

САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
АКАДЕМИИ ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

М. Г. КОВАЛЕВА

**ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА
НА ОСНОВЕ РЕЗУЛЬТАТОВ
ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

Конспект лекции



Санкт-Петербург
2007

САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
АКАДЕМИИ ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

М. Г. КОВАЛЕВА

ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА
НА ОСНОВЕ РЕЗУЛЬТАТОВ
ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Конспект лекции

Санкт-Петербург
2007

УДК 34
ББК 67.72

Ковалева, М. Г.

Возбуждение уголовного дела на основе результатов оперативно-розыскной деятельности: конспект лекции / М. Г. Ковалева. СПб.: СПб юрид. ин-т Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации, 2007. 24 с.

Рецензенты

В. Н. ОСИПКИН, декан юридического факультета, заведующий кафедрой уголовно-правовых дисциплин Института правоведения и предпринимательства, кандидат юридических наук, доцент;

Т. Г. МАКАРОВА, судья Пушкинского районного суда, кандидат юридических наук.

В работе рассматриваются вопросы правового регулирования возбуждения уголовных дел на основании результатов оперативно-розыскной деятельности. Особое внимание уделено практическим проблемам, возникающим при возбуждении уголовного дела на основании материалов, полученных в результате оперативно-розыскной деятельности.

Работа предназначена для использования в учебном процессе подготовки и повышения квалификации прокурорско-следственных кадров.

© Санкт-Петербургский юридический институт Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации, 2007

**САНКТ-
ПЕТЕРБУРГ
СКИЙ
ЮРИДИЧЕ**



Возбуждение уголовного дела является самостоятельной первоначальной стадией уголовного судопроизводства. Ни одно уголовное дело не может ее миновать. Своевременное и правильное решение вопроса о возбуждении уголовного дела — необходимая предпосылка успешного расследования преступления и мера защиты интересов личности, общества и государства.

Законность и обоснованность возбуждения уголовного дела во многом зависит от законности повода для возбуждения уголовного дела. Разрешение вопросов, связанных с поводом для возбуждения уголовного дела и началом уголовно-процессуальной деятельности, имеет большое практическое значение, в том числе в силу того, что повод для возбуждения уголовного дела может являться в качестве «иного документа» одним из доказательств по уголовному делу при условии соответствия требованиям относимости и допустимости.

Непременным условием законного и обоснованного решения вопроса о возбуждении уголовного дела наряду с законным поводом выступает достаточное основание. Основанием для возбуждения уголовного дела, согласно ч. 2 ст. 140 УПК РФ, является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления.

Данные, указывающие на признаки преступления, могут быть получены не только в ходе уголовно-процессуальной деятельности, но и в результате иной предусмотренной законом деятельности государственных органов и должностных лиц, к компетенции которых относится выявление, раскрытие и расследование преступлений.

Возбуждение уголовных дел о некоторых видах преступлений имеет свои особенности, которые обусловлены спецификой повода и основания. Как правило, в качестве повода и основания для возбуждения уголовных дел о преступлениях, имеющих латентный характер, выступают результаты оперативно-розыскной деятельности (ОРД).

В соответствии с ч. 2 ст. 11 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ результаты ОРД могут служить поводом и основанием для возбуждения уголовного дела.

В отличие от названного Закона УПК РФ не содержит указания о том, что результаты ОРД могут служить поводом для возбуждения уголовного дела, и не регламентирует порядок возбуждения уголовного дела на основании результатов оперативно-розыскной деятельности.

Оперативно-розыскная деятельность как разновидность государственной правоохранительной деятельности может оказаться малоэффективной для привлечения лиц, подготавливающих и совершивших преступления, к уголовной ответственности, если ее результаты не были в последующем преобразованы в доказательства по уголовному делу. При этом основной массив доказательственной базы формируется именно на стадии досудебного производства, а представление результатов ОРД происходит на стадии возбуждения уголовного дела.

1. РЕЗУЛЬТАТЫ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ КАК ПОВОД ДЛЯ ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

В юридической литературе высказывается мнение о том, что информация о преступлении, исходящая от сотрудников оперативных подразделений, может служить поводом для возбуждения уголовного дела при возникновении двух ситуаций:

сотрудник оперативного подразделения случайно стал свидетелем (очевидцем) преступления (как любой гражданин);

сотрудник оперативного подразделения определенное время изучал и документировал преступную деятельность¹.

Во втором случае речь идет об оперативно-розыскной деятельности, предваряющей деятельность участников уголовного судопроизводства, которые согласно УПК РФ вправе разрешить вопрос о возбуждении уголовного дела, реализовав тем самым результаты работы оперативных подразделений.

В соответствии со ст. 11 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» результаты оперативно-розыскной деятельности могут быть использованы в уголовном судопроизводстве в трех формах:

для подготовки и проведения следственных и судебных действий;

в качестве повода и основания для возбуждения уголовного дела;

в доказывании по уголовным делам при соблюдении требований УПК РФ в части процедуры собирания, проверки и оценки доказательств.

