

Научная статья
УДК 343.985.7
DOI 10.33184/pravgos-2023.3.21

Original article

САЕТГАРЕЕВА Алисия Абелгасовна
Уфимский университет науки и технологий,
Уфа, Россия;
e-mail: alis_bubin@rambler.ru;
<https://orcid.org/0009-0006-8316-6939>

SAETGAREEVA Alisya Abelgasovna
University of Science and Technologies,
Ufa, Russia.

ЗАКОННОСТЬ ИЗЪЯТИЯ ПРЕДМЕТОВ, ДОКУМЕНТОВ В ХОДЕ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ ПО ДЕЛАМ О ПРЕСТУПНОМ СООБЩЕСТВЕ

LEGALITY OF SEIZURE OF ITEMS AND DOCUMENTS IN THE COURSE OF OPERATIONAL
SEARCHES IN CASES CONCERNING CRIMINAL ASSOCIATION

Аннотация. Противодействие организованной преступности является одним из приоритетных направлений деятельности правоохранительных органов Российской Федерации. Расследование уголовных дел указанной категории, сбор доказательств, уголовное преследование лиц на досудебной стадии уголовного судопроизводства с учетом специфики и особой сложности таких дел должны проводиться с соблюдением всех требований действующего законодательства. Цель: анализ законности изъятия предметов, документов в ходе проведения гласного оперативно-розыскного мероприятия – обследования жилища. Методы: эмпирические методы сравнения, описания; теоретические методы формальной и диалектической логики; метод толкования правовых норм. Результаты: исследование позволило выявить допускаемые нарушения закона при изъятии сотрудниками правоохранительных органов в жилище документов, предметов, в том числе выведенных из оборота или ограниченных в обороте, в ходе оперативно-розыскного мероприятия, проведенного по требованиям ведомственного нормативного акта. Внесено предложение о необходимости руководствоваться нормами уголовно-процессуального законодательства при оформлении протокола изъятия предметов, документов

Ключевые слова: оперативно-розыскное мероприятие, обследование жилища, судебное разрешение, изъятие предметов, федеральный закон, протокол, инструкция

Для цитирования: Саетгареева А.А. Законность изъятия предметов, документов в ходе оперативно-розыскных мероприятий по делам о преступном сообществе / А.А. Саетгареева. – DOI 10.33184/pravgos-2023.3.21 // Правовое государство: теория и практика. – 2023. – № 3. – С. 182–186

© Саетгареева А.А., 2023

Abstract. Countering organized crime is one of the priorities of law enforcement agencies of the Russian Federation. The investigation of criminal cases in this category, the gathering of evidence and criminal prosecution of persons at the pre-trial stage of criminal proceedings, taking into account the specificity and particular complexity of such cases, must be conducted in accordance with all the requirements of the legislation in force. Purpose: to analyze the legality of seizure of items and documents in the course of a public operational search – a home inspection. Methods: empirical methods of comparison, description; theoretical methods of formal and dialectical logic; interpretation of legal norms. Results: the study reveals possible violations of the law when law enforcement officials confiscate documents and items, including those taken out of circulation or restricted in circulation, in the course of an operational search conducted according to the requirements of the departmental normative act. The author makes a proposal to use the rules of criminal procedure law when drawing up a protocol for the seizure of items and documents.

Keywords: operational search, home inspection, court permission, seizure of items, federal law, protocol, instruction

For citation: Saetgareeva A.A. Legality of seizure of items and documents in the course of operational searches in cases concerning criminal association. *Pravovoe gosudarstvo: teoriya i praktika = The Rule-of-Law State: Theory and Practice*, 2023, no. 3, pp. 182–186 (In Russian). DOI 10.33184/pravgos-2023.3.21.

ВВЕДЕНИЕ: ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКОГО МЕРОПРИЯТИЯ «ОБСЛЕДОВАНИЕ ЖИЛЫХ ПОМЕЩЕНИЙ»

При расследовании преступлений об организации преступного сообщества и (или) участия в нем одним из наиболее часто проводимых в соответствии с требованиями Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – Закон)¹ оперативно-розыскных мероприятий является обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, в ходе которого изымаются документы, предметы, в том числе выведенные из оборота или ограниченные в обороте.

