



Оперативно-розыскная деятельность в России: закон, практика, карьера для юриста

**Доктор юридических наук, профессор,
старший советник юстиции (в отставке)
Ю.П. Гармаев**



Республика Бурятия





Байка́л — озеро тектонического происхождения в южной части Восточной Сибири, самое глубокое озеро на планете, крупнейший природный резервуар пресной воды.

Средняя глубина: 744 м;

Площадь: 31 722 км²;

Длина: 636 км





Вопросы для обсуждения:

1. Правовые и тактические основы использования результатов ОРД в уголовном процессе

2. Сущность некоторых оперативно-розыскных мероприятий

3. Нарушения закона и ошибки, часто допускаемые в рамках ОРД

4. Провокация преступлений – «бич» органов – субъектов ОРД

5. Защита от незаконной ОРД в отношении себя и своих близких

12 августа 1995 года
N 144-ФЗ
(в ред. 06.07.2016)

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН ОБ ОПЕРАТИВНО- РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Принят
Государственной Думой
5 июля 1995 года

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН «ОБ ОПЕРАТИВНО- РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ»



В РЕДАКЦИИ ФЕДЕРАЛЬНЫХ ЗАКОНОВ

от 18.07.1997 № 101-ФЗ, от 21.07.1998 № 117-ФЗ, от 05.01.1999 № 6-ФЗ,
от 30.12.1999 № 225-ФЗ, от 29.03.2001 № 26-ФЗ, от 10.01.2003 № 15-ФЗ,
от 30.06.2003 № 86-ФЗ, от 29.06.2004 № 58-ФЗ, от 22.08.2004 № 122-ФЗ,
от 02.12.2005 № 150-ФЗ, от 24.07.2007 № 211-ФЗ, от 24.07.2007 № 214-ФЗ,
от 29.04.2008 № 58-ФЗ

Статья 1. Оперативно-розыскная деятельность



Оперативно-розыскная деятельность –

вид деятельности, осуществляемой гласно и **негласно** оперативными подразделениями государственных органов, уполномоченных на то настоящим Федеральным законом (далее - органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность), в пределах их полномочий посредством проведения оперативно-розыскных мероприятий в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств.

Статья 2. Задачи оперативно-розыскной деятельности



Задачами оперативно-розыскной деятельности являются:

выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших;

осуществление розыска лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от уголовного наказания, а также розыска без вести пропавших;

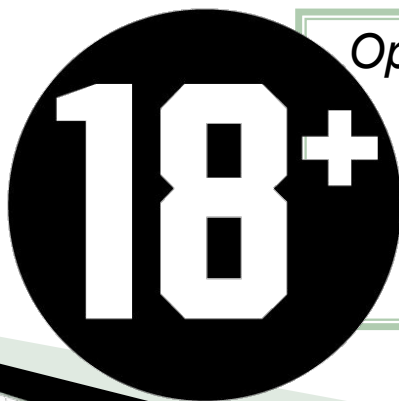
добывание информации о событиях или действиях (бездействии), создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации

Статья 17. Содействие гражданам органам, осуществляющим ОРД

Отдельные лица могут с их согласия привлекаться к подготовке или проведению ОРМ с сохранением по их желанию конфиденциальности содействия органам, осуществляющим ОРД, в том числе по контракту.



Эти лица обязаны сохранять в тайне сведения, ставшие им известными в ходе подготовки или проведения ОРМ, и не вправе предоставлять заведомо ложную информацию указанным органам.



Органы, осуществляющие ОРД, могут заключать контракты с совершеннолетними дееспособными лицами

На территории РФ право осуществлять ОРД предоставляется оперативным подразделениям:



Статья 13. Органы, осуществляющие ОРД

1. Органов внутренних дел Российской Федерации.
2. Органов федеральной службы безопасности.
4. Федерального органа исполнительной власти в области государственной охраны.
6. Таможенных органов Российской Федерации.
7. Службы внешней разведки Российской Федерации.
8. Федеральной службы исполнения наказаний.



Статья 6. Оперативно-розыскные мероприятия

Ч. 1. При осуществлении оперативно-розыскной деятельности проводятся следующие оперативно-розыскные мероприятия:

1. Опрос.
2. **Наведение справок.**
3. Сбор образцов для сравнительного исследования.
4. **Проверочная закупка.**
5. Исследование предметов и документов.
6. **Наблюдение.**
7. Отождествление личности.
8. Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств.
9. Контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений.
10. **Прослушивание телефонных переговоров.**
11. Снятие информации с технических каналов связи.
12. Оперативное внедрение.
13. Контролируемая поставка.
14. **Оперативный эксперимент.**
15. Получение компьютерной информации (введен 06.07.2016).



