

*Белянин Максим Владимирович
студент магистратуры,
Юридический институт
Иркутский государственный университет
Россия, г. Иркутск
e-mail: mbelanin@gmail.com*

УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ОБСЛЕДОВАНИЯ ПОМЕЩЕНИЙ, ЗДАНИЙ, СООРУЖЕНИЙ, УЧАСТКОВ МЕСТНОСТИ И ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ: ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ И КЛАССИФИКАЦИИ

***Аннотация:** В статье на основе положений Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» и сложившегося в теории оперативно-розыскной деятельности подхода к условиям проведения оперативно-розыскных мероприятий проводится их анализ как в целом применительно оперативно-розыскным мероприятиям, так и к обследованию помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств в частности. Выделяются общие и специальные виды условий проведения оперативно-розыскных мероприятий. Формулируется вывод о широкой правовой основе их закрепления, не ограничивающейся исключительно ст. 8 указанного закона.*

Ключевые слова: оперативно-розыскная деятельность; оперативно-розыскные мероприятия; условия проведения оперативно-розыскных мероприятий; обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств.

*Belyanin Maxim Vladimirovich
master student,
Institute of Law
Irkutsk State University
Russia, Irkutsk*

CONDITIONS OF INSPECTION OF PREMISES, BUILDINGS, STRUCTURES, TERRAIN AND VEHICLES: PECULIARITIES OF LEGAL REGULATION AND CLASSIFICATION

***Abstract:** In the article on the basis of the provisions of the Federal Law "On operative-search activity" and the established in the theory of operative-search activity approach to the conditions for conducting operative-search activities are analyzed both in general with regard to operative-search activities and to the inspection of premises, buildings, structures, terrain and vehicles in particular. The general and special types of conditions for conducting operational-search activities are*

distinguished. The conclusion about a wide legal basis of their fixing, not limited exclusively to article 8 of the mentioned law is formulated.

Key words: operational-search activity; operational-search activities; operational-search activities; conditions for conducting operational-search activities; inspection of premises, buildings, structures, terrain and vehicles.

В теории оперативно-розыскной деятельности (далее – ОРД) в наиболее общем виде сформировалось понимание сущности условий проведения оперативно-розыскных мероприятий (далее – ОРМ) как правил их проведения.

Так, Е. С. Дубоносов считает, условия проведения ОРМ – это установленные оперативно-розыскным законодательством специальные правила, неукоснительное выполнение которых способствует эффективности осуществления конкретного ОРМ и гарантирует соблюдение принципов ОРД [1, с. 276]. Существует и несколько иной, но принципиально не отличающийся подход: «Условия проведения ОРМ – это установленные в ОРД правила, которыми следует руководствоваться, требования из которых следует исходить при проведении оперативно-розыскных мероприятий» [3, с. 245].

Специальной статьей, предназначенной для регламентации условий проведения ОРМ в ФЗ «Об ОРД», является статья 8 – «Условия проведения оперативно-розыскных мероприятий». Отметим, что положения, закрепляемые данной статьей, носят как общий характер, затрагивающий все ОРМ, так и ряд положений, имеющих непосредственное отношение как к обследованию помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств (далее – обследование), так и других конкретных ОРМ.

Положения, закрепленные в ч. 1 ст. 8 ФЗ «Об ОРД», безусловно носят общий характер, затрагивая проведение всех оперативно-розыскных мероприятий, включая обследование, и содержат в себе несколько правил проведения ОРМ:

1) по кругу лиц. В соответствии с ним указанные в норме критерии гражданства, национальности, пола и др. не являются основанием для ограничений в проведении ОРМ. Соответственно, устанавливается принцип

равенства в отношении лиц, попавших в сферу оперативного интереса. При наличии установленных законом оснований в отношении любого лица (группы лиц) может быть проведено оперативно-розыскное мероприятие.

Вместе с тем в самой норме заложены и основания для исключений из нее – «если иное не предусмотрено федеральным законом». Федеральным законодательством предусмотрен особый порядок, содержащий в себе ограничения в возможности проведения ОРМ в отношении определенных категорий лиц, имеющих статус неприкосновенности. Среди них выделим: Президента Российской Федерации; членов Совета Федерации и депутаты Государственной Думы Российской Федерации; депутатов законодательных органов государственной власти субъектов Российской Федерации; судей, присяжных заседателей федеральных судов общей юрисдикции; адвокатов и т. д. Соответствующими нормативными правовыми актами, закрепляющими правовой статус указанных категорий лиц, устанавливается особый порядок проведения ОРМ в их отношении, который, как правило, сводится к необходимости получения судебного решения.

