заявлениях или сообщениях, приложенных к ним документах, протоколе устного заявления о преступлении, протоколе явки с повинной, публикациях средств массовой информации, в материалах проверки по административным правонарушениям, в непосредственном обнаружении признаков преступления должностными лицами, не являю-

щимися субъектами ОРД, или конфидентами, в актах аудиторских и ревизионных проверок и др.

В любом случае как при работе по раскрытию конкретных преступлений, так и применительно к их выявлению либо добыванию оперативно значимой информации имеют место соответствующие основания как оперативно-розыскного характера, так и не связанные с ОРМ или даже с ОРД в целом. Сведения могут быть получены как путем оперативно-тактических действий, так и без проведения таковых. Полученная информация может рассматриваться и как результат ОРМ, и как предпосылка к их проведению. Соответственно если имеются основания для проведения хотя бы одного ОРМ, например опроса автора публикации в СМИ, то по результатам проведения первого ОРМ могут быть получены основания для дальнейшего проведения другого или аналогичного ОРМ, но по отношению к иным объектам.

Согласно ст. 24 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее по тексту УПК РФ) в случае, если в поступившей информации содержатся сведения о каких-либо из обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу, то это не исключает оснований для проведения ОРМ.

Если ставшие известными ОРО сведения касаются признаков преступления, отнесенных УПК РФ к делам частного-публичного обвинения (возбуждаемым не иначе как по жалобе потерпевшего), то ОРМ по этим делам проводятся в обычном порядке, в том числе и при отсутствии заявления потерпевшего (потерпевшей). Это связано с необходимостью установления обстоятельств совершенного преступления, выяснения причин отказа от заявления, установления возможных угроз в отношении жертвы или близких родственников либо других данных как о событии преступления, так и о его последствиях.

Эта позиция подтверждает требования ст. 147 УПК РФ, где отмечается, что если потерпевший по делу частного-публичного обвинения в силу беспомощного состояния или по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы, руководитель следственного органа, следователь, а также дознаватель с согласия прокурора вправе возбудить такое дело и при отсутствии жалобы потерпевшего. Соответственно и ОРО вправе устанавливаться указанные обстоятельства (причины) оперативным путем. ОРМ могут проводиться и после прекращения уголовного дела в случае примирения потерпевшего с обвиняемым.

Если деяние, предусмотренное гл. 23 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее по тексту УК РФ), причинило вред интере-

сам исключительно коммерческой или иной организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием, и не причинило вреда интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства, то уголовное дело возбуждается по заявлению руководителя этой организации или с его согласия (см. ст. 23 УПК РФ). По таким преступлениям ОРМ проводятся также в общем порядке уже потому, что необходимо установить, имело ли место причинение вреда только указанной организации или также интересам других организаций, граждан, общества или государства.

Законодатель обобщенно обозначает основания как возбужденное уголовное дело, сведения, поручения, запросы, постановления.

Первым и наиболее общим основанием для проведения ОРМ обозначено наличие возбужденного уголовного дела. Сам факт возбуждения дела свидетельствует об установлении достаточных данных для его возбуждения (совокупности повода и основания, свидетельствующих о совершении или подготовке преступления) и соответственно, для начала предварительного расследования, что находит процессуальное отражение в постановлении о возбуждении уголовного дела. В противном случае принимается решение об отказе в его возбуждении. Однако факт отказа в возбуждении уголовного дела не исключает иных оснований для проведения ОРМ, а является лишь процессуальным решением по конкретному случаю.

Понятие «возбуждение уголовного дела» обозначает как начальную стадию уголовного судопроизводства, так и одно из решений, актов, завершающих эту стадию. Это объективно обязывает ОРО принимать исчерпывающие меры, направленные на обнаружение преступлений и лиц, их совершивших, быстрое и полное раскрытие преступлений, изобличение виновных, установление события преступления и иных обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу. Данная обязанность не изменяется в зависимости от того, кем возбуждено уголовное дело, органом дознания или предварительного следствия.

Сведения как основания для проведения ОРМ представляют собой известия, сообщения или иную информацию, в результате которых сформировалось знание, представление, предположение о событиях, действиях, лицах и (или) фактах, представляющих оперативный интерес.

Такие сведения являются основанием для проведения ОРМ только в случаях, если они стали известными ОРО, а также при условии,

что они содержат соответствующую информацию о лицах, признаках, событиях или действиях, указанных в п. 2 ст. 7 ФЗ «Об ОРД».

Сведения, содержащиеся, например, в заявлениях и письмах граждан, становятся поводом к возбуждению уголовного дела только тогда, когда они содержат информацию, указывающую на совершение (подготовку к совершению) деяний, подпадающих под признаки какого-либо преступления. Если такие заявления не содержат достаточных данных, указывающих на признаки преступления, то могут отсутствовать основания для возбуждения уголовного дела, что, однако, не исключает автоматически наличия оснований для проведения ОРМ.

Сведения о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния и о лицах, его подготавливающих, совершающих или совершивших, являются основанием для проведения ОРМ и в том случае, если нет достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, например, когда требуется собрать дополнительные фактические данные, необходимые для принятия решения об отказе или возбуждении уголовного дела. В этой ситуации наличных данных недостаточно для того, чтобы решить вопрос о возбуждении уголовного дела (не установлено само событие преступления, известны лишь отдельные признаки, по которым в равной мере можно судить о наличии либо отсутствии преступления, первоначальное поведение лица не позволяет оценить его действия как преступные, но они могут перерасти в таковые и т. д.).

В частности, не образует состава и не является признаком преступления возникновение умысла на его совершение. Уголовно наказуемо только приготовление к тяжкому и особо тяжкому преступлению, поэтому пока такие действия не переросли в реальное преступление, нет оснований для возбуждения уголовного дела, но имеет место практическая целесообразность проведения ОРМ, при помощи которых можно предупредить преступление либо предотвратить его общественно опасные последствия. В ряде случаев, особенно по экономическим преступлениям, невозможно и практически нецелесообразно возбуждать уголовное дело до того момента, пока не будет ясно, что хотя бы один эпизод криминальной деятельности содержит в себе все признаки состава преступления. В противном случае никакой уголовной ответственности не последует, виновные не откажутся от своих замыслов и действий, а просто перенесут их на более поздний срок и будут более осторожными. Это же касается случаев,

когда раскрыть преступление можно лишь при задержании виновного с поличным, как, например, в случае получения взятки.

Сведения о событиях или действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации как основания для проведения ОРМ могут содержать информацию о таких событиях или действиях, которые не носят характера криминальных, а лишь гипотетически создают угрозу безопасности.

Под событиями могут рассматриваться реально происходящие или имевшиеся в прошлом факты, обстоятельства, явления, которые могут причинить вред соответствующему виду безопасности или вызвать возможную опасность.

События могут рассматриваться не только как обстоятельства, вызванные поведением людей, но и как процессы, происходящие независимо от их воли, но которые в дальнейшем могут нанести вред безопасности.

В частности, угрозу безопасности может создавать неуправляемые технологические процессы (например, сбой в работе ядерного реактора) либо действия, самостоятельно не содержащие какой-либо угрозы, но в совокупности с другими действиями или событиями могут ее вызвать. Это, например, отключение электроэнергии от установок, производств, цехов с непрерывным технологическим циклом, на объектах химической отрасли или связанных с эксплуатацией, хранением ядерных материалов, отходов, очистных объектов и сооружений и др.

Под угрозой безопасности понимается совокупность условий и факторов, создающих опасность жизненно важным интересам, т. е. потребностям, удовлетворение которых надежно обеспечивает существование и возможность прогрессивного развития личности общества и государства.

Реальная и потенциальная угроза объектам безопасности, исходящая от внутренних и внешних источников опасности, определяет содержание деятельности по обеспечению внутренней и внешней безопасности (ст. 3 Федерального закона от 28.12.2010 № 390-ФЗ «О безопасности»).

Осуществление ОРМ используется как одно из эффективных и вспомогательных средств обеспечения безопасности, а также служит целям обеспечения Президента Российской Федерации, Федерального Собрания и Правительства Российской Федерации разведыватель-

ной информацией, необходимой им для принятия решений в политической, экономической, оборонной, научно-технической и экологической областях; обеспечение условий, способствующих успешной реализации политики Российской Федерации в сфере безопасности; содействие экономическому развитию, научно-техническому прогрессу страны и военно-техническому обеспечению безопасности Российской Федерации (ст. 5 Федерального закона от 10.01.1996 № 5-ФЗ «О внешней разведке»). Проведение ОРМ, применительно к обеспечению безопасности носит превентивный, стратегический, глобальный характер.

Сведения о лицах, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда или уклоняющихся от уголовного наказания, как самостоятельное основание для проведения ОРМ следует рассматривать в том смысле, что ОРО может быть неизвестно о самом факте возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица, его сокрытия от правоохранительных органов или уклонении от наказания, наличии соответствующего поручения о проведении розыска лица, поскольку такое поручение поступает в территориальный орган по месту совершения преступления. Тем не менее все иные ОРО при отсутствии такого поручения вправе и обязаны проводить ОРМ по выявлению указанных лиц и в случае получения соответствующей информации проводить ОРМ на предмет причастности к совершению преступления, а также установления факта уклонения от наказания или сокрытия от органов дознания, следствия или суда.

Объявление розыска, не связанного с решением задач ОРД, не является основанием для проведения ОРМ. ОРМ по розыску лиц, без вести пропавших, как правило, проводятся по заявлениям родственников, знакомых или должностных лиц. Именно информация, содержащаяся в таких заявлениях, является достаточным основанием, позволяющим судить о самом факте исчезновения человека.

Обнаружение неопознанных трупов как основание для проведения ОРМ выступает до решения вопроса о возбуждении уголовного дела, когда имеется необходимость в проведении ОРМ непосредственно на месте обнаружения трупа, при работе по горячим следам, а также в случае отказа в возбуждении (прекращении) уголовного дела по факту обнаружения трупа в случаях, когда установить личность, не прибегая к ОРМ, не представляется возможным.

Поручения следователя, органа дознания, указания прокурора или определения суда по уголовным делам, находящимся в их про-

изводстве, являются самостоятельным основанием для проведения ОРМ в связи с тем, что ст. 38 УПК РФ закрепляет право следователя давать обязательные для исполнения письменные поручения о проведении ОРМ, а также предписывает, что после направления дела прокурору орган дознания может проводить по нему ОРМ только по поручению следователя. В случае, когда не обнаружено лицо, совершившее преступление, орган дознания обязан принимать розыскные и оперативно-розыскные меры для установления лица, совершившего преступление, уведомляя следователя о результатах (ч. 4 ст. 157 УПК РФ).

Данное обстоятельство не может сковывать инициативы ОРО, ограничивать их соответствующие права и обязанности, поскольку проведение ОРМ, в том числе и в отношении конкретного лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, может исходить за рамки расследуемого дела и касаться обстоятельств, которые возможно установить исключительно оперативным путем, т. е. выявить ранее неизвестные преступления либо установить действия, направленные на совершение новых преступлений, например, подкупа должностных лиц, запугивания свидетелей и др. В этом случае речь идет о реализации такой задачи ОРД, как выявление преступлений, которая не может ставиться в зависимость от текущих задач уголовного процесса или решений следствия.

При проведении ОРМ по установлению лица, совершившего преступление, на оперативные подразделения возлагается обязанность информировать следствие лишь о полученных результатах ОРМ, но не о проведении тех или иных ОРМ.

Важно отметить, что наличие возбужденного уголовного дела, будучи основанием для проведения ОРМ, не является ограничением в их проведении. Безусловно, выполнение предписаний УПК является обязательным и для субъектов ОРД, но эти предписания касаются расследования, а не ОРД, и только факта, по которому возбуждено уголовное дело, а не всех иных обстоятельств, которые еще только предстоит установить оперативным путем. Речь может идти лишь о недопустимости проведения ОРМ, которые подменяют следственные действия.

В качестве самостоятельного данное основание выделено и потому, что указанные органы (следователь, прокурор) вправе направлять поручения, касающиеся проведения отдельных следственных действий, по содержанию сходных с ОРМ, в частности, контроль и запись переговоров.

Вид и тактику ОРМ, проводимых по поручениям следователя, органа дознания, прокурора и суда, определяет должностное лицо ОРО, оно же несет ответственность за законность и обоснованность проведения соответствующих ОРМ. Следователь же вправе ставить только задачу, устанавливать сроки выполнения поручений, но не может давать указаний о характере, организации и тактике проводимых в ходе выполнения поручения ОРМ.

Под поручением следует рассматривать письменный документ, исходящий от соответствующего должностного лица о производстве ОРМ или следственных действий. Поручение оформляется постановлением дознавателя, следователя, прокурора или определением суда, где кратко излагаются существо дела, подлежащие выяснению обстоятельства, данные о лицах, розыск которых поручается, или проведение ОРМ в отношении которых необходимо провести, и др.

Устное указание (поручение) следователя, дознавателя, прокурора не является основанием для проведения ОРМ.

Запросы других ОРО основаниями для проведения ОРМ являются только тогда, когда они сами базируются на основаниях, указанных в ФЗ «Об ОРД».

Запрос может направляться в ОРО по месту предполагаемого проведения ОРМ с учетом их подведомственности и компетенции. При этом важно учитывать, что не все ОРО наделены полномочиями проведения ОРД в полном объеме. Поэтому одни органы дознания вправе направлять поручения в другие органы, наделенные соответствующими полномочиями, в частности, по проведению ОРМ, ограничивающих конституционные права граждан.

Постановление о применении мер безопасности в отношении защищаемых лиц как основание для проведения ОРМ заключается в том, что основанием для применения мер безопасности является наличие достаточных данных, свидетельствующих о реальности угрозы безопасности защищаемого лица, что само по себе обуславливает проведение помимо прочего и ОРМ.

Поводы для применения мер безопасности в отношении защищаемого лица: заявление указанного лица; обращение председателя суда, руководителя соответствующего правоохранительного или контролирующего органа, руководителя федерального органа государственной охраны, начальника учреждения или органа уголовно-исполнительной системы; получение органом, обеспечивающим безопасность, оперативной и иной информации о наличии угрозы

безопасности указанного лица — предполагают проверку такой информации, в том числе путем проведения ОРМ, и принятие на ее основе соответствующего решения (ст. 13 Федерального закона от 20.04.1995 № 45-ФЗ «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов»). Постановление о применении мер безопасности не предопределяет виды и тактику проведения ОРМ.

Проведение ОРМ по запросам международных правоохранительных организаций и правоохранительных органов иностранных государств осуществляется в соответствии с международными договорами Российской Федерации. Представляется допустимым проведение ОРМ по запросам субъектов ОРД иностранных государств в соответствии с договорами (соглашениями), заключаемыми ОРО Российской Федерации с такими же субъектами иностранных государств.

Указанные запросы являются основанием для проведения ОРМ не сами по себе, а ввиду того, что содержащаяся в них информация относится к фактам конкретных преступлений, лицам их совершившим, разыскиваемым и без вести пропавшим лицам.

К международному запросу могут быть приложены постановления, содержащие соответствующие санкции. Тем не менее, такие документальные материалы запрашивающей стороны, в том числе содержащие соответствующие санкции на проведение ОРМ, не могут распространяться на деятельность ОРО Российской Федерации, они только подтверждают обоснованность проведения ОРМ.

ОРМ, ограничивающие конституционные права граждан по запросам международных правоохранительных организаций и правоохранительных органов иностранных государств, осуществляются с соблюдением условий, предусмотренных ст. 8 ФЗ «Об ОРД», и при наличии судебного решения, полученного в порядке ст. 9 ФЗ «Об ОРД». Связано это с тем, что согласно международным договорам поручения исполняются в соответствии с требованиями внутреннего законодательства стороны, исполняющей запрос.

В ч. 2 ст. 7 ФЗ «Об ОРД» подчеркивается право ОРО, на сбор данных, необходимых для принятия соответствующих решений. Данное право ограничено пределами полномочий соответствующих субъектов ОРД.

Решение о допуске к сведениям, составляющим государственную тайну и к работам, связанным с эксплуатацией объектов, пред-

ставляющих повышенную опасность для жизни и здоровья людей, а также для окружающей среды, принимается Федеральной службой безопасности России, соответственно и ОРМ по сбору данных, необходимых для принятия решения, осуществляются оперативными подразделениями этих органов.

Выдача разрешений на частную детективную и охранную деятельность, а соответственно и проведение проверочных мероприятий, находится в компетенции подразделений лицензионно-разрешительной работы ОВД (Приложение № 1 Административного регламента к приказу МВД России от 28.05.2012 № 543 в ред. от 30.12.2014). Поскольку эти подразделения не являются субъектами ОРД, проведение ОРМ в целях сбора необходимой информации осуществляется оперативными подразделениями ОВД. Осуществление административно-проверочной работы сотрудниками подразделений лицензионно-разрешительной работы не тождественно проведению ОРМ по рассматриваемым основаниям.

Основанием для ОРМ могут служить результаты административной проверки, данные, свидетельствующие о представлении заведомо ложных сведений, подложных документов и др.

ОРМ по сборанию данных, необходимых для принятия иных решений, обозначенных в ч. 2 ст. 7 ФЗ «Об ОРД», могут проводиться оперативными подразделениями и других ОРО в пределах их компетенции.

Само по себе наличие закрепленного законом права не порождает соответствующих оснований для проведения ОРМ, в противном случае право проведения ОРМ в целом, которым наделены ОРО, могло бы выступать и основанием для их проведения. Основанием же для проведения ОРМ выступает гипотетическая возможность соответствующих лиц действовать вопреки государственным, служебным, профессиональным интересам, что предполагает повышенные требования к лицам, допускаемым к соответствующим работам, сведениям, материалам или участию в определенной деятельности, а также сведения (данные), позволяющие усомниться в возможности, допустимости оформления допуска, приеме на работу, установления или поддержания отношений сотрудничества, выдачи лицензии.

Важно отметить, что лица, в отношении которых принимаются решения, знают о предстоящей проверке и дают предварительное согласие на ее проведение, в частности, при оформлении допуска к сведениям, составляющим государственную тайну, к участию к ОРД, к работам, связанным с эксплуатацией объектов и др. Исходя из это-

го, в качестве еще одного фактического основания для проведения ОРМ выступает личное согласие лиц на проведение ОРМ.

Основаниями для проведения проверочных ОРМ выступают не фактические данные, требующие соответствующей проверки, предположения о совершении деяния, подпадающего под признаки того или иного преступления, либо о событиях или действиях, которые могут представлять угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации, а необходимость подтверждения благонадежности проверяемых лиц, соответствие их личных качеств предъявляемым требованиям, получение данных, обосновывающих допустимость и целесообразность принятия соответствующих решений. Именно благодаря этому и создаются предпосылки для обеспечения безопасности, предупреждения возможного противоправного поведения.

Необходимость принятия соответствующих решений выступает основанием для проведения не всех, а ограниченного перечня ОРМ при соблюдении соответствующих условий (ст. 8 ФЗ «Об ОРД»).

Цель проведения проверочных ОРМ — выявление обстоятельств, служащих основанием для выдачи или отказа в выдаче соответствующего допуска, разрешения на осуществление частной охранной и детективной деятельности, установления или поддержания отношений сотрудничества, принятия мер по обеспечению собственной безопасности ОРО. Представляется, что данная цель является частной и соответствует общей цели ОРД, состоящей в обеспечении безопасности общества и государства от преступных посягательств.

Органы, осуществляющие ОРД, в пределах своих полномочий вправе также собирать данные, необходимые для принятия решения о достоверности сведений о законности происхождения денег, ценностей, иного имущества и доходов от них у близких родственников, родственников и близких лиц лица, совершившего террористический акт, при наличии достаточных оснований полагать, что деньги, ценности и иное имущество получены в результате террористической деятельности, но не ранее установленного факта начала участия лица, совершившего террористический акт, в террористической деятельности и (или) являются доходом от такого имущества.

Указанной нормой в соответствии с Федеральным законом от 02.11.2013 № 302-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», вступившим в силу 14 ноября 2013 года.

Соответствующие изменения также внесены в Федеральный закон от 06.03.2006 № 35-ФЗ «О противодействии терроризму». Так, в частности, ст. 18 указанного законодательного акта дополнена следующими положениями. Во-первых, законом установлено, что возмещение вреда, включая моральный вред, причиненного в результате террористического акта, осуществляется в порядке гражданского судопроизводства за счет средств лица, совершившего террористический акт, а также за счет средств его близких родственников, родственников и близких лиц при наличии достаточных оснований полагать, что деньги, ценности и иное имущество получены ими в результате террористической деятельности и (или) являются доходом от такого имущества. Во-вторых, законодателем определено, что на требование о возмещении вреда, причиненного в результате террористического акта жизни или здоровью граждан, исковая давность не распространяется. Срок исковой давности по требованиям о возмещении вреда, причиненного имуществу в результате террористического акта, устанавливается в пределах сроков давности привлечения к уголовной ответственности за совершение указанного преступления. В-третьих, федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие в пределах своих полномочий противодействие терроризму и уполномоченные на осуществление оперативно-розыскной деятельности, вправе истребовать сведения о законности происхождения денег, ценностей, иного имущества и доходов от них у близких родственников, родственников и близких лиц лица, совершившего террористический акт, при наличии достаточных оснований полагать, что данное имущество получено в результате террористической деятельности и (или) является доходом от такого имущества, и проводить проверку на предмет достоверности этих сведений, а указанные лица обязаны представлять истребуемые сведения.

Право истребовать указанные сведения действует только в отношении денег, ценностей, иного имущества и доходов, которые были получены не ранее установленного факта начала участия лица, совершившего террористический акт, в террористической деятельности.

В случае отсутствия достоверных сведений о законности происхождения денег, ценностей, иного имущества и доходов от них соответствующие материалы направляются в органы прокуратуры Российской Федерации. Генеральный прокурор Российской Федерации или подчиненные ему прокуроры при получении указанных материалов в гражданско-процессуальном порядке обращаются в суд

с заявлением об обращении в доход Российской Федерации денег, ценностей, иного имущества и доходов от них, в отношении которых лицом не представлены сведения, подтверждающие законность их приобретения.

В соответствии с Федеральным законом от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» сведения о своих доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера, а также о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера своих супруги (супруга) и несовершеннолетних детей обязаны представлять представителю нанимателя (работодателю):

- граждане, претендующие на замещение должностей государственной службы;

- граждане, претендующие на замещение должностей членов Совета директоров Центрального банка Российской Федерации, должностей в Центральном банке Российской Федерации, включенных в перечень, утвержденный указанием Банка России от 08.04.2013 2991-У «О Перечне должностей Банка России, при приеме на которые граждане, претендующие на должности в Банке России, и служащие Банка России, занимающие указанные должности, обязаны представлять сведения о своих доходах, расходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера, а также о доходах, расходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера своих супруги (супруга) и несовершеннолетних детей» и «Положением о порядке представления сведений о доходах, расходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера в Банке России», утвержденном Банком России 21.05.2015 № 399-П (ред. от 27.01.2015), а также лица, замещающие указанные должности;

- граждане, претендующие на замещение должностей муниципальной службы, включенных в перечни, установленные нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также лица, замещающие указанные должности;

- граждане, претендующие на замещение должностей, включенных в перечни, установленные нормативными правовыми актами Российской Федерации, в государственных корпорациях, Пенсионном фонде Российской Федерации, Фонде социального страхования Российской Федерации, Федеральном фонде обязательного медицинского страхования, иных организациях, создаваемых Российской Федерацией на основании федеральных законов, а также лица, замещающие указанные должности;

— граждане, претендующие на замещение отдельных должностей, включенных в перечни, установленные федеральными государственными органами, на основании трудового договора в организациях, создаваемых для выполнения задач, поставленных перед федеральными государственными органами, а также лица, замещающие указанные должности;

— граждане, претендующие на замещение должностей руководителей государственных (муниципальных) учреждений, а также лица, замещающие указанные должности;

— лица, замещающие должности государственной службы, включенные в перечни, установленные нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Проверка достоверности и полноты сведений о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера, за исключением сведений, представляемых гражданами, претендующими на замещение должностей руководителей государственных (муниципальных) учреждений, и лицами, замещающими данные должности, осуществляется по решению представителя нанимателя (руководителя) или лица, которому такие полномочия предоставлены представителем нанимателя (руководителем), в порядке, установленном Указом Президента Российской Федерации от 21.09.2009 № 1065 «О проверке достоверности и полноты сведений, представляемых гражданами, претендующими на замещение должностей федеральной государственной службы, и федеральными государственными служащими, и соблюдения федеральными государственными служащими требований к служебному поведению», самостоятельно или путем направления запроса в федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные на осуществление оперативно-розыскной деятельности, об имеющихся у них данных о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера вышеперечисленных граждан или лиц, супруги (супруга) и несовершеннолетних детей данного гражданина или лица.

Вышеуказанным Указом определен порядок осуществления проверки:

а) достоверности и полноты сведений о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера, представленных в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 18.05.2009 № 559 (ред. от 15.07.2015) «О представлении гражданами, претендующими на замещение должностей федеральной государствен-

ной службы, и федеральными государственными служащими сведений о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера»:

— гражданами, претендующими на замещение должностей федеральной государственной службы на отчетную дату;

— федеральными государственными служащими за отчетный период и за два года, предшествующие отчетному периоду;

б) достоверности и полноты сведений, представленных гражданами при поступлении на федеральную государственную службу в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации;

в) соблюдения государственными служащими в течение трех лет, предшествующих поступлению информации, явившейся основанием для осуществления проверки, ограничений и запретов, требований о предотвращении или урегулировании конфликта интересов, исполнения ими обязанностей, установленных Федеральным законом «О противодействии коррупции» и другими федеральными законами.

Соответствующие подразделения федеральных органов исполнительной власти, уполномоченных на осуществление ОРД, и подразделения их территориальных органов по основаниям, в порядке и в сроки, которые устанавливаются положениями об этих органах и их нормативными правовыми актами, осуществляют проверку:

а) достоверности и полноты сведений о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера, представляемых гражданами, претендующими на замещение должностей федеральной государственной службы в указанных федеральных органах исполнительной власти и их территориальных органах, назначение на которые и освобождение от которых осуществляются руководителем соответствующего федерального органа исполнительной власти или уполномоченными им лицами, а также сведений, представляемых указанными гражданами в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации;

б) достоверности и полноты сведений о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера, представляемых государственными служащими, замещающими должности федеральной государственной службы;

в) соблюдения государственными служащими, замещающими должности федеральной государственной службы, требований к служебному поведению.

Основанием для осуществления проверки является достаточная информация, представленная в письменном виде в установленном

порядке правоохранительными органами, иными государственными органами, органами местного самоуправления и их должностными лицами; работниками подразделений кадровых служб федеральных государственных органов по профилактике коррупционных и иных правонарушений либо должностными лицами кадровых служб указанных органов, ответственными за работу по профилактике коррупционных и иных правонарушений; постоянно действующими руководящими органами политических партий и зарегистрированных в соответствии с законом иных общероссийских общественных объединений, не являющихся политическими партиями; Общественной палатой Российской Федерации; общероссийскими средствами массовой информации.

Проверка осуществляется в срок, не превышающий 60 дней со дня принятия решения о ее проведении. Срок проверки может быть продлен до 90 дней лицами, принявшими решение о ее проведении.

Управление, подразделение Аппарата Правительства Российской Федерации и кадровые службы федеральных государственных органов осуществляют проверку самостоятельно либо путем направления запроса в федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные на осуществление ОРД, в соответствии комментируемой статьей.