Согласно п. 36¹ ст. 5 УПК РФ результатами оперативно-розыскной деятельности являются сведения, полученные в соответствии с Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности», о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного преступления, лицах, подготавливающих, совершающих и совершивших преступление и скрывающихся от органов дознания, следствия и суда.

Органы, которые вправе осуществлять оперативно-розыскную деятельность, обнаруживают преступления в процессе проведения оперативно-розыскных мероприятий (ОРМ).

¹ См.: Оперативно-розыскная деятельность и уголовный процесс: Учеб.-практ. пос. / Под общ. ред. В. В. Черникова, В. Я. Кикотя. М., 2002. С. 38.

Уголовно-процессуальный закон предусматривает основания проведения ОРМ:

указание прокурора (п. 11 ч. 2 ст. 37 УПК РФ);

письменное поручение следователя (п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ).

Законодатель не раскрывает содержание понятия «оперативно-розыскное мероприятие». Данное обстоятельство создает определенные проблемы, поскольку каждое из предусмотренных законом оперативно-розыскных мероприятий имеет свои особенности, определяющие способ их вовлечения в уголовный процесс.

Виды оперативно-розыскных мероприятий, а также требования к их проведению и документированию приведены в ведомственных нормативно-правовых актах органов, имеющих подразделения, которые вправе осуществлять ОРД. При этом вполне четкие формулировки приводят к достаточно противоречивой практике в различных субъектах Российской Федерации.

Так, часто под названием «наблюдение» проводятся мероприятия, характерные для оперативного эксперимента¹. Это связано с тем обстоятельством, что проведение оперативного эксперимента допускается только в целях выявления, предупреждения и раскрытия тяжких и особо тяжких преступлений, установления лиц, их подготавливающих, совершающих и совершивших, на основании постановления, утвержденного руководителем органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность. Для проведения наблюдения не требуется соблюдения таких условий.

Следует отметить, что результаты оперативно-розыскной деятельности могут служить поводом и основанием для возбуждения уголовного дела при условии, что оперативно-розыскные мероприятия проведены сотрудниками специальных оперативных подразделений, исчерпывающий перечень которых указан в ст. 13 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности». Осуществляя оперативно-розыскную деятельность, упомянутые органы вправе действовать в пределах своей компетенции, установленной федеральным законодательством.

Например, Законом Российской Федерации «О милиции» от 18 апреля 1991 г. № 1026-1 определено право на осуществление ОРД руководителей и сотрудников служб криминальной мили-

¹ См.: Гармаев Ю. П. Использование результатов оперативно-розыскной деятельности при расследовании уголовных дел о взяточничестве. М., 2005. С. 8.

ции и иных оперативных подразделений органов внутренних дел (ст.ст. 8, 9).

Анализ правоприменительной практики показывает, что нередко случаи, когда следователь принимает участие в оперативно-розыскных мероприятиях, в то время как не относится к субъектам, уполномоченным осуществлять оперативно-розыскную деятельность. Так, находясь в автомобиле с сотрудниками оперативного подразделения, осуществляющими негласное видеонаблюдение за лицом, передающим взятку, и взяткополучателем, следователь ожидает момента передачи взятки для того, чтобы начать производство следственных действий.

Использование результатов оперативно-розыскной деятельности в качестве повода и основания для возбуждения уголовного дела возможно только при условии законности источника их получения. Иными словами, результаты оперативно-розыскной деятельности, представляемые для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, должны быть получены специальным оперативным подразделением, указанным в ст. 13 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности».

Должностные лица органов, уполномоченных осуществлять оперативно-розыскную деятельность, решают ее задачи посредством личного участия в организации и проведении оперативно-розыскных мероприятий, используют помощь должностных лиц и специалистов, обладающих научными, техническими и иными специальными знаниями, а также отдельных граждан с их согласия на гласной и негласной основе. Запрещается проведение оперативно-розыскных мероприятий и использование специальных и иных технических средств, предназначенных (разработанных, приспособленных, запрограммированных) для негласного получения информации, не уполномоченными на то физическими и юридическими лицами.

Для законного осуществления перечисленных в ст. 6 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» оперативно-розыскных мероприятий требуется соблюдение установленных законом оснований.

Согласно ст. 7 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» основаниями для проведения оперативно-розыскных мероприятий до возбуждения уголовного дела являются ставшие известными органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, сведения:

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

о лицах, без вести пропавших, и об обнаружении неопознанных трупов.

Проведение оперативно-розыскных мероприятий при отсутствии вышеуказанных оснований влечет за собой признание их результатов незаконными, что, в свою очередь, может повлечь отмену постановления о возбуждении уголовного дела на основе результатов оперативно-розыскной деятельности.

