

УДК 316.4

О СУЩНОСТИ ОПЕРАТИВНОГО РИСКА В СФЕРЕ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ НЕЗАКОННОМУ ОБОРОТУ НАРКОТИКОВ

ON THE ESSENCE OF OPERATIONAL RISK IN THE FIELD OF COUNTERING DRUG TRAFFICKING

Евгений Николаевич Волынкин,

доцент кафедры

оперативно-розыскной деятельности

Сибирского юридического института МВД России

(г. Красноярск),

кандидат юридических наук, доцент



volynkinen@yandex.ru

Ключевые слова:

оперативно-розыскная деятельность,
оперативный риск,
профессиональный риск,
свойства риска,
обоснованный риск,
подготовка и проведение
оперативно-розыскных мероприятий.

В статье рассматриваются понятие и сущность оперативного риска в сфере противодействия незаконному обороту наркотиков. Анализируются понятие и признаки оперативного риска при подготовке и проведении оперативно-розыскных мероприятий в рассматриваемой сфере. Рассмотрены факторы, влияющие на действия оперативного состава в условиях риска.

Keywords:

operational and investigative
activity, operational risk,
professional risk,
risk properties,
reasonable risk,
preparation and implementation
of operational and investigative measures.

The article discusses the concept and essence of operational risk in the field of countering drug trafficking. The concept and signs of operational risk in the preparation and conduct of operational search activities in the field under consideration are analyzed. The factors influencing the actions of the operational staff in conditions of risk are considered.

В настоящее время нет единого понятия риска в оперативно-розыскной деятельности. Это объясняется многоаспектностью и сложностью данного явления, что не позволяет сформировать однозначный понятийный аппарат.

В теории оперативно-розыскной деятельности (далее – ОРД) широкое развитие приобрели научные исследования в сфере соблюдения конституционных прав и свобод человека и гражданина, организации и проведения оперативно-розыскных мероприятий (далее – ОРМ), организации агентурной работы и конфиденциального содействия (сотрудничества) в целях борьбы с преступностью, использования сил, средств и методов ОРД при предупреждении, выявлении и раскрытии преступлений и некоторые другие [7, с. 160]. Однако, на наш взгляд, проблемам оперативного риска в ОРД уделено недостаточно внимания со стороны представителей научной общественности.

Проблему риска рассматривают с позиции социологии, психологии, уголовного права и т.д., однако применительно к ОРД она разработана недостаточно.

Следует заметить, что ученые в зависимости от целей проводимого ими исследования по-разному раскрывают сущность риска и определяют его основные черты.

В словаре русского языка дается два определения риска: «опасность, возможность опасности» и «действие наудачу в надежде на счастливый исход»¹.

Ряд исследователей полагают, что риск – это деятельность, связанная с преодолением неопределенности в ситуации выбора в надежде на счастливый исход, в процессе которой имеется возможность количественно и качественно оценить вероятность достижения предполагаемого результата, неудачи и отклонения от цели [2, с. 10].

Ю.С. Масленчиков вводит следующее определение: «Риск – действие, направленное на привлекательную цель, достижение которой сопряжено с элементом опасности, угрозой потери или неуспеха» [8, с. 2]. Такая постановка вопроса дает основания, на наш взгляд, для признания оперативного риска в сфере ОРД как самостоятельного вида рискованных действий при проведении ОРМ с присущими ему признаками.

Ю.В. Соболев полагает, что применяемый термин «оперативный риск» относится к жаргонным выражениям бытового уровня обобщений, ибо в теории ОРД он остается недостаточно разработанным. Автор под профессиональным риском в ОРД понимает обоснованные, творчески активные, наступательные действия ее субъектов, осуществляемые в рамках функциональных обязанностей при отсутствии свободы выбора или на грани создания опасности нанесения ущерба (вреда) правоохраняемым интересам в целях достижения общественно полезного результата борьбы с преступностью [13, с. 28]. Мы не согласны с суждением Ю.В. Соболева о том, что оперативный риск относится к «жаргонным выражениям бытового уровня обобщений».

Так, справедливо, на наш взгляд, указывает В.Н. Омелин, что термин «оперативный риск» в большей мере отражает сферу его применения, а именно ОРД, чем профессиональный риск, который может использоваться в различных формах профессиональной деятельности [12, с. 344]. Профессиональный

¹ Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М.: Азбуковник, 1998.

риск – более объемная по содержанию категория, нежели оперативный риск, ее понимание не сводится только к сфере ОРД. Например, следует учесть ряд суждений о профессиональном и хозяйственном риске [9].