В запросе о проведении проверочных мероприятий содержатся следующие сведения:

- фамилия, имя, отчество руководителя государственного органа или организации, в которые направляется запрос;

- нормативный правовой акт, на основании которого направляется запрос;

- фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, место регистрации, жительства и (или) пребывания, должность и место работы (службы), вид и реквизиты документа, удостоверяющего личность гражданина или государственного служащего, его супруги (супруга) и несовершеннолетних детей, сведения о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера которых проверяются, гражданина, представившего сведения в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации, полнота и достоверность которых проверяются, либо государственного служащего, в отношении которого имеются сведения о несоблюдении им требований к служебному поведению;

- содержание и объем сведений, подлежащих проверке;

- срок представления запрашиваемых сведений;

— фамилия, инициалы и номер телефона государственного служащего, подготовившего запрос;

— идентификационный номер налогоплательщика (в случае направления запроса в налоговые органы Российской Федерации);

— сведения, послужившие основанием для проверки, государственные органы и организации, в которые направлялись (направлены) запросы, и вопросы, которые в них ставились, со ссылкой на соответствующие положения комментируемой нормы.

Запросы, кроме запросов в кредитные организации, налоговые органы Российской Федерации и органы, осуществляющие государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, направляются:

а) начальником Управления или уполномоченным им должностным лицом Управления, руководителем подразделения Аппарата Правительства Российской Федерации, руководителем федерального государственного органа либо уполномоченным им должностным лицом — в государственные органы и организации;

б) руководителем территориального органа федерального государственного органа — в государственные органы субъектов Российской Федерации, территориальные органы федеральных государственных органов (кроме территориальных органов федеральных органов исполнительной власти, уполномоченных на осуществление ОРД), органы местного самоуправления, на предприятия, в учреждения, организации и общественные объединения.

Запросы в кредитные организации, налоговые органы Российской Федерации и органы, осуществляющие государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, направляются руководителями (должностными лицами) федеральных государственных органов, перечень которых утвержден Указом Президента Российской Федерации от 02.04.2013 № 309 «О мерах по реализации отдельных положений Федерального закона „О противодействии коррупции“».

С 2009 по 2011 год в ФЗ «Об ОРД» действовало положение, в соответствии с которым ОРМ могли проводиться для решения вопроса о достоверности представленных государственным или муниципальным служащим сведений о доходах и об имуществе при наличии соответствующего запроса. При этом определялось, что при проверке достоверности и полноты сведений о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера не могли применяться такие

ОРМ, как обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, прослушивание телефонных переговоров, снятие информации с технических каналов связи.

В соответствии с указанной нормой в нормативных актах органов осуществляющих ОРД аналогично были закреплены положения об осуществлении проверки достоверности и полноты сведений, представляемых гражданами, претендующими на замещение ряда государственных, муниципальных и иных должностей.

Федеральным законом от 21.11.2011 № 329-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного управления в области противодействия коррупции» были внесены изменения в ФЗ «Об ОРД», в соответствии с которыми ОРМ могут проводиться не только на предмет достоверности сведений, представляемых государственными и муниципальными служащими либо гражданами, претендующими на должность судьи (как это было предусмотрено в соответствии с внесенными Федеральным законом от 25.12.2008 № 280-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с ратификацией Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции от 31 октября 2003 года и Конвенции об уголовной ответственности за коррупцию от 27 января 1999 года и принятием Федерального закона „О противодействии коррупции“» изменениями), но и в части соблюдения ограничений и запретов, требований о предотвращении или об урегулировании конфликта интересов, об исполнении установленных обязанностей».

Кроме того, утратил силу п. 7 ч. 2 ст. 7 ФЗ «Об ОРД», который указывал в качестве основания проведения ОРМ потребность проверки и сбора данных, необходимых для принятия решения «о достоверности представленных государственным или муниципальным служащим либо гражданином, претендующим на должность судьи, предусмотренных федеральными законами сведений при наличии запроса, направляемого в порядке, определяемом Президентом Российской Федерации». Таким образом, введенная норма ч. 3 ст. 7 расширила содержание ранее действовавшей нормы, изложенной в п. 7 ч. 2 ст. 7 ФЗ «Об ОРД».

В практической деятельности оперативным сотрудникам хорошо известны особенности и последовательность действий при проведе-

нии ОРМ в соответствии с ведомственными нормативными актами, а также последствия их нарушений. Однако остаются без ответа вопросы, связанные непосредственно с проведением ОРМ.

Так, в силу ст. 26 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» справки по операциям и счетам юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, по операциям, счетам и вкладам физических лиц выдаются на основании судебного решения кредитной организацией должностным лицам органов, уполномоченных осуществлять ОРД при выполнении ими функций по выявлению, предупреждению и пресечению преступлений по их запросам, направляемым в суд в порядке, предусмотренном ст. 9 ФЗ «Об ОРД», при наличии сведений о признаках подготавливаемых, совершаемых или совершенных преступлений, а также о лицах, их подготавливающих, совершающих или совершивших, если нет достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Перечни указанных должностных лиц устанавливаются нормативными правовыми актами соответствующих федеральных органов исполнительной власти. То есть фактически, даже для проведения такого оперативного мероприятия, как «наведение справок» необходимо решение суда, которое возможно получить при наличии либо возбужденного уголовного дела, либо в рамках ведущегося дела оперативного учета.

Кроме того, согласно п. 19 Положения о проверке достоверности и полноты сведений, представляемых гражданами, претендующими на замещение должностей федеральной государственной службы, и федеральными государственными служащими, и соблюдения федеральными государственными служащими требований к служебному поведению кадровые службы федеральных государственных органов осуществляют проверку самостоятельно и путем направления запроса в федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные на осуществление оперативно-розыскной деятельности. При этом по-прежнему определен запрет на проведение ОРМ, указанных в п. п. 8–11 ч. 1 ст. 6 ФЗ «Об ОРД».

Приказ Генеральной прокуратуры Российской Федерации, Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной службы безопасности Российской Федерации, Федеральной службы Российской Федерации по контролю за оборотом наркотиков, Федеральной таможенной службы, Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации, Федеральной службы по финансовому

мониторингу от 05.08.2010 № 309/566/378/318/1460/43/207 «Об утверждении Инструкции по организации информационного взаимодействия в сфере противодействия легализации (отмыванию) денежных средств и иного имущества, полученных преступным путем» установил единые требования по информационному взаимодействию между правоохранительными органами и Росфинмониторингом, Росимуществом, банковской системой как по контролю представленных государственными служащими сведений о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера, так и по предоставлению информации, необходимой для установления связи операций (сделок) с легализацией денежных средств и иного имущества, а также с предикатными преступлениями, в виде письменных запросов и ответов на них либо инициативное предоставление такой информации.

Обеспечение доступа правоохранительных органов к Единой информационной системе, создаваемой указанными учреждениями, позволяет своевременно осуществлять информирование правоохранительных органов о выявленных фактах коррупционных нарушений законодательства Российской Федерации, а также о причинах и условиях, им способствующих.

Таким образом, для эффективного противодействия коррупции требуется создание действенной системы финансового контроля и проверки имущественного положения и источников доходов должностных лиц с детальной регламентацией ОРМ, так как в своем реальном состоянии она не позволяет надежно отграничивать незаконные доходы и имущество.

3. УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ

Условия проведения ОРМ — это установленные оперативно-розыскным законодательством (прежде всего ФЗ «Об ОРД») специальные правила, неукоснительным выполнением которых законодатель обуславливает подготовку и (или) осуществление конкретного ОРМ, которые призваны повысить их эффективность и гарантировать соблюдение принципов ОРД при их проведении. Эти условия призваны сбалансировать интересы отдельного человека (прежде всего, право на частную жизнь) с потребностями общества и государства, заинтересованного в эффективном противодействии преступности.

Основная совокупность этих правил содержится в ст. 8 ФЗ «Об ОРД». Однако ею нормативная регламентация условий не ограничивается, они «прописаны» и в других статьях указанного закона, а также в некоторых нормах иных законодательных актов в области ОРД.

Согласно ст. 36 ФЗ о наркотиках при проведении контролируемых поставок, проверочных закупок, оперативного эксперимента, сбора образцов для сравнительного исследования, оперативного внедрения, исследования предметов и документов ОРО разрешается использовать наркотические средства и психотропные вещества без лицензии, а для остальных субъектов установлен лицензионный порядок их использования.

Собственно в ФЗ «Об ОРД» закреплены два вида условий осуществления ОРМ: общего свойства и содержащие исключения из общих правил их проведения.

Во втором виде различают группу условий «экстренного характера» (см. ч. 3, 4 и 8 ст. 8) и группу условий, которые ограничивают осуществление конкретных ОРМ (см. ч. 2, 5–8 ст. 8; ч. 7 ст. 5; ч. 3, 4 и 6 ст. 6; ч. 1 и 3 ст. 9; ч. 2 ст. 13 и п. 1 ч. 1 ст. 15).

3.1. Общие условия проведения всех оперативно-розыскных мероприятий

Первым общим условием является возможность осуществления ОРМ на территории Российской Федерации, если иное не предусмотрено федеральным законодательством. В данной формулировке изложена позиция законодателя на пределы действия ФЗ «Об ОРД» в пространстве в соответствии с принципом территориальности, нормы которого полностью применяются на всей территории Российской Федерации.

Согласно воле законодателя допустимы исключения из действия ФЗ «Об ОРД» в пространстве, что должно быть предусмотрено Федеральным законом. Такие исключения известны. В частности, в ст. 12 УК РФ содержится предписание о действии уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление за пределами Российской Федерации. Полагаем, что создание предпосылок для реализации этой нормы подразумевает вероятность совершения ОРД за рубежом. Так, военнослужащие воинских частей Российской Федерации, дислоцирующихся за пределами России, за преступления, совершенные на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по уголовному законодательству Российской Федерации (ч. 2 ст. 12 УК РФ), однако выявить, допустим, военнослужащего, который готовится совершить государственную измену, без осуществления соответствующего ОРМ крайне затруднительно.

Второе исключение допустимо на основании предписаний Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации». Соответствующим международным соглашением может быть предусмотрена возможность осуществления ОРМ за пределами Российской Федерации.

Вместе с тем представительства иностранных государств в Российской Федерации обладают правовым иммунитетом территории. Это означает, что без разрешения соответствующих должностных лиц дипломатического представительства (как правило, руководителя) входить на территорию какого-либо представительства (включая официальных представителей Российской Федерации) нельзя. С учетом того, что в исключительных случаях уголовная юрисдикция Российской Федерации осуществляется на борту иностранного судна, проходящего через территориальное море (ст. 17 Федерального

закона от 31.07.1998 № 155-ФЗ «О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации»).

ОРД возможна для обеспечения производства расследования преступления на борту иностранного судна во время его прохода в случаях, если: последствия преступления распространяются на территорию Российской Федерации; такие меры необходимы для пресечения незаконной торговли наркотическими средствами или психотропными веществами, а также для пресечения других преступлений международного характера, предусмотренных международными договорами Российской Федерации, и др.

ОРМ могут проводиться также в исключительной экономической зоне и на пространстве континентального шельфа Российской Федерации. Кроме того, непосредственно в ФЗ «Об ОРД» установлено определенное изъятие из принципа его действия в пространстве. Согласно ч. 5 ст. 13 данного закона в СИЗО ОРМ возможны исключительно во взаимодействии заинтересованного в получении информации ОРО с соответствующими сотрудниками уголовно-исполнительного учреждения. Самостоятельно проводить какое-либо ОРМ оперативные подразделения других ОРО на территории СИЗО не вправе.

Вторым общим условием является то, что гражданство, национальность отдельных лиц и другие обстоятельства, перечисленные в ч. 1 ст. 8 ФЗ «Об ОРД», не являются препятствием для проведения в отношении них ОРМ, если иное не предусмотрено ФЗ. В этом предписании ФЗ «Об ОРД» конкретизирован закрепленный в ст. 19 Конституции принцип равенства всех перед законом и судом. Тем самым в отношении каждого может проводиться ОРД с целью защиты охраняемых объектов от преступных посягательств (при наличии соответствующих законных оснований и т. п.).

Единственным исключением из правила равенства каждого перед законом служат специальные упоминания в ФЗ. По сути, они являются правилами особого порядка осуществления ОРМ в отношении отдельных категорий должностных лиц. В соответствии с Конституцией неприкосновенны Президент Российской Федерации, депутаты палат Федерального Собрания и судьи, согласно Федеральному конституционному закону от 26.02.1997 № 1-ФКЗ (ред. от 31.01.2016) «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации» — Уполномоченный, а Федеральному закону от 17.01.1992 № 2202-1-ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации» (ред. от 03.07.2016) — прокуроры и следователи органов прокуратуры.

По смыслу ст.ст. 22–25 и 98 Конституции Российской Федерации и в соответствии с Федеральным законом от 08.05.1994 № 3-ФЗ «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» парламентарии обладают неприкосновенностью, или депутатским иммунитетом. Его сущность заключается в освобождении депутатов от уголовного преследования или привлечения к административной ответственности в течение всего срока их полномочий. Однако законодатель не акцентирует внимания на том, что данный иммунитет распространяется на ОРД, не предназначенную как для непосредственной реализации функций уголовного преследования, так и для привлечения к административной ответственности. Из разъяснений Конституционного Суда Российской Федерации следует, что в отношении действий депутата, не связанных с его деятельностью в качестве представителя законодательной власти, допустимо возбуждение дела, связанного с уголовной или административной ответственностью (см. например, Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 20.02.1996 № 5-П «По делу о проверке конституционности положений частей первой и второй статьи 18, статьи 19 и части второй статьи 20 Федерального закона от 8 мая 1994г. „О статусе депутата Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации“», тем самым допустимо ограничение депутатской неприкосновенности).

Таким образом, реализация задач ОРД относительно реально или возможно совершенного депутатом преступления, не связанного с его депутатскими полномочиями, законом не запрещена и, следовательно, допустима.

Кроме этих общих положений, необходимо отметить следующее. Неприкосновенность члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы распространяется на занимаемые ими жилые и служебные помещения, используемые ими личные и служебные транспортные средства, средства связи, принадлежащие им документы и багаж, на их переписку (см. ст. 19 указанного выше ФЗ). Это означает, что законодатель предусмотрел дополнительный перечень материальных объектов, используемых соответствующим представителем законодательной власти, относительно которого производство ОРМ существенно ограничено. Их проведение допустимо только в рамках производства по уголовному делу (предварительное

следствие по которому обязательно), возбужденного по общественно опасному деянию конкретного депутата. Однако подчеркнем, что производство ОРМ в отношении иных объектов, не указанных в законе, допустимо на общих основаниях. Вместе с тем все ОРМ в отношении деятельности кандидатов в депутаты Государственной Думы и Совета Федерации могут осуществляться в общем порядке без каких-либо изъятий. На кандидатов в главы законодательной и исполнительной власти субъектов Федерации также распространяется правовой режим кандидатов в депутаты палат Федерального Собрания.

В соответствии с Законом Российской Федерации от 26.06.1992 № 3132-1 (ред. от 03.07.2016) «О статусе судей в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступил в силу с 01.09.2016), личность судьи неприкосновенна. Конституционное предписание о неприкосновенности судей (ст. 122) распространяется в одинаковой степени на всех судей независимо от занимаемой должности и работы в каком-либо суде (Конституционном Суде, суде общей юрисдикции, арбитражном и военном суде).

Неприкосновенность распространяется на его жилище и служебное помещение, используемые им транспорт и средства связи, корреспонденцию, принадлежащие ему имущество и документы. Поэтому оперативно-розыскное проникновение в жилище (служебное помещение) судьи, в личный или используемый им транспорт, а также прослушивание его средств связи и перлюстрация корреспонденции, осмотр имущества и документов судьи допустимы исключительно в рамках производства по уголовному делу (предварительное следствие по которому обязательно), возбужденному по деянию конкретного судьи. Вместе с тем производство в отношении какого-либо судьи иных ОРМ допустимо на общих основаниях.

Из анализа ст. 12 Федерального конституционного закона «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации» следует, что неприкосновенность Уполномоченного распространяется на его жилое и служебное помещения, багаж, личное и служебное транспортные средства, переписку, используемые им средства связи, а также на принадлежащие ему документы. Следовательно, оперативно-розыскное проникновение в жилище (служебное помещение) уполномоченного, в личный или его служебный транспорт, осмотр его багажа и документов, контроль переписки и используемых им средств связи правомочны только в связи с производством по уголовному делу предварительное следствие по которому обязательно,

возбужденному по деянию Уполномоченного. Однако производство в отношении уполномоченного иных ОРМ допустимо на общих основаниях.

Согласно ч. 1 ст. 42 Закона «О прокуратуре Российской Федерации» любая проверка сообщения о факте правонарушения, совершенного прокурором или следователем органов прокуратуры, является исключительной компетенцией органов прокуратуры. Поэтому в ходе ОРД нельзя осуществлять соответствующую проверку полученных сообщений (например, по делу оперативного учета).

3.2. Условия, содержащие исключения из общих правил проведения оперативно-розыскных мероприятий

Законодатель предусмотрел две группы условий, которые содержат исключения из общих правил проведения ОРМ.

Первая группа — это условия, которые ограничивают осуществление конкретных ОРМ. Эти условия изложены в ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД»; проведение ОРМ (включая получение компьютерной информации), которые ограничивают конституционные права человека и гражданина на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, а также право на неприкосновенность жилища, допускается на основании судебного решения и при наличии информации соответствующего характера.

Первая группа условий гарантирует законность при осуществлении ОРМ, ограничивающих конституционные права человека и гражданина на частную жизнь. Непосредственно в ст. 8 указаны два обязательных условия: наличие судебного решения и наличие соответствующей информации.

Рассмотрим первое условие. Судебное решение выносится в форме постановления судьи. Постановление — это формализованный вывод (решение) судьи об итогах рассмотрения обращения (ходатайства) оперативного подразделения в суд для получения разрешения на проведение конкретного ОРМ, влекущего ограничение того или иного конституционного права человека и гражданина на частную жизнь (согласно ч. 4 ст. 9 ФЗ «Об ОРД» по результатам рассмотрения оперативно-служебных материалов судья разрешает проведение ОРМ либо отказывает в его проведении).

При любом решении (как положительном, так и отрицательном) судья обязан вынести мотивированное постановление. Мотивированность постановления призвана объяснить, почему судья принял конкретное решение, почему использовал (не использовал) те или иные аргументы, т. е. постановление должно содержать объяснения и доводы в обоснование позиции, занятой судьей. Судья не вправе ограничиться, допустим, резолюцией (как разрешающей, так и запрещающей) на представленном ему оперативным подразделением постановлении.

В постановлении судьи, которое может быть составлено в произвольной форме, тем не менее должно быть указано: какое конкретно ОРМ просит разрешить соответствующий ОРО; какие материалы представлены; можно ли на их основе сделать вывод о наличии условий, предусмотренных ст.ст. 7 и 8 ФЗ «Об ОРД», и др.

Постановление, заверенное печатью, выдается инициатору проведения ОРМ одновременно с возвращением представленных им материалов (под инициатором проведения мероприятия следует понимать уполномоченного на то представителя ОРО, ходатайствовавшего перед судом об ограничении конституционного права гражданина). В обязательном порядке возвращается подлинник постановления и все без исключения полученные из ОРО оперативно-служебные документы. В случае необходимости с постановления могут быть сняты копии (их количество определяется фактической потребностью), которые регистрируются и хранятся по правилам секретного делопроизводства.

Постановление в обязательном порядке подлежит заверению печатью, т. е. на его тексте (как правило, в месте подписи судьи) должен быть проставлен ясно видимый оттиск гербовой печати суда, который санкционировал проведение ОРМ.

Кроме того, важное значение для практики имеет указание законодателя на срок действия вынесенного судьей постановления. Этот срок исчисляется в сутках со дня его вынесения и не может превышать 6 месяцев, если иное не указано в самом постановлении. При этом течение срока не прерывается (ч. 5 ст. 9 ФЗ «Об ОРД»).

Срок действия вынесенного судьей постановления — срок, в течение которого в соответствии с ФЗ «Об ОРД» оперативное подразделение полномочно осуществлять конкретное ОРМ, ограничивающее конституционное право гражданина. ФЗ об ОРД предусмотрено исчисление такого срока как в сутках, так и месяцами.

Прежде всего, срок действия вынесенного судьей постановления исчисляется в сутках со дня его вынесения. В данном случае не принимаются в расчет те час и день, в который было вынесено судьей постановление с разрешением ограничения конституционного права гражданина. Срок действия постановления истекает в 24.00 последних суток.

Течение срока исполнения ОРМ не зависит ни от организации проведения конкретного ОРМ, ни от уголовно-процессуального срока производства по уголовному делу. Это означает, что срок действия вынесенного судьей постановления не может быть прерван (приостановлен, продлен) в связи с отсрочкой, приостановлением или прекращением осуществления разрешенного ОРМ или окончанием срока производства по уголовному делу, за исключением прекращения дела за отсутствием события или состава преступления.

Кроме того, срок действия вынесенного судьей постановления не может превышать шести месяцев, если иное не указано в самом постановлении. В данном случае срок истекает в соответствующее число месяца, а если этот месяц не имеет соответствующего числа, то в последние сутки этого месяца (например, при вынесении постановления 31 августа сроком на 6 месяцев этот срок истечет 28 февраля).

Законодатель допускает возможность превышения срока более чем 6 месяцев при условии непосредственного указания на то в самом постановлении. Как правило, ограничение конституционного права гражданина на более длительный, чем обычно, срок происходит при расследовании длящихся преступлений, а также с учетом иных обстоятельств, характерных для конкретной оперативно-розыскной ситуации. Причем в данном случае верхний предел срока действия вынесенного судьей постановления в ФЗ «Об ОРД» не установлен.

Второе условие, которое ограничивает осуществление конкретных ОРМ, — наличие определенной информации (см. ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД»).

Проведение ОРМ, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина, допускается при наличии информации о:

- признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, по которому производство предварительного следствия обязательно;
- лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших противоправное деяние, по которому производство предварительного следствия обязательно;

— о событиях или действиях (бездействии), создающих угрозу государственной, военной, экономической, информационной или экологической безопасности Российской Федерации. Под признаками подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния следует понимать признаки неоконченного, на стадиях приготовления или покушения, или оконченого состава конкретного преступления, изложенного в соответствующей статье особенной части УК РФ.

Фраза законодателя «Производство предварительного следствия обязательно» означает, что для получения санкции необходимо иметь информацию по определенному кругу преступлений.

Предварительное следствие — основная форма предварительного расследования. Согласно ч. 2 ст. 150 УПК РФ производство предварительного следствия обязательно по всем уголовным делам, за исключением уголовных дел, о которых производится дознание (ч. 3 ст. 150 УПК РФ).

Кроме того, согласно ч. 1 ст. 434 УПК РФ производство предварительного следствия обязательно по уголовным делам в отношении лиц, указанных в ч. 1 ст. 433 УПК РФ:

- совершивших запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости;
- у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение.

Под событием, которое создает угрозу государственной, военной, экономической, информационной или экологической безопасности Российской Федерации, понимается естественное, природное явление, протекающее помимо воли людей (наводнение, землетрясение и пр.), а под действием — общественно опасное, волевое и активное поведение человека.

Вторая группа — это условия «экстренного характера». В ФЗ «Об ОРД» указаны три таких комплексных условия (ч. 3, 4 и 8 ст. 8). Рассмотрим первое из них.

В случаях, которые не терпят отлагательства и могут привести к совершению тяжкого или особо тяжкого преступления, а также при наличии данных о событиях и действиях (бездействии), создающих угрозу государственной, военной, экономической, информационной или экологической безопасности Российской Федерации, на основании мотивированного постановления одно-

го из руководителей органа, осуществляющего ОРД, допускается проведение ОРМ, предусмотренных ч. 2 ст. 8, с обязательным уведомлением суда (судьи) в течение 24 часов. В течение 48 часов с момента начала проведения ОРМ орган, его осуществляющий, обязан получить судебное решение о проведении такого ОРМ либо прекратить его проведение (ч. 3 ст. 8).

Это комплексное условие направлено на эффективную защиту охраняемых объектов в случаях, которые не терпят отлагательства.

Различают два вида таких случаев, которые:

- могут привести к совершению тяжкого преступления;
- создают угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности России.

Тяжкими преступлениями признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное уголовным законом, не превышает 10 лет лишения свободы (ч. 4 ст. 15 УК РФ).

Особо тяжкими признаются умышленные деяния, за совершение которых уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 10 лет или более строгое наказание (ч. 5 ст. 15 УК РФ).

Проведение соответствующих ОРМ, связанных с немедленным реагированием на получение информации, свидетельствующей о реальности вероятного совершения тяжкого преступления, допустимо на основе данных, полученных как в процессе таких мероприятий, так и в результате принятия других мер, включая оперативно-розыскные, направленных на предупреждение, выявление и пресечение тяжких преступлений.

Общими условиями осуществления ОРМ в случаях, которые не терпят отлагательства, указанных в ч. 2 ст. 8 ФЗ об ОРД, являются:

1) наличие мотивированного постановления одного из руководителей ОРО. В этом постановлении обязательно излагаются мотивы, требующие срочности и безотлагательности проведения соответствующего ОРМ (например, реальность угрозы убийства человека);

2) обязательное уведомление суда (судьи) в течение 24 часов. Способы уведомления судьи (суда) о неотложном проведении ОРМ в ФЗ «Об ОРД» не оговорены (практически это допустимо как устно, так и письменно, в сообщении по телефону или иным образом);

3) обязанность ОРО получить судебное решение о допустимости его проведения в течение 48 часов с момента начала;

4) обязанность ОРО прекратить его проведение по истечении 48 часов с момента начала при отсутствии судебного решения о допустимости его проведения (как в случае не уведомления судьи соответствующим образом, так и при отрицательном решении судьи в случае запроса у него санкции).

Дополнительным условием для осуществления ОРМ в ситуациях, которые создают угрозу государственной, военной, экономической, информационной или экологической безопасности безопасности Российской Федерации, выступает обязательность наличия данных о событиях и действиях, создающих такую угрозу.

Второе из рассматриваемых комплексных условий изложено в ч. 4 ст. 8 ФЗ «Об ОРД».

В случае возникновения угрозы жизни, здоровью, собственности отдельных лиц по их заявлению или с их согласия в письменной форме разрешается прослушивание переговоров, ведущихся с их телефонов, на основании постановления, утвержденного руководителем ОРО, с обязательным уведомлением соответствующего суда (судьи) в течение 48 часов (ч. 4 ФЗ «Об ОРД»).

Это группа правил «экстренного характера», которые направлены на защиту конституционных прав граждан на жизнь, здоровье, собственность, а также на неприкосновенность частной жизни.

Третье из комплексных условий предусмотрено в ч. 8 ст. 8 ФЗ «Об ОРД». В ней изложены правила проведения ОРМ, обеспечивающих безопасность ОРО.

ОРМ, обеспечивающие безопасность органов, осуществляющих ОРД, проводятся в соответствии с ФЗ «Об ОРД» и исключительно в пределах полномочий указанных органов, установленных соответствующими законодательными актами Российской Федерации. По основаниям, предусмотренным п. 5 ч. 2 ст. 7 настоящего Федерального закона, разрешается осуществлять действия, указанные в пунктах 8–11, 15 ч. 1 ст. 6, без судебного решения при наличии согласия гражданина в письменной форме.

Подчеркнем, что в рассматриваемом случае не требуется получения разрешения судьи на проведение отдельных ОРМ, ограничивающих конституционные права граждан. Это обусловлено получением согласия лица на ограничение какого-либо его права. Однако эти ОРМ допустимо проводить только в целях обеспечения безопасности ОРО. Следовательно, для осуществления ОРМ в иных целях (например, для обеспечения безопасности некоторых защищаемых

лиц согласно нормам Федерального закона от 20.08.2004 № 19-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства») требуется получение санкции судьи. Кроме того, в ч. 5 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» изложено предписание о специальном условии осуществления так называемых острых ОРМ.

Проверочная закупка или контролируемая поставка предметов, веществ и продукции, свободная реализация которых запрещена либо оборот которых ограничен, а также оперативный эксперимент или оперативное внедрение должностных лиц ОРО, а равно лиц, оказывающих им содействие, проводятся на основании постановления, утвержденного руководителем ОРО (ч. 5).

Эти ОРМ могут проводиться исключительно на основании постановления, утвержденного руководителем ОРО. Такое постановление есть документально оформленное решение соответствующего руководителя.