Вышеизложенное позволяет обратить внимание на следующие особенности, касающиеся обследования. Непосредственная направленность обследования связывается не с лицом, а с объектом (помещение, здание, участок местности и т. д.), где оно проводится, что следует уже из самого названия этого мероприятия. Конечной целью обследования является получение информации, предметов, представляющих оперативный интерес в привязке к лицу (лицам) причастным к преступлению и т. д. Но эта связь опосредована. В этой связи возникает ряд вопросов. Например, допустимо ли проведение обследования в общем порядке, если помещение принадлежит лицу, в отношении которого законом установлен особый порядок проведения ОРМ, но фигурантом является иное лицо, не обладающее соответствующим статусом (например, родственник, регулярно находящийся в указанном помещении и т. д.)? Могут ли быть признаны полученными законно результаты обследования, если оно было

проведено в общем порядке в помещении, которое представляет оперативный интерес и только в последующем было установлено, что полученные результаты и само помещение связаны с лицом, в отношении которого законом установлен особый порядок проведения ОРМ?

Представляется, что на все данные вопросы следует дать утвердительный ответ. С нашей точки зрения соблюдение особого порядка проведения обследования необходимо в тех случаях, когда оперативно-тактическая ситуация, фактические (информационные) основания для проведения мероприятия однозначно указывают, что мероприятие проводится на объекте, связанном с лицом, в отношении которого законом установлен особый порядок проведения ОРМ (даже если у него нет прямой юридической связи с этим объектом – собственность, наем и т. д.), и в отношении данного лица;

2) по территории. Положения ч. 1 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» указывают, что оперативно-розыскные мероприятия могут проводиться только на территории Российской Федерации. Обратим внимание, что территориальный принцип, ограничивающий проведение ОРМ пределами нашего государства, устанавливается также преамбулой, ч. 1 ст. 13 ФЗ «Об ОРД».

Данное условие закрепляет территориальный принцип проведения ОРМ исключительно в пределах Российской Федерации, что законодательно исключает возможность проведения обследования российскими органами, уполномоченными на осуществление ОРД, объектов (помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств), находящихся за пределами нашего государства.

Специальные условия обследования фактически закреплены в целом ряде иных положений ст. 8 ФЗ «Об ОРД».

В соответствии с ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» проведение ОРМ, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина 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; лицах причастных к такому противоправному деянию, а также о событиях или действиях (бездействии), создающих соответствующую угрозу безопасности государству.

Данные положения закона закрепляют условия проведения обследования в жилище. В данном случае обратим внимание на следующие обстоятельства. Закон не определяет какие именно мероприятия требуют судебного санкционирования. Он указывает лишь на условие ограничения конституционных прав и свобод. Тем не менее, с нашей точки зрения, данные положения распространяются на негласное обследование жилища. Гласное обследование жилища, проводимое против воли проживающих в нем лиц, с применением мер принуждения, следует рассматривать как противоправную подмену оперативно-розыскным мероприятием обыска. Данная точка зрения аргументированно обосновывается в своих научных трудах специалистами [2, с. 116-120].

А. Е. Чечетин высказывается по проблеме еще более концептуально: в практике все шире начинает использоваться гласная форма проведения ОРМ, которая зачастую сопровождается применением принуждения со стороны оперативных сотрудников, допустимость которого в ОРД действующим законодательством не предусмотрена [4, с. 38].

Кроме того, ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» требует получение судебного решения и при ограничении конституционных прав человека и гражданина на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи. В ходе обследования, в особенности негласного, указанные права и свободы также могут быть ограничены. В обследуемом помещении может находиться мобильный телефон, почтовая корреспонденция фигуранта и т. д. С тактической точки зрения ознакомление с их содержанием является целесообразным. Но отсутствие судебного решения на ограничение соответствующих прав и свобод

ставит под сомнение законность таких действий. В этой связи при проведении негласных обследований, в особенности в жилище, представляется целесообразным ходатайствовать перед судом о проведении обследования не только ограничивающего неприкосновенность жилища, но и иные права и свободы, которые объективно могут быть ограничены при проведении мероприятия. Данная практика, на наш взгляд, является вполне обоснованной, так как в соответствии с положениями рассматриваемой нормы судья санкционирует именно проведение мероприятия, ограничивающего указанные права и свободы. Соответственно, считаем соответствующим закону решение судьи на проведение обследования, санкционирующее ограничение сразу нескольких прав и свобод, указанных в ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД».

