

менном виде при уголовном деле (в ином определенном дознавателем, следователем, судом месте) – в своеобразной процессуальной «консервации», предполагающей способность быть представленным для визуального обозрения в любой момент уголовного судопроизводства: в ходе предварительного расследования, судебного следствия, апелляционного производства и т.д. Именно этим вещественные доказательства заметно выигрывают у результатов следственных (судебных) действий, направленных на

визуальное восприятие каких-либо материальных фрагментов объективной реальности, в первую очередь осмотра, предназначенных для отражения в сознании субъекта-познавателя и фиксации в материалах уголовного дела тех фрагментов окружающей реальности, которые в силу ряда причин не могут быть сохранены в первоначальном виде для последующего восприятия в ходе дальнейших правоотношений, в частности судебного разбирательства.

Гармаев Ю.П.,

доктор юридических наук, профессор
Сибирский юридический институт МВД России (г. Красноярск),
Бурятский государственный университет имени Доржи Банзарова (г. Улан-Удэ)

Проверка следователем результатов оперативно-розыскной деятельности

Цель данных тезисов – на основе открытых данных сформулировать основные этапы указанной в названии проверки. За основу возьмем уголовные дела и материалы преимущественно о взяточничестве и незаконном обороте наркотиков¹.

Итак, следователю представлены материалы уголовного дела, в которых имеются результаты оперативно-розыскной деятельности (далее – ОРД). Для эффективного использования алгоритма проверки рекомендуется изучить результаты ОРД неоднократно, поскольку за одно изучение проверить все материалы по всем предложенным критериям довольно сложно.

Этап 1. Формальная документальная проверка. На этом этапе следователь просто просматривает все документы, иные материалы и проверяет, все ли необходимые на месте. Вчитываться в содержание и вникать можно позднее.

Далее изложим содержание первых трех этапов проверки по следующей

формуле: «типичные ошибки и нарушения закона – как проверить».

1.1. Ошибки, связанные с рапортом или сообщением о результатах ОРД, – посмотреть, есть ли в материалах рапорт или сообщение (п. 6 Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд : утв. приказом от 27 сентября 2013 г. МВД России № 776, Министерства обороны России № 703, ФСБ России № 509, ФСО России № 507, ФТС России № 1820, СВР России № 42, ФСИН России № 535, ФСКН России № 398, СК России № 68 (далее – Инструкция).

1.2. Ошибки, связанные с наличием постановлений: о представлении результатов ОРД, о рассекречивании, о судебном разрешении на проведение оперативно-розыскных мероприятий (далее – ОРМ) и др. – имеются ли все постановления: о представлении результатов ОРД (ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-

¹ В полной мере этот подход раскрыт в авторском практическом пособии: Гармаев Ю.П., Викулов О.В. Ошибки и нарушения закона в сфере оперативно-розыскной деятельности. Вып. 2: практическое пособие. М.: «ТилКом», 2021. 120 с. В настоящих тезисах алгоритм проверки представлен в сокращенном варианте – из трех этапов. Полноценный алгоритм включает шесть этапов проверки и оценки.

розыскной деятельности» (далее – ФЗ об ОРД), о рассекречивании, о судебном разрешении проведения ОРМ).

1.3. Ошибки, связанные с государственной тайной, – проверить, рассекречены ли все необходимые результаты ОРД. Есть ли постановление о рассекречивании и все ли документы, иные объекты в нем указаны.

1.4. Ошибки, связанные с наличием документов, фиксирующих названия и обстоятельства проведенных ОРМ, – проверить, имеются ли все документы, фиксирующие названия и обстоятельства ОРМ, совпадают ли в них названия ОРМ и прочие наименования.

1.5. Ошибки, связанные с отсутствием и дефектами фото-, видео-, аудиозаписей, стенограмм к ним, иных материальных объектов, – проверить, приобщены ли фото-, видео(аудио), стенограммы к ним, материальные объекты.

1.6. Ошибки, связанные с несоблюдением иных формальных требований: даты, наличие приложений и других – проверить, соблюдены ли иные формальные требования: даты, наличие приложений, упаковки, опечатывания, изъятых денежных средств и наркотических средств, красящих веществ и т. д.

Этап 2. Проверка на предмет вероятной провокации и отсутствия оснований для проведения ОРМ – уже содержательная проверка и оценка результатов ОРД. Материалы следует изучить специально на предмет выявления самых существенных и неустраняемых нарушений закона.

2.1. Ошибки, связанные с множественностью проведенных однородных ОРМ (оперативный эксперимент, проверочная закупка), – проверить, сколько всего оперативных экспериментов или проверочных закупок проводилось.

2.2. Ошибки, связанные с провокационными (провокационно-подстрекательскими) действиями оперативных сотрудников и «содействующих лиц», – проверить, по чьей в целом инициативе передавалась взятка (продавался наркотик и т.п.). Оценить, не оказал ли влияние на фигуранта оперативный сотрудник или «содействующее лицо» с целью склонения

его к преступлению, к иным незаконным действиям.