Кроме оснований Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» устанавливает перечень условий для проведения оперативно-розыскных мероприятий, предусматривая, что гражданство, национальность, пол, место жительства, имущественное, должностное и социальное положение, принадлежность к общественным объединениям, отношение к религии и политические убеждения отдельных лиц не являются препятствием для проведения в отношении их оперативно-розыскных мероприятий на территории Российской Федерации, если иное не предусмотрено федеральным законом.

При этом проведение оперативно-розыскных мероприятий, 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:

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

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

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

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 или экологической безопасности Российской Федерации, на основании мотивированного постановления одного из руководителей органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, допускается проведение оперативно-розыскных мероприятий, предусмотренных Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности», с обязательным уведомлением суда (судьи) в течение 24 часов. В течение 48 часов с момента начала проведения оперативно-розыскного мероприятия орган, его осуществляющий, обязан получить судебное решение о проведении такого оперативно-розыскного мероприятия либо прекратить его проведение.

Прослушивание телефонных переговоров 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. Фонограммы, полученные в результате прослушивания телефонных и иных переговоров, хранятся в опечатанном виде в условиях, исключающих возможность их прослушивания и тиражирования посторонними лицами.

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 органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, а равно лиц, оказывающих им содействие, проводятся на основании постановления, утвержденного руководителем органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность.

Проведение оперативного эксперимента допускается только в целях выявления, предупреждения, пресечения и раскрытия тяжкого или особо тяжкого преступления, а также в целях выявления и установления лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших.

Оперативно-розыскные мероприятия, обеспечивающие безопасность органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, проводятся в соответствии с Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности» и исключительно

в пределах полномочий указанных органов, установленных соответствующими законодательными органами Российской Федерации.

Согласно ст. 143 УПК РФ сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников, чем заявление о преступлении и явка с повинной, оформляется рапортом должностного лица об обнаружении признаков преступления. Соответственно, сотрудники органов, уполномоченных осуществлять оперативно-розыскную деятельность, при непосредственном выявлении признаков преступления составляют рапорт об обнаружении признаков преступления. В данном случае поводом для возбуждения уголовного дела являются не сами результаты оперативно-розыскной деятельности, а рапорт об обнаружении признаков преступления.

На практике часто возникает ситуация, когда в результате действий сотрудников органа, уполномоченного осуществлять оперативно-розыскную деятельность, признаки преступления уже обнаружены, а проведение оперативно-розыскных мероприятий продолжается, и рапорт составляется при выявлении нескольких эпизодов преступной деятельности. Подобная практика представляется неверной и может привести к последующей утрате доказательств по уголовному делу. Если в ходе осуществления оперативно-розыскной деятельности обнаруживаются признаки преступления, рапорт об этом следует составлять незамедлительно и дальнейшую оперативную проверку проводить в рамках возбужденного уголовного дела.

С одной стороны, результаты оперативно-розыскных мероприятий имеют значение сообщения о преступлении, с другой — уголовно-процессуальный закон не позволяет рассматривать их в качестве повода для возбуждения уголовного дела без надлежащего оформления. В связи с чем составление рапорта об обнаружении признаков преступления в подобных ситуациях необходимо, так как значение уголовно-процессуального повода результаты оперативно-розыскных мероприятий приобретают в момент составления рапорта об обнаружении признаков преступления.

Обобщая сказанное, можно заключить, что результаты оперативно-розыскной деятельности могут выступать в качестве законного повода и основания для возбуждения уголовного дела при соблюдении следующих условий:

- 1) законность источника получения результатов ОРД;
- 2) соблюдение требований закона к оформлению результатов ОРД;
- 3) наличие сведений, указывающих на совершенное или готовящееся преступление;
- 4) результаты ОРД поступили к государственным органам и должностным лицам, осуществляющим уголовное преследование и уполномоченным разрешить вопрос о возбуждении уголовного дела.

2. ПРЕДСТАВЛЕНИЕ РЕЗУЛЬТАТОВ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ДЛЯ РЕШЕНИЯ ВОПРОСА О ВОЗБУЖДЕНИИ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

Результаты оперативно-розыскной деятельности следователю, дознавателю, органу дознания или прокурору для последующего решения вопроса о возбуждении уголовного дела представляются в соответствии с требованиями Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, органу дознания, следователю, прокурору или в суд, утвержденной Приказом МВД России, ФСБ России, ФСО России, ФТС России, СВР России, ФСИН России, ФСКН России, Минобороны России от 17 апреля 2007 г. № 368/185/164/481/32/184/147, согласованной с Генеральной прокуратурой Российской Федерации (далее — Инструкция)¹.

Согласно п. 7 Инструкции результаты ОРД представляются в виде:

рапорта об обнаружении признаков преступления, составляемого по образцу, указанному в приложении 1 к ст. 476 УПК РФ;

сообщения о результатах оперативно-розыскной деятельности, образец которого предусмотрен приложением 1 к Инструкции.