И.Н. Озеров считает, что риск в оперативно-розыскной деятельности – это объективно существующая осознаваемая, прогнозируемая вероятность сопутствующих негативных последствий оперативно-розыскных мероприятий, осуществляемых оперативными подразделениями (аппаратами) правоохранительных органов в пределах их полномочий в целях решения задач по борьбе с преступностью, обусловленная неопределенностью возможных оценок ситуаций, в которых реализуются указанные ОРМ [10, с. 7].

Здесь важно заметить, что ОРД всегда отличали действия рискованного характера, т.е. осуществляемые в расчете на успех и благополучный исход при преодолении различных опасностей, в нашем случае в сфере борьбы с наркопреступностью. Как, на наш взгляд, справедливо отмечал И.И. Карпец, «риск является составной профессией сыщика» [6, с. 184]. Отсюда следует, что для ОРД в сфере незаконного оборота наркотиков важным является не избежание риска вообще, что, по нашему мнению, является практически невозможным, а требуется предвидение и снижение его до минимального уровня.

Мы полагаем, что риск определяется как деятельность в сфере противодействия незаконному обороту наркотиков, связан с преодолением неопределенности в ситуациях выбора, когда имеется возможность качественно оценить вероятность достижения предполагаемого результата, неудачи и отклонения от цели.

Выполняя свои служебные обязанности, сотрудник оперативного подразделения по контролю за оборотом наркотиков нередко оказывается в сложных условиях, когда ему необходимо принять ответственное решение относительно своих дальнейших действий. Риск возникает при проведении оперативно-розыскных мероприятий (обследований зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, проверочная закупка, оперативное внедрение, наблюдение и др.), при работе с лицами, оказывающими содействие на конфиденциальной основе.

Вместе с тем нельзя не видеть, что определенный риск не только допустим, но и необходим. В то же время рискованные действия не должны нарушать прямых предписаний закона или нормативных правовых актов, регламентирующих ОРД.

Особое место в процессе принятия решений, связанных с риском в сфере борьбы с незаконным оборотом наркотиков, на наш взгляд, отводится интуиции, которую можно охарактеризовать как основанное на предшествующем опыте сотрудника оперативного подразделения «чутье», позволяющее непосредственно проникать в сущность замыслов наркодельцов, не опираясь на доказательства. В данном случае речь идет о выборе наиболее эффективного решения сотрудника оперативного подразделения без аргументированного доказательства его правильности.

Необходимость осуществления, к примеру, ОРМ «обследования здания, сооружения, участка местности и транспортного средства» ставит сотрудника оперативного подразделения в условия постоянного профессионального риска, потому что благополучный исход не всегда может быть гарантирован. В то же время уйти от принятия решения о проведении такого ОРМ он не может, ибо в этом случае тоже рискует возможностью нарушения законности, своим авторитетом, престижем своей профессии, подразделения.

Из сказанного можно заключить, что риск в сфере противодействия незаконному обороту наркотиков является объективно существующей, осознанной, прогнозируемой вероятностью наступления наряду с достижением оперативных целей также и негативных последствий ОРМ, осуществляемых сотрудником оперативного подразделения по контролю за оборотом наркотиков в целях решения задач по борьбе с преступностью в данной сфере, обусловленных неопределенностью возможных ситуаций, в которых реализуются ОРМ.

Важное место отводится свойствам риска, которые, на наш взгляд, способствуют пониманию его содержания, среди них можно выделить противоречивость, альтернативность, правомерность, неопределенность [3, с. 27].

Противоречивость в сфере противодействия незаконному обороту наркотиков, на наш взгляд, выполняет специфические функции, поскольку риск, с одной стороны, ориентирован на достижение положительных результатов действенными способами в условиях непредсказуемости и обстоятельствах фатального выбора. С другой же стороны, оперативно-розыскной риск может привести к неблагоприятным последствиям. Например, в том случае, когда очень трудно учитывать не зависящие от сотрудника оперативного подразделения тенденции, от которых зависят успех и эффективность ОРМ, когда выбор принятого решения основывается на неполной и недостоверной информации. Подобное происходит из-за того, что некоторые оперативные сотрудники, осознавая необходимость принятия рискованных решений при выполнении оперативно-служебных задач, ориентируются на минимальный риск либо стремятся избежать его вообще. Здесь можно отметить нежелание отдельных руководителей санкционировать проведение сложных ОРМ либо внести коррективы в план предстоящих ОРМ, которые сопряжены с оперативным риском, из-за стремления перестраховаться, обезопасить себя на случай нежелательного развития событий. Стремление «подстраховаться», избежать проведения активных целеустремленных наступательных ОРМ отнюдь не способствует принятию обоснованных рискованных решений по изобличению преступников, приводит к тому, что не используются в полной мере силы, средства и иные оперативные возможности ОРД [12, с. 345].