...Ч. 3. В ходе проведения ОРМ используются информационные системы, видео- и аудиозапись, кино- и фотосъемка, а также другие технические и иные средства, не наносящие ущерба жизни и здоровью людей и не причиняющие вреда окружающей среде.



*Один из основных
источников успеха юриста –
чужая ошибка
и нарушение закона*

Ошибки и нарушения закона,
допускаемые и прогнозируемые со стороны:

– процессуального противника

– суда

– партнеров (нижестоящих, вышестоящих и т.п.)



Какие это ошибки и нарушения'

– в общении

– стратегические и тактические

– в составлении и использовании процессуальных документов



**ОДНИ ИЗ САМЫХ
РАСПРОСТРАНЕННЫХ И
ОПАСНЫХ НАРУШЕНИЙ
В ХОДЕ ОРД:**

- Провокация и подстрекательство
- Отсутствие оснований
- Нарушение конституционных прав



Статья 7. Основания для проведения ОРМ



1. Наличие возбужденного уголовного дела.

2. Ставшие известными органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, сведения о:

1) 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;

2) событиях или действиях (бездействии), создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации;

3) лицах, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда или уклоняющихся от уголовного наказания;

4) лицах, без вести пропавших, и об обнаружении неопознанных трупов.

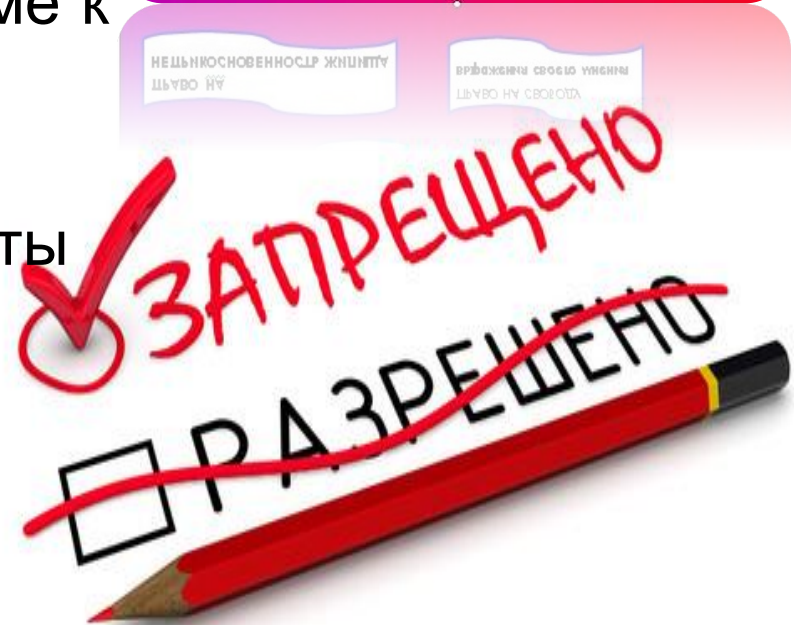


Ч. 8 ст. 5: Соблюдение прав и свобод человека и гражданина при осуществлении ОРД

...Органам (должностным лицам), осуществляющим ОРД, запрещается:

...

- подстрекать, склонять, побуждать в прямой или косвенной форме к совершению противоправных действий (провокация);
- фальсифицировать результаты ОРД.



Статья 8. Условия проведения ОРМ

Проведение 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, 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 или экологической безопасности Российской Федерации.

(Прослушивание телефонных и иных переговоров допускается только в отношении лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений средней тяжести, тяжких или особо тяжких преступлений, а также лиц, которые могут располагать...