В Инструкции не содержится подробных указаний о том, когда уполномоченное должностное лицо, представляя результаты ОРД для решения вопроса о возбуждения уголовного дела, обязано составить рапорт, а когда — сообщение о результатах оперативно-розыскной деятельности.

¹ См.: Российская газета. 2007. 16 июня; Электронный ресурс КонсультантПлюс.

Представляется, что рапорт в соответствии с п. 8 Инструкции составляется должностным лицом органа, осуществляющего ОРД, и регистрируется в установленном законом порядке исключительно в тех случаях, когда результаты ОРД направляются для решения вопроса о возбуждении уголовного дела и содержащиеся в них данные указывают на признаки преступления.

Можно предположить, что сообщение о результатах ОРД составляется при направлении материалов для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, когда следует рассмотреть вопрос о необходимости рассекречивания сведений, составляющих государственную тайну, содержащихся в представляемых результатах ОРД, и их носителей. При этом остается открытым вопрос о том, а вправе ли должностное лицо органа, осуществляющего ОРД, в подобном случае составить не сообщение, а рапорт, если он располагает достаточными данными, указывающими на признаки преступления.

Форма и содержание сообщения о результатах оперативно-розыскной деятельности (приложение 1 к Инструкции) позволяют охарактеризовать его как сопроводительное письмо к результатам ОРД, и не более. В отличие от рапорта об обнаружении признаков преступления, сообщение о результатах ОРД процессуальным документом не является. Следовательно, при наличии признаков преступления в материалах, представленных с сообщением, рапорт об обнаружении признаков преступления должно составить должностное лицо, которому результаты ОРД поступят для принятия решения в порядке ст. 144 УПК РФ.

В Инструкции недостаточно четко определен порядок направления сообщения о результатах ОРД. В соответствии с пп. 9, 10 Инструкции результаты ОРД представляются в виде сообщения для проверки и принятия процессуального решения в порядке ст.ст. 144 и 145 УПК РФ. Указанные нормы УПК РФ регламентируют порядок проверки и разрешения сообщения о преступлении. Под сообщением о преступлении (п. 43 ст. 5 УПК РФ) законодатель понимает заявление о преступлении, явку с повинной, рапорт об обнаружении признаков преступления. Несложно заметить, что сообщение о результатах ОРД в этот перечень не входит.

В соответствии с п. 9 Инструкции процедура представления результатов ОРД в виде сообщения включает в себя:

рассмотрение вопроса о необходимости рассекречивания сведений, составляющих государственную тайну, содержащихся в представляемых результатах ОРД;

оформление необходимых документов и фактическую передачу результатов ОРД.

Как видно, процедура представления для решения вопроса о возбуждении уголовного дела результатов ОРД в виде сообщения является более сложной, чем составление рапорта об обнаружении признаков преступления должностным лицом органа, осуществляющего ОРД.

Согласно разделу II Инструкции порядок представления результатов ОРД в виде сообщения для решения вопроса о возбуждении уголовного дела — это совокупность взаимосогласованных действий по оформлению материалов оперативно-розыскной деятельности:

1. Рассматривается вопрос о необходимости рассекречивания сведений, составляющих государственную тайну, содержащихся в представляемых результатах ОРД, и их носителей.

Анализ правоприменительной практики показывает, что данный этап передачи результатов ОРД дознавателю, органу дознания, следователю или прокурору имеет место в большинстве случаев передачи результатов ОРД для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

При необходимости рассекречивания сведений, содержащихся в результатах ОРД, руководителем органа осуществляющего ОРД (начальником или его заместителем) выносятся постановление о рассекречивании сведений, составляющих государственную тайну.

Поскольку сведения об используемых или использованных при проведении негласных оперативно-розыскных мероприятий силах, средствах, источниках, методах, планах и результатах оперативно-розыскной деятельности, о лицах, внедренных в организованные преступные группы, о штатных негласных сотрудниках и о лицах, оказывающих (оказывавших) им содействие на конфиденциальной основе, а также об организации и тактике проведения оперативно-розыскных мероприятий составляют государственную тайну, перед представлением материалов эти сведения либо подлежат рассекречиванию на основании мотивированного постановления руководителя органа,

осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, либо представляются в соответствии со ст. 16 Закона Российской Федерации «О государственной тайне» от 21 июля 1993 г. № 5485-1. Как об этом говорится в п. 15 Инструкции, в соответствии с установленным порядком секретного делопроизводства.