Ведомственным нормативным актом, регулирующим порядок проведения указанного оперативно-розыскного мероприятия, является Инструкция о порядке проведения сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации гласного оперативно-розыскного мероприятия обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств (далее – Инструкция)².

К примеру, в ходе расследования уголовного дела о функционировании преступного сообщества, специализирующегося на незаконном обороте наркотических средств, устанавливается участник преступной организации, в связи с чем в его отношении планируется проведение оперативно-розыскных мероприятий, в том числе в его жилище. С этой целью сотрудники уголовного розыска получают судебное согласие на проведение гласного мероприятия по месту жительства подозреваемого, в ходе которого обнаружи-

ваются свертки с наркотическим средством. О ходе и результатах оперативно-розыскного мероприятия составляется соответствующий протокол. Обнаруженные наркотические средства изымаются на основании протокола изъятия, составленного в соответствии с требованиями Закона и Инструкции. Аналогичным образом на практике изымаются оружие (отдельные части), боеприпасы к нему, психотропные вещества, документы. В последующем материалы оперативно-розыскного мероприятия в установленном Законом порядке рассекречиваются и сотрудниками оперативных подразделений передаются должностным лицам органов предварительного расследования для решения вопроса о возбуждении уголовного дела (рапорт о передаче материалов регистрируется в КУСП), изъятые предметы осматриваются, постановлением следователя признаются и приобщаются в качестве вещественного доказательства по возбужденному уголовному делу.

ПРОБЛЕМЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИЗЪЯТИЯ ПРЕДМЕТОВ, ДОКУМЕНТОВ В ХОДЕ ПРОВЕДЕНИЯ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКОГО МЕРОПРИЯТИЯ «ОБСЛЕДОВАНИЕ ЖИЛИЩА»

При анализе действующего законодательства, устанавливающего порядок изъятия предметов и документов в ходе проведения обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, необходимо обратить внимание на несколько ключевых моментов:

1) в соответствии с п. 1 Инструкции ее действие не распространяется на обследование жилых помещений;

2) отдельный нормативный документ, регламентирующий порядок обследования жилища, не принят (имеет место пробел в законодательстве);

3) согласно ч. 1 ст. 15 Закона в случае изъятия документов, предметов, материалов при проведении гласных оперативно-розыскных мероприятий должностное лицо, осуществляющее изъятие, составляет протокол в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации.

¹ Об оперативно-розыскной деятельности: Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ (ред. от 29.12.2022) [Электронный ресурс]. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_7519 (дата обращения: 13.04.2023).

² Об утверждении Инструкции о порядке проведения сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации гласного оперативно-розыскного мероприятия обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств и Перечня должностных лиц органов внутренних дел Российской Федерации, уполномоченных издавать распоряжения о проведении гласного оперативно-розыскного мероприятия обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств : приказ МВД России от 01.04.2017 № 199 (ред. от 17.04.2017) [Электронный ресурс]. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_9418 (дата обращения: 15.04.2023).

Разберем подробнее указанные правовые моменты.

В соответствии со ст. 25 Конституции РФ жилище неприкосновенно. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения.

В развитие указанного конституционного положения ст. 3 Жилищного кодекса РФ закрепляет правило о том, что никто не вправе проникать в жилище без согласия проживающих в нем на законных основаниях граждан иначе как в предусмотренных названным Кодексом целях и в предусмотренных другим федеральным законом случаях и в порядке или на основании судебного решения. Проникновение в жилище без согласия проживающих в нем на законных основаниях граждан допускается в случаях и в порядке, которые предусмотрены федеральным законом, только в целях спасения жизни граждан и (или) их имущества, обеспечения их личной безопасности или общественной безопасности при аварийных ситуациях, стихийных бедствиях, катастрофах, массовых беспорядках либо иных обстоятельствах чрезвычайного характера, а также в целях задержания лиц, подозреваемых в совершении преступлений, пресечения совершаемых преступлений или установления обстоятельств совершенного преступления либо произошедшего несчастного случая.