Альтернативность в сфере борьбы с наркопреступностью, как нам представляется, предполагает обязательное условие для оперативного риска, выбора нескольких целесообразных вариантов (альтернатив) оперативно-розыскных действий. При этом в зависимости от ситуации альтернативность

обладает различной степенью сложности и может быть реализована разными способами.

Важное место в сфере противодействия незаконному обороту наркотиков отводится правомерности риска, являющейся очень серьезной проблемой для ОРД в рассматриваемой сфере, поскольку она является неотделимой составной частью оперативно-розыскной деятельности, при которой следует соблюдать установленный режим, регулирующий ее правовое положение. Риск будет считаться обоснованным, если оперативная цель не может быть достигнута иными средствами. При наличии хотя бы незначительной возможности достичь результата без совершения рискованных действий лицо обязано использовать такую возможность. Правомерность риска формируется на основе точного следования нормам законности и средствах, регулирующих и создающих условия для обоснованного риска.

Особую актуальность в рассматриваемой сфере представляет неопределенность, которая не позволяет точно предсказать будущие последствия принятых сотрудниками по контролю за оборотом наркотиков решений ввиду недостаточности и неполноты имеющейся информации, ограниченных по времени возможностей ее восприятия, проверки и анализа.

Можно заключить, что риск в сфере противодействия незаконному обороту наркотиков является объективно существующей осознаваемой, прогнозируемой вероятностью сопутствующих негативных последствий для ОРМ, осуществляемых оперативными подразделениями по контролю за оборотом наркотиков в пределах их полномочий в целях решения задач по борьбе с преступностью в данной сфере, обусловленной неопределенностью вероятных восприятий ситуаций, в которых реализуются указанные ОРМ.

Вместе с тем предпринятое нами исследование показало, что в практике оперативных подразделений по контролю за оборотом наркотиков имеют место ситуации, когда в целях защиты жизни людей сотрудникам вынужденно приходится совершать действия, хотя и направленные на причинение реального вреда, но вне рамок норм о необходимой обороне и крайней необходимости. В качестве такого примера приведем ОРМ «оперативное внедрение» и «контролируемая поставка». Так, при оперативном внедрении конфиденнта в преступную группу, представляющую оперативный интерес, чтобы заслужить доверие ее членов, он вынужден заниматься той же самой деятельностью, что и участники группы [4].

В связи с этим, с нашей точки зрения, более правильным было бы рассмотреть некоторые ситуации с позиции «обоснованного риска», могущие возникнуть при проведении некоторых ОРМ.

Как известно в теории ОРД была разработана концепция обоснованного риска, соответствующая новой уголовно-правовой категории – обоснованный риск (ст. 41 УК РФ) [1, с. 38; 5, с. 12; 14; 15].

Следует заметить, что в соответствии с ч. 3 ст. 41 УК РФ риск не признается обоснованным, если он заведомо был сопряжен с угрозой для жизни многих

людей. Что касается негативных факторов при проведении ОРМ, то они возникают довольно редко. Считается, что риск в ОРД состоит в необходимости осуществления ОРМ по пресечению или раскрытию опасных преступлений, «когда реально наличествует возможность наступления неблагоприятных последствий как для самого сотрудника оперативного подразделения, так и для других лиц [16]. Превышение пределов обоснованного риска рассматривается уголовным законодательством как обстоятельство, смягчающее наказание (п. «ж» ст. 61 УК РФ).

Отсюда можно сделать вывод, что законодатель дает значительные возможности для сотрудников по контролю за оборотом наркотиков по осуществлению ОРМ в условиях обоснованного риска.

Из сказанного можно заключить, учитывая, что большинство ОРМ являются мероприятиями «рискованными», что данная норма уголовного законодательства является для ОРД определяющей.

Полагаем, что такая неблагоприятная перспектива должна учитываться при принятии решения в борьбе с наркопреступностью и определении организации и тактики осуществляемой сотрудниками оперативного подразделения, но она не может служить препятствием для достижения поставленных конкретных целей по обеспечению безопасности личности, общества и государства, повышению уровня здоровья общества.