Согласно Инструкции (приложение 3) постановление о рассекречивании сведений, составляющих государственную тайну, и их носителей состоит из вводной, описательной и резолютивной частей. В вводной части, как и в большинстве аналогичных постановлений, указывается место и время составления постановления, а также данные о руководителе органа, осуществлявшего ОРД. В описательной части приводятся данные о том, когда, где, в результате какого оперативно-розыскного мероприятия и какие именно получены результаты, для каких целей проводилось оперативно-розыскное мероприятие, когда и кем оно санкционировалось, наличии судебного решения на его проведение, основания рассекречивания сведений, составляющих государственную тайну, и их носителей. В резолютивной части постановления содержится решение руководителя органа, осуществлявшего ОРД, о рассекречивании сведений, составляющих государственную тайну, и их носителей. Перечень подлежащих рассекречиванию сведений и их носителей.

2. Руководителем органа, осуществляющего ОРД, выносится постановление о представлении результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, органу дознания, следователю или прокурору (приложение 2 к Инструкции).

Постановление должно быть утверждено надлежащим лицом. Согласно ч. 3 ст. 11 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» оно подписывается только руководителем органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность. Перечень руководителей (должностных лиц) органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, имеющих право выносить постановление о представлении результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, органу дознания, следователю, прокурору или в суд, соответствует перечню должностных лиц, имеющих право подписи постановлений и утверждения заданий на проведение оперативно-технических мероприятий. Указанный перечень может дополняться ведомственными нормативными правовыми актами.

Так, в п. 10 Инструкции уточняется, что названное постановление утверждается начальником органа, осуществляющего ОРД, или его заместителем.

По нашему мнению, включение в круг субъектов, обладающих правом утверждать указанное постановление, заместителя руководителя органа, осуществляющего ОРД, является положительной новеллой, способствующей оптимизации процедуры представления результатов ОРД для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

До недавнего времени правом утверждать постановление о представлении результатов ОРД органам и должностным лицам, уполномоченным решать вопрос о возбуждении уголовного дела, обладал исключительно руководитель органа, осуществляющего ОРД¹. Таким образом, согласовывая постановление с начальником органа, осуществляющего ОРД, правоприменитель пытался избежать признания недопустимыми доказательств, полученных на основе результатов ОРД. Стремление же согласовать каждое постановление с начальником органа, осуществляющего ОРД, приводило к большим временным затратам, что, в свою очередь, противоречило задачам такой краткосрочной стадии уголовного процесса, как стадия возбуждения уголовного дела.

Отсутствие надлежащим образом оформленного постановления может повлечь за собой невозможную утрату доказательственной базы по уголовному делу.

Так, приговором Санкт-Петербургского городского суда от 24 октября 2006 г. осуждены Иванов С. П. и Васильев А. И. по ч. 3 ст. 30 и ч. 4 ст. 159 УК РФ каждый, которые обвинялись следствием в совершении преступления, предусмотренного пп. «а», «в», «г» ч. 4 ст. 290 УК РФ. Одной из основных причин переквалификации действий указанных лиц и недостатком проведенного расследования явились: нарушения, допущенные УСБ ГУВД СПб и ЛО при передаче материалов ОРМ, — подлинники аудио- и видеозаписей совершения преступления были предоставлены следствию без вынесения соответствующего постановления начальником ГУВД, только переданы с сопроводительным письмом, что повлекло признание данных доказательств недопустимыми².

¹ См.: п. 8 Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю, прокурору или в суд, утв. Приказом ФСНП России, ФСБ России, ГТК России, СВР России от 13 мая 1998 г. № 175/226/336/201/286/410/56, согл. с Генеральной прокуратурой РФ.

² См.: Обзор «О недостатках следствия, выявленных государственными обвинителями при рассмотрении уголовных дел Санкт-Петербургским город-

Постановление о представлении результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, органу дознания, следователю или прокурору состоит из трех частей: вводной, описательной и резолютивной. Вводная включает в себя наименование документа, место и время его вынесения, фамилию, инициалы, должность и звание (воинское, специальное) руководителя органа, осуществляющего ОРД, а также основания вынесения данного постановления. В описательной части постановления указывается, в результате какого оперативно-розыскного мероприятия получены материалы и какие именно, для каких целей они представляются (в нашем случае — в качестве повода и основания для возбуждения уголовного дела), когда и кем санкционировалось конкретное оперативно-розыскное мероприятие, наличие судебного решения на его проведение. Описательная часть постановления заканчивается ссылкой на ст. 11 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» и п. 10 Инструкции. В резолютивной части постановления формулируется решение руководителя органа о направлении оперативно-служебных документов, отражающих результаты оперативно-розыскной деятельности. Здесь же подробно перечисляются подлежащие направлению конкретные документы. В случае необходимости одновременно с постановлением готовится план мероприятий по защите сведений об органах, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, и обеспечению безопасности непосредственных участников оперативно-розыскных мероприятий.

Указанное постановление согласно п. 10 Инструкции выносится в двух экземплярах, первый из которых направляется дознавателю, органу дознания, следователю или прокурору, второй — приобщается к материалам дела оперативного учета либо, в случае его отсутствия, к материалам специального номенклатурного дела.