Проведение оперативно-розыскных мероприятий, в том числе обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств (п. 8 ч. 1 ст. 6), возможно лишь в целях выполнения задач, предусмотренных ст. 2 Закона, и только при наличии оснований, указанных в его ст. 7, которыми являются, в частности, 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 (подп. 1 п. 2 ч. 1). Проведение оперативно-розыскных мероприятий, которые ограничивают конституционное право граждан на неприкосновенность жилища, допускается на основании судебного решения (ч. 2 ст. 8).

При этом проведение обследования помещений, зданий, сооружений, участков местно-

сти и транспортных средств закон увязывает непосредственно с возникновением, изменением и прекращением уголовно-правовых и уголовно-процессуальных отношений на досудебной стадии уголовного судопроизводства, когда уголовное дело еще не возбуждено либо когда лицо еще не привлечено в качестве обвиняемого по уголовному делу, но уже имеется определенная информация, которая должна быть проверена (подтверждена или опровергнута) в ходе оперативно-розыскных мероприятий, по результатам которых и будет решаться вопрос о возбуждении уголовного дела³.

Таким образом, можно сделать вывод, что в целом проведение гласного оперативно-розыскного мероприятия – осмотра жилища – на основании полученного судебного разрешения является возможным и не противоречащим общим нормам действующего законодательства.

Вместе с тем при проведении гласного обследования жилища неверно ссылаться на нормы Инструкции, поскольку на это есть прямой запрет в самом нормативном акте. Данной позиции придерживаются и судебные органы⁴.

С учетом имеющихся пробелов в действующем законодательстве полагаем, что указанное оперативно-розыскное мероприятие должно быть проведено в соответствии с общими требованиями, изложенными в Законе для аналогично проводимых с судебного согласия оперативно-розыскных мероприятий.

На сегодняшний день часть юристов-практиков придерживаются мнения о законности изъятия предметов и документов в рамках проводимого оперативно-розыскного мероприятия (возможно до официальной регистрации сообщения о преступлении) на основании требований Закона, другие настаивают на необходимости их изъятия в строгом

3 По делу о проверке конституционности положений пункта 7 статьи 16 Закона Российской Федерации «О статусе судей в Российской Федерации» и части первой статьи 9 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» в связи с жалобой гражданина И.В. Аносова : постановление Конституционного Суда РФ от 09.06.2011 № 12-П [Электронный ресурс]. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_7519 (дата обращения: 13.04.2023).

4 Определение Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 05.07.2022 № 77-3475/2022 [Электронный ресурс]. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_7620 (дата обращения: 13.04.2023).

соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации (после регистрации информации о противоправном деянии в КУСП).

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Закона в случае изъятия документов, предметов, материалов при проведении гласных оперативно-розыскных мероприятий составляется протокол в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации. Однако законодателем не уточнено конкретное следственное действие, в рамках проведения которого возможно изъять предметы и документы.

В этой связи мы провели анализ положений ст. 164, 166, 167 (общие требования к следственным действиям), 176, 177 (осмотр места происшествия, местности, жилища, иного помещения, предметов и документов) УПК РФ, а также Инструкции. В целом, и осмотр места происшествия, и гласное оперативно-розыскное мероприятие – осмотр жилища – могут быть проведены до возбуждения уголовного дела, а в случаях, не терпящих отлагательств, – в ночное время. Для его проведения необходимо согласие проживающих в осматриваемом помещении лиц, а при отсутствии согласия – наличие судебного решения либо последующее уведомление суда. Аналогично для обследования в жилище требуется получение судебного согласия либо последующее уведомление суда (ч. 2 ст. 8 Закона).