Как правило, в постановлении указываются: занимаемая должность лица, вынесшего постановление о проведении ОРМ; существо полученной информации; состав преступления, признаки которого усматриваются в добытых сведениях о лице, факте или событии (требуется ссылка на соответствующую статью УК РФ); когда и где планируется провести внедрение, эксперимент или контролируемую поставку.

Постановление утверждается начальником ОРО. Согласования с судом или уведомления прокурора ФЗ «Об ОРД» не требует. Перечни органов, руководители которых имеют право утверждать такого рода постановления, определяются актами соответствующего ОРО.

Статья 8.1 ФЗ «Об ОРД» устанавливает особенности проведения оперативными подразделениями органов федеральной службы безопасности ОРМ в сфере осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» иностранным инвестором может быть:

— иностранное юридическое лицо, гражданская правоспособность которого определяется в соответствии с законодательством государства, в котором оно учреждено, и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории безопасности Российской Федерации;

— иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом, гражданская правоспособность которой определяется в соответствии с законодательством государства, в котором она учреждена, и которая вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории безопасности Российской Федерации;

— иностранный гражданин, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяются в соответствии с законодательством государства его гражданства и который вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории безопасности Российской Федерации;

— лицо без гражданства, которое постоянно проживает за пределами безопасности Российской Федерации, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяются в соответствии с законодательством государства его постоянного места жительства и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории безопасности Российской Федерации;

— международная организация, которая вправе в соответствии с международным договором безопасности Российской Федерации осуществлять инвестиции на территории Российской Федерации;

— иностранные государства в соответствии с порядком, определяемым федеральными законами.

Под иностранной инвестицией понимается вложение иностранного капитала в объект предпринимательской деятельности на территории безопасности Российской Федерации в виде объектов гражданских прав, принадлежащих иностранному инвестору, если такие объекты гражданских прав не изъяты из оборота или не ограничены в обороте в Российской Федерации в соответствии с федеральными законами, в том числе денег, ценных бумаг (в иностранной валюте и валюте безопасности Российской Федерации), иного имущества, имущественных прав, имеющих денежную оценку исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальную собственность), а также услуг и информации.

Федеральный закон от 29.04.2008 № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» в ст. 6 определяет виды деятельности, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, в том числе:

1) выполнение работ по активному воздействию на гидрометеорологические процессы и явления;

2) выполнение работ по активному воздействию на геофизические процессы и явления;

3) деятельность, связанную с использованием возбудителей инфекционных заболеваний, подлежащую лицензированию в соответствии с законодательством безопасности Российской Федерации, за исключением случаев ее осуществления хозяйственными обществами, основная деятельность которых связана с производством пищевых продуктов;

4) размещение, сооружение, эксплуатацию и вывод из эксплуатации ядерных установок, радиационных источников и пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранилищ радиоактивных отходов, за исключением деятельности по эксплуатации радиационных источников, осуществляемой хозяйственными обществами в гражданском секторе экономики, для которых указанная деятельность не является основной;

5) обращение с ядерными материалами и радиоактивными веществами, в том числе при разведке и добыче урановых руд, при производстве, использовании, переработке, транспортировании и хранении ядерных материалов и радиоактивных веществ;

6) обращение с радиоактивными отходами при их хранении, переработке, транспортировании и захоронении;

7) использование ядерных материалов и (или) радиоактивных веществ при проведении научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ;

8) проектирование и конструирование ядерных установок, радиационных источников, пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранилищ радиоактивных отходов;

9) конструирование и изготовление оборудования для ядерных установок, радиационных источников, пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранилищ радиоактивных отходов;

10) проведение экспертизы проектной, конструкторской, технологической документации и документов, обосновывающих обеспечение ядерной и радиационной безопасности ядерных установок, радиационных источников, пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранилищ радиоактивных отходов, деятельности по обращению с ядерными материалами,

радиоактивными веществами и радиоактивными отходами и другие виды работ.

Особенности проведения оперативными подразделениями органов федеральной службы безопасности ОРМ заключаются в том, что в целях определения факта установления иностранным инвестором или группой лиц, в которую входит иностранный инвестор, контроля над хозяйственным обществом, имеющим стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, а также факта наличия между иностранным инвестором и третьими лицами соглашения и (или) их согласованных действий, направленных на установление такого контроля, оперативные подразделения органов федеральной службы безопасности вправе проводить предусмотренные ст. 6 ФЗ «Об ОРД» ОРМ.

Таким образом, в целях государственной безопасности безопасности Российской Федерации, для обеспечения доказывания по судебным искам в рамках гражданского процесса ОРМ проводятся не только применительно к преступным посягательствам, но и по отношению к сделкам гражданско-правового характера, заключенным с нарушением закона.

Статья 9 ФЗ «Об ОРД» устанавливает процедуру получения судебного решения об ограничении конституционных прав граждан на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, на неприкосновенность жилища при проведении ОРМ. Приведенные правила судебного рассмотрения материалов ОРМ регламентируют только ту часть ОРМ, которые еще не начаты, а также начаты по разрешению судьи, но требуют продления. В той части, в которой речь идет об ограничении предусмотренного ст. 25 Конституции Российской Федерации права граждан на неприкосновенность жилища, ст. 9 фактически сужает действие Конституции, не используя предоставляемую ею альтернативную возможность прибегнуть к иному, помимо судебного контроля, варианту обеспечения законности и обоснованности проникновения в жилище против воли проживающих в нем лиц.

В Определении Конституционного Суда безопасности Российской Федерации от 14.07.1998 № 86-О «По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона „Об оперативно-розыскной деятельности“ по жалобе гражданки И.Г. Черновой» признается правомерным сложившийся во мно-

гих регионах страны порядок, в соответствии с которым разрешение на проведение ОРМ, ограничивающих конституционные права граждан, дают исключительно председатели судов второго звена. «Как следует из представленных материалов, — говорится Определении, — судебная санкция на прослушивание телефонных переговоров И.Г. Черновой была дана Волгоградским областным судом, являющимся в данном случае и судом по месту проведения оперативно-розыскных мероприятий, и судом по месту нахождения ходатайствующего органа».

Следовательно, необходимо соблюдать порядок, в соответствии с которым с ходатайством на проведение ОРМ руководителю ОРО необходимо обратиться в первую очередь в суд по месту осуществления конкретного ОРМ.

Вместе с тем законодатель не установил жесткого правила направления материалов только в суд первого звена. Возможен вариант первичного обращения и в вышестоящий суд — областного, краевого, республиканского звена или Верховный Суд Российской Федерации (данное правило касается также и военных судов). Однако следует учитывать, что в данном случае возникает реальная возможность существенного ограничения прав ОРО на обжалование возможного отказа судьи в проведении ОРМ.

Федеральным законом от 10.07.2012 № 114-ФЗ «О внесении изменений в статью 16 Закона безопасности Российской Федерации „О статусе судей в Российской Федерации“ и статью 9 Федерального закона „Об оперативно-розыскной деятельности“», вступившим в силу с 23 июля 2012 г., в комментируемую статью внесены дополнения, уточняющие порядок проведения комплекса ОРМ в отношении судьи при наличии обоснованных опасений относительно возможности рассекречивания ОРМ.

В указанном случае материалы о проведении ОРМ на основании решения Председателя Верховного Суда Российской Федерации или его заместителя, принятого по результатам рассмотрения ходатайства органа, осуществляющего ОРД, могут быть переданы для рассмотрения в иной равнозначный суд.

Основанием для внесения соответствующих изменений послужило Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 09.06.2011 № 12-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 7 статьи 16 Закона Российской Федерации „О статусе судей в Российской Федерации“ и части первой статьи 9 Федераль-

ного закона „Об оперативно-розыскной деятельности“ в связи с жалобой гражданина И.В. Аносова».

В соответствии с п. 7 ст. 16 Закона Российской Федерации «О статусе судей в Российской Федерации» осуществление в отношении судьи ОРМ, а также следственных действий (если в отношении судьи не возбуждено уголовное дело либо он не привлечен в качестве обвиняемого по уголовному делу), связанных с ограничением его гражданских прав либо с нарушением его неприкосновенности, определенной Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами и федеральными законами, допускается не иначе как на основании решения, принимаемого:

— в отношении судьи Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, Верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, военного суда, арбитражного суда — судебной коллегией в составе трех судей Верховного Суда Российской Федерации;

— в отношении судьи иного суда — судебной коллегией в составе трех судей соответственно Верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа.

Положения п. 7 ст. 16 Закона Российской Федерации «О статусе судей в Российской Федерации» и комментируемой нормы признаны взаимосвязанными как допускающие рассмотрение материалов о проведении в отношении судьи районного суда ОРМ, связанных с ограничением его гражданских прав или нарушением его неприкосновенности, судебной коллегией в составе трех судей Верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа не по месту проведения ОРМ и не по месту нахождения компетентного органа, ходатайствующего об их проведении, не противоречащими Конституции Российской Федерации, поскольку по конституционно-правовому смыслу этих положений в системе действующего правового регулирования предполагается, что при наличии обоснованных опасений относительно возможности рассекречивания планируемых ОРМ соответствующие материалы подлежат направлению для рассмотрения в равнозначный суд, который определяется решением Председателя Верховного Суда Российской Федерации или его заместителя, принятым по ходатайству органа, осуществляющего ОРД.

Конституционно-правовой смысл взаимосвязанных положений п. 7 ст. 16 Закона Российской Федерации «О статусе судей в Российской Федерации» и комментируемой нормы является общеобязательным, что исключает любое иное их истолкование в правоприменительной практике.

Поступившие в суд материалы рассматриваются судьей единолично, если законодательством Российской Федерации не установлен иной порядок их рассмотрения, и незамедлительно. Рассмотрение материалов судьей единолично означает, что, во-первых, не требуется принятия решения на судебном заседании и, во-вторых, что именно конкретный судья обязан и вправе принять единственное юридически значимое решение по существу ходатайства ОРО. Однако вышесказанное не запрещает судье консультироваться с председателем соответствующего суда. С его согласия при изучении оперативно-служебных документов может присутствовать и давать необходимые пояснения председатель ОРО, который ходатайствует о проведении ОРМ.

Требование незамедлительного рассмотрения материалов означает, что в любой период рабочего времени судья, в обязанность которого входит принятие данного решения, не вправе без достаточных к тому оснований отложить рассмотрение вопроса по существу, если он не занят в судебном процессе.

Порядок рассмотрения судьей материалов не определен. Судья вправе ограничиться исследованием письменных документов.

Основанием для рассмотрения судьей вопроса о проведении ОРМ является мотивированное постановление одного из руководителей органа, осуществляющего ОРД. Поскольку перечень таких руководителей согласно закону устанавливается ведомственными нормативными актами, уполномоченный судья или председатель суда вправе ознакомиться с этими актами.

К постановлению прилагаются все необходимые материалы, содержащие информацию, предусмотренную п.п. 1–3 ч. 2 ст. 8 комментируемого Закона. Документ следует именовать «постановление о возбуждении перед судом ходатайства о даче разрешения на: (далее указывается название планируемого мероприятия)».

Судья не вправе отказать в рассмотрении материалов об ограничении конституционных прав граждан, но не обязан давать разрешение на проведение ОРМ лишь на основании поступившего к нему представления руководителя органа, осуществляющего ОРД, если не

приходит к выводу о необходимости такого разрешения, его обоснованности и законности. В данном случае обязанность обосновать необходимость проведения ОРМ лежит на лицах, обратившихся в суд за разрешением (см. Определение Конституционного Суда Российской Федерации «По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона „Об оперативно-розыскной деятельности“ по жалобе гражданки И.Г. Черновой»).

Достаточность представленных фактических данных оценивается судьей по внутреннему убеждению, основанному на их изучении. Судья вправе потребовать представления дополнительных материалов, касающихся оснований для проведения ОРМ, за исключением данных о лицах, внедренных в организованные преступные группы, о штатных негласных сотрудниках органов, осуществляющих ОРД, и о лицах, оказывающих им содействие на конфиденциальной основе, об организации и о тактике проведения ОРМ. Данное предписание достаточно противоречиво. С одной стороны, судья вправе запросить дополнительные оперативно-служебные документы, необходимые и достаточные для принятия обоснованного решения, а с другой — прямой обязанности предоставить такого рода документы законодатель не возложил на ОРО.

Указанное требование судьи не является безусловно обязательным для органов, осуществляющих ОРД. Однако непредставление дополнительных материалов повышает риск принятия судом решения, неблагоприятного для инициатора ходатайства. По этой причине отсутствие обязанности представлять суду материалы само по себе не влечет ущемления конституционных прав проверяемых лиц.

В тех случаях, когда ОРД осуществляется одновременно с процессом производства предварительного расследования, судье могут быть представлены также отдельные материалы уголовного дела.

Решение судьи о даче согласия на проведение ОРМ и об отказе в этом оформляется в виде мотивированного постановления. Следует признать неправильной практику, когда постановление об отказе в проведении мероприятия не составляется.

В постановлении судьи, которое составляется в произвольной форме, должно быть указано, какое конкретно ОРМ просит разрешить соответствующий ОРО, какие материалы представлены, можно ли на их основе сделать вывод о наличии условий, предусмотренных ст.ст. 7 и 8 ФЗ «Об ОРД», и т. п.

Количество экземпляров постановления определяется фактической потребностью. Постановление, заверенное гербовой печатью, выдается представителю органа, возбудившего ходатайство о проведении ОРМ, одновременно с возвращением всех представленных им материалов с отметкой судьи об ознакомлении с ними.

Предписание ведомственного акта о том, что судебное решение на право проведения ОРМ хранится только в оперативных подразделениях, нельзя абсолютизировать. Возможно, такой порядок целесообразен. Но принципиально неверно исходить из посылки, что судебные органы лишены права организовать хранение у себя собственных постановлений с соблюдением режима секретности на том основании, что это не предусмотрено инструкцией Министерства внутренних дел Российской Федерации. Кроме того, постановление судьи секретно до окончания ОРМ. В дальнейшем оно вместе с полученными результатами может приобщаться к уголовному делу.

Течение срока исполнения ОРМ не прерывается ни отсрочкой ни приостановлением или прекращением его проведения и не зависит от уголовно-процессуальных сроков производства по уголовному делу и принятого по нему решения. Исключением является решение о прекращении дела или оправдании подсудимого за отсутствием события или состава преступления.

Повторное возбуждение перед судом ходатайства о даче разрешения на проведение конкретного ОРМ после истечения шестимесячного срока допускается в исключительных случаях при наличии вновь открывшихся фактических данных. Таковыми могут быть сведения о совершении новых преступлений или появлении иных лиц, причастных к преступной деятельности, информация о которых появилась по окончании срока действия первоначального разрешения суда. Кроме того, судье в обязательном порядке представляются и те оперативно-служебные документы, которые направлялись ему ранее.

Постановление судьи об отказе в проведении ОРМ обжалованию не подлежит. Отказ судьи должен быть мотивированным с объяснением причин отказа. Орган, осуществляющий ОРД, вправе обратиться по этому же вопросу в вышестоящий суд. Наряду с другими материалами, подтверждающими необходимость и обоснованность проведения мероприятия, должно быть представлено постановление районного суда об отказе в даче разрешения на проведение мероприятия. Если такое постановление инициатору проведения мероприятия не выдано, он обязан указать в постановлении, когда возбуждалось

ходатайство перед нижестоящим судом, когда оно отклонено и по каким основаниям решение об отказе следует считать неправомерным.

Руководители судебных органов создают условия, обеспечивающие защиту сведений, которые содержатся в представляемых судье оперативно-служебных документах. Председатели районных или областных и равных им судов обязаны разъяснить судьям, уполномоченным рассматривать материалы об ограничении конституционных прав граждан при проведении ОРМ, необходимость неразглашения оперативных сведений и существа принятого ими решения.

Рассмотрение материалов должно осуществляться в условиях, исключающих присутствие посторонних лиц. Недопустимо поручать техническое оформление принятого решения (набор на компьютере, заверение гербовой печатью) вспомогательному персоналу.

4. ВИДЫ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ

4.1. Опрос

Опрос — это ОРМ, заключающееся в сборе (добывании) информации в процессе непосредственного общения оперативника или по его поручению другого лица с человеком, который осведомлен или может быть осведомлен о лицах, фактах и об обстоятельствах, имеющих значение для решения задач ОРД.

Опрос как форма общения может происходить как конфиденциально, так и открыто, как при непосредственном зрительном восприятии опрашиваемого и опрашивающего, так и без такового — посредством использования технических средств, например, телефонной связи или в Интернете.

Исходя из ФЗ «Об ОРД», допускается привлечение к участию в проведении ОРМ других должностных лиц, специалистов, а также отдельных граждан (ч. 5 ст. 6). Использование технических средств, а также задействование в проведении рассматриваемого ОРМ частных лиц не образует опосредованной формы общения. Неотъемлемой чертой опроса представляется непосредственность общения субъекта с объектом независимо от того, кто выступает в качестве субъекта — сам оперативник или по его поручению другое лицо.

Проведение опроса допускается с использованием мер конспирации, зашифровки опрашивающим своей личности, статуса либо его участия в беседе в качестве лица, которым он фактически не является. Это обусловлено полномочиями ОРО. В частности, право использования в целях конспирации документов, зашифровывающих личность должностных лиц и граждан, оказывающих им содействие, позволяет выступать в качестве и от имени вымышленных лиц, которые значатся в специальном документе (ст. 15 ФЗ «Об ОРД»).

В ходе опроса может использоваться аудио-, видеозаписывающая и иная фиксирующая информацию аппаратура — как открыто, так

и втайне от опрашиваемого. Поскольку использование аппаратуры не характеризует сущность опроса, а является лишь средством фиксации информации, то согласия на ее использование не требуется. Исключение составляет опрос с использованием полиграфа («детектора лжи»), при проведении которого необходимо письменное согласие опрашиваемого.

Полиграф – многоканальный медико-биологический прибор, регистрирующий психофизиологические реакции опрашиваемого на задаваемые вопросы и позволяющий выявить тщательно скрываемые им факты. Процедура полиграфного опроса предусмотрена Инструкцией, утвержденной Приказом Министерства внутренних дел Российской Федерации от 12.09.1995 № 353 «Об обеспечении внедрения полиграфа в деятельность органов внутренних дел».

Указанная Инструкция регламентирует порядок получения сотрудниками органов внутренних дел допуска (свидетельства) на право работы с полиграфными устройствами при осуществлении в процессе ОРД опросов граждан.

Опрос с применением полиграфа проводят сотрудники оперативно-технических и оперативных подразделений ОВД, прошедшие специальную подготовку и имеющие допуск на право работы с полиграфными устройствами.

В процессе переподготовки сотрудник изучает принцип работы полиграфа, осваивает теоретические и практические навыки применения полиграфных устройств, привлекается к участию в проведении оперативно-технических мероприятий с использованием этих специальных технических средств. За время переподготовки он самостоятельно должен провести с использованием полиграфных устройств не менее пяти (учебных, практических) опросов граждан в лабораторных условиях или при непосредственном проведении оперативно-технических мероприятий под наблюдением специалиста. По окончании переподготовки сотрудник представляет отчет о проделанной работе и сдает квалификационный экзамен, принимаемый Квалификационной комиссией.

По видам опрос можно классифицировать на подготовленный и неподготовленный, необходимость в котором возникает в конкретной складывающейся ситуации.

При проведении опроса как ОРМ законодатель не предъявляет каких-либо требований к его осуществлению и не устанавливает ограничений. Исходя из этого возраст, пол, физическое и психиче-

ское состояние опрашиваемого не являются препятствием к проведению опроса, которое может диктоваться практической целесообразностью и ограничиваться только нормами этики и морали.

Например, опрос несовершеннолетнего в отличие от допроса не требует присутствия педагога при его проведении. Представляется допустимым и проведение опроса больного, в частности жертвы преступления, если его состояние позволяет провести такую беседу. Опрос потерпевшей женщины, в том числе об обстоятельствах преступления, носящих интимный характер, может быть проведен не только женщиной, но и мужчиной.

Время, место проведения опроса зависят от конкретных обстоятельств — он может проводиться как в служебном помещении ОРО, так и в любом другом месте, где находится опрашиваемое лицо на улице, в транспорте, по месту работы или жительства, на месте происшествия и др. Принудительный привод лиц для проведения опроса по общему правилу не допускается. Исключения составляют ситуации, предшествующие задержанию лиц по подозрению в совершении преступления.

Проведение опроса имеет свои особенности в зависимости от процессуального статуса опрашиваемого. В частности, Конституция Российской Федерации, закрепляя права обвиняемого на его освобождение от обязанности доказывать свою невиновность и свидетельствовать против самого себя (ч. 2 ст. 49, часть 2, и ч. 1 ст. 51) и обеспечение ему права пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения (ч. 2 ст. 48), исходит из особого статуса этого субъекта уголовно-процессуальных отношений и необходимости установления дополнительных гарантий защиты его законных интересов.

Поскольку нормы отраслевого законодательства, носящие общий характер, не могут применяться в отношении обвиняемого без учета особенностей его правового положения, в том числе вытекающих из предписаний Конституции Российской Федерации, опрос обвиняемого по поручению следователя не может быть проведен без соблюдения положений норм УПК, закрепляющих гарантии прав этого особого участника судопроизводства (см. Определение Конституционного суда Российской Федерации от 01.12.1999 № 211-0).

Учитывая, что опрос предполагает непосредственное общение объекта и субъекта ОРМ, его проведение в отношении подозреваемого, содержащегося под стражей, допускается с разрешения дозна-

вателя, следователя, прокурора или суда, в производстве которых находится уголовное дело (ст. 95 УПК РФ).

Опрос является составной частью не только ОРД, но и других видов правоохранительной деятельности, например частной детективной, уголовного судопроизводства, административной. Однако такие опросы не тождественны опросу в ОРД и имеют существенные отличия. Например, опрос в уголовном судопроизводстве имеет отличных от ОРД участников, наделенных иным процессуальным статусом и обязанностями; его проведение регламентировано УПК и цель его проведения заключается в собирании фактических данных, их последующей оценке и использовании в процессе доказывания по уголовному делу.

Один из основателей российской криминалистики И.Н. Якимов еще в 20-х гг. XX в. писал, что помимо формальных различий между словесным расспросом как средством секретной работы и допросом как уголовно-процессуальным действием имеются различия и по существу. «Расспрос — это ловкое выпытывание в разговоре сведений от нужного лица, вовсе не обязанного их дать и делающего это невольно, часто без понимания всей важности сообщаемых сведений».

В административной и частной детективной деятельности проведение опроса имеет широкое распространение, однако он допускается лишь с согласия предполагаемых объектов и лицами, не являющимися субъектами ОРД, для достижения целей и решения задач, не относящихся к ОРД, например привлечения к административной ответственности, выполнения договорных обязательств и др.

Опрос как ОРМ следует отличать и от устного опроса физических лиц, а также лиц, являющихся представителями организаций, обладающих полномочиями при производстве таможенного оформления товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу. Согласно ст. 112 Таможенного кодекса Таможенного союза (далее по тексту ТК ТС) такой опрос вправе производить должностные лица таможенных органов без оформления объяснений указанных лиц в письменной форме.

Разновидностью таможенного опроса является получение объяснений должностным лицом таможенного органа — получение должностными лицами таможенного органа от перевозчиков, декларантов и иных лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах, имеющих значение для осуществления таможенного контроля, необходимой информации в сфере таможенного дела. Объяснения оформляются в письменной форме (ст. 113 ТК ТС).

В ряде случаев опрос как ОРМ может проводиться под прикрытием устного опроса и получения пояснений у лиц, имеющих отношение к перемещению товаров и средств через таможенную границу.

Опрос, носящий негласный характер, всегда должен рассматриваться как ОРМ, независимо от того, произведено ли оно в связи с расследующимся уголовным делом или нет, по поручению следователя или по собственной инициативе оперативника.

Гласный опрос может представлять собой и розыскное действие, предусмотренное УПК РФ. Розыскное действие допустимо осуществлять в силу прямых указаний УПК РФ только по уголовному делу. Опрос в качестве ОРМ может производиться оперативником и до возбуждении уголовного дела. Если дело находится в производстве следователя, то гласный опрос органом дознания допускается лишь при наличии поручения, следователя в порядке ст.ст. 38 и 210 УПК РФ. Только при гласном опросе гражданина в качестве розыскного действия целесообразно спрашивать разрешение задавать вопросы, а при необходимости подтвердить сообщенные сведения в письменных объяснениях. Объяснения граждан, протоколы принятия устных заявлений и сообщений о преступлении являются процессуальными документами, составляющимися в рамках уголовного судопроизводства, а не ОРД.

Результаты опроса как ОРМ находят отражение в справке оперативника. Самостоятельного доказательственного значения этот документ иметь не может. Справка является источником (носителем) оперативно-розыскной информации и, если даже опрос гражданина имел гласный характер, то стать документом — доказательством в смысле ст.ст. 74 и 84 УПК эта справка не может.

Таким образом, данные, полученные в результате проведения опроса, оформляются справкой или рапортом сотрудника ОРО, а при согласии опрашиваемого — его объяснением, заявлением, протоколом явки с повинной.

В процессе доказывания возможны два варианта использования данных, полученных в результате опроса: в первом случае, при оформлении объяснением, заявлением, протоколом явки с повинной, составленный документ может быть приобщен к материалам уголовного дела и впоследствии опрошенный, как правило, допрашивается в качестве свидетеля по уголовному делу. Во втором случае, при оформлении результатов опроса в форме справки (рапорта) оперативника полученные сведения используются в качестве ориентирующей информации при выдвижении следователем или опера-

тивником версий, планировании расследования или производства по делам оперативного учета, а также как источник сведений о лице, обладающем информацией, имеющей значение для уголовного дела или дела оперативного учета.

4.2. Наведение справок

Наведение справок — ОРМ, направленное на получение информации о физических лицах, о фактах и обстоятельствах, имеющих значение для решения задач ОРД, путем непосредственного изучения документов, материалов, баз данных, а также направления запросов на предприятия, в учреждения и организации, другим юридическим и физическим лицам, которые располагают или могут располагать указанной информацией.

Получение или сбор информации при наведении справок представляет собой процесс истребования официальных документов, составление запросов и получение необходимой для решения задач ОРД информации в виде ответов на поставленные вопросы, данных официальных криминалистических и оперативных учетов и др.

В целях сбора информации от источников, располагающих ее носителями, материалами, документами и др., представляется допустимым не только ее получение по официальным запросам, но и с использованием тактических приемов, мер конспирации.

В запрашиваемых материалах может содержаться различная информация, необходимая для обеспечения проведения иных ОРМ, определения направлений работы, поиска скрывающегося преступника или без вести пропавшего лица, проверки полученной оперативной информации. В частности, могут быть затребованы данные о выдаче лицу официальных документов, наличии транспортных средств, оружия, о судимости, принадлежности номера телефона, круга связей в местах лишения свободы и другие необходимые сведения.

В зависимости от статуса информации обращение за ее получением или предоставлением возможности ознакомления с содержащими ее источниками может быть как письменным, так и устным.

В ФЗ «Об ОРД» отсутствуют какие-либо ограничения на получение в процессе наведения справок информации конфиденциального характера, однако следует учитывать, что действующим российским законодательством установлены специальные режимы ограничения доступа к достаточно большому объему сведений, относящихся

к частной жизни граждан, а также составляющих профессиональную тайну: государственную (см.: ст. 29 Конституции Российской Федерации, Закон Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне», ст.ст. 283 и 284 УК РФ), коммерческую, служебную (см.: ст. 139 ГК РФ; ст. 183 УК РФ), личную и семейную, тайну предварительного следствия (см. ст. 310 УК РФ) и др.

С учетом того, что ОРД может осуществляться как гласно, так и негласно, а также исходя из разведывательной направленности этой деятельности и необходимости конспиративного наведения справок, допустимо и неофициальное получение данных конфиденциального характера.

Наведение справок может осуществляться как непосредственно должностным лицом ОРО, так и при помощи конфиденентов. Получение информации из источников, имеющих у частных лиц, может сопровождаться снятием копий документов либо их изъятием с согласия этих лиц.

