



Следственные и оперативно-розыскные ошибки: их профилактика и устранение в состязательном процессе

**доктор юридических наук, профессор
Гармаев Юрий Петрович**

**В среднем гражданин РФ за свою жизнь
вынужден защищаться 3,4 раза**



Юристы - чаще в разы!

I. Уголовно-правовые ошибки:

- связанные с применением Общей части УК РФ;
- при квалификации преступлений

III. Оперативно-розыскные ошибки:

1. связанные с проведением ОРМ;
2. связанные с документированием результатов ОРД;
3. связанные с представлением результатов ОРД;
4. связанные с использованием результатов ОРД на досудебных и судебных стадиях.

V. Профессиональные преступления следователей и оперативных сотрудников

КЛАССИФИКАЦИЯ ошибок

II. Уголовно-процессуальные ошибки:

1. на стадии рассмотрения сообщения о преступлении и возбуждения уголовного дела;
2. при производстве отдельных следственных действий;
3. связанные с нарушением права на защиту;
4. при исчислении процессуальных сроков;
5. при предъявлении обвинения;
6. На этапе ознакомления сторон с материалами уголовного дела;
7. при составлении обвинительного заключения;
8. иные.

IV. Криминалистические ошибки, связанные:

1. с осмотром места происшествия (ОМП);
2. с тактикой проведения иных следственных и процессуальных действий;
3. с не полнотой расследования;
4. с необъективностью расследования;
5. с признаками фальсификации доказательств и иных документов.

КЛАССИФИКАЦИЯ ошибок

По критерию существенности и устранимости

Существе-
н-ные
ошибки

Несущест-
-венные
ошибки

Устрани-
мые
ошибки

Неустрани-
мые
ошибки

По отношению к интересам стороны защиты

Ошибки против интересов
стороны защиты

Ошибки в пользу
интересов стороны
защиты

**Главный «хлеб»
адвоката-защитника -
это НЕ невиновность
подзащитного**



А, во-первых, ошибки и нарушения закона,
допускаемые следователем, оперативником,
прокурором, судьей





Что такое ошибки и нарушения, отличия?

- ✓ Ошибка следователя – это его упущение, которое адвокат выявил, но не подобрал статью закона и аргументацию о нарушении.
- ✓ Нарушение закона следователем – это та же выявленная адвокатом ошибка, только с аргументацией о том, что это именно нарушение закона, желательно существенное и неустранимое.

III. Оперативно-розыскные ошибки:

1. связанные с проведением ОРМ;

2. связанные с документированием результатов ОРД;

3. связанные с представлением результатов ОРД;

4. связанные с использованием результатов ОРД на досудебных и судебных стадиях.



Ваша честь!

Прошу Вас открыть 1-й том дела на С. 25-26.... Вы видите там постановление о проведении ОРМ:

- утвержденное ненадлежащим лицом (нарушение ч. 7 ст. 8 ФЗ «Об ОРД»);
 - в котором не описаны основания проведения ОРМ и нет указания на то, что они получены ДО начала его проведения, не дана правовая оценка деяния (нарушение ч. 1 ст. 7 и ч. 8 ст. 8 ФЗ «Об ОРД»);
 - в котором нет указания на вид ОРМ (нарушение ч. 1 ст. 6 и ч. 8 ст. 8 ФЗ «ОБ ОРД»)
- И допущено еще масса иных нарушений закона.



*В соответствии с п. 36.1 ст. 5 УПК РФ **результаты ОРД** – это только те сведения, которые получены в соответствии с ФЗ об ОРД. Значит, нарушения этого ФЗ влечет недопустимость использования соответствующих сведений в уголовном судопроизводстве. Здесь, как я уже сказал (а), нарушены следующие нормы данного ФЗ:*



Данные сведения не только незаконно использовались в доказывании. Они стали (незаконно) основанием для возбуждения настоящего



Кроме того, нарушено требование ч. 4 ст. 11 ФЗ.
Представление результатов ОРД следователю
или в суд осуществляется в порядке,
предусмотренном ведомственными
нормативными актами.