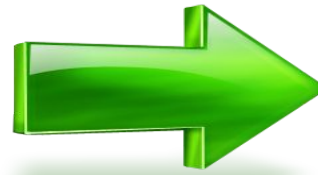
Статья 11. Использование результатов ОРД

- Результаты оперативно-розыскной деятельности могут быть использованы:
- для подготовки и осуществления следственных и судебных действий,
- проведения оперативно-розыскных мероприятий.....,
- а также для розыска лиц, скрывшихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от исполнения наказания
- без вести пропавших, имущества, подлежащего конфискации,
- для принятия решений о достоверности представленных государственным или муниципальным служащим либо гражданином, претендующим на должность судьи, предусмотренных федеральными законами сведений.
- Результаты оперативно-розыскной деятельности
- - **могут служить поводом и основанием для возбуждения уголовного дела,**
- - **а также использоваться в доказывании по уголовным делам** в соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации, регламентирующими собирание, проверку и оценку доказательств



1

Выявленные следователем
ошибки либо
доводы стороны защиты о
действительных и мнимых
нарушениях



Способы профилактики и
устранения ошибок на
стадиях возбуждения
уголовного дела и
предварительного
расследования

«Ненадлежащее лицо»: постановление о проведении оперативного эксперимента утверждено должностным лицом – не первым руководителем органа, осуществляющего ОРД, а, например, начальником подразделения органа, заместителем руководителя.

Если постановление подписал руководитель не органа, а подразделения органа, например, начальник УБЭП управления внутренних дел области, это нарушение закона. Есть основания для отказа в возбуждении уголовного дела (прекращения дела).

Вместе с тем, быть может, в дело по ошибке представлено не то постановление либо ошибка при подготовке проекта документа, например, подписало надлежащее лицо, но в месте, где указаны «реквизиты» ненадлежащего лица.

Если постановление подписал заместитель руководителя, то вообще нет нарушения (мнимая ошибка). В соответствии с п.11 Инструкции от 17.04.07 постановление может быть утверждено начальником органа, осуществляющего ОРД, *или его заместителем.*

Рекомендуется также запросить должностную инструкцию подписавшего документ должностного лица и выяснить полномочия на подписание документов, так как это может быть лицо, выполняющее обязанности надлежащего руководителя.

2

Выявленные следователем
ошибки либо
доводы стороны защиты о
действительных и мнимых
нарушениях



Способы профилактики и
устранения ошибок на
стадиях возбуждения
уголовного дела и
предварительного
расследования

Документы, составляемые в ходе и по результатам ОРМ, подписали лица, не уполномоченные к их проведению (сотрудники ППС, стажеры и др.).

Если это так, то имеет место существенное нарушение закона. Есть основания для отказа в возбуждении уголовного дела (прекращения дела).



3

**Выявленные следователем
ошибки либо
доводы стороны защиты о
действительных и мнимых
нарушениях**



**Способы профилактики и
устранения ошибок на
стадиях возбуждения
уголовного дела и
предварительного
расследования**

«Ненадлежащее лицо:

Сторона защиты в суде ссылается на то, что постановление о проведении оперативного эксперимента утверждено ненадлежащим должностным лицом, т.е. не руководителем органа, осуществляющего ОРД, а например, начальником подразделения органа, заместителем руководителя.



Вариант 1. Если постановление подписал руководитель не органа, а подразделения органа, например, начальник УБЭП (ОБЭП) управления (отдела) внутренних дел - это нарушение закона.

Однако быть может, в дело по ошибке представлено не то постановление либо ошибка при подготовке проекта документа, например, подписало надлежащее лицо, но в месте, где указаны реквизиты ненадлежащего лица.

Если нет, то в зависимости от ситуации, быть может, суду следует предложить признать нарушение устранимым, несущественным.

Действия в рамках операции:

а) допрос «ненадлежащего» и «надлежащего» руководителя, в процессе чего выяснить:

-не было ли специального полномочия у якобы «ненадлежащего» руководителя на подписание постановления (исполнял обязанности начальника);

б) допрос подсудимого и участников ОРМ (нарушены ли чьи-то права?);

в) выяснить, все ли документы приобщены к уголовному делу, те ли документы?

Задача: выяснить, то ли это постановление, действительно ли подписало ненадлежащее лицо, и если да, то повлиял ли этот факт на цели, задачи, принципы ОРД, права и свободы граждан. Если нет – нарушение несущественное.

Вариант 2. Если постановление подписал заместитель руководителя, то вообще нет нарушения. В соответствии с п.11 Инструкции от 17.04.2007 постановление может быть утверждено начальником органа, осуществляющего ОРД, или его заместителем.

4

Выявленные следователем
ошибки либо
доводы стороны защиты о
действительных и мнимых
нарушениях



Способы профилактики и
устранения ошибок на
стадиях возбуждения
уголовного дела и
предварительного
расследования

Сторона защиты обращает внимание суда на то, что документы, составляемые в ходе и по результатам ОРМ, подписали лица, не уполномоченные к их проведению (сотрудники ППС, стажеры и др.).