3. Руководителем органа, осуществляющего оперативно-розыскные мероприятия, либо его заместителем оформляются сопроводительные документы к результатам оперативно-розыскной деятельности. По нашему мнению, при передаче результатов ОРД в виде сообщения таким сопроводительным документом выступает сообщение о результатах ОРД, которое

ским судом в 2006 году» // Бюллетень практики участия прокуроров в рассмотрении дел судами / Под ред. С. П. Зайцева, Н. П. Дудина. СПб., 2007. Вып. 1. С. 21—22.

оформляется в соответствии с приложением 1 к Инструкции. В сообщении указывается должность, фамилия и инициалы должностного лица, в адрес которого направляются материалы, полученные в ходе ОРД. Кроме того, необходимо указать цель, с которой направляются результаты ОРД, точное название проведенного оперативно-розыскного мероприятия, место и время проведенного оперативно-розыскного мероприятия, результаты оперативно-розыскного мероприятия, когда и кем санкционировалось оперативно-розыскное мероприятие, наличие судебного решения на его проведение.

4. Осуществляется фактическая передача материалов дознавателю, органу дознания, следователю или прокурору.

Способ фактической передачи результатов ОРД дознавателю, органу дознания, следователю или прокурору в каждом конкретном случае избирается органом, осуществляющим ОРД. Согласно п. 16 Инструкции такими способами являются: пересылка по почте; передача с нарочным; другие способы.

Как показывает анализ практики представления результатов ОРД для возбуждения уголовного дела, наиболее предпочтительно передавать результаты ОРД с нарочным. При таком способе передачи, во-первых, сокращаются сроки, затраченные на передачу документов и материалов ОРД, а во-вторых, обеспечивается сохранность передаваемых результатов ОРД и их носителей.

К сообщению о результатах ОРД и к рапорту об обнаружении признаков преступления могут прилагаться полученные (выполненные) при проведении ОРМ фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы, кассеты видеозаписи, носители компьютерной информации, чертежи, планы, схемы, акты, справки, другие документы, а также любые иные материальные объекты, которые могут быть впоследствии признаны вещественными доказательствами в соответствии с уголовно-процессуальным законом и использоваться в процессе доказывания по уголовному делу. Согласно ч. 1 ст. 81 УПК РФ законодатель в качестве вещественных доказательств признает:

любые предметы, которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления;

предметы, на которые были направлены преступные действия;

иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела.

Предметы, изъятые в результате оперативно-розыскных мероприятий, передаются в печатанном виде.

Информацию о времени, месте и обстоятельствах получения при проведении оперативно-розыскных мероприятий прилагаемых материалов, документов и иных объектов необходимо отражать в сообщении о результатах ОРД или в рапорте об обнаружении признаков преступления соответственно. В случае необходимости детальное описание индивидуальных признаков представляемых материалов, документов и иных объектов может быть изложено в отдельном приложении к сообщению или рапорту.

Орган, осуществляющий ОРД, при подготовке и оформлении соответствующих материалов, полученных при проведении оперативно-розыскных мероприятий, должен принять необходимые меры по обеспечению целостности и сохранности передаваемых материалов. Следует защитить материалы от деформации, размагничивания, стирания, обесцвечивания и т. п.

Результаты ОРД могут передаваться в копиях (выписках), в том числе с переносом наиболее важных моментов (разговоров, сюжетов) на единый носитель, о чем следует указать в сообщении. В данном случае оригиналы материалов, документов и иных объектов, полученных при проведении оперативно-розыскных мероприятий, если они не были в дальнейшем востребованы дознавателем, органом дознания, следователем, прокурором или судом (судьей), хранятся в органе, осуществившем оперативно-розыскное мероприятие, до завершения судебного разбирательства и вступления приговора в законную силу либо до прекращения уголовного дела (преследования).

Постановление о представлении результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, органу дознания, следователю или прокурору и приложенные к нему материалы содержат сведения о совершении преступления и их не приходится обнаруживать¹.

¹ См.: Земскова А. В. Процессуальные вопросы использования органами дознания и следователями результатов оперативно-розыскной деятельности в стадии возбуждения уголовного дела // Проблемы предварительного следствия и дознания: Сборник научных трудов. М., 2001. С. 88.

При этом результаты оперативно-розыскной деятельности, представляемые для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, должны содержать достаточные данные, указывающие на признаки преступления, а именно сведения о том, где, когда, какие признаки и какого именно преступления обнаружены, при каких обстоятельствах имело место обнаружение признаков преступления, о лице (лицах), его совершившем (если оно известно), очевидцах преступления (если они известны), о местонахождении следов преступления, документов и предметов, которые могут стать вещественными доказательствами, о любых других фактах и обстоятельствах, имеющих значение для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Сведения, содержащиеся в представляемых результатах, должны позволять сделать вывод о наличии события преступления.

