

Железняк Николай Семенович

К вопросу о назначении оперативно-розыскного обследования жилища

Анализируется предназначение оперативно-розыскного мероприятия «Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств» применительно к жилищу. Вносится предложение о его углубленном научном исследовании на монографическом уровне.

Ключевые слова: конституционные права личности, оперативно-розыскная деятельность, оперативно-розыскное мероприятие, обследование, жилище.

To the issue of assignment of operational-search inspection of the dwelling

The purpose of the operational-search measure "Inspection of premises, buildings, structures, terrain and vehicles" with regard to the dwelling is analyzed in the article. As a result, the author submits the proposal about thorough scientific investigation of this measure at the monographic level.

Keywords: constitutional rights of the individual, operational-search activity, operational-search action, examination, dwelling.

На протяжении тысячелетий на планете с переменным успехом продолжается противостояние добра и зла. Значительную роль в этом процессе играют правоохранительные органы, осуществляющие различные функции, приоритетной из которых, на наш взгляд, выступает борьба с преступностью, особенно ее оперативно-розыскная составляющая, или оперативно-розыскная деятельность (далее – ОРД).

В рамках настоящего исследования ограничимся ролью оперативных подразделений в проведении оперативно-розыскного мероприятия (далее – ОРМ) «Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств» (далее – обследование) применительно к жилищу.

В ходе противодействия преступности сотрудники полиции зачастую вынужденно осуществляют действия, временно ограничивающие те или иные права граждан¹.

Поскольку в силу ст. 25 Конституции РФ неприкосновенность жилища выступает одним из основополагающих прав личности, в соответствии с ч. 2 ст. 8, ч. 1 ст. 9 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – ФЗ об ОРД) проведение ОРМ, ограничивающих конституционные права граждан, допускается на основании судебного решения.

О том, нужно ли всегда получать такое решение (разрешение?), как осуществляется эта

процедура, какие существуют проблемы, каково их решение, написано немало, в том числе и автором настоящих строк [1, 2, 3].

В данной статье речь в основном пойдет о направленности рассматриваемого мероприятия. Дело в том, что ни в позициях ученых и практиков, ни в решениях судебных органов, ни в нормативных правовых актах, к сожалению, нет четкого ответа на вопрос, зачем мы осуществляем обследование [4, 5, 6, 7].

С одной стороны, подавляющее число авторов полагают, что данное мероприятие как система взаимосвязанных действий направлено на добывание оперативно значимой информации (фактических данных) [8, с. 60; 9, с. 51–52]. Таковой они представляют цель обследования.

Иной точки зрения придерживается изучавший в рамках диссертационного исследования проблему подготовки и проведения рассматриваемого ОРМ Л.А. Бакланов. В одной из своих работ он определяет гласное обследование как комплекс действий сотрудников оперативных подразделений, направленных на проникновение и осмотр объекта с целью обнаружения и исследования следов преступления, орудий совершения преступления, иных предметов, веществ или документов, вероятно имеющих отношение к совершению преступления, их изъятия, установления местонахождения разыскиваемых лиц, а равно для решения иных задач ОРД [10, с. 7].

Сформулированное нами ранее определение выглядит достаточно лаконично и, возможно, менее ярко [11, с. 70]. Мы считали, что обследование помещений, зданий, сооружений,

¹ «Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства» (ч. 3 ст. 55 Конституции РФ).

участков местности и транспортных средств – ОРМ, направленное на кратковременное изучение посредством применения органов чувств и специальных технических средств вышеперечисленных объектов субъектами ОРД с целью решения ее задач.

Однако, пытаясь быть объективными, полагаем необходимым указать на плюсы и минусы приведенных определений.

С одной стороны, нам импонирует использование Л.А. Баклановым слова «проникновение». В этом смысле отсутствие указанного действия в нашем варианте позволяет спутать обследование с наблюдением. Действительно, обследование возможно только тогда, когда мы находимся на (в) объекте оперативного интереса, а чтобы там оказаться, следует осуществить действия по проникновению (вхождению) на (в) него.