Этим актом является Инструкция от 27.09.13....

Значит, нарушение также является
нарушением ФЗ об ОРД.
В данном деле (тах) допущены следующие
нарушения Инструкции: _____.

Ч. 2 ст. 50 Конституции РФ запрещает использование
доказательств, полученных с нарушением федеральног
закона, в том числе, ФЗ об ОРД.....



Данные грубые нарушения закона являются
существенными и неустраняемыми, поскольку.....

См. следующие
слайды



Распространенный недостаток работы адвокатов даже по выявленным ими следственным и ОРД-ошибкам – **неумение «превратить» их в нарушение закона, в существенное нарушение!**






□ Самые распространенные и одновременно самые редко выявляемые адвокатами – ошибки на стадии доследственной проверки и возбуждения уголовного дела!

Причина ясна и понятна...

Адвокат-защитник,
при наличии реальной
возможности,
должен применить все
законные средства к тому,
чтобы добиться желаемого
для подзащитного решения
как можно раньше:
на стадии доследственной
проверки
либо непосредственно
после возбуждения
уголовного дела.





Статья 7
Федерального закона
от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ
«Об адвокатской
деятельности
и адвокатуре в РФ»:

п. 1 ч. 1: Адвокат обязан честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами.

ч. 2: За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную настоящим Федеральным законом.



Приведенные нормы закона означают:

неприменение адвокатом хотя бы одного законного и по обстоятельствам дела, а также в конкретной ситуации эффективного и необходимого средства защиты, если это повлекло нарушение, например, права подозреваемого (обвиняемого) на защиту или нарушение иных прав и законных интересов подзащитного либо прав и законных интересов иных участников судопроизводства **может быть признано нарушением профессиональной этики адвоката**



ИЕРАРХИЯ ИНТЕРЕСОВ

ПОДОЗРЕВАЕМЫЙ, ОБВИНЯЕМЫЙ И ЕГО РОДНЫЕ

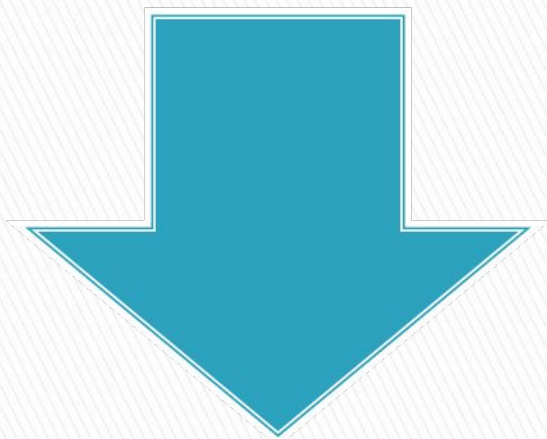
АДВОКАТЫ,
ИНЫЕ ЮРИСТЫ

1. Не стать привлеченным к уголовной ответственности, осужденным, а самое лучшее – **ЧТОБЫ ВООБЩЕ НЕ ВОЗБУЖДАЛОСЬ УГОЛОВНОЕ ДЕЛО**
2. Как можно меньше за это заплатить, а лучше – бесплатно
3. Чтобы все закончилось как можно быстрее и не было огласки

1. Заработать больше денег (длительность расследования и судебного разбирательства, арест подзащитного и т.п.)
2. Получить широкую известность (огласка), новых обеспеченных доверителей
3. «Выиграть дело», отстоять интересы доверителя (при условии п. 2)
4. Сохранить конструктивные отношения с судьями, прокурорами, следователями

УЛОВИТЕ РАЗНИЦУ!