При представлении дознавателю, органу дознания, следователю или прокурору результатов ОРД, полученных при проведении проверочной закупки или контролируемой поставки предметов, веществ и продукции, свободная реализация которых запрещена либо оборот которых ограничен, а также оперативного эксперимента, к ним прилагается постановление о проведении данного ОРМ, утвержденное руководителем органа, осуществляющего ОРД (начальником или его заместителем). Копии данных постановлений хранятся в материалах дела оперативного учета, материалах оперативной проверки либо, в случае их отсутствия, приобщаются к материалам номенклатурного дела.

Инструкция содержит важное положение о том, что если в результате проведения проверочной закупки не удалось в достаточной степени задокументировать подготавливаемое, совершаемое или совершенное противоправное деяние, то ее результаты приобщаются к материалам повторной проверочной закупки, содержащим признаки преступления, представляемым следователю или прокурору (п. 12 Инструкции). На наш взгляд, реализация данного положения может привести к проведению недостаточно обоснованных повторных проверочных закупок.

Как указывалось ранее, при возбуждении по результатам оперативно-розыскной деятельности уголовного дела поводом для принятия процессуального решения согласно ст.ст. 140 и 143 УПК РФ служит рапорт об обнаружении признаков преступления. Полагаем, что такой рапорт может быть составлен исключительно субъектом уголовно-процессуальных отноше-

ний. В силу требований законодательства наряду с дознавателем, следователем и прокурором таковым может являться и сотрудник соответствующего оперативного подразделения.

В соответствии с ч. 1 ст. 146 УПК РФ при наличии повода и основания, предусмотренного ст. 140 УПК РФ, уголовное дело вправе возбудить кроме прокурора следователь, орган дознания и дознаватель с согласия прокурора. С учетом ч. 2 ст. 41 УПК РФ о запрете возложения полномочий по проведению дознания на лицо, которое проводило или проводит оперативно-розыскные мероприятия по данному уголовному делу, сотрудник оперативного подразделения, проводивший ОРМ, не имеет права сам возбудить уголовное дело, а должен представить результаты ОРМ со своим рапортом дознавателю, начальнику органа дознания, прокурору или следователю для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Рапорт вместе с материалами, отражающими деятельность, в ходе которой установлены признаки преступления, представляется органу, уполномоченному принять решение о возбуждении дела. Нормы, определяющие порядок предоставления результатов непроцессуальной служебной деятельности следователю, носят отсылочный характер, основная нагрузка по регулированию такого порядка ложится на ведомственные нормативно-правовые акты. В первую очередь, это относится к реализации материалов оперативно-розыскной деятельности. В юридической литературе предлагалось детализировать в УПК РФ порядок принятия следователем представляемых ему результатов ОРД¹. Однако, по нашему мнению, в этом нет необходимости. Принятие представленных предметов и документов может происходить по единым правилам вне зависимости от субъекта, их представляющего. На наш взгляд, достаточно лишь законодательно закрепить возможность самого представления сведений лицу, осуществляющему проверку сообщения о преступлении.

Надлежащим образом оформленные результаты оперативно-розыскной деятельности в дальнейшем могут служить основой для формирования всех видов доказательств, а также создавать условия и предпосылки для установления доказательств.

¹ См.: Жигунов В. Н. Расследование уголовных дел, возбуждаемых по материалам оперативной разработки по преступлениям в сфере производства и оборота алкогольной продукции: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004. С. 16.

3. ДЕЙСТВИЯ И РЕШЕНИЯ СЛЕДОВАТЕЛЯ, ДОЗНАВАТЕЛЯ И ПРОКУРОРА ПРИ ПОЛУЧЕНИИ РЕЗУЛЬТАТОВ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Должностное лицо, осуществляющее уголовное преследование, при получении материалов оперативно-розыскной деятельности должно осмотреть представленные материалы, проверить и оценить их.

При решении вопроса о возбуждении уголовного дела должностное лицо, уполномоченное принять процессуальное решение в порядке ст. 145 УПК РФ, вправе осуществить ряд проверочных действий в целях установления достаточных данных, указывающих на признаки преступления. Когда возникает необходимость в проверке результатов оперативно-розыскных мероприятий и уточнении сведений, содержащихся в представленных материалах, должностное лицо, уполномоченное решить вопрос о возбуждении уголовного дела, вправе осуществить проверочные мероприятия и произвести некоторые следственные действия, производство которых возможно до возбуждения уголовного дела.

Результаты ОРД должны быть проверены по следующим критериям:

проведены ли оперативно-розыскные мероприятия уполномоченным государственным органом;

предусмотрены ли законом оперативно-розыскные мероприятия, в результате которых получена представленная информация;

имелись ли дополнительные условия, предусмотренные законом, для проведения некоторых оперативно-розыскных мероприятий;

соблюден ли установленный законом порядок проведения оперативно-розыскных мероприятий, которые связаны с ограничением некоторых конституционных прав граждан;

соблюдены ли положения закона о неприкосновенности должностных лиц, занимающих некоторые государственные должности¹.