Разграничивать эти ОРМ и розыскные действия следует по тем же признакам, как и при разграничении опроса — ОРМ и опроса — гласного розыскного действия. При этом наведение справок может быть направлено на решение более широкого круга задач, проводится до возбуждения уголовного дела. Юридически данное ОРМ относится к компетенции ОРО, а розыскные действия в виде направления запросов с целью получения каких-либо справок или непосредственное ознакомление с документацией учреждения, организаций, предприятий входят в содержание процессуальных полномочий следователей (лиц, производящих дознание).

Отграничение наведения справок — ОРМ от розыскного действия весьма важно с точки зрения определения полномочий ОРО и органов дознания, что должно учитываться следователем при принятии решений о поручении наведения справок в порядке ст. 7 ФЗ «Об ОРД» или проведении гласных розыскных мероприятий аналогичного содержания в соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ.

Вопрос о возможности придания доказательственного значения результатам наведения справок в качестве ОРМ может зависеть от его характера. Если наведение справок выразилось в форме запроса, направленного в государственное учреждение за подписью представителя ОРО, и получении официального ответа в письменном виде, то нет никаких препятствий к тому, что при направлении такой справки следователю, она была приобщена к уголовному делу в ка-

честве иного документа, о котором идет речь в ст. 84 УПК РФ. Если же результаты наведения справок отражены в рапорте оперативника, то полученные им сведения носят исключительно ориентирующее значение.

4.3. Сбор образцов для сравнительного исследования

Сбор образцов для сравнительного исследования — это ОРМ, состоящее в обнаружении и изъятии материальных носителей юридически значимой информации как объектов последующего сравнительного исследования в целях решения конкретных задач ОРД.

По смыслу, вытекающему из самого наименования рассматриваемого ОРМ, оно подразумевает три составляющих: действие, предмет и цель.

Сбор образцов предполагает выполнение действий, при помощи которых необходимый образец попадает в распоряжение должностных лиц ОРО, т. е. действий, направленных на получение материалов для оперативного исследования и получения заключения специалиста. Это может быть изъятие соответствующих объектов, проведение дактилоскопирования, соскоб части вещества, отделение части предмета, приобретение (покупка, получение во временное пользование), снятие копий, фотографирование.

Изъятие образцов допускается в количестве, необходимом для сравнительного оперативного исследования, чтобы можно было сделать вывод о закономерности или случайности признаков, их вариативности. Образцы (пробы) должны быть надлежащего качества, выражать необходимые для целей исследования признаки объекта, от которого они получены. В отдельных случаях для целей исследования условия получения образцов должны соответствовать условиям образования сравниваемого объекта, а изъятие образцов желательно на таком же материале, что и исследуемый, аналогичными орудиями и средствами.

Образцами для сравнительного исследования могут быть материальные объекты, представляемые специалисту для сравнения с идентифицируемыми или диагностируемыми объектами (часто с вещественными доказательствами).

Таковыми образцами могут быть различные предметы, документы, вещества, жидкости, препараты, выделения организма человека и др.

Отбираемый образец определяется, исходя из цели мероприятия, вида и характера исследования, особенностей подготавливаемого,

совершаемого, совершенного деяния, наличия материальных следов преступления.

Отличительным признаком и требованием к изъятию образцов является несомненность их происхождения от конкретного проверяемого, исследуемого объекта. Образцы должны выражать признаки другого объекта (отпечатки пальцев, стреляные гильзы) или содержать собственные признаки (кровь, почва и др.). В криминалистике такие образцы именуют пробами, они представляет собой часть вещества, материала, взятого для анализа, испытания или проверки.

По способу получения образцы могут быть экспериментальными и свободными, т. е. полученными вне связи с расследуемым преступлением, часто до возбуждения уголовного дела.

В качестве образца (пробы) могут быть использованы дневники, тетради как носители образца почерка, запись голоса, отпечатки пальцев проверяемого, кровь, потожировые выделения, оттиски предметов, печатей, штампов, орудия преступления, отмычки, оружие, средства преступления, документы и др.

Несмотря на то, что законодателем определена цель сбора образцов — проведение сравнительного исследования, само такое исследование не является составной частью рассматриваемого ОРМ. Образцы (пробы) отбираются лишь для проведения такого исследования.

Исходя из наименования исследования как сравнительного, его метод заключается в одновременном сопоставлении и оценке фактов, свойств или признаков двух или более объектов, использовании технических приемов — сопоставления, наложения, совмещения. В этой связи конечная цель исследования может заключаться не только в определении сходств и различий предметов и веществ, но и в идентификации (отождествлении) личности (технического средства, орудия преступления) как одного из возможных объектов сравнительного исследования.

Указанное ОРМ может проводиться как должностным лицом ОРО, так и другими лицами по его поручению. При получении (сборе) образцов для сравнительного исследования может быть использована помощь специалиста.

В ОРД гласный сбор образцов проводится при согласии их владельцев (носителей). В зависимости от конкретных обстоятельств он может быть и негласным, исключаящим разглашение либо самого факта отбора пробы (образца), либо истинной цели ОРМ. Принудительный отбор образцов для сравнительного исследования допустим только при наличии уголовно-процессуальных оснований и соблю-

дении соответствующей процедуры (вынесение постановления, составление протокола, ограничение перечня случаев, когда допускается получение образцов у свидетеля и потерпевшего).

Данное ОРМ представляет собой оперативно-розыскной аналог следственного действия, предусмотренного ст. 202 УПК РФ, именуемого получением образцов для сравнительного исследования. Главное отличие указанного ОРМ состоит в том, что преследует цель обеспечения возможности непроцессуального исследования предметов и документов. Закон не дает, но и не ограничивает перечня собираемых образцов, поэтому они могут включать в себя любые материальные объекты: следы, связанные с жизнедеятельностью человека (отпечатки пальцев, следы ног, волосы, голос, кровь, запах, почерк и т. п.), микрочастицы, следы транспортных средств, похищенное имущество, сырье, полуфабрикаты, готовую продукцию, предметы, изъятые из гражданского оборота (оружие, взрывчатые вещества, наркотики) и т. д.

Образцы собираются в количестве, необходимом и достаточном для проведения исследования, и должны быть пригодными для проведения исследования, то есть содержать признаки, по которым можно будет их идентифицировать или определить их принадлежность к объекту, частью которого они являлись.

При сборе образцов отпечатков пальцев могут использоваться возможности, предоставленные Федеральным законом от 25.07.1998 № 128-ФЗ «О государственной дактилоскопической регистрации в Российской Федерации», который определяет цели, принципы и виды государственной дактилоскопической регистрации в Российской Федерации, а также устанавливает основные требования к проведению государственной дактилоскопической регистрации, хранению и использованию дактилоскопической информации.

Согласно ст. 5 указанного законодательного акта в Российской Федерации проводится государственная дактилоскопическая регистрация:

- граждан Российской Федерации;
- иностранных граждан, проживающих на территории Российской Федерации, иностранных граждан, проходящих военную службу в соответствии с законодательством Российской Федерации, и иностранных граждан, прибывших в Российскую Федерацию в поисках убежища и подавших ходатайства о предоставлении политического или иного убежища либо о признании их беженцами на территории Российской Федерации;

— лиц без гражданства, временно проживающих на территории Российской Федерации, и лиц без гражданства, прибывших в Российскую Федерацию в поисках убежища и подавших ходатайства о предоставлении политического или иного убежища либо о признании их беженцами на территории Российской Федерации.

Дактилоскопическая информация, полученная в результате проведения государственной дактилоскопической регистрации, используется для:

- 1) розыска пропавших без вести граждан Российской Федерации, иностранных граждан и лиц без гражданства;
- 2) установления по неопознанным трупам личности человека;
- 3) установления личности граждан Российской Федерации, иностранных граждан и лиц без гражданства, не способных по состоянию здоровья или возрасту сообщить данные о своей личности;
- 4) подтверждения личности граждан Российской Федерации, иностранных граждан и лиц без гражданства;
- 5) предупреждения, раскрытия и расследования преступлений, а также предупреждения и выявления административных правонарушений.

В соответствии с указанным Законом проводятся добровольная государственная дактилоскопическая регистрация или обязательная государственная дактилоскопическая регистрация (ст. 7).

Право на использование дактилоскопической информации имеют суды, органы прокуратуры, органы предварительного следствия, органы дознания, органы, осуществляющие ОРД, органы уголовно-исполнительной системы, органы, осуществляющие производство по делам об административных правонарушениях, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, и его территориальные органы.

Право на получение дактилоскопической информации, содержащейся в информационных массивах ОВД, может быть предоставлено иностранным государствам в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Гласный и негласный характер сбора образцов для сравнительного исследования в рамках ОРД не порождает проблему отграничения от аналогичного, но четко регламентированного УПК, следственного действия.

Рассматриваемое ОРМ следует отличать и от взятия проб и образцов, которые могут брать под таможенным контролем правооб-

ладатель и декларант (их представители) с письменного разрешения таможенного органа. Причем в соответствии со ст. 144 Таможенного кодекса Таможенного союза (далее по тексту ТК ТС), пробы и образцы товаров могут отбираться таможенными органами в отсутствие декларанта, иного лица, обладающего полномочиями в отношении товаров, или их представителей.

Это действие в рамках таможенного контроля также может осуществляться в сочетании с рассматриваемым ОРМ для целей ОРД. При этом следует учитывать то обстоятельство, что информация о результатах взятия проб и образцов в ходе таможенного контроля в соответствии с указанной статьей Таможенного кодекса является конфиденциальной и не должна разглашаться ни правообладателем или декларантом, ни государственным органом, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом, например, в ходе уголовного судопроизводства.

Получение образцов для сравнительного исследования, несомненно, предназначается для проведения другого ОРМ — исследования предметов и документов, предусмотренного п. 5 ч. 1 ст. 6 ФЗ «Об ОРД».

Получение образцов для сравнительного исследования в процессе уголовно-процессуального доказывания осуществляется в соответствии с постановлением следователя. Об изъятии образцов составляется протокол с соблюдением требований ст. 166 и 167 УПК РФ.

Это означает, что лицо, у которого изымаются образцы, участвует в данном следственном действии, имеет право удостоверить его результаты своей подписью в протоколе. Такие правовые гарантии не предусмотрены для сбора образцов для сравнительного исследования в качестве ОРМ.

Исходя из приведенных соображений, можно утверждать, что образцы для сравнительного исследования, полученные в результате проведения этого ОРМ, не могут стать объектом исследования в рамках судебной экспертизы и иметь доказательственное значение.

Полученные данные в результате рассматриваемого ОРМ, как правило, оформляются актом сбора образцов для сравнительного исследования, дактилоскопической картой или иными документами, составляемыми лицами, осуществляющими сбор образцов, рапортом или справкой сотрудника ОРО. В таком служебном документе указываются: количество изъятого в качестве образца (с его описанием), условия, при которых происходил сбор образцов, применяемые технические средства и их характеристики, вид упаковочного материала.

Акт составляется в трех экземплярах — первый и третий остаются у сотрудника ОРО, а второй вручается под расписку владельцу образцов или его представителю. Первый экземпляр акта с образцами направляется для сравнительного исследования, а третий экземпляр приобщается к материалам предварительной либо последующей оперативной проверки. К рапорту оперативника могут также прилагаться документы, предметы, звуко-, видеозаписи и прочие технические носители информации.

4.4. Проверочная закупка

Проверочная закупка — это ОРМ, состоящее в специальном возмездном приобретении (покупке, обмене, залоге, аренде) товара или получения услуги в сфере легального или нелегального их обмена в целях выявления преступлений.

Указанное ОРМ предусмотрено ст. 6 ФЗ «Об ОРД», а также в соответствии со ст. 49 Федерального закона от 08.01.1998 № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» в целях предупреждения, выявления, пресечения и раскрытия преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также установления других обстоятельств органы, осуществляющие ОРД, имеют право на проведение проверочной закупки, в ходе которой с ведома и под контролем оперативных подразделений допускается приобретение наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также инструментов или оборудования, используемых для их производства. Законодатель не ограничил объем закупки, поэтому в зависимости от поставленной задачи речь может идти о приобретении как одного предмета или части вещества, материала, который может быть необходим, например, для анализа, испытания, проверки, так и большого количества (партии), осуществление оптовой закупки. Объем закупок не может ставиться в зависимость от вида закупаемых предметов или веществ.

Предметом проверочной закупки могут быть вещи и объекты, как находящиеся в гражданском обороте, так и изъятые из него (оружие, боеприпасы, наркотики и т. п.). Большинство проверочных закупок проводится в сфере хозяйственного оборота и незаконного оборота наркотиков.

Проведение проверочной закупки предметов, гражданский оборот которых ограничен либо реализация которых запрещена, допускается на основании постановления, утвержденного соответствующим руководителем ОРО (ч. 5 ст. 8 ФЗ «Об ОРД»).

Процедура вынесения постановления обусловлена необходимостью обеспечить неприкосновенность участников мнимой сделки, поскольку сам факт ее осуществления формально может подпадать под признаки состава преступления, а граница между его наличием и отсутствием определяется прежде всего по субъективной стороне.

Проверочная закупка проводится негласно в том смысле, что изначально не предупреждаются лица, в отношении которых она проводится. В зависимости от конкретной цели ОРМ и обстоятельств дела факт закупки может не разглашаться либо, наоборот, сразу по завершению сделки может быть объявлено о ее проведении. Последнее чаще всего практикуется при проведении проверочной закупки товаров в сфере торговли. При этом после расчетов продавцу объявляется факт проведения мероприятия, его цель, после чего осуществляются мероприятия по контролю (проверке) купленного товара, расчету его стоимости, определение соответствия цены и качества товара, другие необходимые действия.

В зависимости от предмета сделки и формы проведения ОРМ закупленные предметы после проведения контрольных мероприятий могут быть переданы продавцу. При проведении ОРМ с целью отбора образца закупленный предмет передается на исследование. Закупленные предметы, изъятые из оборота, которые могут быть использованы в качестве вещественных доказательств по уголовному делу, хранятся в установленном порядке до передачи их лицу, осуществляющему расследование по уголовному делу. Если дальнейшее использование закупленного предмета или вещества невозможно, они уничтожаются по акту. Продукция, требующая особых условий хранения, может быть передана на временное хранение на предприятия или в организации, имеющие возможность обеспечить соответствующие условия хранения.

По результатам проверочной закупки составляется документ, именуемый актом, с соблюдением требований, установленных ведомственными нормативными правовыми актами контролирующих органов.

Если объектом проверочной закупки, произведенной без вынесения постановления (или утверждения его надлежащим должностным лицом), явились предметы, вещества, запрещенные к свободной ре-

лизации, либо их свободный оборот ограничен, то результаты ОРМ, как проведенного с нарушением закона, не будут иметь доказательственного значения. Решение этого вопроса зависит также от характера проверочной закупки — носила ли она гласный или негласный характер. В первом случае к проведению этого ОРМ привлекаются представители общественности, наблюдающие за контрольной закупкой и удостоверяющие в акте ее результаты своими подписями, а сами акты оглашаются.

Акт, составленный оперативниками или представителями общественности, действовавшими по их поручению, которые удостоверили обстоятельства и факты, имеющие значение для уголовного дела, является таким же документом, как, например, акт контрольной закупки торгового инспектора, акт недостачи товарно-материальных ценностей, составленный работником бухгалтерии.

В одних случаях сразу после производства закупки оперативник с участием общественников составляет акт в присутствии продавца или работника, отпустившего товар со склада, из подсобного помещения. В других — для того, чтобы убедиться в том, что обсчет, обвес и продажа товаров, минуя прилавок, осуществлялись систематически, закупки производятся без объявления их результатов. С составленными актами работников торговли, у которых производилась закупка, не знакомят.

Акты гласных проверочных закупок можно признавать документами-доказательствами в случае приобщения к уголовному делу, при условии соблюдения требований закона, регламентирующего их предоставление и собирание.

Оглашение акта закупки, удостоверение его результатов лицами, по поводу действий которых был составлен акт, в дальнейшем облегчают следователю задачу, связанную с дачей оценки и проведением проверки документа.

В деятельности работников Управления экономической безопасности и противодействия коррупции Министерства внутренних дел Российской Федерации практикуется производство нескольких контрольных закупок без их объявления, непосредственно предшествующей гласной. Каждая такая закупка производится различными общественниками. При объявлении последней покупки либо составляются отдельные акты на каждую покупку, либо в акте о результатах последней гласной покупки отражаются результаты предшествующих, которые тем самым также приобретают гласный характер.

Фиксация в акте действий немедленно после их завершения и его оглашение гарантирует наиболее точное отражение события, его обстоятельств. Доказательственное значение акта подтверждается последующими допросами его составителей в качестве свидетелей.

4.5. Исследование предметов и документов

Исследование предметов и документов — это ОРМ, проводимое с привлечением специалистов, т. е. сведущих лиц, обладающих научными, техническими и иными специальными познаниями, необходимыми для изучения указанных материальных объектов при решении задач ОРД.

Рассматриваемое ОРМ предполагает подтверждение предметов и документов научному изучению, проведению исследования вне рамок уголовного процесса либо их осмотра для выяснения признаков преступной деятельности, изучения содержания документов, сопоставления с иными документами для установления определенных фактических данных.

Исследование предметов и документов может проводиться для определения состояния, обнаружения признаков и свойств, имеющих значение для решения задач ОРД.

Исследование предметов предполагает первоначальное изучение и при необходимости фиксацию их общего вида, общих признаков и индивидуальных особенностей (дефектов, наличия повреждений или иных следов).

Исследованием документов выявляются такие их признаки, которые придают им значение вещественных доказательств, а применительно к письменным документам устанавливаются достоверные ими или изложенные в них обстоятельства и факты, имеющие значение как для решения задач ОРД, так и для производства расследования по делу.

Исследование документов как ОРМ может заключаться в сопоставлении различных экземпляров бухгалтерских документов между собой, чтобы выявить возможные несоответствия в их содержании (так называемая встречная проверка документов). Сопоставление содержания сводных документов с конкретными документальными материалами также может свидетельствовать о наличии несоответствий между ними, так называемый метод взаимного контроля.

Визуальное исследование (осмотр) документа до его экспертной оценки может выявить признаки подчистки, внесения изменений в содержание документа, несоответствие личности предъявляющего его человека и др.

Под документом следует понимать материальный объект, выполненный рукописным, машинописным, полиграфическим способом, фиксирующий информацию при помощи фото-, видеосъемки, ксерокопирования или иного способа отражения информации, на котором при помощи знаков, символов или иных элементов зафиксированы фактические данные, сведения.

Проведение исследования предметов и документов представляется допустимым как по месту их нахождения, так и в служебных помещениях правоохранительных органов, экспертных учреждений.

Это зависит от характера и сложности исследования, например, чтобы определить, имеет ли место след крови или иного вещества, достаточно на пятно нанести перекись водорода, при таком исследовании не имеет смысла изымать предмет с места его нахождения, если не подтвердится наличие следа крови на предмете.

Следует отметить, что исследовать — значит подвергнуть специальному (научному) изучению. Поэтому исследование предметов и документов без привлечения специалистов, т. е. сведущих лиц, как ОРМ вряд ли возможно. Общие познания оперативников даже в смежных с ОРД отраслях науки и практики еще не делают из них, например, криминалистов, тем более, что среди последних множество разных специалистов.

Поэтому в большинстве случаев исследование предметов и документов без привлечения специалистов, а также с привлечением других должностных лиц и отдельных граждан, если они не являются сведущими лицами в определенной области науки, техники, искусства, ремесла и т. д., теряет смысл.

В ходе рассматриваемого ОРМ может быть получена научная, техническая или иная специальная информация, которая хотя и не является его целью, но, как показывает практика, нередко способствует решению задач ОРД.

Проведение исследования предметов и документов экспертно-криминалистическими службами правоохранительных органов, а также специалистами научно-исследовательских учреждений других министерств и ведомств, в том числе по поручению ОРО, само по себе

не образует рассматриваемого ОРМ. Такое исследование является лишь следствием, продолжением предварительного осмотра предмета, документа, вещества, его предварительной оценки и в случае сомнений либо выявления признаков, указывающих на материальные следы преступления или преступника, предположительно служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступной деятельности, т. е. действий, которые характеризуют исследование как ОРМ. В противном случае разница между исследованием предметов и документов (как ОРМ) и их экспертизой будет заключаться только в процессуальном порядке ее проведения, оформлении результатов.

Действующие ведомственные нормативные акты содержат указания, запрещающие приобщение к уголовному делу справок о результатах исследования предметов и документов. Поэтому эти справки не представляются для использования в порядке ст. 11 ФЗ «Об ОРД».

Имеют особенности условия и порядок оформления результатов исследования предметов и документов как ОРМ.

В случае наличия стандартизированных методов исследования, например, определение наркотического средства с помощью экспресс-анализа, ОРМ не требует санкции руководителя соответствующего ОРО и проводится по решению оперативного работника. Для привлечения к осуществлению ОРМ специалистов оперативник мотивированным рапортом докладывает о необходимости исследования предметов и документов руководителю ОРО, на основании которого направляется письменное требование о производстве исследования соответствующими специалистами. Полученные данные оформляются справкой (справкой-меморандумом), рапортом оперативника, актом.

Исследование предметов и документов, проведенное в иных учреждениях, оформляется документами, предусмотренными ведомственными нормативными правовыми актами соответствующих федеральных органов исполнительной власти (заключениями, актами экспертизы, актами исследования).

Результаты исследования предметов и документов, проведенного специалистами из числа конфиденентов оформляются актом исследования (ревизии, проверки), который по форме и содержанию в максимально допустимых пределах должен соответствовать требованиям, предъявляемым к составлению акта экспертизы, без внесения в него сведений об ОРД.

4.6. Наблюдение

Наблюдение — это ОРМ, направленное на получение оперативно-розыскной или иной юридически значимой информации путем непосредственного или опосредованного, с помощью технических средств, визуального и (или) слухового контроля за физическими лицами либо другими объектами независимо от места его проведения при условии законного нахождения наблюдающих в указанном месте.

Наблюдение — одно из наиболее известных средств разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности. Можно выделить общий, специальный, обыкновенный и особый виды наблюдения.

Общее наблюдение устанавливается в общественных местах за профессиональными преступниками с целью их изъятия и обезвреживания.

Специальное наблюдение устанавливается за каким-либо лицом или для выяснения каких-либо обстоятельств.

Обыкновенное наблюдение осуществляется без изменения своей внешности наблюдателем.

Особое наблюдение предполагает принятие наблюдателем на себя какой-либо роли, использование грима и другого костюма.

В век научно-технического прогресса средства, с помощью которых можно осуществлять данное мероприятие, довольно-таки многочисленны и мобильны. Так, в зависимости от использования технических средств наблюдение может быть физическим, электронным либо комплексным, т. е. сочетающим в себе элементы того и другого.

Физическое наблюдение (основанное на визуальном способе слежения) может осуществляться сотрудниками оперативных аппаратов, специализирующимися на этих методах работы, самим оперативным работником либо иными лицами, действующими по его поручению.

Электронное наблюдение, основанное на применении специальных технических средств для слежения за действиями подозреваемого лица в помещениях и транспортных средствах, ведется сотрудниками специальных оперативно-технических подразделений правоохранительных органов. Оно может осуществляться с помощью аппаратуры аудиовидеозаписи с целью фиксации изображения, слухового контроля и записи разговоров подозреваемых.

В п. 4 Определения Конституционного Суда Российской Федерации «По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона „Об оперативно-розыскной деятельности“ по жалобе гражданки И.Г. Черновой» указано, что в процессе наблюдения не допускается сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни проверяемого лица, если это не связано с выявлением, предупреждением, пресечением и раскрытием преступлений либо с необходимостью решения других законных задач ОРД. Итоги наблюдения оформляются рапортом оперативника, сводкой наружного наблюдения, справкой, справкой-меморандумом. К рапорту могут прилагаться носители информации: видео-, аудиокассеты, фотографии, флэш-карты, оптические носители информации (компакт-диски) и др.

Объектами наблюдения являются люди, их внешние признаки, как статические, так и динамические, внешние проявления их эмоционального состояния, характера, темперамента, навыков; их действия, в том числе образующие признаки и способы подготовки, совершения и сокрытия преступлений; их транспорт и места проживания, время препровождения.

Объектами наблюдения могут быть явления и события, в том числе экспериментально вызываемые, их результаты, процесс следообразования.

Наблюдение может быть, как непосредственным, так и опосредованным. При непосредственном наблюдении должностное лицо лично воспринимает объект, и информация об объекте поступает к нему без промежуточных звеньев. Опосредованное наблюдение предполагает восприятие информации через других лиц, дающих информацию о наблюдаемом лице или событии. Опосредованное наблюдение проводится при помощи лиц, оказывающих содействие ОРО, а также сотрудниками специальных подразделений, специализирующихся на проведении рассматриваемого ОРМ.

В процессе визуального наблюдения может применяться кино-, фото-, видеоаппаратура, а также средства аудиозаписи, аппаратные средства слухового контроля разговоров наблюдаемых.

Осуществление простого наблюдения не требует санкции руководителя ОРО, и проводится по решению оперативника. Наблюдение, влекущее ограничение конституционных прав граждан, допускается исключительно на основании судебного решения и при наличии специальной информации, предусмотренной ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД».

В случаях, требующих привлечения к наблюдению значительных сил и средств, а также финансовых затрат, наблюдение осуществляется на основании рапорта сотрудника ОРО, утверждаемого руководителем ОРО.

Наблюдение как ОРМ может осуществляться под прикрытием наблюдения как формы таможенного контроля. В соответствии со ст. 114 ТК ТС таможенное наблюдение — гласное, целенаправленное, систематическое или разовое, непосредственное или опосредованное визуальное наблюдение, в том числе с применением технических средств, должностными лицами таможенных органов за перевозкой товаров, в том числе транспортных средств, находящихся под таможенным контролем, совершением с ними грузовых и иных операций

Наблюдение как форма ОРМ может совмещаться и с такими формами таможенного контроля, как таможенный осмотр (ст. 115 ТК ТС), досмотр (ст. 116 ТК ТС), личный досмотр (ст. 117 ТК ТС), осмотр помещений и территорий (ст. 119 ТК ТС). Причем таможенный досмотр может проводиться таможенными органами в отсутствие декларанта, в том числе при существовании угрозы государственной безопасности, общественному порядку, жизни и здоровью человека, животным, растениям, окружающей природной среде, сохранению культурных ценностей и при других обстоятельствах, не терпящих отлагательства.

Кроме того, поскольку Российская Федерация сотрудничает в правоохранительной сфере с Европейским Союзом (далее по тексту ЕС), то следует учитывать соглашения, подписанные в рамках ЕС. Так, в Шенгенской конвенции 1990 года (с. 40 раздел III «Полиция и безопасность») сотрудникам национальной полиции фактически разрешено осуществлять наблюдение как вид ОРМ в пределах не только своей, но и других стран ЕС. Трансграничное полицейское наблюдение должно закончиться в течение 5 часов с момента пересечения границы другого государства-члена ЕС или раньше, по требованию компетентных органов последнего.

На основании ст. 41 Конвенции о применении Шенгенского соглашения полицейские, которые в своей стране осуществляют преследование лица, застигнутого на месте преступления, уполномочены при необходимости продолжать преследование и на территории других стран ЕС. Если преследование увенчалось успехом, то им разрешается произвести задержание лица как минимум до того мо-

мента, когда придут сотрудники местной полиции. Результаты наблюдения фиксируются в оперативно-розыскных документах, а также с помощью кино-, фото-, видео-, аудиозаписи наблюдавшихся объектов. В итоговом оперативно-служебном документе отражаются (в хронологическом порядке) развитие наблюдаемого события, контакты наблюдаемого лица с другими лицами и иные обстоятельства.

Решение проблемы использования в уголовно-процессуальном доказывании результатов наблюдения зависит в значительной мере от того, осуществлялось ли оно непосредственно оперативником или конфидентом.