С другой – использование случайным оппонентом термина «осмотр» уподобляет исследуемую категорию небезызвестным следственным действиям. Более того, обнаружение и исследование следов преступления, орудий совершения преступления, иных предметов, веществ или документов, вероятно имеющих отношение к совершению преступления, их изъятие, установление местонахождения разыскиваемых лиц – все это является задачами, а не целями² не только обследования, но и осмотра места происшествия (жилища) или обыска. Отличием же от процессуальной материи в данном случае выступают два момента: во-первых, это действия сотрудников оперативных подразделений (а не следователя или дознавателя), во-вторых, решение в процессе его осуществления иных задач ОРД. Кроме того, перечисление в определении закрытого перечня целей ОРД, постановка их в один ряд с ее задачами не добавляет формулировке точности и завершенности.

Являясь достаточно самокритичными и учитывая краткий анализ содержания исследуемого определения, полагаем уместным предложить скорректированную редакцию оцениваемого понятия: «Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств – ОРМ, заключающееся в проникновении на (в) указанные объекты, их кратковременном изучении посредством применения органов чувств и специальных технических средств и проведении иных операций субъектами ОРД с целью решения ее задач». Аналогичным является определение и применительно к жилищу.

² В определении Л.А. Бакланова все перечисленное представлено как единая цель.

Таким образом, в поле зрения исследователей возникают три основных категории, требующих пояснения: цели, задачи и способы обеспечения ОРМ. И если способы³ не вызывают сомнения – это проникновение (вхождение) на (в) обследуемый объект (жилище) и его кратковременное изучение, то преследуемые оперативным подразделением цели и решаемые при этом задачи нуждаются в дополнительном уточнении.

Цель представляет собой результат, на который преднамеренно направлен процесс [12], а задача – деятельность, необходимая для достижения некоторой цели⁴.

С учетом этих определений целями обследования жилища являются аналогичные указанным в формулировке понятия ОРД – защита жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечение безопасности общества и государства от преступных посягательств⁵. Объяснение этой тождественности достаточно простое и логичное: поскольку согласно закону ОРД осуществляется посредством ОРМ, цели любого мероприятия не могут отличаться от целей ОРД.

В ходе обследования реализуются как частные, так и общие задачи ОРД. К частным задачам относятся осмотр и фотографирование (или копирование) документов с признаками подделки либо свидетельствующих о подготавливаемом или совершенном преступлении, установление мест сокрытия преступников, хранения наркотиков или их прекурсоров, похищенного имущества либо ценностей, нажитых преступным путем, оружия, орудий преступления, черновых записей, переписки, установление специальных технических и иных средств, предназначенных для негласного получения информации, и т.п.

Отдельные авторы, на наш взгляд, абсолютно оправданно дополняют этот перечень задачами обнаружения трупов, тайников, следов преступной деятельности [13, с. 342], спрятанных преступниками предметов, веществ, документов и т.д. [14, с. 50].

С помощью обследования решается целый ряд более общих задач ОРД:

³ Тот или иной порядок, образ действий, метод в исполнении какой-нибудь работы, в достижении какой-нибудь цели (проще говоря, совокупность и порядок действий, используемых для решения какой-либо задачи. – Н.Ж.). См.: Толковый словарь русского языка [Электронный ресурс]: в 4 т. / под ред. Д.Н. Ушакова. М., 1935–1940 // Фундаментальная электронная библиотека. URL: <http://feb-web.ru/feb/ushakov/ush-abc/default.asp>

⁴ Международный стандарт ISO/IEC TR 9126-4:2004, Software Engineering – Product quality – Part 4: Quality in use metrics.

⁵ Статья 1 ФЗ об ОРД.