Должностные лица, уполномоченные решать вопрос о возбуждении уголовного дела, вправе:

¹ См. об этом: Корневский Ю. В. О расширении доказательственной базы по уголовным делам // Уголовное право. 1999. № 1.

получить объяснения:

у сотрудников органа дознания, осуществлявшего оперативно-розыскные мероприятия;

у представителей общественности;

у лиц, применявших в ходе оперативно-розыскных мероприятий технические средства фиксации;

назначить экспертизу;

осмотреть представленные документы и материалы;

Так, аудио- и видеокассеты подлежат осмотру в присутствии понятых с одновременным прослушиванием, просмотром и составлением стенограммы. При необходимости могут назначаться судебные экспертизы: фоноскопическая, лингвистическая (для определения принадлежности голоса конкретному лицу), портретная, криминалистические и др. Если следствием установлена относимость к совершенному преступлению фактов, зафиксированных в исследованных материалах, и допустимость их получения, магнитные ленты с соответствующими записями в ходе предварительного расследования признаются вещественными доказательствами.

провести документальную проверку или ревизию;

истребовать дополнительные материалы.

Представляется верным, что в том случае, когда поступившие из оперативного подразделения материалы содержат полный отчет о произведенных ОРМ, дополнительная их проверка в порядке ст. 144 УПК РФ с использованием средств, предусмотренных уголовно-процессуальным законом, не требуется.

Более тщательной проверке результаты оперативно-розыскных мероприятий подвергаются в ходе предварительного расследования.

Как указывалось ранее, лицо, уполномоченное решить вопрос о возбуждении уголовного дела на основании поступивших к нему результатов ОРД, не только проверяет, но и оценивает представленные материалы.

Оценка результатов ОРД — это мыслительная, познавательная деятельность следователя, на основе которой он приходит к выводу об относимости, допустимости, достоверности информации, устанавливающей обстоятельства, входящие в предмет доказывания, и способствующей их установлению¹.

Разделяя в целом такую позицию, отметим, что применительно к стадии возбуждения уголовного дела лицо, принимающее решение о возбуждении уголовного дела, оценивает ре-

¹ Горюнов В. Е., Зуев С. В. Привлечение результатов ОРД в уголовный процесс: Науч.- практ. пос. Челябинск, 2005. С. 43.

зультаты ОРД на предмет достаточности данных, указывающих на признаки преступления.

По результатам проверки и оценки информации, содержащейся в представленных материалах, следователь, дознаватель или прокурор принимают либо одно из решений, предусмотренных ст. 145 УПК РФ, либо возвращают материалы начальнику органа, осуществлявшего оперативно-розыскные мероприятия, с письменным изложением обстоятельств, препятствующих возбуждению уголовного дела, и указанием мероприятий, подлежащих выполнению для устранения недостатков.

Когда к дознавателю, следователю или прокурору в порядке ч. 3 ст. 11 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» поступают результаты оперативно-розыскной деятельности с постановлением руководителя органа, осуществившего оперативно-розыскные мероприятия, и рапортом соответствующего должностного лица об обнаружении признаков преступления, появляется законный повод для возбуждения уголовного дела. Кроме того, в этом случае устраняется необходимость составления рапорта об обнаружении признаков преступления должностным лицом, которому поступили результаты оперативно-розыскной деятельности, поскольку в материалах содержится соответствующий рапорт, составленный уполномоченным лицом, которым обнаружены признаки преступления.

ОГЛАВЛЕНИЕ

1. Результаты оперативно-розыскной деятельности как повод для возбуждения уголовного дела.....	5
2. Представление результатов оперативно-розыскной деятельности для решения вопроса о возбуждении уголовного дела	11
3. Действия и решения следователя, дознавателя и прокурора при получении результатов оперативно-розыскной деятельности	21

Марина Геннадьевна КОВАЛЕВА,
кандидат юридических наук, доцент

ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА
НА ОСНОВЕ РЕЗУЛЬТАТОВ
ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Конспект лекции

Редактор *О. Е. Тимошук*
Компьютерная правка и верстка
Н. В. Федорченко

Подписано к печати 08.08.2007 г. Бум. тип. № 1.
Гарнитура “Times New Roman Cyr”. Ризография. Печ. л. 1,5.
Уч.-изд. л. 1,5. Тираж 500 экз. (1-й завод 1—300). Заказ 1866.

Редакционно-издательская лаборатория
Санкт-Петербургского юридического института
Академии Генеральной прокуратуры РФ

Отпечатано в Санкт-Петербургском юридическом институте
Академии Генеральной прокуратуры РФ
191104, Санкт-Петербург, Литейный пр., 44