Оперативник нередко лично наблюдает действия, относящиеся к обстоятельствам, имеющим значение для уголовного дела. Возможен его допрос в качестве свидетеля. В силу ст. 56 УПК РФ в качестве свидетеля для дачи показаний может быть вызвано любое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела. Но, ФЗ «Об ОРД» (ч. 2 ст. 12) устанавливает, что предание гласности сведений о лицах, внедренных в организованные преступные группы, о штатных негласных сотрудниках, а также о конфидентах допускается лишь с их согласия в письменной форме и в случаях, предусмотренных федеральными законами.

4.7. Отождествление личности

Отождествление личности — это ОРМ, заключающееся в негласном опознании и установлении тождества личности по признакам внешности и поведения, оставленным следам и продуктам жизнедеятельности. Указанное ОРМ предполагает непроцессуальную идентификацию объекта (лица) по его мысленному образу в сознании опознающего лица, проходящего по делу (свидетеля, потерпевшего), либо лица, заявившего об исчезновении разыскиваемого или иных лиц, знакомых с опознаваемым. Оно подразумевает и привлечение криминалистических способов отождествления. В частности, такое отождествление представляется возможным по идентификации отпечатков пальцев, принадлежности крови, волоса, слюны и другим признакам.

Отождествление может осуществляться по совокупности общих и индивидуальных признаков объекта. Такое отождествление может быть реализовано аналитическим путем. Опознающий (отождеств-

вляющий) мысленно выделяет отдельные характерные признаки объекта, а затем формирует на их основе общий образ отождествляемого. Отождествление возможно и по общему образу объекта, без анализа его признаков с последующим указанием, по каким признакам объект был опознан.

Отождествление личности возможно по внешним анатомическим и функциональным признакам лица, в том числе по голосу и речи, особым приметам (шрамы, татуировки, дефекты речи, физические недостатки). Отождествление может быть осуществлено как путем непосредственного зрительного восприятия опознаваемого, так и по фотографиям, видеозаписям, фонограммам.

Объектом опознания могут быть как конкретные лица, подозреваемые в совершении преступления, разыскиваемые, так и лица обладающие признаками внешности (приметами) лиц, представляющих оперативный интерес.

Субъектами рассматриваемого ОРМ могут быть как сами оперативники, так и лица, привлеченные для проведения отождествления личности, которые располагают информацией об опознаваемом (отождествляемом) лице, а также конфиденты и специалисты. К проведению данного ОРМ могут привлекаться кинологи — для использования служебно-розыскных собак при отождествлении личности по запаховым следам, изъятым с места преступления.

Отождествление личности возможно и лицом, которое лично не воспринимало признаки внешности объекта, в том числе по видео-, кино-, фотоизображениям, но располагает описательной информацией об индивидуальных идентифицирующих (поисковых) признаках лица (по методу словесного портрета). Это возможно, например, в ситуации, когда потерпевший сообщил внешние признаки нападавшего, но сам по физическому состоянию не может участвовать в ОРМ.

В зависимости от имеющейся информации об отождествляемом, участия лиц, привлеченных к его проведению, определяются время, место, способ проведения рассматриваемого ОРМ. Исходя из этого, ОРМ может проводиться как в помещении ОРО либо в учреждении, представителем которого является привлекаемый к мероприятию специалист, так и в месте вероятного появления опознаваемого.

К числу сущностных признаков этого ОРМ отнесена и негласность отождествления, отсутствие которой превращает данное ОРМ в следственное действие или даже в обычное житейское узнавание человека его знакомыми.

Наиболее распространенными действиями по отождествлению личности являются негласное предъявление потерпевшему, очевидцу преступления разрабатываемого лица, предъявления для опознания фотографий, фоторобота, рисованного портрета, неопознанного трупа.

Отождествление личности предусматривает и такие действия, как замаскированное патрулирование с потерпевшим или очевидцем в местах возможного появления преступника.

Названное ОРМ может касаться отождествления личности не только причастных к совершенным преступлениям, но и потерпевших.

Практически отождествление представляет собой комплекс действий, некоторые из которых носят элементы наблюдения, опроса граждан, наведения справок, исследования предметов и документов (исследование следов крови, выделений человеческого тела, отпечатков пальцев и т. д.). Все эти действия объединены одной общей целью — идентификацией — установлением личности. В зависимости от характера действия оно может выступать и как элемент отождествления личности, и как самостоятельное ОРМ иного вида. Столь неоднозначно определенная с точки зрения сущностной характеристики формулировка отождествления личности, очевидно, объясняется сложностью выделения ее составляющих в качестве отдельных ОРМ, например негласное предъявление для опознания.

Полученные в результате отождествления личности данные могут быть оформлены справкой, рапортом, сводкой, актом отождествления личности, сообщением конфидента, объяснением гражданина — участника ОРМ или заявлением гражданина с приложением аудио-, видеозаписей, фотографий, на которых зафиксирован процесс осуществления мероприятия либо используемых при его осуществлении.

Результаты отождествления личности независимо от характера документирования могут быть использованы только как имеющие значение для поиска доказательств, для определения путей, направлений, но не в качестве фактических данных, которые могут приобрести доказательственное значение.

4.8. Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств

Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств — это ОРМ, заключающееся в непо-

средственным или опосредованном (с использованием технических средств) визуальном осмотре и изучении (исследовании) указанных объектов с целью выявления лиц, фактов и обстоятельств, имеющих значение для решения задач ОРД.

Рассматриваемое ОРМ предполагает проведение осмотра помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств лично должностным лицом ОРО, либо по его поручению (просьбе) конфидентом, должностным лицом, имеющим право вхождения на эти объекты или по роду деятельности связанного с такими объектами (сотрудник дорожно-патрульной службы, сотрудники государственной противопожарной службы, работники жилищно-эксплуатационных организаций и др.), в целях обнаружения предметов, документов, указывающих на признаки преступной деятельности, получения информации, необходимой для решения задач ОРД.

Обследование представляет собой определенный процесс, который включает в себя как осмотр объектов, так и отыскание орудий преступления, предметов и ценностей, добытых преступным путем, документов, веществ и других предметов, а также установление фактов, могущих иметь значение для осуществления ОРД и расследования уголовного дела. Рассматриваемое ОРМ с содержательной стороны может быть ограничено только осмотром указанных объектов.

Обследование может производиться и для обнаружения разыскиваемых лиц, трупов, обнаружения тайников, следов преступной деятельности.

Проведение рассматриваемого ОРМ законодатель связывает с конкретными объектами, которыми являются помещения, здания, сооружения, участки местности и транспортные средства.

Под помещением следует понимать часть жилого, административного служебного, производственного строения, сооружения, предназначенная для размещения людей или материальных ценностей. Оно может быть как постоянным, так и временным (например, надувной ангар, брезентовый шатер, палатка), как стационарным, так и передвижным.

Под жилищем понимаются индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящие в жилищный фонд, но

предназначенные для временного проживания (примечание к ст. 139 УК РФ). Это могут быть частный дом, квартира, комната в гостинице или общежитии, дача, садовый домик, сборный домик, бытовка или иное временное сооружение, специально приспособленное и используемое в качестве жилья на строительстве железных дорог, линий электропередач и других сооружений, в изыскательских партиях, на охотничьих промыслах и т. п.

К жилищу не относятся надворные постройки, погреба, амбары, гаражи и другие помещения, отделенные от жилых построек и не используемые для проживания людей. К жилищу, даже временному, не может быть отнесено купе поезда, каюта теплохода, поскольку поезд и теплоход являются транспортными средствами.

Здания и сооружения представляют собой возведенные объекты строительства, комплекс помещений, различного назначения (хозяйственного, производственного, культурного, бытового и др.).

Под участками местности следует понимать земельные участки вне зависимости от форм собственности, назначения и использования.

К транспортным средствам относятся автомобили, трамваи и другие механические средства передвижения. Под таковыми понимаются троллейбусы, трактора, иные самоходные машины (грейдеры, бульдозеры, скреперы, асфальтоукладчики и другие дорожные машины), мотоциклы и иные механические транспортные средства (мотоколяски, мопеды), снабженные двигателем внутреннего сгорания или электродвигателем, движение которых регулируется Правилами дорожного движения. К транспортным средствам следует отнести и суда воздушного, морского, речного транспорта, а также железнодорожный подвижной состав.

Проведение обследования местности (осмотр и отыскание предметов) на приусадебных, садовых, огородных участках, т. е. на участках земли, находящихся в частном пользовании или владении производится открыто, с согласия собственников или владельцев либо негласно или зашифрованно. Судебного решения на проведение такого мероприятия не требуется. Прочая местность содержит по существу только один элемент обследования — осмотр. Лицо, его осуществляющее, вправе действовать по своему усмотрению, поставив в известность о своих намерениях представителей соответствующей администрации (при гласном обследовании) или без этого (при негласном).

Обследование транспортных средств заключается в его осмотре снаружи и изнутри (например, салона автомобиля, его кузова, дни-

ща, кабины и др.). Осмотру могут быть подвергнуты дверцы, моторная часть, шины, стенки кузова и салона, номерные детали и др. Может быть обследован имеющийся в транспортном средстве груз и иные предметы. Объекты (места) осмотра определяются исходя из целей обследования, характера отыскиваемых предметов и т. д.

Обследование помещений, зданий, сооружений заключается, как правило, в осмотре их внутренней части на предмет обнаружения отыскиваемых предметов, веществ и (или) следов.

Если обследование не влечет ограничения конституционных прав и свобод человека и гражданина, то обследование материального объекта проводится без санкции судьи на основании ведомственного нормативного правового акта соответствующего субъекта ОРД.

В случае же, если условия обследования влекут ограничение конституционных прав и свобод человека и гражданина (обследование жилища), различают две группы условий: общеобязательные и условия, характерные для экстренного обследования. Общеобязательными условиями проведения обследования является наличие судебного решения (ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД»); специальной информации (ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД»); документально оформленного задания ОРО. Условиями же экстренного обследования жилища являются, во-первых, наличие случая, который не терпит отлагательства и может привести к совершению тяжкого или особо тяжкого преступления или данных о событиях и действиях, создающих угрозу безопасности Российской Федерации, а также мотивированного постановления руководителя ОРО; во-вторых, обязательное уведомление суда (судьи) о проведенном ОРМ в течение 24 часов, в-третьих, в течение 48 часов с момента начала ОРМ получение судебного решения о проведении обследования органом, проводящим его.

Не является нарушением неприкосновенности жилища проведение рассматриваемого ОРМ, сопряженное с входением в него с согласия хотя бы одного из проживающих в нем лиц либо в их отсутствие с разрешения и в присутствии администрации гостиницы, санатория, дома отдыха, пансионата, кемпинга, туристской базы, другого подобного учреждения, если такие ОРМ не связаны с отысканием, осмотром вещей, имущества, принадлежащего лицам, постоянно или временно в них проживающих, и если входение в помещение в их отсутствие представителей администрации предусмотрено правилами пребывания (проживания, внутреннего распорядка) или условиями договора (уборка помещения, ремонт сантехнического оборудования).

В случае обнаружения во время проведения ОРМ предметов и веществ, изъятых из гражданского оборота, принимаются меры к их сохранности до проведения гласных мероприятий по их изъятию либо по негласному контролю за их перемещением, распространением. При необходимости могут быть взяты образцы (пробы) обнаруженных предметов, средств или веществ. Момент проведения гласных мероприятий по изъятию таких предметов и веществ может определяться исходя из фактических обстоятельств, объективной необходимости, тактических соображений, возможностей контроля за распространением предметов (веществ), установления их принадлежности конкретным лицам или определения лиц, причастных к совершению преступления.

Проведение гласных мероприятий, уголовно-процессуальных и иных мер не может быть отложено по времени в случаях обнаружения бомб, снарядов, мин, взрывчатых веществ, взрывных устройств, а также радиоактивных, химических и других предметов, представляющих опасность для окружающих.

Во время проведения, рассматриваемого ОРМ допускается применение фото-, видео-, или копировальной аппаратуры, пометка предметов, установка химических ловушек или иных средств, способствующих слеодообразованию.

Рассматриваемое ОРМ может быть весьма эффективно в сочетании с такими формами таможенного контроля, как осмотр и досмотр транспортных средств (ст.ст. 115–117 ТК ТС) и осмотр помещений и территорий (ст. 119 ТК ТС).

Осмотр помещений и территорий проводится в целях подтверждения наличия товаров и транспортных средств, находящихся под таможенным контролем, в том числе условно выпущенных, на складах временного хранения, таможенных складах, в помещениях магазина беспошлинной торговли, а также у лиц, у которых должны находиться товары в соответствии с условиями таможенных процедур или таможенных режимов, предусмотренных ТК ТС.

Осмотр помещений и территорий проводится при наличии информации об утрате товаров и (или) транспортных средств, их отчуждении либо в распоряжении ими иных способов или об их использовании в нарушение требований и условий, установленных ТК ТС, для проверки такой информации, а также на основе выборочной проверки.

Осмотр помещений и территорий может также проводиться таможенными органами в пункте пропуска через Государственную

границу Российской Федерации в зонах таможенного контроля, созданных вдоль таможенной границы, а также у лиц, осуществляющих оптовую или розничную торговлю ввезенными товарами, при наличии информации о нахождении в помещениях или территориях этих лиц товаров и транспортных средств, ввезенных на таможенную территорию Российской Федерации с нарушением порядка, предусмотренного ТК ТС, для проверки такой информации.

Осмотр помещений и территорий проводится при предъявлении предписания, подписанного начальником таможенного органа либо лицом, его замещающим, и служебного удостоверения.

В случае отказа обеспечить доступ должностных лиц таможенных органов в помещения и на территории они вправе входить в помещения и на территории с пресечением сопротивления и вскрытием запертых помещений в присутствии двух понятых, за исключением случаев, когда Федеральным законом установлен иной порядок доступа должностных лиц государственных органов на отдельные объекты. Обо всех случаях вхождения в помещения и на территории с пресечением сопротивления и вскрытием запертых помещений таможенные органы уведомляют прокурора в течение 24 часов.

Осмотр помещений и территорий должен проводиться в минимальный период времени, необходимый для его проведения, и не может продолжаться более одного дня.

По результатам осмотра составляется акт по форме, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в области таможенного дела. Второй экземпляр указанного акта вручается лицу, чьи помещения или территории осматривались.

Результаты негласного обследования помещений, другого объекта, документируются в виде справки оперативного работника. В справке отмечается, что удалось обнаружить при обследовании: зафиксированные с помощью оперативно-технических средств признаки (или явные следы) преступления и другие обстоятельства, имеющие значение для обнаружения и раскрытия преступления, использование видео- и аудиозаписей, кино- и фотосъемки, применение специальных химических веществ (меточных средств), предметы и документы, изъятые при наличии оснований, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 15 ФЗ «Об ОРД». Сама справка не может быть использована в уголовно-процессуальном доказывании как «иной документ» в том значении, которое придает этому понятию ст. 84 УПК РФ. Что же касается данных, зафиксированных в технических носителях информации, то

теория и практика уголовного процесса не исключает возможность их преобразования в доказательства при соблюдении соответствующих требований как УПК, так и ФЗ «Об ОРД».

Вопрос о возможности использования результатов обследования жилища в уголовно-процессуальном доказывании может возникнуть только в случае получения криминально значимых данных с помощью применения кино-, видеозаписи, других технических средств или в результате изъятия предметов (документов).

4.9. Контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений

Контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений — это ОРМ, проводимое на основании судебного решения и состоящее в негласном отборе и изучении почтовых отправлений, телеграфной, телефаксной, телефонограммой корреспонденции в целях получения информации, представляющей интерес для решения задач ОРД, в учреждении (предприятии) отправления и приема корреспонденции.

По формулировке законодателя контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений включает в себя две составляющие: действия по контролю и предмет такого контроля.

Рассматриваемое ОРМ с содержательной стороны заключается в выявлении, обнаружении, проверке содержимого, изучении содержания информации, отслеживании перемещения указанных отправлений и сообщений. В обобщенном смысле контроль предполагает перлюстрацию корреспонденции и отслеживание ее перемещения.

Под почтовыми отправлениями понимается адресованные письменная корреспонденция, посылки, прямые почтовые контейнеры. К письменной корреспонденции относятся простые и регистрируемые письма, почтовые карточки, секограммы, бандероли и мелкие пакеты (см. ст. 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи»).

Телеграфное сообщение — это передаваемая по сетям электрической связи информация в виде знаков, сигналов, письменного текста.

Содержание понятия «иные сообщения» законодатель раскрывает в ч. 2 ст. 8 и ч. 1 ст. 9 ФЗ «Об ОРД», относя к ним сообщения, передаваемые по сетям электрической связи, а также электронной почты

нового средства связи — информационно-телекоммуникационной сети Интернет, а также получившие широкое распространение в последнее время короткие SMS-сообщения. В свою очередь, определение понятия электросвязь дается в Федеральном законе от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи». В соответствии со ст. 2 этого Закона под электрической связью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В соответствии со ст. 48 Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах» должностные лица ОВД, таможенных органов, Федеральной службы безопасности при осуществлении контроля за хранением, перевозкой или пересылкой наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров наделены правом производства досмотра почтовых и багажных отправок при наличии достаточных оснований полагать, что осуществляются незаконные операции с наркотиками. Тайну связи составляет информация об адресных данных пользователей услуг почтовой связи, о почтовых отправлениях, почтовых переводах денежных средств, телеграфных и иных сообщениях, входящих в сферу деятельности операторов почтовой связи, а также сами эти почтовые отправления, переводимые денежные средства, телеграфные и иные сообщения (ст. 15 Федерального закона «О почтовой связи»).

Рассматриваемое ОРМ проводится должностными лицами ОРО ОВД, ФСБ или специализированными подразделениями этих ОРО. К проведению ОРМ могут привлекаться сотрудники предприятий связи. Вскрытие и контроль почтовых отправок (перлюстрация корреспонденции) осуществляется должностными лицами указанных ОРО.

В случае обнаружения в почтовых отправлениях предметов и веществ, запрещенных к пересылке, организации федеральной почтовой связи вне зависимости от проведения ОРМ имеют право задерживать такие почтовые отправления.

О факте обнаружения в почтовых отправлениях огнестрельного, сигнального, пневматического, газового оружия, боеприпасов, холодного оружия (включая метательное), электрошоковых устройств и искровых разрядников, а также основных частей огнестрельного оружия; наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, радиоактивных, взрывчатых, ядовитых, едких, легковоспламе-

няющихся, других опасных веществ и задержании этих почтовых отправлений организации (объекты) федеральной почтовой связи обязаны немедленно поставить в известность ОВД или ФСБ. Сотрудники указанных органов в присутствии руководителя организации (объекта) федеральной почтовой связи или его заместителя производят изъятие запрещенных предметов и веществ с составлением акта, один экземпляр которого может направляться отправителю. Такой порядок уведомления отправителя исключается, когда по факту обнаружения указанных предметов и веществ ОВД или органами ФСБ принимается решение о проведении либо проводятся ОРМ (см. Приказ Минкомсвязи России от 31.07.2014 № 234 «Об утверждении Правил оказания услуг почтовой связи»).

Срок контроля почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений может составлять до 6 месяцев со дня получения судебного решения либо не ограничиваться таким сроком, а, например, носить разовый характер, когда имеется достоверная информация о получении либо отправлении объектом ОРМ указанных, отправления или сообщения.

При необходимости с указанных отправлений могут сниматься копии, делаться фотоснимки, видеозапись содержимого, изыматься рукописные бланки, заполненные отправителем, отбираться образцы (пробы) предметов и веществ, сниматься отпечатки пальцев, отбираться потожировые выделения и др.

Контроль за перемещением и содержанием предметов, сходных с неофициально передаваемыми почтовыми отправлениями, не образует рассматриваемого ОРМ, ограничивающего конституционное право на тайну переписки. К таким случаям относятся, например, негласная переписка между заключенными и использование для передачи информации других заключенных, перемещаемых из одного места лишения свободы в другое либо из камеры в камеру, а также с использованием различных приспособлений для перемещения записок или писем. На это указывает и Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации (далее по тексту УИК РФ), где в частности, в ст. 91 отмечается, что переписка между содержащимися в исправительных учреждениях осужденными, не являющимися родственниками, допускается с разрешения администрации исправительного учреждения. Цензура корреспонденции осужденных не образует ОРМ, а является мерой административного контроля за их перепиской.

Не допускается цензура за перепиской осужденного с судом, прокуратурой, вышестоящим органом уголовно-исполнительной систе-

мы, а также с Уполномоченным по правам человека в Российской Федерации. Не подлежит цензуре и переписка осужденного с защитником или иным лицом, оказывающим юридическую помощь на законных основаниях, за исключением случаев, если администрация исправительного учреждения располагает достоверными данными о том, что содержащиеся в переписке сведения направлены на инициирование, планирование или организацию преступления либо вовлечение в его совершение других лиц. В этих случаях контроль почтовых отправлений телеграфных и иных сообщений осуществляется по мотивированному постановлению руководителя исправительного учреждения или его заместителя (ст. 91 УИК РФ).

4.10. Прослушивание телефонных переговоров

Прослушивание телефонных переговоров (далее по тексту ПТП) — это ОРМ, осуществляемое на основании судебного решения с использованием специальных технических средств и состоящее в слуховом контроле, а также фиксации разговоров физических лиц (проверяемых, разрабатываемых), ведущихся по телефонным линиям связи. ПТП заключается в негласном контроле за речевым общением, осуществляемым посредством проводной и беспроводной телефонной связи, путем подключения к станционной аппаратуре предприятий, учреждений или организаций связи либо к проводной линии связи или сканирования радиосигнала телефона объекта прослушивания.

Телефонные сообщения — это переговоры абонентов по местной, междугородней и международной телефонной связи. При этом может также использоваться радиотелефонная, высокочастотная либо космическая связь.

ПТП предполагает контроль переговоров обоих абонентов, причем посредством использования подключения либо сканирования радиоканала. Прослушивание (слуховой контроль) телефонного разговора только одного из абонентов, в том числе с использованием технических средств, без вторжения (подключения) в сети связи не образует рассматриваемого ОРМ, а представляет собой разновидность электронного наблюдения. Это, например, использование радиомикрофона, для снятия речевой информации в помещении, где находится объект ОРМ, либо слуховой контроль телефонного раз-

говора, ведущегося с телефона-автомата и др., при незначительном удалении от объекта, когда его разговор слышен, либо при помощи специальной аппаратуры, усиливающей звуковой сигнал.

В зависимости от способа прослушивания, использования при этом технических средств ПТП может проводиться как самостоятельно ОРО ОВД, ФСБ, так и с привлечением (использованием) возможностей предприятий, учреждений, организаций, предоставляющих услуги и средства связи.

Операторы связи обязаны предоставлять органам, осуществляющим ОРД, информацию о пользователях услугами связи и об оказанных им услугах связи, а также иную информацию, необходимую для выполнения возложенных на эти органы задач, в случаях, установленных федеральными законами.

Операторы связи обязаны обеспечивать реализацию установленных федеральным органом исполнительной власти в области связи по согласованию с уполномоченными государственными органами, осуществляющими ОРД, требований к сетям и средствам связи для проведения ОРМ, а также принимать меры по недопущению раскрытия организационных и тактических приемов проведения указанных мероприятий.

Приостановление оказания услуг связи юридическим и физическим лицам осуществляется операторами связи на основании мотивированного решения в письменной форме одного из руководителей органа, осуществляющего ОРД, в соответствии с комментируемым законом. Так как данное ОРМ существенно ограничивает конституционные права и интересы граждан, то в соответствии с ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» оно может осуществляться только на основании судебного решения при наличии информации о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного преступления, по которому обязательно производство предварительного следствия.

ПТП проводится на основании судебного решения либо на основании мотивированного постановления, вынесенного руководителем ОРО, в случаях, не терпящих отлагательства, которые могут привести к совершению тяжкого или особо тяжкого преступления, а также при наличии данных о событиях и действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации, а также в случае возникновения угрозы жизни, здоровью, собственности отдельных лиц — по их заявлению или с их согласия в письменной форме (см. ст. 8 ФЗ «Об ОРД»).

Предметом прослушивания могут быть только переговоры, ведущиеся с телефонов конкретных лиц, либо находящихся в определенном адресе, где проживает (постоянно или временно), может скрывается, откуда либо куда может звонить соответствующее лицо — объект мероприятия. Прослушивание допускается только в отношении лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении тяжких или особо тяжких преступлений, а также лиц, которые могут располагать сведениями об указанных преступлениях (см. ст. 8 ФЗ «Об ОРД»).

Законодатель выделяет три категории объектов мероприятия по прослушиванию телефонных и иных переговоров. Это обвиняемые (ст. 47 УПК РФ), подозреваемые (ст. 46 УПК) и лица, которые могут располагать сведениями о тяжких или особо тяжких преступлениях.

Применительно к условиям проведения ОРМ подозреваемый рассматривается в широком смысле, не ограниченном нормой УПК РФ. На это указывает, в частности, положение, согласно которому в случае возбуждения уголовного дела в отношении лица, телефонные и иные переговоры которого прослушиваются в соответствии с ФЗ «Об ОРД», фонограмма и бумажный носитель записи переговоров передаются следователю для приобщения к уголовному делу в качестве вещественных доказательств. Здесь законодатель подчеркивает возможность проведения прослушивания до возбуждения уголовного дела, когда имеются иные (оперативные) данные, позволяющие обоснованно подозревать лицо в приготовлении, совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Об этом свидетельствует и оговорка относительно порядка проведения ОРМ как основанного на нормах ФЗ «Об ОРД».

Что касается лиц, которые могут располагать сведениями о тяжких и особо тяжких преступлениях, то здесь речь идет о свидетелях, очевидцах и других лицах, осведомленных о таких преступлениях, факте их совершения, участниках или иных юридически значимых данных. Представляется, что ПТП может быть допустимо по отношению к таким лицам только по возбужденному уголовному делу, когда оно проводится ОРО по поручению следователя, или как составная часть следственного действия, предусмотренного ст. 186 УПК РФ. Это обусловлено тем, что ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» не предусматривает указанных лиц в качестве возможных объектов мероприятий, ограничивающих конституционные права.

Такое ограничение не относится к ситуации, когда имеется информация о событиях или действиях, создающих угрозу государ-

ственной, военной экономической или экологической безопасности Российской Федерации.

УПК РФ (ст. 186) определяет и условия хранения фонограмм, полученных в результате ПТП. Безусловным требованием является их хранение в печатанном виде в условиях, исключающих возможность их прослушивания и тиражирования посторонними лицами. Помимо служебных интересов ОРО это связано с тем, что такие фонограммы могут быть использованы в уголовном процессе в качестве вещественных доказательств, если на них зафиксированы данные, которые могут служить средствами к обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных либо к опровержению обвинения или смягчению ответственности.

Однако часто возникает необходимость в проведении ряда экспертиз, чтобы такая фонограмма была признана вещественным доказательством. Для этого она должна быть подлинной, а не копией, содержать полный текст, а не его части, т. е. должна исключать сомнения относительно ее монтажа. Установленный порядок хранения такой фонограммы исключает возможность подмены записи, ее фальсификацию, приведение в состояние, непригодное для проведения экспертного исследования, а также обеспечивает соблюдение прав и свобод человека при осуществлении ОРД.

Правила представления результатов ПТП в целях использования их в уголовном судопроизводстве ограничиваются требованиями вынесения об этом постановления руководителя ОРО. Однако немаловажно представление материалов звукозаписи переговоров таким образом, чтобы исключались сомнения в возможности внесения каких-либо изменений в содержащуюся в материалах информацию. Для этого целесообразно представлять магнитную ленту или другой технический носитель информации в печатанном виде, указывать в постановлении техническую характеристику аппаратуры, с помощью которой сделана запись телефонных переговоров, во избежание утраты информации при воспроизведении в процессе решения вопроса о допустимости использования в уголовно-процессуальном доказывании.