получение информации о личности преступника, его местонахождении и преступных связях, а также о лицах, могущих стать потерпевшими или свидетелями (например, путем обследования личных вещей, записных книжек, писем, документов);

установление следов преступной деятельности, предметов и документов, которые могут быть доказательствами преступной деятельности (например, обнаружение на рабочем месте материально ответственного лица черновых записей, в которых зафиксированы противоправные действия);

установление характера преступных действий проверяемых, способов маскировки подготавливаемых или уже совершенных преступлений, орудий и средств их совершения;

создание условий для следообразования путем пометки объектов, установки химических ловушек;

установление точного местонахождения предметов и документов, которые впоследствии могут стать вещественными доказательствами;

применение криминалистических и оперативно-технических средств для фиксации указанных объектов обследования;

обеспечение сохранности объектов, могущих впоследствии быть использованными в уголовном процессе в качестве доказательств, путем их негласного изъятия, перемещения, фотографирования, копирования и т.п.;

проведение сверки результатов документирования преступных действий с официальными отчетами, составленными проверяемыми, для выяснения размеров хищений, способов сокрытия преступлений;

обнаружение похищенного имущества и местонахождения ценностей, нажитых преступным путем, для последующего их изъятия;

установление местонахождения живых потерпевших или криминальных трупов;

принятие мер по пресечению подготавливаемых преступлений путем превращения предназначенных для этого орудий и средств

в негодные (нанесение определенных меток на документы, деньги, подмена боевых патронов холостыми, приведение в негодность оружия и т.п.);

выявление на основе полученной информации мест укрытия разыскиваемых преступников, а также организация их преследования по горячим следам.

Представленный перечень задач, принципиально не изменившись, в XXI в. не может быть не дополнен иными, связанными с цифровыми технологиями, все более и более проникающими в нашу жизнь, захватывающими все области жизнедеятельности, в том числе криминальную и антикриминальную сферы [15]. Но это, представляется, отдельная тема исследования.

Резюмируя изложенное, можно сделать следующие выводы.

1. Обследование жилища – ОРМ, заключающееся в проникновении на указанный объект, его кратковременном изучении посредством применения органов чувств и специальных технических средств и проведении иных операций субъектами ОРД с целью решения ее задач.

2. Способы обеспечения ОРМ – проникновение (вхождение) в жилище и его кратковременное изучение.

3. Целями обследования жилища выступают защита жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечение безопасности общества и государства от преступных посягательств.

4. Задачи обследования жилища представляют собой существенный перечень и направлены на выявление и закрепление оперативно значимой информации, осуществление иных действий, способствующих достижению целей ОРД.

5. Проблемные аспекты рассматриваемого мероприятия нуждаются в углубленном научном исследовании на монографическом уровне для выявления наиболее существенных недостатков как в его нормативном правовом регулировании, так и осуществлении в борьбе с преступностью.

1. Железняк Н.С. О законодательном регулировании обследования жилища // Актуальные проблемы борьбы с преступностью в Сибирском регионе: сб. материалов междунар. науч. конф., 16–17 февр. 2006 г.: в 2 ч. / отв. ред. С.Д. Назаров. Красноярск, 2006. Ч. 2.

2. Бакланов Л.А., Панюшин Д.Б. Проведение гласного обследования жилища без согласия его собственников // Актуальные проблемы науки и практики: сб. науч. тр. Хабаровск, 2018.

3. Исмаилов Ч.М. Проблемы обеспечения судебного контроля при ограничении прав на неприкосновенность жилища: технология распознавания и преодоления (применитель-

1. Zheleznyak N.S. About legislative regulation of housing survey // Actual problems of fighting crime in the Siberian region: proc. of the Intern. sci. conf., Febr. 16–17, 2006: in 2 pts. / gen. ed. by S.D. Nazarov. Krasnoyarsk, 2006. Pt. 2.

2. Baklanov L.A., Panyushin D.B. Conducting a public survey of a dwelling without the consent of its owners // Actual problems of science and practice: coll. of sci. papers. Khabarovsk, 2018.

3. Ismailov Ch.M. Problems of ensuring judicial control when restricting the rights to inviolability of the home: recognition and overcoming technology (in relation to the search for missing persons) // Russian investigator. 2017. No. 2.

но к розыску безвестно исчезнувших лиц) // *Рос. следователь*. 2017. № 2.

4. Кузнецов Г. Конституционный Суд вынес отказное определение по жалобе на обыску адвоката под видом обследования помещения // *Адвокатская газ.* 2018. 24 июля.