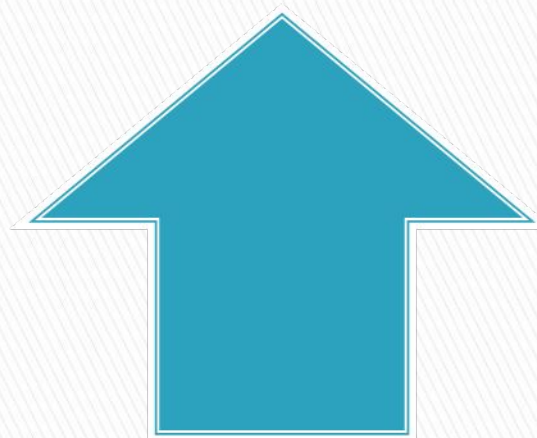
Уголовно-правовые ошибки:



– связанные с применением
Общей части
УК РФ;



– при
квалификации
преступлений
См. гл. 5 С. 28



Фрагмент обвинения:

.... Таким образом, своими умышленными действиями гр. Е. совершил преступление, предусмотренное ч. 5 ст.204 УК РФ, квалифицируемое как коммерческий подкуп, то есть незаконное получение лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой организации, денег, за совершение действий в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением.

Ст. 204 УК РФ:

Ч. 5. Незаконное получение лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, а также незаконное пользование им услугами имущественного характера или иными имущественными правами (в том числе когда по указанию такого лица имущество передается, или услуги имущественного характера оказываются, или имущественные права предоставляются иному физическому или юридическому лицу) за совершение действий (бездействие) в интересах дающего или иных лиц, если указанные действия (бездействие) **входят в служебные полномочия такого лица либо если оно в силу своего служебного положения может способствовать указанным действиям (бездействию)**

Фрагмент жалобы адвоката, скопированное судом в своем решении:

.... несоответствие формулировки предъявленного Е. обвинения..., повлекло существенное нарушение уголовно-процессуального закона, в том числе права обвиняемого на защиту, предусмотренное п. 1 ч. 4 ст. 47 УПК РФ, согласно которого обвиняемый вправе знать, в чем он обвиняется и реализовать в полном объеме свои права, предусмотренные ст. 47 УПК РФ. Допущено также грубое нарушение п. 5 ч. 2 ст. 171 УПК РФ в соответствии с которым в постановлении должны быть указаны: пункт, часть, статья УК РФ, предусматривающие ответственность за данное преступление....

Нарушен п. 3 ч. 1 ст. 389.15 и п. 2 ч. 1 ст. 389.18 УПК РФ - неправильное применение уголовного закона: (не та статья, пункт... УК РФ), что является основанием для отмены судебного решения....

Далее – про существенность и неустранимость....



Существенные
ошибки

Несущественные
ошибки



Устранимые
ошибки

Неустранимые
ошибки



Уголовно-процессуальные ошибки:

1. на стадии рассмотрения сообщения о преступлении и возбуждения уголовного дела

2. при производстве отдельных следственных действий

3. связанные с нарушением права на защиту

4. при исчислении процессуальных сроков

5. при предъявлении обвинения

6. на этапе ознакомления сторон с материалами уголовного дела

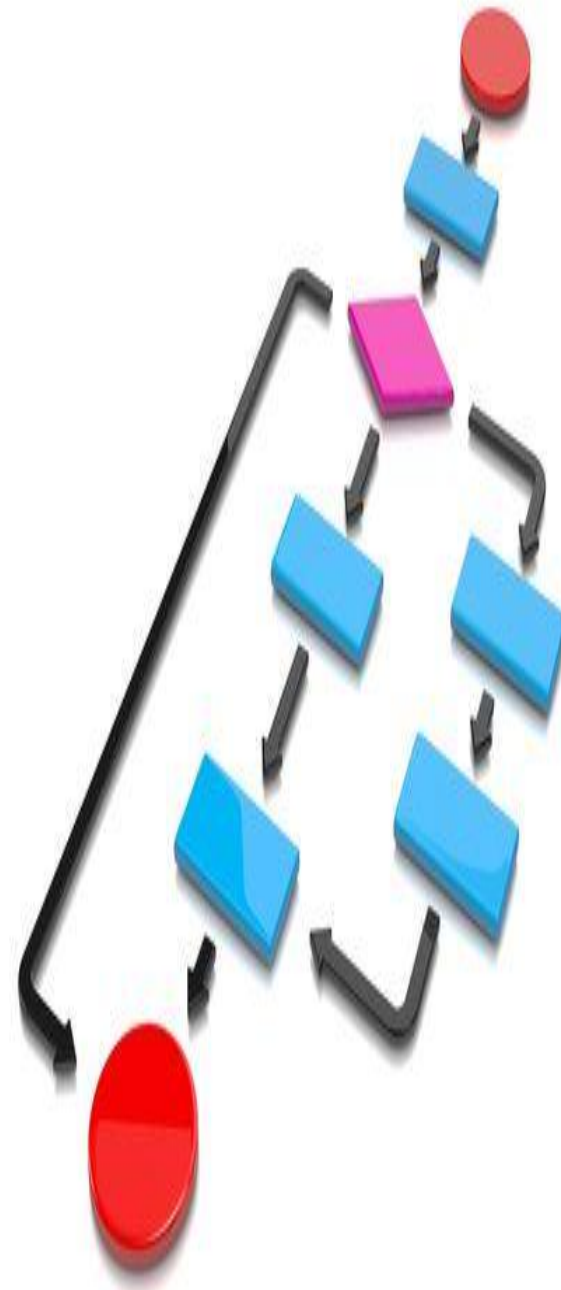
7. при составлении обвинительного заключения

8. иные

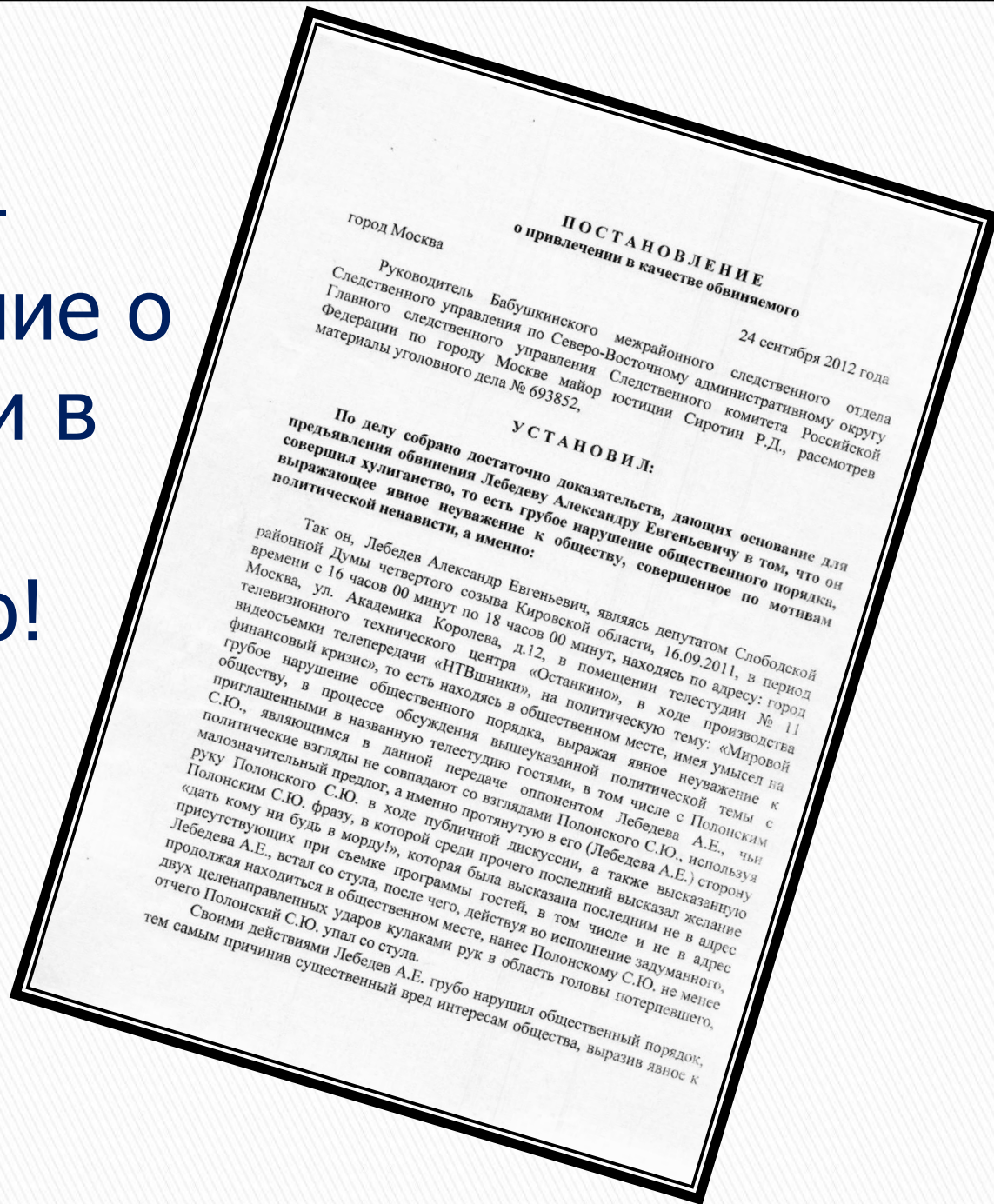
Какие нарушения закона самые распространённые и легко выявляемые?