В качестве специального условия, специальной нормой в ФЗ «Об ОРД» закрепляется проведение ПТП отдельных лиц в случае возникновения угрозы их жизни, здоровью или собственности. В подобных ситуациях допускается прослушивание переговоров, ведущихся с телефонов этих лиц, при наличии их заявления или письменного

согласия, а также постановления, утвержденного руководителем ОРО. При наличии таких оснований судебного решения не требуется, а достаточно лишь уведомить (поставить в известность) соответствующий суд (судью) в течение 48 часов. Исходя из содержания нормы ФЗ «Об ОРД» (ст. 8) можно заключить, что, если такое мероприятие может проводиться более длительное время, причем в срок, превышающий двое суток, судебное решение также не требуется.

Применение такого порядка проведения ПТП законодатель не связывает с преступлениями, по которым производство предварительного следствия обязательно, а также с категориями преступлений. Не ограничивается такое мероприятие и случаями, не терпящими отлагательства. Здесь речь идет о специальной норме об условиях проведения ОРМ, формально затрагивающих право на тайну телефонных переговоров. Однако в указанных ситуациях права лица, по заявлению или с согласия, которого такое ОРМ проводится, не нарушаются и не ограничиваются. Что касается абонентов, то прослушивание осуществляется только по отношению к лицам, от которых исходит угроза, вследствие чего такое ограничение является допустимым, поскольку оно направлено на защиту прав жертвы, обеспечения ее безопасности.

Прослушиваться могут телефоны, которые используются потенциальной или реальной жертвой как по месту работы, так и по месту жительства, причем независимо от того, является ли лицо основным и единственным пользователем или телефон является коллективным, а также постоянно или временно используется прослушиваемый телефон. Важно, чтобы прослушивались только телефонные переговоры заявителя или лица, давшего согласие на прослушивание. Если осуществляется прослушивание телефона коллективного пользования, то в рассматриваемых условиях такое ОРМ может проводиться только при непосредственном подключении к телефонной линии абонента, когда контролироваться могут непосредственно разговоры этого лица. Если телефон принадлежит конкретному пользователю, возможно проведение прослушивания и силами спецподразделений с подключением к станционной аппаратуре АТС.

Необходимо отметить, что в рассматриваемых случаях прослушиванию подлежат только входящие телефонные звонки. При этом представляется допустимой и запись переговоров.

К числу руководителей, с санкции которых может проводиться прослушивание при указанных обстоятельствах, следует относить

начальника и его заместителя, ведающего ОРД, по месту проведения мероприятия.

Законодатель не указывает форму обязательного уведомления суда (судьи) как в случае неотложного проведения ОРМ, так и применительно к случаям прослушивания по заявлению или с согласия лица. Это дает возможность толковать форму уведомления суда как письменную или устную. Однако учитывая, что взаимоотношения суда и ОРО носят официальный характер, мероприятие касается ограничения конституционных прав граждан, а получение судебного решения о проведении ОРМ в дальнейшем может не носить обязательного характера, уведомление суда (судьи) должно быть только письменным. Это особенно важно, если иметь в виду необходимость подтвердить в дальнейшем законность действий как участников ОРМ, так и их руководителей, в том числе при передаче фонограмм и бумажных носителей информации следователю для приобщения к уголовному делу.

Прослушивание телефонных разговоров необходимо отличать от контроля и записи переговоров как следственного действия, которое проводится по поручению следователя и в соответствии с судебным решением на основании ст. 186 УПК РФ. Такое следственное действие может проводиться только органами дознания, имеющими право на осуществление аналогичного ОРМ.

Названное следственное действие может осуществляться, в частности, при наличии угрозы совершения насилия, вымогательства и других преступных действий в отношении потерпевшего, свидетеля или их близких и допускается по письменным заявлениям указанных лиц либо при отсутствии таких заявлений — на основании судебного решения.

Контроль телефонных разговоров осужденных, осуществляемый персоналом исправительного учреждения (ст. 92 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации) не образует рассматриваемого ОРМ.

ПТП урегулировано и нормами международного права. Конвенция ЕС от 29 мая 2000 г. «О взаимной правовой помощи по уголовным делам между государствами — членами Европейского Союза», которая вступила в силу в 2002 году, стала первым в мире многосторонним договором, который урегулировал ПТП в специальном разделе III «Прослушивание телекоммуникаций».

По усмотрению запрашивающего государства ПТП может иметь своим результатом либо незамедлительную передачу интересующей

информации, либо предварительную ее запись с последующей передачей компетентным органам, обратившимся с запросом.

4.11. Снятие информации с технических каналов связи

Снятие информации с технических каналов связи — это ОРМ, осуществляемое на основании судебного решения с использованием специальных технических средств и направленное на негласный контроль и фиксацию открытой информации, передаваемой проверяемыми (разрабатываемыми) лицами по техническим каналам связи (телетайп, компьютерные сети и т. п.).

Рассматриваемое ОРМ по смыслу законодательной нормы включает в себя действия по выявлению и фиксации оперативно значимой информации и наличие предмета или объекта, с которого такая информация снимается — технический канал связи.

Исходя из того, что законодателем не определено содержание снятия информации, такая операция (действия) может включать сканирование технического канала, радиоперехват, копирование и другие действия с последующей фиксацией информации на магнитных, текстовых (бумажных), электронных носителях.

Относительная неопределенность складывается вокруг термина «технические каналы связи». В иных законодательных актах, кроме комментируемого Закона, он не встречается, поэтому его содержание весьма неопределенно. В Наставлении о порядке организационного обеспечения ОРМ в ходе осуществления оперативно-техническими подразделениями органов внутренних дел Российской Федерации ОРД, утвержденном Приказом Министерства внутренних дел Российской Федерации, к техническим каналам отнесены телексы, факсимильные, селекторные, радиорелейные каналы передачи данных, линии абонентского телеграфирования, IP-телефонии, электронной почты и иных каналов связи. Также в эту группу можно отнести компьютерные сети и различные радиопереговорные устройства, основанные на использовании радиоволн.

Снятие информации с технических каналов связи, как правило, осуществляется путем внедрения аппаратных, программных, аппаратно-программных устройств для перехвата информации в технические средства обработки, хранения и передачи информации по каналам связи; перехвата информации в сетях передачи данных и на линиях связи,

дешифрования этой информации; внедрения программ, нарушающих нормальное функционирование систем защиты информации, воздействия на парольно-ключевые системы защиты информации, компрометации ключей и средств криптографической защиты информации в целях получения доступа к защищаемой информации.

С учетом особенностей данного мероприятия подлежащая съему информация находится в электронно-цифровой форме. Полученная информация записывается на различные носители информации (лазерные, жесткие диски и др.).

Для проведения рассматриваемого ОРМ могут задействоваться сотрудники предприятий, организаций, технические каналы и средства связи которых задействуются для снятия информации, а также проводиться самостоятельно специализированными оперативными подразделениями ОВД и ФСБ с использованием специальных технологий, технических и аппаратных средств.

Передача ОРО содержания информации сотрудниками (операторами) предприятий, организаций, учреждений, оказывающих услуги по передаче информации с использованием технических каналов связи, сведений из информационных систем, банков таких данных выходит за рамки рассматриваемого ОРМ.

Снятие служебной информации, передаваемой по техническим каналам связи и передаваемой на служебные технические средства, не образует ограничения конституционных прав граждан, но тем не менее проведение рассматриваемого ОРМ и в этом случае требует получение судебного решения, поскольку наряду со служебной информацией могут передаваться и сведения личного характера, а также данные, составляющие коммерческую тайну. Правила проведения данного ОРМ аналогичны ПТП.

4.12. Оперативное внедрение

Оперативное внедрение — это ОРМ, основанное на конспиративном вводе штатного сотрудника оперативного подразделения или конфиденанта в криминально-криминогенную среду или на соответствующие объекты, добывании сведений о лицах, фактах и об обстоятельствах, представляющих оперативный интерес, в воздействии на лиц и ином конспиративном участии в решении или способствовании решению задач ОРД.

Рассматриваемое ОРМ может представлять собой разовое мероприятие или определенный процесс, систему организационных, тактических, разведывательно-поисковых мероприятий, осуществляемых преимущественно негласными силами, средствами и методами, выбор которых диктуется конкретными обстоятельствами и задачами ОРД. С учетом этого, например, опрос, наблюдение, оперативный эксперимент могут рассматриваться как его вспомогательные элементы, составные части подготовки оперативного внедрения либо разведывательно-поисковой деятельности внедренных субъектов.

Оперативное внедрение следует рассматривать не только как процесс ввода, проникновения в целях сбора информации, но и как промежуточный или конечный результат в виде закрепления на объекте внедрения; получения доступа к сведениям, интересующим оперативника как субъекта ОРД; создания обстоятельств, способствующих получению информации внедренными лицами; проведения ими поисковых и разведывательных мероприятий; выявления лиц и фактов, представляющих оперативный интерес; установления контакта (доверительных отношений) с выявленными лицами; сбора оперативной информации, проведения иных мероприятий в целях решения задач ОРД.

Не образует рассматриваемого ОРМ привлечение к негласному сотрудничеству лица, уже находящегося (работающего) на соответствующем объекте, имеющего контакт или устойчивую связь с лицом, представляющим оперативный интерес, либо входящего в состав оперативно-правовой формы (далее по тексту ОПФ).

К числу объектов оперативного внедрения могут быть отнесены: ОПФ; отдельные лица, обоснованно подозреваемые в подготовке или причастности к совершению преступлений; жилые массивы, участки местности со сложной криминогенной или криминальной обстановкой; пораженные преступностью объекты экономики, другие учреждения, организации независимо от форм собственности.

В частности, подразделения экономической безопасности и противодействия коррупции Министерства внутренних дел Российской Федерации имеют право осуществлять при наличии достаточных оснований внедрение своих оперативников структуры предприятий, учреждений и организаций независимо от форм собственности в случаях, когда получение иными способами необходимой информации о формах и методах сокрытия от налогообложения доходов (прибыли) невозможно.

Непосредственными участниками оперативного внедрения (внедряемыми) могут быть как должностные лица ОРО, так и конфиденты.

Лицо, внедренное в криминальную среду, вправе использовать без лицензии наркотические средства или психотропные вещества. Кроме того, оперативное внедрение проводится в случае, когда применение других ОРМ объективно не может обеспечить выполнения задач при осуществлении ОРД, так как лицо, внедренное в криминальную среду, его жизнь и здоровье подвергаются особой опасности и повышенному риску.

Рассматриваемое ОРМ проводится на основании постановления, которое утверждается руководителем ОРО (ст. 8 ФЗ «Об ОРД»). В постановлении должна обосновываться необходимость оперативного внедрения, тактический замысел ОРМ, роль и задача внедряемого лица, его линия поведения, меры по обеспечению безопасности и конспирации, а также приводиться другие данные, обосновывающие правомерность и допустимость действий участника ОРМ.

Исходя из этого, в последствии при необходимости дается оценка и решается вопрос об отсутствии в действиях внедренного лица признаков преступления. Например, участие в незаконном вооруженном формировании (ч. 2 ст. 208 УК РФ), устойчивой вооруженной группе, банде (ч. 2 ст. 209 УК РФ) или в преступном сообществе (ч. 2 ст. 210 УК РФ) образует признаки оконченного состава преступления, однако такое участие внедренного лица не является преступлением, поскольку не причиняет вреда охраняемым уголовным законом общественным отношениям и не создает угрозы причинения такого вреда, является допустимым с точки зрения закона и прямо предусмотрено им, направлено на защиту общественных интересов, а не во вред им.

Такой подход соответствует нормам международного права. В частности, ст. 26 Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности (12–15 декабря 2000 г., г. Палермо, Италия) закрепляет положения о предоставлении иммунитета от уголовного преследования лицу, которое сотрудничает в расследовании или уголовном преследовании за преступления, в соответствии с основополагающими принципами национального законодательства.

В процессе оперативного внедрения участник этого ОРМ может самостоятельно проводить любые ОРМ, не требующие санкционирования (разрешения на их проведения).

Получение внедряемым лицом криминально значимой информации, имеющей значение для собирания доказательств совершения преступления (преступлений) разрабатываемыми лицами и их изобличения. Но относительно ввода этой информации в уголовное дело возникают такие же проблемы, как и при получении данных оперативниками или конфидентами при наблюдении криминально значимых событий и фактов. Также необходимо иметь в виду, что в случаях, когда необходимо придание гласности сведений, связанных с внедрением лица в преступную среду, письменно оформляется его согласие.

Оперативное внедрение предусмотрено не только ФЗ «Об ОРД», но и международно-правовыми актами. Так, согласно ст. 14 Конвенции ЕС 2000 года «запрашивающие и запрошенное государство-член могут договориться о взаимной правовой помощи в целях осуществления уголовных расследований с использованием агентов, действующих тайно или под фиктивным именем (тайные расследования)». Проведение совместных агентурных операций предусмотрено и Конвенцией ООН против транснациональной организованной преступности.

4.13. Контролируемая поставка

Контролируемая поставка — это ОРМ, состоящее в негласном контроле за перемещением (перевозкой, пересылкой, передачей) предметов, веществ, иных материальных объектов, которые используются или могут быть использованы в качестве орудий, а также объектов (предметов) со следами совершения преступлений, в целях предупреждения, пресечения противоправных действий, изобличения виновных лиц и привлечения их к ответственности.

Проводится контролируемая поставка, как правило, негласно.

Способы проведения данного ОРМ различны. Они могут быть реализованы путем контролируемого наблюдения за грузовыми перевозками (речной, автомобильный и железнодорожный транспорт), багажом в сопровождении курьера, почтовыми отправлениями и т. п.

Контролируемая поставка также делится на три основных вида:

- внутренняя (на территории Российской Федерации);
- внешняя (за пределами территории Российской Федерации);
- транзитная (проходит по инициативе иностранного государства на основании соглашения через территорию Российской Федерации).

Основополагающим международным правовым актом, регламентирующим применение метода контролируемой поставки, стала Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 года. В ст. 11 Конвенции содержится рекомендация для подписавших ее сторон о принятии мер по выработке взаимоприемлемых соглашений, позволяющих использовать этот метод на межгосударственном уровне.

В Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности в ст. 20 «контролируемая поставка» отнесена к специальным методам расследования наряду с электронным наблюдением и агентурными операциями, которые осуществляются компетентными органами государств-участников Конвенции в пределах своих возможностей и на условиях, установленных внутренним законодательством, с целью ведения эффективной борьбы с организованной преступностью.

В ст. 2 указанной Конвенции дается определение контролируемой поставки как метода, при котором допускается вывоз, провоз или ввоз на территорию одного или нескольких государств незаконных или вызывающих подозрение партий груза с ведома и под надзором их компетентных органов в целях расследования какого-либо преступления и выявления лиц, участвующих в совершении этого преступления.

Конвенция определяет, что использование контролируемой поставки осуществляется на основе двусторонних или многосторонних соглашений, или договоренностей при полном соблюдении принципа суверенного равенства государств. При отсутствии соглашений или договоренностей решение об использовании контролируемой поставки принимается в каждом отдельном случае и может, при необходимости, учитывать финансовые договоренности и взаимопонимания в отношении осуществления юрисдикции заинтересованными государствами-участниками Конвенции.

Кроме того, ст. 20 Конвенции предусматривает также, что решения об использовании контролируемых поставок на международном уровне могут, с согласия заинтересованных государств-участников, включать такие методы, как перехват грузов и оставление их нетронутыми или их изъятие или замена, полностью или частично.

Контролируемая поставка как ОРМ предусмотрена и Конвенцией ЕС 2000 года, так в ст. 12 Конвенция регламентируется порядок направления заинтересованным государством-членом ЕС Специального запроса другому государству-члену в целях получения разрешения осуществить контролируемые поставки на территории последне-

го. Режим контролируемых поставок подчиняется законодательству страны, на территории которой они проводятся.

Аналогичные правила закреплены в ст. 73 Конвенции о применении Шенгенского соглашения 1990 г. (гл. 3 «Наркотики» раздела III) в отношении контролируемых поставок наркотических средств и психотропных веществ.

В соответствии со ст. 319 ФЗ от 27.11.2010 № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации» контролируемой поставкой товаров, ввозимых в Российскую Федерацию и вывозимых из Российской Федерации, является ОРМ, при котором с ведома и под контролем органов, осуществляющих ОРД, допускаются ввоз в Российскую Федерацию, вывоз из Российской Федерации либо перемещение по территории Российской Федерации ввезенных товаров.

При перемещении товаров через таможенную границу контролируемая поставка осуществляется в целях предупреждения, выявления, пресечения и раскрытия преступлений, связанных с незаконным оборотом товаров.

Иные ОРО проводят контролируемую поставку товаров по согласованию с таможенными органами. Порядок такого согласования определяется соглашением между федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в области таможенного дела, и другим федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим ОРД.

В случае принятия решения о проведении контролируемой поставки товаров, вывозимых с таможенной территории Российской Федерации, на основании международных договоров Российской Федерации или по договоренности с компетентными органами иностранных государств уголовное дело в Российской Федерации не возбуждается и о принятом решении руководитель органа, осуществляющего контрольную поставку товаров, незамедлительно уведомляет прокурора в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно ст. 320 указанного Федерального закона при осуществлении контролируемой поставки ввозимых в Российскую Федерацию или вывозимых из Российской Федерации товаров, свободная реализация которых запрещена либо оборот которых допускается по специальному разрешению в соответствии с законодательством Российской Федерации, эти товары могут быть полностью или частично изъяты или заменены в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации. Товары, представляющие повышенную опасность для

здоровья людей, окружающей среды либо служащие основой для изготовления оружия массового уничтожения, подлежат замене в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

Предметом контролируемой поставки могут быть как любые предметы, рассматриваемые в официальном договоре поставки, так и предметы, являющиеся орудием или средством совершения преступления, либо предметы, добытые преступным путем, либо объекты материального мира, являющиеся предметом преступления, либо предметы, оборот которых запрещен или ограничен. В частности, предметом контролируемой поставки могут быть наркотические средства и психотропные вещества, оружие, боеприпасы, взрывные устройства и взрывчатые вещества, предметы культурного и исторического наследия, драгоценные камни и драгметаллы, стратегическое сырье, предметы контрабанды и др.

Контролируемая поставка, как правило, проводится по преступлениям, носящим характер продолжительного процесса, когда действия с контролируемым предметом растянуты во времени, предмет передается от одного лица к другому, является предметом сделок и др., т. е. применительно к продолжаемым или длящимся преступлениям, а также отдельным стадиям преступления. Не исключается проведение рассматриваемого ОРМ и по оконченному преступлению после выполнения его объективной стороны. Здесь контролируемая поставка может проводиться с целью выявления других преступлений, обнаружения соучастников преступления, мест их нахождения и др.

Исходя из смысла норм таможенного законодательства, инициатором контролируемой поставки могут выступать как таможенные органы, так и другие ОРО, а в силу перемещения груза (предмета) через таможенную границу Российской Федерации таможенные органы могут являться лишь обязательными участниками этого ОРМ.

Контролируемая поставка проводится на основании постановления, которое утверждает руководителем ОРО, в случае, если предметом ОРМ являются предметы, вещества и продукция, свободная реализация которых запрещена либо оборот которых ограничен. Применительно к другим предметам постановление на проведение контролируемой поставки не требуется.

В комплексном плане на проведение контролируемой поставки указываются мотивированные законные основания для проведения данного ОРМ, поставленные цели и задачи, используемые силы

и средства, мероприятия по обеспечению легенды и конспирации, безопасности участников, оперативные комбинации, обоснованная потребность в денежных средствах на проведение контролируемой поставки и т. п.

Кроме того, планом операции предусматриваются:

- документирование факта обнаружения контролируемого оружия,
- боеприпасов, наркотиков, драгоценных металлов, исследование вещественных доказательств;

- проведение ОРМ по установлению отправителя, документирование его преступных действий, сопровождение отправителя оперативниками и установление взаимодействия с ОРО, на территории обслуживания которых проводится операция;

- мероприятия по зашифровке факта и обстоятельств обнаружения контролируемых средств, применению спецсредств, осуществлению доставки с соблюдением обычных сроков и способов, характерных для данной местности;

- использование специальных технических средств;

- установление местонахождения адресата, организация негласного наблюдения за ним; обеспечение фиксации момента доставки груза (путем видеосъемки или фотографирования), места разгрузки, вида транспортного средства и его государственного знака, характерных особенностей груза, внешности грузополучателей;

- расстановка сил и средств для проведения различных этапов операции;

- тактика задержания преступников;

- процессуальные действия и ОРМ, проведение которых необходимо после задержания получателей контролируемых средств.

Результаты контролируемой поставки оформляются в зависимости от поставленных и достигнутых целей и задач, а также от того, кто проводил операцию. Они могут быть оформлены в виде рапорта, справок, доверенностей, приходно-расходных и иных документов, объяснений граждан или акта контролируемой поставки, а также других физических носителей информации, которые могут иметь доказательственное значение по уголовным делам.

4.14. Оперативный эксперимент

Оперативный эксперимент — это ОРМ, осуществляемое путем создания негласно контролируемой и управляемой ситуации с це-

люю выявления и задержания лиц, подготавливающих, совершающих или совершивших преступление. Необходимость проведения оперативного эксперимента в большинстве случаев обусловлена потребностью выявления намерений неизвестных лиц, совершающих серийные преступления, с помощью различных ловушек. При этом нужно исключить искусственное создание доказательств совершения преступления, связанное с провоцированием лица к совершению противоправных действий.

Оперативный эксперимент следует отличать от следственного эксперимента, который в соответствии со ст. 181 УПК РФ следователь вправе произвести в целях проверки и уточнения данных, имеющихся для уголовного дела, путем воспроизведения действий, а также обстановки или иных обстоятельств определенного события. При этом проверяются возможность восприятия каких-либо фактов, совершения определенных действий, наступления какого-либо события, а также выявляются последовательность происшедшего события и механизм образования следов.

Следственный эксперимент производится также на основании определения или постановления суда с участием сторон, а при необходимости и с участием свидетелей, эксперта и специалиста (ст. 288 УК РФ). Оперативный эксперимент гораздо шире следственного эксперимента по своей целевой направленности.

Оперативный эксперимент в ряде элементов сближается с экспериментом следственным. Общее между ними заключается в том, что и оперативный, и следственный эксперименты предполагают искусственно вызванное явление в целях его изучения, последовательную фиксацию и контроль за состоянием наблюдаемого (вызванного) явления, изменяющегося под воздействием факторов, вводимых и управляемых лицом, его производящим.

Однако между оперативным и следственным экспериментами имеются и существенные различия. Если последний применяется строго в рамках УПК, то оперативный эксперимент отличается значительно большим диапазоном применения.

Вариантов применения оперативного эксперимента значительно больше, чем эксперимента следственного.

Важнейшим отличием оперативного эксперимента от следственного является конспиративность, т. е. маскировка цели, ролей и задач, посвящение в замысел и структуру эксперимента весьма узкого круга оперативников.

Наконец, различны формы фиксации результатов: следственный эксперимент предполагает процессуальную форму, оперативный эксперимент фиксируется справкой, рапортом, актом.

В отличие от результатов следственного эксперимента результаты оперативного эксперимента не являются доказательствами, однако приобретают важную роль в процессе получения доказательств. Результаты оперативного эксперимента могут указывать на факты, обстоятельства, предметы, которые при процессуальном порядке их обнаружения и фиксации становятся доказательствами.

Оперативный эксперимент может быть как гласным, так и негласным, проводится как в отношении конкретных лиц, так и для выявления и изобличения лиц, намерения которых неизвестны.

Исходя из этого, рассматриваемое ОРМ может заключаться в процессуальном проведении специальных опытов (действий) с целью проверки полученной информации, собранных данных, проверки и оценки версий, в воспроизведении действий, обстановки, обстоятельств определенного события, уточнения оперативных данных, имеющих значения для раскрытия преступления, получения новой информации (фактических данных).

Содержание опытных действий может включать создание, воспроизведение и использование условий для проявления криминальных намерений заподозренных лиц, обнаружения объектов преступных посягательств, установление негласного контроля за объектами (предметами) посягательств, а также проверку оперативных данных опытным путем с последующей фиксацией полученной информации и контролируемых событий.

К таким опытным действиям могут относиться контролируемое перемещение предмета взятки от участника ОРМ к лицу, ее вымогающему; установление предметов, которые представляют интерес для посягающих, с последующим контролем за такими предметами (автомобиль, оружие, наркотики и т. д.) и др.

Эксперимент может заключаться и в опытных действиях психологического характера, например, проверка реакции подозреваемого на присутствие того или иного человека, демонстрируемые предметы, фотоснимки и др.

Рассмотренные действия, безусловно, существенно различаются характером, опытом, временем его проведения (до преступного посягательства или после совершения преступления), целями проведения. Исходя из этого, следует определять и основание, и статус эксперимента. Согласно ст. 8 ФЗ «Об ОРД» основанием для его про-

ведения является соответствующее постановление. Представляется, что вынесение постановления и его утверждение у руководителя ОРО, необходимо только в том случае, если опытные действия предполагают активную форму поведения объекта ОРМ и их направленность на совершение преступления, а также проведение этого ОРМ с использованием предметов, средств и веществ, свободная реализация которых запрещена либо гражданский оборот которых ограничен. Проведение рассматриваемого ОРМ по уже совершенному преступлению как не процессуальное экспериментальное действие для его обоснования не требует вынесения соответствующего постановления.

В рамки оперативного эксперимента может вписываться контролируемая реализация наркосредств, психотропных веществ, оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ, радиоактивных материалов и др. Данные действия характеризуют один из элементов их незаконного оборота и предполагают первоначальные незаконные действия по приобретению, хранению, перевозке таких предметов, изъятых из гражданского оборота, и лишь затем незаконные действия лиц, которым такие предметы сбываются. Правомерное проведение оперативного эксперимента с использованием таких предметов и веществ предполагает законные основания для их приобретения, легальные способы получения для проведения оперативного эксперимента. Иначе участник такого мероприятия сам становится субъектом преступления.

В этой связи прокуратурой правомерно ставится вопрос о возбуждении уголовного дела как в отношении лица, приобретшего такие предметы или вещества, так и их сбытчика, если он установлен, или по факту сбыта.

Экспериментальные действия по сбыту указанных предметов (веществ) могут быть правомерными только при условии, что инициатива принадлежит объекту ОРМ, т. е. лицу, приобретающему их. В противном случае участники ОРМ, работая на показателе, сами будут искусственно воспроизводить преступность, а не бороться с ней.

При проведении рассматриваемого ОРМ запрещается провокация преступления, под которой правомерно рассматривать склонение к его совершению лиц, не обнаруживших противоправных намерений, а равно искусственное создание доказательств совершения преступления или обстоятельств, имеющих доказательственное значение по уголовным делам.

При оценке действий участников рассматриваемого ОРМ следует руководствоваться как нормами ФЗ «Об ОРД», ведомственных

нормативных правовых актов, так и нормой УК РФ о добровольном отказе от преступления (ст. 31).

Проведение оперативного эксперимента допускается только в целях выявления, пресечения и раскрытия умышленных, а также тяжких, особо тяжких преступлений, т. е. деяний, санкция статьи УК РФ за которые предусматривает наказание в виде лишения свободы свыше пяти лет, или более строгое наказание.

Учитывая, что квалификация преступления и, следовательно, его причисление к соответствующей категории возможны только в процессе расследования и судебного рассмотрения материалов дела, достаточно, чтобы выявляемое, пресекаемое преступление могло быть отнесено к соответствующей категории тяжести.

Для достижения целей оперативного эксперимента оперативниками создаются условия, максимально приближенные к ситуациям, в которых совершалось интересующее их событие, т. е. для его осуществления должны быть привлечены необходимое количество лиц, соответствующие транспортные, технические средства, создана соответствующая обстановка в местах его проведения (в помещении, на территории).

Накопленный практический опыт позволяет выделить два вида оперативного эксперимента в зависимости от цели его проведения.