5. Вагин О.А. Конституционные проблемы оперативно-розыскной деятельности (научный доклад) // *Сборник материалов Всероссийского круглого стола*, 3 нояб. 2011 г. / сост. К.Б. Калиновский. СПб., 2012.

6. Чечетин А.Е. Обеспечение прав личности при проведении оперативно-розыскных мероприятий. СПб., 2016.

7. Гусев В.А. «Параллельная реальность» принуждения в оперативно-розыскной деятельности // *Оперативник*. 2015. № 3(44).

8. Михайлов В.И. Контролируемая поставка как оперативно-розыскная операция: учеб.-практ. пособие. М., 1998.

9. Научно-практический комментарий к Федеральному закону «Об оперативно-розыскной деятельности» / под ред. В.В. Николюка. М., 2003.

10. Бакланов Л.А. Проведение, документальное оформление и использование результатов гласного обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств: учеб. пособие / под ред. А.М. Щукина. Тюмень, 2015.

11. Термины и выражения, применяемые в оперативно-розыскной деятельности: словарь-справочник / сост. Н.С. Железняк. Красноярск, 2014.

12. Доброхотов А.Л. Цель // *Новая философская энциклопедия*. М., 2010.

13. Вагин О.А. Теория оперативно-розыскной деятельности: учеб. / под ред. К.К. Горяинова, В.С. Овчинского, Г.К. Синилова. М., 2006.

14. Чувилев А.А. Оперативно-розыскное право. М., 1999.

15. Осипенко А.Л. Оперативно-розыскная деятельность в информационном обществе: адаптация к условиям цифровой реальности // *Научный вестник Омской академии МВД России*. 2019. № 4(75). С. 38–46.

4. Kuznetsov G. The Constitutional Court issued a refusal ruling on a complaint about a search of a lawyer under the guise of examining the premises // *Lawyer's newsp.* 2018. July 24.

5. Vagin O.A. Constitutional problems of operational search activities (the scientific report) // *Coll. of papers of the All-Russian round table*, Nov. 3, 2011 / comp. by K.B. Kalinovski. St. Petersburg, 2012.

6. Chechyotin A.E. Ensuring the rights of the individual during operational search activities. St. Petersburg, 2016.

7. Gusev V.A. "Parallel reality" of enforcement in operational investigative activities // *The field investigator*. 2015. No. 3(44).

8. Mikhialov V.I. Controlled delivery as an operational search activity: study and practical manual. Moscow, 1998.

9. Scientific and practical commentary on the Federal law "On operational investigative activities" / ed. by V.V. Nikolyuk. Moscow, 2003.

10. Baklanov L.A. Conducting, documenting and using the results of a public survey of premises, buildings, structures, terrain and vehicles: study aid / ed. by A.M. Shchukin. Tyumen, 2015.

11. The terms and expressions used in the operational-search activities: dictionary-reference / comp. by N.S. Zheleznyak. Krasnoyarsk, 2014.

12. Dobrokhotov A.L. Purpose // *New Philosophic Encyclopedia*. Moscow, 2010.

13. Vagin O.A. The theory of operational-investigative activity: textbook / ed. by K.K. Goryainov, V.S. Ovchinski, G.K. Sinilova. Moscow, 2006.

14. Chuvilyov A.A. Operational search law. Moscow, 1999.

15. Osipenko A.L. Crime detection in an information society: adaptation to the conditions of digital // *Scientific Bulletin of the Omsk Academy of the MIA of Russia*. No. 4(75). P. 38–46.

СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРЕ

Железняк Николай Семенович, доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ, профессор кафедры оперативно-розыскной деятельности Сибирского юридического института МВД России; e-mail: zhns21@mail.ru

INFORMATION ABOUT AUTHOR

N.S. Zheleznyak, Doctor of Law, Professor, Honoured Jurist of the Russian Federation, Professor of the Department of Operational-Search Activity of the Siberian Law Institute of the Ministry of Internal Affairs of the Russian Federation; e-mail: zhns21@mail.ru