Схожесть протокола следственного действия (в нашем случае мы анализируем протокол осмотра места происшествия) и оперативно-розыскного мероприятия (протокол изъятия при обследовании жилища) заключается в том, что они составляются в ходе следственного действия или сразу по окончании; от руки либо с помощью технических средств; при их составлении с уведомлением участников могут применяться другие технические средства; сами протоколы предъявляются и подписываются всеми участниками; могут содержать приложения; изъятые вещественные доказательства и документы могут быть признаны вещественными доказательствами.

В протоколе осмотра места происшествия, составленном в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона, и в протоколе оперативно-розыскного мероприятия (изъятие при проведении обследовании жилища) указывается место и дата, время нача-

ла и окончания, данные составившего и каждого участвовавшего лица; описывается ход производства следственного действия либо оперативно-розыскного мероприятия; излагаются заявления лиц (в виде замечаний, дополнений, уточнений); возможно удостоверить факт отказа подписать его лицом, в чьем жилище проведено следственное действие либо оперативное мероприятие.

При проведении осмотра места происшествия можно привлечь к участию специалиста, переводчика, что прямо не предусмотрено Инструкцией и Законом (законодательный запрет также не установлен).

Кроме того, УПК РФ предусматривает возможность обеспечить безопасность участников путем скрытия данных, что не прописано в действующем законодательстве для проведения оперативно-розыскного мероприятия.

По нашему мнению, значительным отличием протокола осмотра места происшествия от протокола изъятия при проведении обследования жилища является обязательность разъяснения прав и обязанностей участникам под роспись при проведении следственного действия в соответствии с нормами УПК РФ. Закон и Инструкция данные требования к составлению протокола изъятия при проведении обследования жилища не содержат.

В соответствии с уголовно-процессуальным законодательством при проведении осмотра места происшествия в протоколе указываются индивидуальные признаки и особенности изымаемых предметов. Всё обнаруженное при осмотре должно быть предъявлено участникам осмотра.

При проведении обследования подлежат изъятию обнаруженные документы, имеющие признаки подделки, а также вещи, выведенные из гражданского оборота или ограниченные в обороте, находящиеся у лиц без специального разрешения.

Преимуществом в части соблюдения прав лиц является предусмотренная выдача заинтересованным лицам копии протокола проведения гласного мероприятия и протокола изъятия предметов, документов. Также Инструкция обязывает при изъятии документов изготавливать с них копии, заверять их и передавать лицу, у которого они были изъяты (с указанием об этом в протоколе). УПК РФ требование о выдаче копии протокола осмотра места происшествия не содержит.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Проведенный анализ действующего законодательства, учет преимуществ протокола, составляемого в соответствии с нормами уголовно-процессуального закона, в том числе обязательность разъяснения прав и обязанностей участникам следственного действия, показывают, что изъятие вещей, запрещенных или ограниченных в обороте, находящихся у лиц без специального разрешения, должно быть произведено с неукоснительным соблюдением требований ч. 1 ст. 15 Закона, согласно которой в случае изъятия документов, предметов, материалов при проведении гласных оперативно-розыскных мероприятий

должностное лицо, осуществляющее изъятие, составляет протокол в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации. То есть, обнаружив в ходе проведения гласного мероприятия – обследования жилища – вещи или предметы, подлежащие изъятию, незаконный оборот которых предусматривает уголовную ответственность, сотрудник правоохранительных органов должен принять меры для регистрации противоправного деяния в КУСП и в последующем по зарегистрированному сообщению провести следственное действие в целях изъятия указанных предметов и вещей, с составлением соответствующего требованиям УПК РФ протокола.

ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРЕ

Саеггареева Алисия Абелгасовна – аспирант кафедры криминалистики Института права, заместитель прокурора Орджоникидзевского района г. Уфы.

INFORMATION ABOUT THE AUTHOR

Saetgareeva Alisya Abelgasovna – postgraduate student of the Chair of Criminalistics of the Institute of Law, Deputy Prosecutor of the Ordzhonikidze District of Ufa.

Статья поступила в редакцию 29.07.2023; одобрена после рецензирования 30.08.2023; принята к публикации 30.08.2023. The article was submitted 29.07.2023; approved after reviewing 30.08.2023; accepted for publication 30.08.2023.