

Чумаров С. А.  
начальник кафедры  
оперативно-разыскной деятельности  
ФГКОУ ВО «Сибирский  
юридический институт МВД России»  
г. Красноярск

## О МЕХАНИЗМЕ ЗАЩИТЫ ПРАВ ГРАЖДАН В СЛУЧАЯХ ПРИМЕНЕНИЯ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ ПРОЦЕДУР ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

*Аннотация:* В статье рассматриваются правовые проблемы применения задержания, доставления и досмотра сотрудниками органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность в отношении лиц, представляющих оперативный интерес. Делается вывод об отсутствии надлежащего нормативного регулирования применения принудительных процедур при осуществлении оперативно-розыскной деятельности.

*Summary:* the article considers legal issues of using by the police officers the detention, delivery and personal inspection of persons under the operational interest. The author makes the conclusion about absence of proper legislative regulation of use the enforcement procedure during implementation the operational-search activity.

**Ключевые слова:** оперативно-розыскное законодательство, оперативно-розыскные мероприятия, задержание, доставление, досмотр.

**Key words:** operational-search legislation, operational-search measures, detention, delivery, personal inspection.

В оперативно-розыскной науке достаточно распространен взгляд на соблюдение прав личности через призму правового механизма, который должен системно объединять совокупность нормативных предписаний,

содержащихся в ФЗ об ОРД и других нормативных правовых актах, а также содержать иные правовые средства, обеспечивающие их выполнение. Хотя термин «механизм» происходит от греческого *mechané* – машина<sup>1</sup> и в первую очередь связывается с функционированием машин, приборов, аппаратов, других технических устройств, его часто используют в качестве правовой категории, поскольку в одном из значений под механизмом понимают систему, внутреннее устройство, определяющие порядок какого-нибудь вида деятельности, процесса<sup>2</sup>, что относится к регулированию общественных отношений.

Осознавая глобальный характер проблемы защиты лица, попавшего в орбиту оперативного интереса, А.Е. Чечетин в своих исследованиях ведет речь о правовом механизме обеспечения прав личности при проведении оперативно-розыскных мероприятий, который «представляет собой сложную систему, состоящую из целого комплекса юридических норм различного уровня»<sup>3</sup>. И.А. Климов связывает соблюдение прав и свобод человека и гражданина с «законодательной регламентацией права обжалования незаконных действий властей и механизма его обеспечения (защиты)»<sup>4</sup>. Н.П. Водько указывает, что уважение и соблюдение прав и свобод человека и гражданина «обеспечивается не только соблюдением норм ФЗ об ОРД, но также и положениями иных законодательных актов, устанавливающих соответствующие виды ответственности в случае нарушения

---

<sup>1</sup> Большая советская энциклопедия. Третье издание. – М.: Изд-во Советская энциклопедия.

<sup>2</sup> Ожегов, С.И., Шведова, И.Ю. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений / Рос. акад. наук. Инст. рус. яз. им. В.В. Виноградова. – 4-е изд., дополненное / С.И. Ожегов, И.Ю. Швецова. – М.: Азбуковник, 1999. С. 354.

<sup>3</sup> Чечетин, А.Е. О проблеме обеспечения прав личности при проведении оперативно-розыскных мероприятий / А.Е. Чечетин // Актуальные проблемы борьбы с преступностью в Сибирском регионе: сборник материалов научно-практической конференции с международным участием (16-17 февраля 2006 года) : в 2-х ч. / Сибирский юридический институт МВД России, отв. ред. С.Д. Назаров. – Красноярск: Сибирский юридический институт МВД России, 2006. – ч. 2. С. 176.

<sup>4</sup> Теория оперативно-розыскной деятельности / Под ред. К.К. Горяинова, В.С. Овчинского, Г.К. Синилова. – М.: Норма, 2006. С. 45.

конституционных прав граждан, а также законодательной регламентацией права обжалования незаконных решений органов власти и механизма его защиты в судебном порядке»<sup>1</sup>.

Однако по нашему мнению, в настоящее время можно вести речь только об относительной упорядоченности норм, регулирующих соблюдение отдельных прав и свобод человека и гражданина при осуществлении ОРД, в то время как констатировать наличие полноценного правового механизма преждевременно.