2.3. Ошибки, связанные с инициативой «содействующего лица» («полицейского агента»), – установить, подали ли заявление о преступлении «содействующее лицо» («полицейский агент») или обычный гражданин.

2.4. Ошибки, связанные с моментом возникновения сведений-оснований, – проверить, имелись ли ДО начала ОРМ законные основания для их проведения.

2.5. Ошибки, связанные с ненадлежащими сведениями-основаниями проведения ОРМ, например, с отсутствием сведений о преступном намерении, умысле лица, – проверить, имелись ли ДО начала проведения ОРМ проверяемые сведения, указанные в ст. 7 ФЗ об ОРД, в частности о преступном намерении, умысле, к примеру, взяточполучателя (взятодателя) на взяточничество.

2.6. Ошибки, связанные с отсутствием сведений об основаниях проведения ОРМ, полученных из разных источников, – следует оценить и сделать прогноз о том, будут ли проверяемыми в условиях уголовного судопроизводства сведения об основаниях проведения ОРМ и о провокации.

Этап 3. Проверка и оценка на соответствие законодательству об ОРД – самый объемный по количеству критериев этап, где вновь идет не формальная, а содержательная проверка результатов ОРД по критериям законности их проведения. Необходимо вновь вчитываться, глубоко вникать в содержание и смысл документов и иных материалов, сопоставлять их между собой.

3.1 Ошибки, связанные с целями, задачами и принципами ОРД, – проверить, соблюдены ли цели и задачи, принципы ОРД (ст. 2, 3 ФЗ об ОРД).

3.2 Ошибки, связанные с ненадлежащим органом – субъектом ОРД, ненадлежащими должностными лицами, – проверить, надлежащий ли орган – субъект ОРД, проводил ОРМ, уполномоченное ли должностное лицо проводило ОРМ, подписало, утвердило документы (ст. 8, 13 ФЗ об ОРД).

3.3. Ошибки, связанные с реальным содержанием проведенного ОРМ (соответствует ли содержание наименованию), – проверить, соответствует ли содержание ОРМ тому, что предусмотрено законом, нет ли подмены одного ОРМ другим.

3.4. Отказ в допуске адвоката к участию в проведении ОРМ – проверить, нет ли неправомерного отказа адвокату в участии в гласных ОРМ типа «обследование помещений», гласных стадиях оперативного эксперимента или проверочной закупки.

3.5. Ошибки, связанные с несоблюдением в целом всех условий проведения ОРМ, – проверить, соблюдены ли в целом все условия проведения ОРМ (ст. 8 ФЗ об ОРД).

3.6. Ошибки, связанные с особым порядком проведения ОРМ, ограничивающих конституционные права граждан, – проверить, соблюден ли особый порядок проведения ОРМ, ограничивающих конституционные права граждан (ч. 2-7 ст. 8, ст. 9 ФЗ об ОРД и др.).

3.7. Ошибки, связанные с гарантиями неприкосновенности отдельных категорий лиц, – проверить, соблюдены ли

гарантии неприкосновенности отдельных категорий лиц: в отношении прокуроров – в соответствии с Федеральным законом «О прокуратуре Российской Федерации», в отношении судей – с Федеральным законом «О статусе судей», в отношении адвокатов – с Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и т. д.

3.8. Ошибки, связанные с порядком изъятия предметов, документов, материалов и сообщений, – проверить, соблюден ли порядок изъятия предметов, документов, материалов и сообщений в ходе ОРМ (п. 1 ч. 1 ст. 15 ФЗ об ОРД).

Безусловно, представленные в настоящих тезисах рекомендации не решают в полной мере проблему обучения правоприменителей всем вопросам, связанным с ОРД. Для решения этой задачи необходимо самостоятельно изучить всю нормативную базу, причем не только упомянутую здесь, руководящие разъяснения Верховного Суда РФ, Конституционного Суда РФ, ЕСПЧ, а также некоторые нормативные правовые акты Генеральной прокуратуры РФ, МВД РФ и иных правоохранительных органов.

Вытовтов А.Е.,

кандидат юридических наук
Восточно-Сибирский Институт МВД России (г. Иркутск)

Интеграция оперативно-розыскных сведений в уголовно-процессуальные доказательства

В рамках собирания доказательств по уголовному делу, согласно уголовно-процессуальному законодательству Российской Федерации выделяют такие стадии расследования преступления, как проверка и оценка доказательств. Действия должностных лиц по процессуальному закреплению, проверке доказательств П.А. Лупинская называла внешней, видимой стороной процесса доказывания (например: допрос, обыск, следст-

венный эксперимент, изучение документов и т.п.). Внутренней же стороной доказывания Полина Абрамовна именovala мыслительную деятельность, логическую деятельность, приводящую к познанию фактов, раскрытия истины¹. На это обращает внимание и А.А. Давлетов, отмечая, что не всегда подробная правовая регламентация уголовно-процессуального познания (обстоятельств, подлежащих доказыванию, понятия и видов

¹ Лупинская П.А. Избранные труды / сост. Т.Ю. Вилкова, М.И. Воронин; отв. ред. Л.А. Воскобитова. М.: Норма : Инфра-М, 2018. С. 87.