- Уголовно-процессуальные**
- Но уголовно-правовые – это особый шик для адвоката!**

- **Алгоритм изучения дела**
- **(один из вариантов)**
- Часть 1. Изучение обвинительного заключения
- Часть 2. Изучение предъявленного обвинения
- Часть 3. Проверка соблюдения права на защиту
- Часть 4. Другие процессуальные критерии проверки материалов уголовного дела
- Часть 5. Другие криминалистические критерии проверки материалов уголовного дела
- Часть 6. Вопросы прекращения уголовного дела или уголовного преследования
- Часть 7. Вопросы возвращения дела прокурору в порядке [ст. 237](#) УПК РФ



Проверяем обвинение – постановление о привлечении в качестве обвиняемого!



город Москва

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о привлечении в качестве обвиняемого

24 сентября 2012 года

Руководитель межрайонного следственного отдела
Следственного управления по Северо-Восточному административному округу
Главного следственного управления Следственного комитета Российской Федерации по городу Москве майор юстиции Сиротин Р.Д., рассмотрев материалы уголовного дела № 693852,

УСТАНОВИЛ:

По делу собрано достаточно доказательств, дающих основание для предъявления обвинения Лебедеву Александру Евгеньевичу в том, что он совершил хулиганство, то есть грубое нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, совершенное по мотивам политической ненависти, а именно:

Так он, Лебедев Александр Евгеньевич, являясь депутатом Слободской районной Думы четвертого созыва Кировской области, 16.09.2011, в период времени с 16 часов 00 минут по 18 часов 00 минут, находясь по адресу: город Москва, ул. Академика Королева, д.12, в помещении телестудии № 11 телевизионного технического центра «Останкино», в ходе производства видеосъемки телепередачи «НТВШники», на политической теме: «Мировой финансовый кризис», то есть находясь в общественном месте, имея умысел на грубое нарушение общественного порядка, выражая явное неуважение к обществу, в процессе обсуждения порядка приглашенными в названную телестудию гостями, в том числе с Полонским С.Ю., являющимся в данной передаче оппонентом Лебедева А.Е., чьи политические взгляды не совпадают со взглядами Полонского С.Ю., чьи взгляды не совпадают со взглядами Лебедева А.Е., используя малозначительный предлог, а именно публичную в его (Лебедева А.Е.) сторону руку Полонского С.Ю. фразу, в которой последний высказал желание «дать кому ни будь в морду!», которая была высказана последним не в адрес присутствующих при съемке программы гостей, в том числе и не в адрес Лебедева А.Е., встал со стула, после чего, действуя во исполнение задуманного, продолжая находиться в общественном месте, нанес Полонскому С.Ю. не менее двух целенаправленных ударов кулаками в область головы потерпевшего, отчего Полонский С.Ю. упал со стула.