Во-первых, в оперативно-розыскном законодательстве наблюдается значительная диспропорция в объеме и качестве правового регулирования общественных отношений применительно к соблюдению прав и свобод личности в процессе осуществления ОРД. Казалось бы, в оперативно-розыскном законодательстве уже имеются необходимые нормативные правовые предписания, благодаря которым в борьбе с преступностью оперативно-розыскными методами и средствами обеспечивается соблюдение прав и свобод граждан, столкнувшихся с этой специфической деятельностью. Так Н.С. Железняк указывает, что в ст. 5 ФЗ об ОРД содержится «объемная и весьма полезная совокупность норм, максимально оберегающая человека, вовлеченного в сферу ОРД, от злоупотреблений со стороны осуществляющих ее органов и их должностных лиц»<sup>2</sup>. Однако ФЗ об ОРД уделяется значительное внимание гарантиям соблюдения прав на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, неприкосновенность жилища и тайну корреспонденции (закрепляются специальные условия проведения ОРМ, связанных с ограничением этих конституционных прав,

---

<sup>1</sup> Водько, Н.П. Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» в системе Российского законодательства: проблемы и решения: Монография. – М.: Издательский дом Шумиловой И.И., 2007. С. 16.

<sup>2</sup> Железняк, Н.С. Пределы компетенции (полномочий) прокуратуры при осуществлении прокурорского надзора за оперативно-розыскной деятельностью органов внутренних дел / Н.С. Железняк. – Красноярск: Сибирский юридический институт МВД России, 2010. С.16.

устанавливаются основания и порядок судебного рассмотрения материалов об их ограничении при проведении ОРМ). Кроме того, весьма подробно и детально регламентируется реализация права на ознакомление с полученными в отношении гражданина оперативно-розыскными сведениями (основания истребования информации, распределение бремени доказывания при обращении гражданина в суд, требования к оперативно-служебным документам, предоставляемым для судебного рассмотрения и т.д.). В тоже время, если речь идет о возможном нарушении прав и свобод лица посредством иных действий органов, осуществляющих ОРД, то законодатель ограничивается скупой формулировкой, предлагая обжаловать эти действия в вышестоящий орган, прокуратуру или в суд (ч. 3 ст. 5 ФЗ об ОРД). Между тем, отсутствие материальных и процедурно-процессуальных норм, регулирующих применение задержания, доставления и досмотра при осуществлении ОРД влечет неопределенность предпосылок для защиты субъективных прав и свобод, поскольку не позволяет адекватно оценить законность их ограничения. Более того, без надлежащего правового регулирования этих принудительных процедур неизбежна полярность суждений относительно одних и тех же действий сотрудников оперативных подразделений.

Во-вторых, как справедливо отмечает В.А. Гусев «в ч. 1 ст. 5 законодатель необоснованно ограничил перечень прав, подлежащих соблюдению органами и должностными лицами, осуществляющими ОРД»<sup>1</sup>. Действительно, в случаях задержания и доставления лица сотрудники оперативных подразделений ограничивают право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22 Конституции РФ), право на свободу передвижения (ст. 27 Конституции РФ) и право на квалифицированную юридическую помощь (ст. 48

---

<sup>1</sup> Гусев, В.А. Права и свободы человека и гражданина, подлежащие соблюдению в оперативно-розыскной деятельности / В.А. Гусев // Оперативник (сыщик), 2011, № 3(28).С.19.

Конституции РФ). При этом соответствующие принудительные процедуры находятся «вне уголовно-процессуального поля, следовательно, у задержанных и доставленных нет процессуального статуса свидетеля или подозреваемого, поэтому они не наделены присущими им правами и обязанностями. В связи с этим в некоторых случаях оперативные сотрудники пытаются решить это противоречие путем применения норм законодательства об административных правонарушениях. В частности путем применения таких мер обеспечения по делу об административном правонарушении, предусмотренных ч. 1 ст. 27.1 КоАП РФ, как доставление и административное задержание»<sup>1</sup>.

С аналогичными трудностями сотрудники оперативных подразделений сталкиваются при досмотре лица, в процессе которого ограничивается такое неотчуждаемое право как право на достоинство личности (ст. 21 Конституции РФ). Однако зачастую в методических рекомендациях по проведению досмотра, адресованных сотрудникам оперативных и следственных подразделений, отсутствует анализ правомерности совершения подобного мероприятия. Например, В.М. Мешков и Н.В. Строгая не подвергают сомнению необходимость досмотров приобретателя и сбытчика наркотических средств при проведении проверочной закупки<sup>2</sup>. К сожалению правоприменителей, авторы не указывают правовое основание таких действий, ограничиваясь рекомендациями о необходимости заблаговременного определения нормативных и фактических оснований изъятия наркотических средств, выбора правовой формы и варианта точного документального оформления этой процедуры<sup>3</sup>. В других случаях авторы

---

<sup>1</sup> Там же. С. 20.