Первый направлен на выявление неизвестных лиц, содержание заключается в использовании специально подготовленных контролируемых объектов (аналогичных) покушения преступников (ловушки, приманки), которые помещаются там, где может быть совершено преступление. По кражам на станциях, вокзалах, в портах это сумки, чемоданы в залах ожидания, по кражам автотранспорта применяются транспортные средства-ловушки на автостоянках. При выявлении разбоев, грабежей и других преступлений для приманки производят экипировку соответствующим образом оперативников с направлением их в места возможного совершения преступления.

В иных случаях требуется создавать фирмы, подыскивать квартиры, магазины-ловушки для выявления лиц, совершающих мошенничества в сфере экономики и другие преступления, находясь в розыске, торгующих краденным, запрещенным к обороту товаром.

Второй вид используется только для документирования и задержания с поличным лиц, обоснованно подозреваемых в совершении преступлений. Чаще всего этот вид осуществляется по взяточникам,

торговцам наркотиками, оружием и прочим преступникам, где фигурируют любые запрещенные к обращению предметы, вещества.

Задачи, решаемые проведением оперативного эксперимента:

— задержание правонарушителей в момент совершения преступлений и изъятие предметов, присутствующих при этом;

— проверка и уточнение данных на причастность определенных лиц к конкретным событиям криминального характера (наличие возможностей, навыков, умений);

— проверка выдвигаемых оперативных версий;

— установление обстоятельств совершаемых преступлений;

— создание условий для обнаружения разыскиваемого лица, похищенного имущества;

— перед проведением оперативного эксперимента руководитель (инициатор) должен убедиться в том, что:

— характер создаваемых условий в разумной степени очевиден и в связи с этим правильно оценен и воспринят объектом, совершающим преднамеренные действия;

— существуют основания предполагать, что планируемое ОРМ выявит законспирированную противозаконную деятельность, обнаружит разыскиваемое лицо или похищенные средства;

— создание для объекта соответствующих условий не является неоправданным ввиду характера противоправной сделки, в которой объект ОРД намерен участвовать.

Исходя из анализа практики применения данного ОРМ можно выделить несколько организационных этапов его проведения, составляющих некий алгоритм действий оперативников:

— получение достоверной информации о причастности лица к замаскированной преступной деятельности;

— принятие решения на проведение оперативного эксперимента, вынесение постановления, составление плана ОРМ;

— осуществление мер по документированию противоправных действий подозреваемых в ходе проведения эксперимента проведением комплекса мероприятий по выявлению и фиксации следов преступления;

— принятие мер к задержанию подозреваемого в момент совершения преступления или разыскиваемого в момент обнаружения.

Сказанное означает, что поступившая информация должна быть проверена и подтверждена. После чего принимается решение, выносится постановление о проведении оперативного эксперимента,

согласно ч. 5 ст. 8 ФЗ «Об ОРД», в котором отражаются основания применения оперативного эксперимента в отношении конкретного объекта разработки в определенной тактической ситуации. Указывается организатор операции, суть имеющейся информации, признаки какого преступления в ней содержатся, сведения о конкретных лицах и фактах, а также в каких местах и в отношении кого предполагается осуществление ОРМ. После утверждения руководителем ОРО постановление хранится в материалах у инициатора проведения ОРМ.

Четкое и результативное проведение эксперимента требует составления плана, который имеет свободную форму состоит из двух разделов: общего, включающего законные основания проведения эксперимента, а также обстоятельства, требующие проверки данным ОРМ, и основного (описательного), который содержит организационные, тактические действия, их, количество, последовательность относительно:

- места, времени проведения, списка участников, мероприятий по легендированию, конспирации и безопасности участников;
- расчета необходимых сил и средств, материальных затрат;
- мер взаимодействия различных ОРО;
- мер по реагированию на изменение обстановки;
- конкретных действий по использованию оружия, транспорта, технических средств наблюдения, фиксации хода и результатов оперативного эксперимента.

В случае проведения оперативного эксперимента, состоящего из нескольких этапов, конкретные экспериментальные действия (мероприятия) могут проводиться по отдельному плану.

Организационные действия инициатора после определения цели проведения оперативного эксперимента:

- принятие мер к сохранению в тайне сведений о предстоящей операции;
- согласование и проработка оптимальной оперативно-тактической формы ОРМ с руководителем ОРО;
- решение вопросов обеспечения материального, оперативно-технического, поискового содержания, взаимодействия с другими ОРО;
- получение разрешения руководства на проведение эксперимента в установленном порядке;
- привлечение при необходимости соответствующих служб и других органов, координация их действий;
- отработка надежной системы негласного контроля за объектом, с применением комплекса ОРМ и следственных действий для доку-

ментирования преступных действий и задержания виновных в момент их совершения.

При осуществлении эксперимента допускается (если его невозможно избежать) нанесение вреда интересам личности или государства, совершаемого при правоммерном выполнении служебного или общественного долга (ч. 4 ст. 16 ФЗ «Об ОРД»).

В соответствии со ст. 36 ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» при имитации преступной деятельности в ходе проведения оперативного эксперимента ОРО разрешается использовать таковые средства без соответствующих на то лицензий.

Все действия участников ОРМ и контролируемых лиц должны быть задокументированы. Меры по документированию при проведении оперативного эксперимента заключается в фиксации событий, для чего используется видео-, аудиозапись, фото- и киносъемка, информационные системы и другие технические средства как самостоятельно оперативником, так и с помощью оперативно-поисковых, оперативно-технических подразделений, должностных лиц и специалистов по их применению в установленном порядке. Может быть использована помощь отдельных граждан с их согласия, на гласной и негласной основе.

В случаях привлечения инициатором проведения ОРМ сотрудников оперативно-поисковых и оперативно-технических подразделений их роль в данном ОРО сводится к негласному контролю (наблюдению) за лицами и объектами, созданными для преступных посягательств, с применением технических средств и фиксация совершаемых действий. Очень важно не допустить утрату либо порчу объекта контроля за разрабатываемыми или проверяемыми лицами.

Результат проведенного ОРМ может быть оформлен рапортом. В ситуациях, когда экспериментом выявляется преступление или лицо, причастное к совершению преступления, результат проведенного мероприятия оформляется актом оперативного эксперимента. По форме и содержанию акт должен соответствовать требованиям, предъявляемым к протоколу следственного эксперимента, без указания сведений, относящихся к государственной тайне.

Во вводной части акта отражаются:

- цель мероприятия, время, обстановка и условия проведения;
- расстановка участников;
- местонахождение объекта наблюдения и лиц, приглашенных для контроля за его действиями;
- применяемые технические средства;

- участие в эксперименте специалиста;
- замечания участников.

К акту прикладываются рапорта инициатора и других участников ОРМ, объяснения задержанных, очевидцев, иные оперативные документы, физические носители информации (аудио-, видеопленки).

Порядок предоставления результатов проведенного оперативного эксперимента наработан практикой и должен включать:

- вынесение руководителем ОРО постановления о предоставлении;
- результатов ОРД органу дознания, следователю или в суд;
- вынесение постановления о рассекречивании отдельных оперативно-служебных документов (материальных носителей), содержащих государственную тайну (в случае необходимости легализации результатов);
- оформление необходимых сопроводительных документов и фактическую их передачу по назначению.

Предоставление ОРО результатов эксперимента органу дознания, следователю или в суд производится на основании постановления руководителя ОРО в соответствии с межведомственной Инструкцией «О порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю, прокурору или в суд». Одновременно с постановлением направляется акт оперативного эксперимента, а также документы о результатах проведения иных ОРО.

В случае необходимости и когда нет опасности расшифровки источников получения информации, способов ее получения, результаты, зафиксированные в ходе эксперимента, могут быть рассекречены отдельным актом, протоколом, составляемым оперативником. С этими материалами в следственное подразделение направляется и подробное сопроводительное письмо. В нем излагается, в какой ситуации, кто, с помощью какого прибора, когда и где получил видео-, аудиозапись, фотографию. В случаях, когда ОРМ проводилось по отдельному поручению следователя, направление материалов оформляется как ответ на него, без вынесения постановления об этом.

Результаты эксперимента могут использоваться в следующих направлениях:

- предоставление для возбуждения уголовного дела и доказывания по нему;
- вспомогательный характер для определения тактики проведения как ОРМ, так и следственных действий;
- в оперативно-розыскной тактике, даже при отсутствии предполагаемого результата, проведенного ОРМ.

5. СООТНОШЕНИЕ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ ДЕЙСТВИЙ В ИНФОРМАЦИОННОЙ СФЕРЕ (ИНТЕРНЕТ) И ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОГО МЕРОПРИЯТИЯ «ИСПОЛЬЗОВАНИЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ»

В современном мире значительные объемы информации циркулируют в сети Интернет, концентрируются в информационных ресурсах и различных технических устройствах в компьютерной форме. В связи с этим, в оперативно-розыскной науке и практике ведется активный поиск оптимальных форм и методов сбора компьютерной информации. При этом, как правило, отмечается недостаточная правовая регламентация получения доступа к компьютерным данным в интересах оперативно-розыскной деятельности.

В этой сфере особенно эффективно проводятся ОРМ в целях выявления и раскрытия хищений культурных ценностей, автотранспорта, а также для выявления предметов, запрещенных в гражданском обороте (наркотики, оружие, взрывчатые вещества, ядохимикаты). Особую актуальность получает в последнее время осуществление ОРД по выявлению, предотвращению и пресечению таких преступлений как мошенничество в сфере компьютерной информации (ст. 159.6 УК РФ), незаконное изготовление и оборот порнографических материалов или предметов (ст.ст. 242, 242.1 УК РФ), участие в террористической деятельности и наемничество (ст.ст. 205.1-205.6, 359 УК РФ), сфере компьютерной информации (ст.ст. 272–274 УК РФ).

Так, наведение справок, предполагающее получение из различных учреждений путем запросов определенных сведений, может быть дополнено справочными данными из открытых источников информационных ресурсов.

С помощью популярных поисковых систем Rambler, Yandex, Google, при введении ключевых слов «продаю» «антиквариат», «автотранспорт» можно получить достаточное количество ресурсов, которые следует изучить с целью обнаружения предметов, сходных по описанию с похищенными, и выставленными на продажу.

Сбор образцов для сравнительного исследования предполагает получение объектов — носителей информации, необходимых для их исследования, т. е. изучения, описания, сравнения с ранее добытыми информационными объектами. Сбор информационных объектов в данном случае осуществляется путем их изъятия, копирования, посредством проверочной закупки, например запись веб-страницы сайта, на котором производится продажа антиквариата, где могут быть указаны фотографии выставляемых предметов, их подробное описание, адреса, телефоны или другие данные для связи с продавцом. Впоследствии сохраненные на магнитных носителях объекты можно предъявить для опознания потерпевшим.

Пересылаемые информационные объекты, могут быть обнаружены и использованы ОРО в ходе осуществления контроля за электронными почтовыми отправлениями или их разновидностями.

Негласное наблюдение в инфосфере — это действия, направленные на осуществление негласного наблюдения в сетях передачи информации с использованием специальных технических средств с фиксацией (или без нее) результатов, с целью получения информации, имеющей значение для решения задач ОРД. В случае если данное ОРМ затрагивает конституционные права граждан, оно проводится только на основании соответствующего судебного решения. В случае подтверждения, например, информации о том, что на продажу выставлены похищенные культурные ценности, можно осуществлять контроль оставленного продавцом почтового ящика (при наличии судебного решения).

В ходе оперативного внедрения оперативник имеет возможность осуществить сбор информационных объектов для сравнительного исследования, идентификации (в частности — провести проверочную закупку интересующих объектов и т. д.). Его действия тщательно маскируются, в отношении сохранности обнаруженных информационных объектов, принимаются специальные меры конспиративного характера.

Например, получив информацию о продаже похищенных икон, можно осуществить виртуальный контакт с продавцом под легендой покупателя, выяснить источники приобретения антиквариата. Для этого можно использовать различные поисковые системы, которая при использовании системы «Поиск юзера на сайте» позволяет увидеть, кто еще находится на данной странице. Так, находясь на сайте «АУКЦИОН.РУ» на странице, где имелась выставленная на торг

икона, сходная по приметам с похищенной, оперативник, применив функцию «поиск юзера на сайте», вступил в контакт с выявленным лицом.

Например, в ходе переговоров, легендированных под заинтересованность покупателя, было установлено, что несколько подобных икон объект проверки приобрел на вернисаже в московском парке «Измайлово» у человека, находящегося там постоянно, были также даны его приметы и конкретное время и местонахождение. Полученная информация предоставила возможность провести ОРМ в указанном месте и изъять 14 икон, похищенных из храмов в Московской области.

Оперативный эксперимент в информационной сфере — это действия, направленные на осуществление моделирования определенных информационных объектов и отношений, благоприятствующих решению конкретных задач ОРД, возникающих в противоправных действиях объектов ОРД (в информационной сфере с использованием технических или специальных технических средств и средств связи с фиксацией (или без нее) результатов, с целью получения информации, имеющей значение для решения задач ОРД). Учитывая определенные правовые последствия данного эксперимента, подготовка оперативного эксперимента оформляется постановлением руководителя ОРО. Если оперативный эксперимент проводится с целью фиксации действий объектов оперативной проверки или разработки в ситуации, вызывающей преступные или противоправные действия, то постановление руководителя ОРО санкционируется прокурором. Статья 15 ФЗ «Об ОРД» предоставила субъектам ОРД полномочия создавать предприятия, учреждения, организации, прежде всего с целью выявления, предупреждения, пресечения и раскрытия преступлений, а также выявления и установления лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших. Одним из видов таких объектов могут быть и создаваемые в сети Интернет-сайты, оказывающие услуги скупки (автомобили без документов, антиквариат, компьютерная техника, аудио-, видеоаппаратура, ювелирные изделия, контрафактная продукция). При поступлении предложений от сбытчиков в сети, как правило, для контакта оставляются электронные адреса, а не телефоны.

Оперативный осмотр-обследование (оперативный доступ) информационных объектов и средств связи позволяет обнаружить, предварительно изучить по месту осмотра без изъятия, зафиксиро-

вать, изъять следы, документы и другие объекты — носители информации, которые могут служить доказательствами противоправного деяния. В процессе оперативного осмотра допускаются сбор информационных объектов для сравнительного исследования, а также перемещение, копирование, пометка объектов-носителей информации и создание условий для следообразования. Должностные лица ОРО вправе привлекать к проведению оперативного осмотра специалистов, граждан, сотрудничающих с ними на гласной и негласной основе.

Контролируемая поставка дает возможность отслеживать маршрут прохождения информационных объектов ОРД для выявления замаскированных преступлений и установления лиц, причастных к их подготовке или совершению.

До недавнего времени вариант законодательного закрепления соответствующих действий был предложен лишь в модельном законе «Об оперативно-розыскной деятельности» (принят на XXVII пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств — участников СНГ (Постановление от 16.11.2006 № 27-6), где вариант ОРМ был назван как «мониторинг информационно-телекоммуникационных сетей и систем» и определен как «получение сведений, необходимых для решения конкретных задач оперативно-розыскной деятельности, и их фиксация путем наблюдения с применением специальных технических средств за характеристиками электромагнитных и других физических полей, возникающих при обработке информации в информационных системах и базах данных и ее передаче по сетям электрической связи, компьютерным сетям и иным телекоммуникационным системам».

Федеральный закон от 06.07.2016 № 374-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О противодействии терроризму” и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части установления дополнительных мер противодействия терроризму и обеспечения общественной безопасности» дополнил этот перечень мероприятием, названным «получение компьютерной информации». Появление ОРМ, учитывающего специфику доступа к информации в современных компьютерных системах, требует детального уяснения сущности и содержания нового мероприятия, проработки основ его практического осуществления.

Для решения этой задачи в первую очередь необходимо разобраться с тем, какое содержание вложено законодателем в ОРМ «получение компьютерной информации». В отличие от названий иных

ОРМ оно отражает не способ получения оперативно-розыскной информации, а форму, в которой эта информация представлена.

Практически все предусмотренные ФЗ «Об ОРД» мероприятия направлены на получение оперативно-розыскной информации в той или иной форме (в устной или текстовой, в форме видео- или аудио-записи, фотоизображения и т. д.). Определенная часть из них допускает получение результатов ОРМ в виде компьютерных файлов (снятие информации с технических каналов связи, наведение справок, сбор образцов для сравнительного исследования, обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств и др.).

Введение нового ОРМ связано с распространенностью компьютерной формы представления оперативно значимой информации и ее специфическими свойствами, обуславливающими особые способы ее получения. Анализ содержания нового ОРМ важно начать с уяснения сущности понятия «компьютерная информация».

Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» в ст. 2 дает общее понятие информации — это сведения (сообщения, данные), независимо от формы их представления. Понятие компьютерной информации на уровне законодательства закреплено только в гл. 28 УК РФ, где в примечании 1 к ст. 272 обозначено, что под компьютерной информацией понимаются сведения (сообщения, данные), представленные в форме электрических сигналов, независимо от средств их хранения, обработки и передачи. В Соглашении о сотрудничестве государств-участников СНГ в борьбе с преступлениями в сфере компьютерной информации (Минск, 1 июня 2001 г.), указанный термин обозначен как «информация, находящаяся в памяти компьютера, на машинных или иных носителях в форме, доступной восприятию ЭВМ, или передающаяся по каналам связи». Сравнение показывает, что в новой редакции ст. 272 УК РФ законодатель дал определение компьютерной информации через форму ее представления, а не через перечисление средств ее хранения, обработки и передачи, и сделал это, на наш взгляд, совершенно обоснованно, поскольку спектр таких средств постоянно изменяется и расширяется.

В официальном отзыве Верховного Суда Российской Федерации от 07.04.2011 года «На проект Федерального закона “О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные акты Российской Федерации”» отмечено, что предложенный термин

«электрические сигналы» не вносит достаточной ясности в определение понятия и требует дополнительного пояснения. Развитие способов обработки и хранения компьютерной информации приводит к использованию помимо электрических иных физических явлений, но при этом большинство исследователей сходится в том, что законодательная дефиниция «компьютерной информации» является вполне адекватно отражаемой ею действительности и будет иметь положительное влияние на правоприменительную деятельность.

Таким образом, под компьютерной информацией следует понимать специфическую форму ее представления, приспособленную для обработки в компьютерных устройствах, передачи по каналам связи и хранения на специализированных носителях.

Компьютерная форма позволяет с использованием программного обеспечения эффективно обрабатывать данные, с высочайшими скоростями пересылать их на любые расстояния. Особым свойством, активно используемым преступниками при сокрытии следов противоправных деяний, является обезличенный характер компьютерных данных (отсутствие признаков, прямо указывающих на связь с лицом, их создавшим или подвергшим модификации) и возможность их быстрого полного уничтожения. Не менее важна возможность выполнять копирование компьютерных данных при полном совпадении исходных данных и копий, производимых в неограниченном количестве. Указанное свойство в определенных оперативно-розыскных ситуациях обеспечивает конспирацию проведения ОРМ, поскольку с компьютерных данных, как правило, снимается только копия, а сами данные остаются в неизменном виде, и их владелец не может наблюдать каких-либо признаков того, что произошло копирование информации.

В специальной литературе в качестве синонимов понятию «компьютерные данные» в рассматриваемом контексте используются термины «электронные данные», «цифровые данные», «виртуальные следы».

Находящиеся в компьютерной форме данные не могут восприниматься человеком непосредственно, поэтому для организации взаимодействия человека с компьютером обязательными являются два противоположных процесса, осуществляемых с помощью специальных программ и устройств ввода-вывода: кодирование (преобразование входной информации в форму, воспринимаемую компьютером) и декодирование (преобразование компьютерных данных в форму, доступную для восприятия человеком).

В качестве компьютеров в настоящее время могут рассматриваться достаточно разнообразные устройства, предназначенные для автоматизированной обработки оцифрованных данных (персональные и сетевые компьютеры, серверы, ноутбуки, сотовые телефоны, смартфоны, планшеты, банкоматы и др.), причем в данном контексте под обработкой можно в широком смысле понимать выполняемые по заданным в программном обеспечении алгоритмам операции по вводу-выводу, передаче, хранению, копированию, модификации, удалению таких данных. Довольно широк и спектр носителей компьютерной информации (встроенные и внешние накопители на жестких магнитных дисках, флэш-карты, оптические диски, CD и DVD диски и др.), на которых она может долговременно храниться и с которых может быть перенесена в компьютер при их подключении к нему. Временно компьютерная информация также может находиться в микросхемах памяти самого компьютера (ОЗУ, ПЗУ, ППЗУ), а также в микросхемах управляемых компьютером периферийных устройств (принтеров, сканеров, факсов и др.). Наконец, она может передаваться между компьютерными устройствами по техническим каналам связи в информационно-телекоммуникационных сетях, подвергаясь при этом обработке (и оставляя определенные следы) в обеспечивающих процесс передачи промежуточных сетевых устройствах (сетевых серверах, маршрутизаторах, концентраторах, модемах и др.).

Практически любые данные могут быть переведены в компьютерную форму, которая в настоящее время в основном ассоциируется с цифровой формой представления данных. Интенсивный процесс «оцифровки» данных наблюдается во всех сферах человеческой деятельности, и, по некоторым оценкам, сегодня не оцифровано лишь чуть более 2 % доступной информации. Благодаря постоянному снижению стоимости хранения информации в цифровой форме огромные массивы данных могут быть сохранены и использованы для автоматизированной обработки, что открывает в ОРД новые горизонты для информационного поиска.

Таким образом, можно считать, что в техническом плане получение компьютерной информации может осуществляться:

а) при доступе (непосредственном или дистанционном через компьютерную сеть) к устройствам памяти, установленным в компьютере и периферийном оборудовании;

б) при копировании данных с внешних устройств хранения информации;

в) при получении информации с технических каналов связи и входящих в них промежуточных обслуживающих устройств.

Во всех случаях информация может быть получена в виде отдельных текстовых, графических, аудио и видео документов либо выборок по заданным условиям из специализированных баз данных.

Основу ОРМ «получение компьютерной информации», составляют достаточно сложные в техническом плане и требующие специальной подготовки действия по добыванию хранящейся в компьютерных системах или передаваемой по техническим каналам связи информации о лицах и событиях, вызывающих оперативный интерес. В большинстве случаев их правильное осуществление невозможно без участия специалиста. Об этом, в частности, свидетельствует и указание в ч. 4 ст. 6 ФЗ «Об ОРД» на то, что ОРМ, связанные с получением компьютерной информации, проводятся с использованием оперативно-технических сил и средств органов федеральной службы безопасности и органов внутренних дел. Для определения конкретных действий, способных обеспечить получение компьютерной информации в рамках анализируемого ОРМ, целесообразно выделить потенциальные источники оперативно значимых компьютерных данных, места сетевого общения (закрытые сетевые форумы и чаты, сообщества криминальной направленности в социальных сетях и др.) криминально настроенных лиц и их персональные страницы в социальных сетях.

Оперативно значимая информация на указанных объектах может концентрироваться в виде следов противоправной деятельности, ссылок на материалы, запрещенные к распространению, сообщений лиц, осведомленных об обстоятельствах подготовки и совершения преступлений.

Среди источников получения оперативно значимой компьютерной информации особое место занимают сетевые каналы коммуникации, задействованные преступниками для координации действий с использованием электронной почты, средств обмена сообщениями, приложений Интернет-телефонии, мессенджеров и т. п. Обнаружение и контроль таких каналов оперативными подразделениями обеспечивает им существенные преимущества. При этом важно учитывать, что количество сетевых сервисов, устанавливающих текстовую, голосовую и видеосвязь между компьютерами через Интернет, постоянно увеличивается (ICQ, Skype, WhatsApp, Viber, Telegram и др.), причем многие из них предоставляют услуги шифрования передаваемых данных.

Оперативно-значимая информация может быть получена и из таких источников, как выборки, генерируемые по заданным условиям при анализе сведений из различных баз данных, формируемых в информационных системах государственных органов и коммерческих структур, в том числе банков и операторов связи.

Содержание ОРМ «получение компьютерной информации» связано с применением особых способов доступа к перечисленным выше информационным источникам для достижения указанного в названии мероприятия результата. К таким способам, могут быть отнесены:

1. Негласное применение специального программного обеспечения и оборудования для скрытного съема данных с компьютерных устройств, потенциально содержащих оперативно значимую информацию, включая негласный дистанционный доступ к компьютерам, имеющим сетевое подключение. Речь здесь, как правило, идет о доступе к информации, которую разрабатываемые лица размещают на закрытых сетевых ресурсах или хранят в своих компьютерных системах и, возможно, не намереваются куда-либо передавать.

2. Оперативно-розыскной мониторинг представляющих оперативный интерес сетевых информационных ресурсов, реализуемый через: автоматизированный поиск ресурсов, содержащих запрещенную к распространению информацию; оперативно-розыскное изучение материалов выявленных ресурсов, связанных с деятельностью преступных сообществ; наблюдение за закрытыми для общего доступа местами сетевого общения криминальной направленности.

3. Негласная установка в компьютерные устройства разрабатываемых лиц специального программного обеспечения, позволяющего фиксировать содержание осуществляемых с этих компьютеров сеансов связи. При этом формирование файлов с информацией о содержании таких сеансов связи, скрытно направляемых на определенный сетевой адрес, происходит на обозначенном компьютере в отличие от ОРМ «снятие информации с технических каналов связи», где информация снимается с каналов связи в процессе ее передачи с использованием предоставляемой оператором связи возможности подключения к указанным каналам.

4. Применение аналитического программного обеспечения для выявления оперативно значимой информации в базах данных различного назначения. Понятно, что в простейших случаях соответствующие выборки могут представляться по запросу органа, осуществляющего ОРД, в рамках ОРМ «наведение справок». Однако

есть ситуации, когда субъект ОРД заинтересован в получении от владельца базы данных непосредственного доступа к ней для обнаружения сложных неявных связей между объектами оперативного интереса путем анализа массивов неструктурированных данных из различных источников.

Статья 2 Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон „О противодействии терроризму“ и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части установления дополнительных мер противодействия терроризму и обеспечения общественной безопасности» дополнена ст. 15 Федерального закона от 03.04.1995 № 40-ФЗ «О федеральной службе безопасности» частью четвертой, закрепившей право федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности получать на безвозмездной основе от государственных органов и государственных внебюджетных фондов необходимые для выполнения возложенных на него обязанностей информационные системы и (или) базы данных, в том числе путем получения возможности удаленного доступа к ним.

Подводя итог рассмотрению содержания ОРМ «получение компьютерной информации», следует признать, что, несмотря на отмеченные выше определенные неточности, присущие его названию, все же при разумном нежелании законодателя множить виды ОРМ, направленных на решение одной и той же задачи, охватить все перечисленные действия общим названием было весьма проблематично. Предложенное законодателем название ОРМ можно считать вполне приемлемым при том, что в ведомственных нормативных актах будет закреплён развернутый перечень действий, допустимых при его осуществлении на практике, и дана четкая правовая регламентация порядка их реализации.

Согласно ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» оно отнесено к числу ОРМ, ограничивающих конституционные права человека и гражданина на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, а также право на неприкосновенность жилища, и его проведение допускается на основании судебного решения и при наличии информации:

- 1) о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, по которому производство предварительного следствия обязательно;

2) о лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших противоправное деяние, по которому производство предварительного следствия обязательно;

3) о событиях или действиях (бездействии), создающих угрозу государственной, военной, экономической, информационной или экологической безопасности Российской Федерации. Той же статьей допускается возможность осуществлять получение компьютерной информации без судебного решения по основаниям, предусмотренным п. 5 ч. 2 ст. 7 ФЗ «Об ОРД» (связанным с необходимостью на длительной основе организовывать и проводить работу по обеспечению безопасности органов, осуществляющих ОРД) при наличии согласия гражданина в письменной форме.

Особого исследования заслуживает вопрос правового регулирования получения информации из массивов персональных данных при условии, что оператор их обработки передает такие массивы субъекту ОРД, предварительно их обезличив (например, заменив конкретные имена, раскрывающие персональные данные, последовательностью условных номеров). Очевидно, что предоставление массивов обезличенных данных не ограничивает конституционные права граждан и, соответственно, может производиться без судебного решения.