Своими действиями Лебедев А.Е. грубо нарушил общественный порядок, причинив существенный вред интересам общества, выразив явное к тем самым причинив существенный вред интересам общества, выразив явное к

Интересы стороны обвинения и стороны защиты



См. главу 7, стр. 40.



**Чем отличаются
интересы стороны
обвинения в
зависимости от
стадий процесса?**

В чем заключается «интерес» суда?





NEW



Научная школа профессора Ю.П.Гармаева

Видеолекции Интервью Фильмы Коррупция

На канале Вы сможете найти видеоматериалы, подготовленные в рамках гранта Президента РФ по государственной поддержке ведущих научных школ Российской Федерации НШ-4484.2018.6



Facebook VK

Криминалистика Ученики Единomyшленники Юрфак

2:07 просмотров · 1 месяц назад

Юрий Гармаев (2 января 1978 год) — российский юрист-криминалист, доктор юридических наук, профессор, членский академик РАН (в отставке)

В апреле 2018 года в ходе Олимпиады Конституции работал в качестве эксперта в экспертной комиссии Высшей школы криминалистики.

Видеолекции · всепопулярности все

В рамках раздела подготовлены видеолекции, посвященные в рамках различных научных и учебных направлений, вышестрой и преподавательской.

Интервью · всепопулярности все

В рамках раздела Вы сможете ознакомиться с интервью, интервью и видеоматериалами, интервью с ведущими специалистами в различных областях, как преподавательскими, так и научными.

Фильмы · всепопулярности все

В рамках раздела Вы сможете ознакомиться с фильмами и видеоматериалами, посвященными различным аспектам криминалистики, интервью и видеоматериалами, посвященными различным аспектам криминалистики.

Коррупция · всепопулярности все

В рамках раздела Вы сможете ознакомиться с интервью, интервью и видеоматериалами, посвященными различным аспектам криминалистики, интервью и видеоматериалами, посвященными различным аспектам криминалистики.

Ученики · всепопулярности все

В рамках раздела Вы сможете ознакомиться с интервью, интервью и видеоматериалами, посвященными различным аспектам криминалистики, интервью и видеоматериалами, посвященными различным аспектам криминалистики.

Единomyшленники · всепопулярности все

В рамках раздела Вы сможете ознакомиться с интервью, интервью и видеоматериалами, посвященными различным аспектам криминалистики, интервью и видеоматериалами, посвященными различным аспектам криминалистики.

Юрфак · всепопулярности все

В рамках раздела Вы сможете ознакомиться с интервью, интервью и видеоматериалами, посвященными различным аспектам криминалистики, интервью и видеоматериалами, посвященными различным аспектам криминалистики.

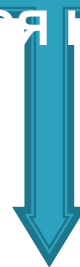
Зайдите на канал, здесь Вы найдёте видео лекции, интервью и другие полезные материалы



<https://www.youtube.com/c/ЮрийГармаев>



Отправьте ФУО, адрес электронной почты и контактный телефон,
ПОДБИРАТЬСЯ НА ВОССТАНОВКУ



В КОНТАКТЕ

Юрий Гармаев
<https://vk.com/yury.garmaev>

facebook

Юрий Гармаев
<https://www.facebook.com/yury.garmaev>

@mail.ru

garmaeff1@mail.ru

**Спасибо
за внимание!**