<sup>2</sup> Мешков, В.М., Строгая, Н.В. Взаимодействие следователя и сотрудников оперативно-розыскных подразделений на первоначальном этапе расследования преступлений в сфере незаконного оборота наркотиков: Научно-практическое пособие / В.М. Мешков, Н.В. Строгая. – Калининград: Калининградский ЮИ МВД России, 2008. С. 10.

<sup>3</sup> Там же. С. 19.

обозначают существующую проблему, но не предлагают каких-либо вариантов ее решения. Например, С.Д. Демчук и А.Г. Харатишвили, отмечают нечеткую регламентацию досмотра лица в нормативных актах, обозначают спорные ситуации, при которых действия сотрудников правоохранительных органов могут вызвать обоснованные жалобы проверяемого лица, но при этом ограничиваются констатацией недостатков действующего законодательства<sup>1</sup>. Показательной является точка зрения Ю.П. Гармаева, который указывает, что при проведении досмотра «законодательство фактически не определяет порядок изъятия предметов до возбуждения уголовного дела. Однако такое изъятие необходимо проводить, иначе следует констатировать бессилие государства в борьбе с наркопреступностью»<sup>2</sup>. Эта эмоциональное замечание является своеобразным резюме, которое отражает кризис легитимности проведения субъектами ОРД не только досмотра, но также задержания и доставления.

---

<sup>1</sup> Демчук, С.Д., Харатишвили, А.Г. Способы совершения контрабанды наркотических средств и психотропных веществ как элемент криминалистической характеристики этого вида преступлений / С.Д. Демчук, А.Г. Харатишвили : [Электронный ресурс] – Режим доступа : <http://law.edu.ru/doc/document.asp?docID=1308744>.

<sup>2</sup> Гармаев, Ю.П. Использование результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по уголовным делам о незаконном обороте наркотиков: Практическое пособие / Ю.П. Гармаев. – Иркутск: Изд-во ИПКПР ГП РФ, 2004. С. 44.

## СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Большая советская энциклопедия. Третье издание. – М.: Изд-во Советская энциклопедия.
2. Водько, Н.П. Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» в системе Российского законодательства: проблемы и решения: Монография. – М.: Издательский дом Шумиловой И.И., 2007.
3. Гармаев, Ю.П. Использование результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по уголовным делам о незаконном обороте наркотиков: Практическое пособие / Ю.П. Гармаев. – Иркутск: Изд-во ИПКПР ГП РФ, 2004.
4. Гусев, В.А. Права и свободы человека и гражданина, подлежащие соблюдению в оперативно-розыскной деятельности / В.А. Гусев // Оперативник (сыщик), 2011, № 3(28).
5. Демчук, С.Д., Харатишвили, А.Г. Способы совершения контрабанды наркотических средств и психотропных веществ как элемент криминалистической характеристики этого вида преступлений / С.Д. Демчук, А.Г. Харатишвили : [Электронный ресурс] – Режим доступа : <http://law.edu.ru/doc/document.asp?docID=1308744>.
6. Железняк, Н.С. Пределы компетенции (полномочий) прокуратуры при осуществлении прокурорского надзора за оперативно-розыскной деятельностью органов внутренних дел / Н.С. Железняк. – Красноярск: Сибирский юридический институт МВД России, 2010.
7. Мешков, В.М., Строгая, Н.В. Взаимодействие следователя и сотрудников оперативно-розыскных подразделений на первоначальном этапе расследования преступлений в сфере незаконного оборота наркотиков: Научно-практическое пособие / В.М. Мешков, Н.В. Строгая. – Калининград: Калининградский ЮИ МВД России, 2008.
8. Ожегов, С.И., Шведова, И.Ю. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений / Рос. акад. наук. Инст. рус. яз. им. В.В.

Виноградова. – 4-е изд., дополненное / С.И. Ожегов, И.Ю. Швецова. – М.: Азбуковник, 1999.

9. Теория оперативно-розыскной деятельности / Под ред. К.К. Горяинова, В.С. Овчинского, Г.К. Сенилова. – М.: Норма, 2006.

10. Чечетин, А.Е. О проблеме обеспечения прав личности при проведении оперативно-розыскных мероприятий / А.Е. Чечетин // Актуальные проблемы борьбы с преступностью в Сибирском регионе: сборник материалов научно-практической конференции с международным участием (16-17 февраля 2006 года) : в 2-х ч. / Сибирский юридический институт МВД России, отв. ред. С.Д. Назаров. – Красноярск: Сибирский юридический институт МВД России, 2006. – ч. 2.