В определенных ситуациях субъекту ОРД достаточно лишь проверить версию о том, действительно ли имело место сочетание каких-либо событий (например, серия звонков на заданный номер с одного и того же абонентского номера и посещение определенного объекта владельцем этого номера в заданном временном промежутке). При подтверждении такой версии для конкретного обезличенного абонента его персональные данные могут быть получены уже в установленном законом порядке после вынесения судебного решения.

Расширение практики осуществления рассматриваемого ОРМ потребует решения целого комплекса организационных и правовых проблем, совершенствования нормативной регламентации вопросов обеспечения прав граждан, а также взаимодействия операторов связи и провайдеров интернет-ресурсов с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, создания реальных правовых условий для организации подключения ОРО к массивам данных, формируемым в информационных системах государственных органов и коммерческих структур, к системам геопозиционирования, видеонаблюдения и видеофиксации. В частности, в соответствующих нормативных правовых актах должны быть уточнены полномочия

полицей по автоматизированному сбору и анализу разрозненных сведений о поведении граждан, их связях, интересах, финансовых операциях, местонахождении и перемещениях, формированию «электронного досье». Заслуживают обсуждения и серьезные трудности при получении компьютерной информации, которые могут быть связаны с применением проверяемыми лицами средств криптографической защиты сообщений путем их шифрования. Отдельные государства пытались вводить соответствующие ограничения на использование стойких криптоалгоритмов и применять правовые нормы, регламентирующие доступ представителей правоохранительных органов к зашифрованной информации граждан. Решение этой проблемы следует искать не столько в правовом поле, сколько в адекватном наращивании и технологическом совершенствовании арсенала специальных средств, применяемых оперативными сотрудниками. Одновременно возрастает важность правового закрепления допустимости соответствующих процедур и их регламентации в ведомственных нормативных актах.

6. ПОНЯТИЕ ЛИЧНОГО СЫСКА

Личный сыск — форма реализации совокупности (комплекса) диктуемых конкретными обстоятельствами ОРМ и методов ОРД, осуществляемых как гласно так и негласно лично оперативниками в целях выявления, предупреждения, пресечения и раскрытия преступлений, розыска скрывшихся преступников и решения других задач ОРД.

Вместе с тем, отметим, что различные определения понятия «личный сыск» лишены единства.

В специальной литературе личный сыск рассматривается также как метод ОРД (универсальный метод ОРД либо комплексный метод). При этом отдельные элементы объединены единым термином — «метод», под которым понимается и способ достижения какой либо цели, решения конкретной задачи и совокупность приемов или операций.

Личный сыск в определенной мере рассматривается и как стадия оперативно-розыскного процесса (одним из последовательного ряда сменяющих друг друга фаз, подчиненных интересам раскрытия преступления).

В качестве отправной точки определения сущности личного сыска может быть использовано его понятийное образование. Слово «личный» можно рассматривать как синоним слов «индивидуальный», «самостоятельный»; оно относится к субъекту осуществления действия или действий, связанных с содержанием второго понятийного образования — «сыск», которое правомерно рассматривать как «выявление», «поиск», «розыск». Таким образом, личный сыск можно охарактеризовать как обнаружение, выявление, поиск, розыск, осуществляемый лично или индивидуально субъектом этих действий.

Еще в дореволюционной России термин «сыск» получил распространение и вполне определенное значение. Им обозначались специальные мероприятия не процессуального характера по установлению и обнаружению неизвестных или скрывшихся преступников, т. е. значение сыска стало отождествляться с действиями уполномоченных лиц или полиции, причем эти действия неформального, свобод-

ного характера имели, тем не менее, строго определенную направленность на раскрытие преступления и задержание преступника. В этом аспекте целесообразно рассматривать и современное значение личного сыска.

В связи с тем, что личный сыск является составной частью ОРД он может осуществляться только для достижения целей и решения задач, предусмотренных ФЗ «Об ОРД».

Из этого следует, что должностные лица ОРО имеют право осуществлять личный сыск, ориентируясь на такие объекты, как лица, представляющие оперативный интерес; криминальные факты в виде преступлений и сведения о лицах и фактах, представляющих оперативный интерес; данные, касающиеся обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу; предметы и документы, могущие служить вещественными доказательствами; имущество, подлежащее изъятию в возмещение причиненного ущерба.

Вместе с тем, не исключается проведение ОРМ личным сыском и для решения частных задач ОРД, преследующих конечные цели этой деятельности.

Следует отметить, что ФЗ «Об ОРД» предписывает решение задач ОРД путем личного участия должностных лиц в организации и проведении ОРМ. Вместе с тем было бы неоправданным отождествлять личный сыск лишь с осуществлением оперативником ОРМ. В противном случае любое личное участие в проведении ОРМ следует признать личным сыском, а любая совокупность ОРМ может образовывать понятие «личный сыск».

Личный сыск представляет собой не разовое (отдельное) мероприятие, а их совокупность, определенный процесс, при котором осуществляется комплекс целенаправленных ОРМ, выбор и сочетание которых диктуются конкретными обстоятельствами и решаемыми задачами ОРД. Исходя из этого, например, опрос, наведение справок или наблюдение не могут отождествляться с личным сыском, а рассматриваются лишь как его элементы, составные части.

В процессе личного сыска реализуются различные ОРМ в любой последовательности и совокупности, диктуемой конкретно складывающейся ситуацией. Фактические основания для проведения конкретных ОРМ предопределяются результатом одного или совокупности предшествующих действий, на основании которых оперативником, осуществляющим личный сыск, делается выбор последующего ОРМ, определяется его вид и тактика.

Субъект, осуществляющий ОРМ личным сыском, может сообразно обстановке действовать как гласно, так и негласно, опрашивать и проводить наблюдение, осматривать помещение, участок местности где он находится, наблюдать за объектом ОРМ, наводить справки в отношении конкретного лица, устанавливая и отождествлять его личность и др. Проведение отдельных ОРМ может корректироваться им в процессе личного сыска с учетом полученных новых данных. Это позволит определить тактику осуществления конкретного ОРМ, совокупность и последовательность тактических приемов, очередность проведения ОРМ, выбрать наиболее целесообразный метод, будь то наблюдение, опрос, наведение справок и т. д., конкретизировать их цели и пути достижения желаемого результата.

Поскольку объекты ОРМ не афишируют свою противоправную деятельность, а, наоборот, путем различных ухищрений стремятся сохранить в тайне их подготовку и совершение, скрыть следы и ввести в заблуждение правоохранительные органы, то и методы деятельности оперативников при реализации ОРМ личным сыском имеют разведывательно-поисковый характер, причем осуществляются они как гласно, так и негласно.

Применительно к различным видам ОРМ многолетней практикой выработаны соответствующие приемы и правила конспирации по скрытому либо зашифрованному проведению ОРМ, направленных на добывание и использование необходимой информации. При осуществлении личного сыска на лицо, его осуществляющее, возлагается обязанность по соблюдению конспирации, которая обусловлена необходимостью сохранения в тайне факта и цели проведения ОРМ, а также принадлежность субъекта личного сыска к ОРО. Такая зашифровка используется преимущественно, а ее осуществление предполагает предварительную подготовку. Для ее осуществления, как правило, избираются наиболее доступные способы, например использование оперативного гардероба, поведение сообразное обстановке. ФЗ «Об ОРД» в этих целях представляется право использовать документы, зашифровывающие личность, ведомственную принадлежность или принадлежность к ОРО.

Как представляется, при личном сыске допустимо и целесообразно проведение таких ОРМ, как опрос, наведение справок, сбор образцов для сравнительного исследования, проверочная закупка, наблюдение, отождествление личности, обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, получе-

ние компьютерной информации. Целесообразность их использования при личном сыске подтверждена многолетней практикой ОРО, а возможность осуществления прямо и косвенно закреплена в ведомственных нормативных правовых актах.

Перечисленные ОРМ применяются в комплексе и их перечень не является случайным, поскольку ФЗ «Об ОРД» прямо ограничивает возможность проведения ряда ОРМ не только индивидуально оперативником, но и неспециализированным оперативным подразделением. Например, ОРМ, связанные с контролем почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, ПТП с подключением к стационарной аппаратуре, со снятием информации с технических каналов связи проводятся специализированными подразделениями ОРО. Это связано с тем, что эти ОРМ связаны с ограничением конституционных прав граждан и имеют особо установленный законом порядок их проведения. Более того, при их осуществлении необходима и тщательная подготовка, конспирация, специальные познания и навыки, что в конечном счете и предопределяет специализацию и ограничение проведения таких ОРМ в индивидуальном порядке или неспециалистами.

Имеются ограничения и относительно проведения в процессе личного сыска отдельных ОРМ, которые при различных обстоятельствах ограничивают конституционные права либо связаны с повышенным риском.

Это касается, например, негласного обследования помещений, проверочной закупки предметов или веществ, изъятых из гражданского оборота. Повышенный риск этих и отмеченных выше ОРМ связан как с обеспечением физической безопасности лиц, их осуществляющих, так и с угрозой уголовной ответственности за нарушение установленного законом порядка их осуществления, а также с опасностью обнаружения и соответственно дискредитации деятельности ОРО в целом в случае, если станет известно об их осуществлении, например, при нарушении первичной обстановки на обследуемом объекте.

Следует максимально ограничить в процессе личного сыска самостоятельное осуществление столь острого с позиции права и безопасности ОРМ, как оперативное внедрение, даже если оно носит краткосрочный характер. Это тем более оправдано, что целью оперативного внедрения при осуществлении личного сыска должны быть либо получение оперативной информации, либо задержание подозреваемого с личным, пресечение совершаемого им преступления.

Наиболее часто в процессе личного сыска применяется опрос. Это не случайно, поскольку опрос как универсальная форма межличностного общения широко используется в сфере борьбы с преступностью. С учетом содержания и значения добываемых фактических данных, представляющих оперативный интерес, при опросе могут применяться различные тактические приемы, что делает его гибким, эффективным и поэтому востребованным мероприятием ОРД. Его использование в личном сыске позволяет решать ряд оперативно-розыскных задач, в том числе документирования преступных действий объектов ОРМ: выявление свидетелей, установление предметов и документов, которые могут быть доказательствами, проверка достоверности полученной информации.

При проведении опроса определяется круг лиц, представляющих оперативный интерес. Опрос может проводиться и в случаях, когда эти лица известны, и когда таких лиц необходимо выявить. В каждом конкретном случае это решается с учетом обстоятельств совершенного или особенностей подготавливаемого преступления, а также содержания и объема имеющейся у оперативника и необходимой дополнительной информации.

Так, при раскрытии преступлений по горячим следам, прежде всего, устанавливаются приметы преступников и определяется направление, в котором они скрылись. Для этого опрашиваются лица, которые в момент совершения преступления находились на месте происшествия или вблизи него. Сведения о лице (лицах), известном оперативнику, могут быть получены при проведении опроса по месту жительства, работы, учебы, отдыха, досуга. С учетом индивидуальных интересов, увлечений, навыков, круга знакомых проверяемого (разрабатываемого) число опрашиваемых может быть достаточно обширным.

Для предотвращения угрозы возможной мести со стороны преступников или иного оказания давления на свидетелей, а также проведения опроса в более безопасных условиях, располагающих к откровенности и обеспечивающих тайну ОРМ, в личном сыске может применяться опрос, исключаящий разглашение перед посторонними лицами, как его содержания, так и самого факта его проведения.

В процессе личного сыска возможны выявление лиц, представляющих оперативный интерес, установление события преступления, обнаружение похищенного имущества и иных предметов и явлений,

указывающих на признаки приготовления или совершения преступления, на основе установления сходства или тождества по заранее известным свойствам и признакам.

Выявление лиц, представляющих оперативный интерес, может быть основано как на их индивидуальных признаках, так и на признаках поведения. Эти данные выявляются и подтверждаются в процессе проведения опросов, осмотров, осуществления наблюдения.

В тех случаях, когда известны приметы лиц, причастных к подготовке или совершению преступления, их можно распознать по признакам внешности. Успех таких действий во многом зависит от того, насколько эти признаки характерны и как точно они описаны.

Собрав и оценив информацию о признаках, по которым возможно отождествление, необходимо выделить наиболее существенные — индивидуальные признаки внешности, наиболее характерные признаки предметов и орудий преступления, например шрамы, порезы, пигментные пятна, татуировки, дефекты речи, определенное строение тела, телодвижения, нервный тик, употребление излюбленных фраз или конкретных «слов-паразитов» и др.

Еще одной важной составляющей определения содержания анализируемого понятия личного сыска является обозначение субъекта этого действия. Из ФЗ «Об ОРД» и ведомственных нормативных правовых актов усматривается, что субъектами ОРМ являются должностные лица ОРО: все ОРМ, предусмотренные ст. 6 ФЗ «Об ОРД», организуются и проводятся при их личном участии. Что касается должностных лиц и специалистов, обладающих научными, техническими и иными специальными знаниями, а также отдельных граждан, то в законе идет речь лишь об использовании их помощи. Поэтому субъектами личного сыска не рассматриваются конфиденты и иные лица, оказывающие содействие ОРО, которые хотя и используют отдельные элементы личного сыска, тем не менее, могут являться лишь его участниками.

Разведывательно-поисковые мероприятия в рамках этого комплекса ОРМ могут непосредственно осуществляться как одним субъектом, так и группой. В частности, в ОВД для решения ряда задач выделены специализированные подразделения по выявлению и раскрытию отдельных видов преступлений в основном личным сыском (карманных краж, мошенничества).

Личный сыск ориентирован и предопределен нормами ФЗ «Об ОРД», УК, УПК, ведомственных нормативных правовых актов, кото-

рые составляют его правовую основу. Эти нормы как содержат прямые указания на его осуществление, так и создают правовые предпосылки, основания, порядок и направленность его осуществления. Осуществление личного сыска предполагает нормативно установленный порядок оформления и использования его результатов.

Характерной чертой личного сыска является и то, что в процессе реализации ОРМ его субъекты руководствуются не только положениями норм ФЗ «Об ОРД», но и законодательными актами, определяющими их полномочия. В частности, ст. 24 Федерального закона от 06.02.1997 № 27-ФЗ «О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации» предоставляет право сотрудникам внутренних войск при несении боевой службы входить беспрепятственно в жилые и иные помещения граждан, на принадлежащие им земельные участки, на территории и в помещения, занимаемые предприятиями, учреждениями и организациями независимо от форм собственности (за исключением дипломатических представительств иностранных государств в Российской Федерации), и осматривать их в целях пресечения преступлений или административных правонарушений, угрожающих общественному порядку и безопасности граждан, поиска и задержания лиц, противоправным способом проникших на охраняемые территории или покинувших их.

Соответственно должностное лицо, осуществляющее личный сыск и преследуя преступника, вправе войти в жилое помещение, при раскрытии преступления «по горячим следам» может не только реализовывать ОРМ, но и на основе их результатов и в зависимости от складывающейся обстановки выполнять действия и незамедлительно принимать решения, выходящие за рамки ОРД, но вытекающие из его полномочий.

Проведенный анализ перечня ОРМ поможет при изучении основ ОРД избежать неоднозначного толкования правовой регламентации их осуществления, что будет способствовать соблюдению конституционных прав граждан при осуществлении ОРМ.

Разрешение проблем, связанных с эффективной реализацией оперативно-розыскного законодательства, имеет существенное значение для государства и общества, поскольку влияет как на общую криминогенную ситуацию в стране, так и на уровень криминализации общества в целом, а значит, и на качество и уровень защищенности законных прав и интересов граждан.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В учебный и научный оборот вводится большой объем нового материала, подвергаемого обобщающему анализу, а также указания на реализацию конкретных ОРМ в правоприменительной практике, которая ежедневно демонстрирует важность их применения при раскрытии и расследовании преступлений, в том числе тяжких, представляющих повышенную общественную опасность.

Для оперативно-розыскной профилактики в целях установления степени криминальной опасности различных категорий профилируемых лиц, выбора наиболее оптимальных форм и методов оперативно-профилактического воздействия, определения адекватных поведению ОРМ и тактики их проведения большое значение имеет информация о его личности, увлечениях, образовании, наличии судимости, условиях жизни, семейном и материальном положении, ближайшем окружении, возможных причинах формирования и видах проявления антиобщественных взглядов.

Основным критерием проверки достоверности полученных сведений является информация, полученная в результате проведения ОРМ. Это предполагает проведение значительного числа ОРМ, которые должны быть согласованы между собой. С этой целью уже на этом этапе должен быть план проведения данных мероприятий, а это значит, что субъекты взаимодействия должны четко осознавать цель и задачи как самого взаимодействия, так и того, что необходимо получить на подготовительном этапе к расследованию рассматриваемого вида преступлений. От качества такого взаимодействия зависит и качество полученной в результате проведения ОРМ информации, а от наличия такой информации зависит формирование в процессе расследования преступлений объективной системы доказательств.

ИСПОЛЬЗУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА

1. Федеральный закон от 17.01.1992 № 2202-1-ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации» (действующая редакция, 2016) [Электронный ресурс]. — URL : http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_262/
2. Закон Российской Федерации от 01.04.1993 № 4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации». — Ст. 30 [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/10103372/>
3. Закон Российской Федерации от 21.07.1993 № 5473-1 «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/1305321/>
4. Федеральный закон от 03.04.1995 № 40-ФЗ «О Федеральной службе безопасности». — Ст. 10 [Электронный ресурс]. — URL : http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_6300/
5. Постановление Правительства Российской Федерации от 15.04.1995 № 339 «О порядке привлечения граждан к защите государственной границы Российской Федерации» [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/104556/>
6. Федеральный закон от 15.07.1995 № 103-ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/1305540/>
7. Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ (ред. от 06.07.2016) «Об оперативно-розыскной деятельности» Глава II. Проведение оперативно-розыскных мероприятий [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/10104229/>
8. Указ Президента Российской Федерации от 01.09.1995 № 891 «Об упорядочении организации и проведения оперативно-розыскных мероприятий с использованием технических средств» [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/12116101/>
9. Постановление Правительства Российской Федерации от 04.09.1995 № 870 «Об утверждении Правил отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням се-

кретности» 13 [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/104742/>

10. Указ Президента Российской Федерации от 30.11.1995 № 1203 «Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне» [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/10105548/>

11. Указ Президента Российской Федерации от 09.01.1996 № 21 «О мерах по упорядочению разработки, производства, реализации, приобретения в целях продажи, ввоза в Российскую Федерацию и вывоза за ее пределы, а также использования специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации» [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/10105821/>

12. Федеральный закон от 10.01.1996 № 5-ФЗ «О внешней разведке». — Ст. 13 [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/10135745/>

13. Указ Президента Российской Федерации от 18.04.1996 № 567 «О координации деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью» [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/1305727/>

14. Федеральный закон от 27.05.1996 № 57-ФЗ «О государственной охране». — Ст. 15 [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/10105588/>

15. Федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ (ред. от 21.07.2014) «О связи» (с изм. и доп., вступ. в силу с 21.10.2014). Ст. 64 [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/186117/>

16. Постановление Правительства Российской Федерации от 01.07.1996 № 770 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности физических и юридических лиц, не уполномоченных на осуществление оперативно-розыскной деятельности, связанной с разработкой, производством, реализацией, приобретением в целях продажи, ввоза в Российскую Федерацию и вывоза за ее пределы специальных технических средств, предназначенных (разработанных, приспособленных, запрограммированных) для негласного получения информации, и перечня видов специальных технических средств, предназначенных (разработанных, приспособленных, запрограммированных) для негласного получения информации в процессе осуществления оперативно-розыскной деятельности» [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/10135354/>

17. Постановление Правительства Российской Федерации от 02.02.1998 № 111 «О передаче конфискованных, а также бесхозяй-

ных радиоэлектронных и специальных технических средств, изъятых из оборота или ограниченно оборотоспособных на территории Российской Федерации, федеральным органам исполнительной власти, наделенным полномочиями по их использованию» [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/177382/>

18. Указание Генеральной прокуратуры Российской Федерации и Министерства внутренних дел Российской Федерации от 29.09.2008 № 215/69, 1/7818 «О порядке представления органами внутренних дел оперативно-служебных документов с целью осуществления прокурорами надзора за исполнением Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» [Электронный ресурс]. — URL : <http://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/1256957/>

19. Инструкция по организации работы пограничных органов с добровольными народными дружинами по защите Государственной границы Российской Федерации (утв. Приказом ФСБ РФ от 17.11.2010 № 566 «Об организации работы пограничных органов с добровольными народными дружинами по защите государственной границы Российской Федерации» [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/55170283/>

20. . Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции». — Ст. 13 [Электронный ресурс]. — URL : http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_110165/

21. Приказ Генеральной прокуратуры Российской Федерации от 15.02.2011 № 33 «Об организации прокурорского надзора за исполнением законов при осуществлении оперативно-розыскной деятельности» [Электронный ресурс]. — URL : <http://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/1257526/>

22. Приказ Генеральной прокуратуры Российской Федерации от 02.06.2011 № 162 «Об организации прокурорского надзора за процессуальной деятельностью органов предварительного следствия» [Электронный ресурс]. — URL : http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_115969/

23. Приказ МВД России, Министерства обороны Российской Федерации, ФСБ России, Федеральной службы охраны Российской Федерации, Федеральной таможенной службы, Службы внешней разведки Российской Федерации, Федеральной службы исполнения наказаний, Федеральной службы Российской Федерации по контролю за оборотом наркотиков, Следственного комитета Российской Федерации от 27.09.2013 № 776/703/509/507/1820/42/535/398/68 «Об

утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд» (Зарегистрировано в Минюсте России 05.12.2013 № 30544) [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/70531824/>

24. Приказ Министерства внутренних дел Российской Федерации от 01.04.2014 № 199 «Об утверждении Инструкции о порядке проведения сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации гласного оперативно-розыскного мероприятия обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств и Перечня должностных лиц органов внутренних дел Российской Федерации, уполномоченных издавать распоряжения о проведении гласного оперативно-розыскного мероприятия обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств» (Зарегистрировано в Минюсте России 21.05.2014 № 32369) [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/70663232/>

25. Батулин, С.С. Об основаниях проведения оперативно-розыскных мероприятий / С.С. Батулин // Российский юридический журнал. — 2013. — № 4.

26. Батулин, С.С. Об основаниях проведения оперативно-розыскных мероприятий судебного санкционирования / С.С. Батулин // Российский следователь. — 2013. — № 15.

27. Батулин, С.С. Проведение оперативно-розыскных мероприятий с целью проверки информации о даче взятки судьё / С.С. Батулин // Актуальные проблемы противодействия коррупционным преступлениям: сб. мат-лов Всерос. науч.-практич. конф. (19 апреля 2013 г., г. Хабаровск)» / под ред. Т.Б. Басовой, К.А. Волкова. — Хабаровск : Юрист, 2013.

28. Бобров, В.Г. Понятие оперативно-розыскного мероприятия. Основания и условия проведения оперативно-розыскных мероприятий: лекция / В.Г. Бобров. — М. : Академия управления МВД России, 2003. — С. 23–24.

29. Бессчасный, С.А. Опротестование незаконных судебных решений о даче разрешений органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, на проведение в отношении граждан оперативно-розыскных мероприятий / С.А.Бессчасный, В.А. Малюков // Законность. — 2015. — № 9.

30. Введенский, А.Ю. Статья: Законодательное закрепление новых оперативно-розыскных мероприятий — не необходимость, а ре-

альность, продиктованная практикой / А.Ю. Введенский // Российский следователь. — 2014. — № 5.

31. Ведищев, Н.П. Применение оперативно-розыскных мероприятий при расследовании дел о наркотиках / Н.П. Ведищев // Адвокат. — 2015. — № 3.

32. Волков, А.А. Актуальные проблемы соблюдения законодательства при проведении ОРМ, ограничивающих конституционные права граждан / А.А.Волков, В.В. Лошкарёв // Законность. — 2016. — № 4.

33. Иванов, В.В. К вопросу о правовом регулировании отдельных условий проведения оперативно-розыскного мероприятия «прослушивание телефонных переговоров» и перспективы его совершенствования / В.В. Иванов // Российский следователь. — 2016. — № 11.

34. Иванов, В.В. Использование результатов оперативно-розыскного мероприятия «прослушивание телефонных переговоров» в выявлении и раскрытии преступлений в сфере незаконного оборота наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов / В.В. Иванов, Е.Н. Холопова // Российский следователь. — 2013. — № 9.

35. Илюшин, А.А. Оценка доказательств, полученных в результате ОРМ при выявлении взяточничества / А.А. Илюшин // Законность. — 2013. — № 7.

36. Исмаилов, Ч.М. Проблемы реализации судебной власти в оперативно-розыскной деятельности / Ч.М. Исмаилов // Российский следователь. — 2015. — № 10.

37. Киселев, А.П. Комментарий к Федеральному закону от 12.08.1995 N 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» / А.П. Киселев, О.А. Васильев, Ю.В. Белянинова [Электронный ресурс]. — URL : <http://base.garant.ru/57319798/>

38. Коллантай, В.А. О судебном санкционировании проведения оперативно-розыскного мероприятия «наведение справок» / В.А. Коллантай // Российский следователь. — 2014. — № 10.

39. Макаров, А.В. Проблемы оформления результатов гласных оперативно-розыскных мероприятий / А.В.Макаров, О.В. Фирсов // Российский следователь. — 2013. — № 12.

40. Мачугин, М.А. Актуальные проблемы правового регулирования использования информационных систем при проведении оперативно-розыскного мероприятия «наведение справок» / М.А. Мачугин // Юридический мир. — 2013. — № 8.

41. Налбандян, Р.Г. Провокация преступлений: позиция Европейского суда по правам человека / Р.Г. Налбандян // Уголовно-исполнительная система: право, экономика, управление». — 2016. — № 1.

42. Оперативно-розыскная деятельность: учебник / под ред. К.К. Горяинова. — М. : Инфра-М, 2002. — 794 с. (Высшее образование).
43. Основы оперативно-розыскной деятельности: учебник / под ред. В.Б. Рушайло. — 2-е изд., испр. и доп. — СПб. : Лань, 2000. — 720 с.
44. Оперативно-розыскная деятельность: учебно-справочное пособие / сост.: В.Ю. Алферов, В.Л. Ильиных, А.Е. Федюнин. — М. : ПРИОР, 2002. — 272 с.
45. Практика применения Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: В 2 ч.: практич. пособие / под ред. В.М. Лебедева. — 7-е изд., перераб. и доп. — Ч. 1. — М. : Юрайт, 2016.
46. Светличная, И. Полицейская проверка / И. Светличная // Практическая бухгалтерия. — 2014. — № 9.
47. Степанова, Е.В. Основные требования, предъявляемые к проведению оперативно-розыскного мероприятия «проверочная закупка» / Е.В. Степанова // Российский следователь. — 2016. — № 10.
48. Степаненко, Р.А. О недопустимости подстрекательских действий при проведении оперативно-розыскных мероприятий по изобличению посредничества во взяточничестве / Р.А. Степаненко // Юридический мир. — 2014. — № 1.
49. Теория оперативно-розыскной деятельности: учебник для вузов / под ред. К. К. Горяинова, В.С. Овчинского, Г.К. Синилова. — 3-е изд., перераб. и доп. — М. : Инфра-М, 2014. — 712 с. (Высшее образование: Бакалавриат).
50. Чуркин, А.В. Проведение оперативно-розыскных мероприятий в отношении адвокатов / А.В. Чуркин // Адвокатская практика. — 2016. — № 1.

Учебное издание

Составитель:
Пудаков Евгений Рустамович

ОСНОВЫ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ

Учебное пособие

Сдано в набор 22.11.2016. Подписано в печать 28.12.2016.

Бумага офсетная. Печать ризографическая.

Усл. печ. л. 8,02. Уч.-изд. л. 9,47.

Тираж 300. Заказ 107

Башкирский институт социальных технологий (филиал)
Образовательного учреждения профсоюзов высшего образования
«Академия труда и социальных отношений»

450054, г. Уфа, проспект Октября, 74/2

[www:ufabist.ru](http://www.ufabist.ru)

Отпечатано в типографии БИСТ (филиала) ОУП ВО «АТиСО»