В наиболее развернутом виде концепция обоснованного риска в сфере противодействия незаконному обороту наркотиков состоит в необходимости осуществления ОРМ и ставит сотрудников по контролю за оборотом наркотиков в условия постоянного профессионального риска, поскольку здесь благополучный исход может быть не всегда гарантирован.

Из этого следует, что концепция оперативного риска во многом близка к новой уголовно-правовой категории. Рискованные действия не должны нарушать прямых предписаний закона или нормативных актов, регламентирующих ОРД и содержащих правила проведения соответствующих ОРМ.

Таким образом, оперативный риск в сфере противодействия незаконному обороту наркотиков как объективно существующий феномен подлежит изучению и в теоретическом плане, и в качестве предмета осмысления в рамках аспекта прикладного. Риск является важной составной частью теории и практики ОРД, однако его малоизученность является серьезнейшей проблемой. Отсутствие однозначного понимания сущности риска в оперативно-розыскной деятельности объясняется многоаспектностью этого явления. Кроме того, оперативный риск в сфере противодействия незаконному обороту наркотиков является сложным явлением, обуславливающим возможность существования нескольких определений категории риска в оперативно-розыскной деятельности, сформулированных с разных точек зрения, что, на наш взгляд, актуализирует дальнейшие исследования поднятой проблемы.

Библиографический список

1. Гребельский, Д.В. Теоретические основы и организационно-правовые проблемы оперативно-розыскной деятельности органов внутренних дел / Д.В. Гребельский. – М.: Акад. МВД СССР, 1977. – 247 с.
2. Грибановская, С.В. Анализ рисков предприятия природопользования и их оценка : учебное пособие / С.В. Грибановская, А.А. Курочкина, А.Ю. Панова. – СПб.: РГГМУ, 2022. – 250 с.
3. Глущенко, В.В. Управление рисками. Страхование : учебное пособие / В.В. Глущенко. – Железнодорожный: Крылья, 1999. – 334 с.
4. Железняк, Н.С. О правовом обеспечении защиты конфидентов от неправомерного привлечения к уголовной ответственности / Н. С. Железняк // Актуальные проблемы теории борьбы с преступностью и правоприменительной практики: межвузовский сборник научных трудов. Вып. 7. – Красноярск: СибЮИ МВД России, 2004. – С. 213-230.
5. Захарова, С.С. Обоснованный риск в уголовном праве Российской Федерации : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / С.С. Захарова. – Рязань, 2005. – 27с.
6. Карпец, И.И. Сыск (Записки начальника уголовного розыска) / И.И. Карпец. – М.: Наука, 1984. – 351 с.
7. Кондратьев, М.В. Генезис и методология оперативно-розыскной науки / М.В. Кондратьев // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. – 2020. – № 3 (87). – С. 157-163.
8. Масленчиков, Ю.С. Системное и ситуационное управление банковской деятельностью / Ю.С. Масленчиков, Ю.Н. Тронин // Бизнес и банки. – 1998. – № 3. – С. 1-3.
9. Мельников, В. О профессиональном и хозяйственном риске / В. Мельников // Советская юстиция. – 1989. – № 22. – С. 22-23.
10. Озеров, И.Н. Категория риска в оперативно-розыскной деятельности : дис. ... канд. юрид. наук / И.Н. Озеров. – СПб., 2001. – 202 с.
12. Омелин, В.Н. К вопросу о проведении оперативно-розыскных мероприятий в условиях оперативного риска / В.Н. Омелин // Образование и право. – 2023. – № 5.– С. 344-346.
13. Соболев, Ю.В. Профессиональный риск в борьбе с организованной преступностью (оперативно-розыскной аспект): автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Ю.В. Соболев. – М., 1999. – 28 с.
14. Шумков, А.С. Обоснованный риск: некоторые вопросы толкования ч. 3 ст. 41 УК РФ / А.С. Шумков // Современные гуманитарные исследования. – 2006. – № 4. – С.154-158.
15. Шумков, А.С. Понятие обоснованного риска как обстоятельства, исключающего преступность деяния / А.С. Шумков // Вопросы гуманитарных наук. – 2006. – № 5. – С.134-139.
16. Шумков, А.С. Обоснованный риск и исполнение профессиональных обязанностей в свете современного уголовного законодательства России / А.С. Шумков // Российская юстиция. – 2006. – № 6. – С. 57-59.