Быть может, нарушения не было вообще либо, в зависимости от ситуации, речь идет об устранимом нарушении, несущественном.

Действия в рамках операции:

- допрос всех участников ОРМ и руководителей. Кто его проводил реально, уполномоченные или неуполномоченные лица? Не сделана ли ненадлежащая подпись по ошибке, например, ОРМ проводил оперативный сотрудник участкового, а последний по ошибке подписался не в той графе.
- допрос руководителей органа – субъекта ОРД.
- допрос подсудимого (нарушены ли его права?);
- выяснить, все ли документы приобщены к уголовному делу, те ли документы?

Цель – выяснить, те ли это документы, имело ли место реально нарушение, и если да, то повлияло ли оно на цели, задачи принципы ОРД, права и свободы граждан. Если нет – нарушение несущественное, устранимое.

5

Выявленные следователем
ошибки либо
доводы стороны защиты о
действительных и мнимых
нарушениях



Способы профилактики и
устранения ошибок на
стадиях возбуждения
уголовного дела и
предварительного
расследования

Сторона защиты обращает внимание суда на то, что ОРМ проводились органом, который не вправе осуществлять ОРД по делам и материалам данной категории.

См., например, ст. 10 ФЗ «О федеральной службе безопасности РФ»



Возможно, что это устранимое нарушение, несущественное.

Действия в рамках операции:

- допрос всех участников ОРМ и руководителей. Кто его проводил реально, уполномоченные или неуполномоченные органы? Не составлены ли «ненадлежащие» документы по ошибке? Не идет ли речь о комплексе ОРМ, которые, помимо рассматриваемого преступления, были направлены на выявление и пресечение других посягательств? Не проводилась ли совместная операция субъектов ОРД?

- допрос руководителей органов – субъектов ОРД.
- допрос подсудимого (нарушены ли его права?);
- запросить в разных ведомствах материалы, выяснить, все ли документы приобщены к уголовному делу, те ли документы?

Цель – выяснить, те ли это документы, имело ли место реально нарушение, и если да, то повлияло ли оно на цели, задачи принципы ОРД, права и свободы граждан. Если нет – нарушение несущественное.

6

Выявленные следователем
ошибки либо
доводы стороны защиты о
действительных и мнимых
нарушениях



Способы профилактики и
устранения ошибок на
стадиях возбуждения
уголовного дела и
предварительного
расследования

Сторона защиты обращает внимание суда на то, что нет оснований для проведения ОРМ. Вернее, они не указаны в постановлениях о проведении ОРМ, о представлении результатов ОРД, в рапорте оперативного работника на проведение ОРМ.

НЕТ!

Нарушение, если оно имело место, является существенным и неустранимым. Однако по обстоятельствам дела может оказаться, что вообще нет нарушения законодательства об ОРД, поскольку в нем нет обязательной формы рапорта, постановления о проведении ОРМ, нет жестких требований к их содержанию и т.п. Соответственно если фактически основания были, но они не были отражены в названных документах, то нарушения нет.

Действия в рамках операции:

- допрос оперативных сотрудников, всех участников ОРМ и руководителей. Были ли реальные основания? Если да, то какие? Почему они не были описаны в документах?
- допрос подсудимого;
- выяснить, все ли документы приобщены к уголовному делу, те ли документы?

Цель – выяснить, те ли документы приобщены к уголовному делу, имело ли место реально нарушение.

Ю. П. Гармаев

**Использование
результатов
оперативно-розыскной
деятельности
при расследовании
уголовных дел
о взяточничестве**

Практическое пособие

Москва 2005

Ю. П. Гармаев

**Использование
результатов
оперативно-розыскной
деятельности
при расследовании
уголовных дел
о незаконном
обороте
наркотиков**

Практическое пособие

Москва 2005

Ю. П. Гармаев, А. А. Обухов

**Квалификация
и расследование
взяточничества**

Учебно-практическое пособие

Издательство
НОРМА



ОТНОШЕНИЕ К ЮРИСТАМ (шутка 😊)



**"Юристов надо брать
ежовыми рукавицами,
ставить в осадное
положение,
ибо эта интеллигентская
сволочь часто
паскудничает"**

Вы можете найти меня в социальных сетях:

 **контакте**

Юрий Гармаев
<https://vk.com/id2396823>

facebook

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

Или написать письмо по электронной почте:

 **@mail.ru[®]**

gatmaeff1@mail.ru