Следующее специальное условие взаимосвязано с предыдущим, закрепляется ч. 3 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» и предусматривает возможность и правила проведения ОРМ, требующих судебного санкционирования без такового в случаях, не терпящих отлагательства. Представляется, что данное условие с практической точки зрения наиболее актуально для иных ОРМ (например, проверочная закупка, наблюдение, оперативный эксперимент, прослушивание телефонных переговоров и др.). Это мероприятия, имеющие активный экспериментальный характер, и (или) мероприятия, подразумевающие получение информации в режиме реального времени, в том числе с помощью специальных технических средств. Вместе с тем не исключены ситуации, требующие неотложного проведения обследования, в рамках которого будут ограничены предусмотренные законом права и свободы граждан.

Законодатель также предусмотрел специальные условия проведения обследования (и ряда иных установленных ОРМ), связанные с основаниями для проведения ОРМ, предусмотренными ч. 2 ст. 7 ФЗ «Об ОРД», и, обеспечивающие решение задач, связанных со сбором сведений, необходимых для принятия соответствующих решений. Так в соответствии с ч. 10 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» запрещается проведение обследования по данным основаниям за

исключением проведения данного ОРМ в целях сбора данных, необходимых для принятия решения по обеспечению безопасности органов, осуществляющих ОРД.

Положения ч. 11 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» развивают условие проведения ОРМ, предусмотренное предыдущей частью данной статьи. В соответствии с ней ОРМ, обеспечивающие безопасность органов, осуществляющих ОРД, проводятся в соответствии с ФЗ «Об ОРД» и исключительно в пределах полномочий указанных органов, установленных законодательно. Кроме того, по основаниям, предусмотренным п. 5 ч. 2 ст. 7 ФЗ «Об ОРД», разрешается осуществлять обследование, ограничивающее неприкосновенность жилища, без судебного решения при наличии согласия гражданина, в отношении которого данное ОРМ будет проводиться, в письменной форме.

Исходя из приведенного выше понимания условий проведения ОРМ и анализа положений ФЗ «Об ОРД» следует сделать вывод, что кроме правил, закрепленных в ст. 8 данного закона, представляется возможным выделить еще целый ряд условий проведения обследования, имеющих значение в конкретных условиях его подготовки и проведения. Например, в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 15 ФЗ «Об ОРД» органы, осуществляющие ОРД, имеют право использовать в целях конспирации документы, зашифровывающие личность и ведомственную принадлежность. Данное положение закладывает правовую основу под обеспечение обследования, проводимого легендированно. Особенности условий проведения гласного и негласного обследования, содержание легенды при проведении легендированного, могут потребовать привлечение к обследованию специалистов из числа лиц, не являющихся сотрудниками оперативных подразделений. В таких случаях необходимо добровольное согласия на участие в мероприятии таких лиц, исходя из положений ч. 1 ст. 17 ФЗ «Об ОРД». В соответствии с п. 4 ч. 8 ст. 5 ФЗ «Об ОРД» запрещается подстрекать, склонять, побуждать в прямой или косвенной форме к совершению противоправных действий. Так, недопустимо оставление по месту проведения обследования

предметов, материалов, объектов, в том числе содержащих в себе информацию, которые могут спровоцировать совершение противоправных действий лицом, обнаруживающим их.

Исходя из вышеизложенного следует заключить, что все условия проведения ОРМ можно подразделить на общие и специальные. Первые, закрепляемые в ч. 1 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» определяют наиболее общие правила проведения всех ОРМ. Специальные условия, помимо ст. 8 ФЗ «Об ОРД» содержатся в целом ряде иных статей данного закона. Они закрепляют правила осуществления отдельных видов ОРМ, в частности обследования. При этом в своей совокупности условия проведения конкретного оперативно-розыскного мероприятия представляют собой не статичный набор, определяемый ст. 8 ФЗ «Об ОРД», а совокупность правил, формирующуюся, исходя из конкретной оперативно-тактической ситуации, закрепляемой в ФЗ «Об ОРД».

Список литературы:

1. Дубонос Е.С. Оперативно-розыскная деятельность: учебник для вузов. М.: Издательство Юрайт, 2012. 415 с.
2. Захарцев С.И. Оперативно-розыскные мероприятия: Общие положения. СПб.: Юридический центр Пресс, 2004. 259 с.
3. Теория оперативно-розыскной деятельности / под ред. К. К. Горяинова, В. С. Овчинского, Г. К. Сенилова. М.: Норма: Инфра-М, 2014. 712 с.
4. Чечетин А.Е. Современная оперативно-розыскная деятельность и принуждение // Оперативник (сыщик). 2015. № 1 (42). С. 37-42.