

М.В. Кондратьев

Управление ФСКН России
по Кемеровской области

***ВОПРОСЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ЛИЧНОГО ДОСМОТРА
И ИЗЪЯТИЯ ПРИ ПРОВЕДЕНИИ ПРОВЕРОЧНОЙ ЗАКУПКИ***

Одним из наиболее эффективных средств противодействия правонарушениям в сфере незаконного оборота наркотических средств является оперативно-розыскное мероприятие «проверочная закупка», имеющее достаточно широкую сферу применения.

Результаты этого оперативно-розыскного мероприятия дают возможность получать данные, подтверждающие прямой умысел преступника на сбыт наркотиков, а также фиксировать факты их сбыта. Другими оперативно-розыскными мероприятиями, особенно в условиях круговой поруки среди лиц, занимающихся наркоторговлей, добиться положительного результата в данном направлении бывает практически невозможно.¹

Проведение оперативно-розыскного мероприятия рассматриваемого вида всегда сопряжено с осуществлением личного досмотра, причем не только объекта оперативно-розыскной деятельности, но и лица, участвующего в нем в качестве «покупателя». Кроме того, при проведении проверочной закупки также производится изъятие каких-либо предметов, веществ или документов, имеющих значение для решения задач оперативно-розыскной деятельности.

На сегодняшний день указанные процедуры имеют множество законодательных и практических пробелов, представляющих определенный интерес для представителей научной общественности. Мы уделим внимание наиболее значимым из них.

Оперативно-розыскное законодательство дает право сотрудникам органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, при проведении ими оперативно-розыскных мероприятий производить изъятие документов, предметов, материалов и сообщений. Однако в Федеральном законе «Об оперативно-розыскной деятельности» не закреплено право проведения личного досмотра объектов оперативной заинтересованности.

На законодательном уровне право осуществления личного досмотра отражено в некоторых нормативных правовых актах.

Например, ст. 27.7 КоАП РФ позволяет осуществлять личный досмотр физического лица, а также находящихся при нем вещей. Аналогичная норма продублирована законодателем в п. 16 ч. 1 ст. 13 Федерального закона «О полиции», но ее действия не распространяются на сотрудников органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Кроме того, следует учитывать, что цели и задачи административной деятельности в значительной степени отличаются от целей и задач оперативно-розыскной деятельности, поэтому применение вышеуказанных норм при проведении оперативно-розыскных мероприятий является недопустимым.

Не может охватываться положениями оперативно-розыскного законодательства процедура проведения досмотра лица в ходе осуществления таможенного контроля, а также лица, содержащегося в учреждениях уголовно-исполнительной системы, поскольку данные мероприятия носят обязательный и режимный характер.

При осуществлении личного досмотра в ходе проведения оперативно-розыскного мероприятия «проверочная закупка» сотрудники правоохранительных органов, осуществляющих борьбу с наркопреступностью, руководствуются положениями Федерального закона от 8 января 1998 г. №3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» (далее – Закон).

Часть 3 ст. 48 Закона предоставляет должностным лицам органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ при осуществлении контроля за хранением, перевозкой или пересылкой наркотиков право производить личный досмотр граждан при наличии достаточных оснований полагать, что осуществляются незаконные хранение, перевозка или пересылка наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров. При этом ст. 38 Закона при проведении проверочной закупки позволяет органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, использовать наркотические средства, психотропные вещества и их прекурсоры без лицензии.

Отсюда следует, что положения ч. 3 ст. 48 Закона не могут быть распространены на лиц, которые оказывают содействие оперативно-розыскным органам в проведении оперативно-розыскных мероприятий. Иными словами, нельзя руководствоваться данной нормой при проведении личного досмотра лица, участвующего в проведении оперативно-розыскного мероприятия «проверочная закупка» в качестве «покупателя», поскольку в данном случае у

оперативных сотрудников не может быть никаких оснований полагать, что «покупателем» осуществляются противозаконные действия в сфере оборота наркотиков. Поэтому нормативно-правовые основания личного досмотра лица, оказывающего содействие органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, в проведении данного оперативно-розыскного мероприятия, на сегодняшний день не имеют законодательного закрепления, а следовательно, являются недопустимыми для правоприменения.

Как показывает практика, сотрудниками оперативных подразделений антинаркотических ведомств изъятие из незаконного оборота наркотических средств, приобретенных конфидентом в ходе проведения проверочной закупки, осуществляется путем проведения его личного досмотра или добровольной выдачи. При этом составляются такие оперативно-служебные документы, как протокол досмотра «покупателя» после проведения оперативно-розыскного мероприятия или протокол добровольной выдачи наркотических средств.

Думается, что процедура добровольной выдачи наркотиков, приобретенных лицом с ведома и под контролем органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, также неприемлема при проведении проверочной закупки, как и личный досмотр физического лица, поскольку такое действие не предусмотрено оперативно-розыскным законом.

Процедура добровольной выдачи наркотических средств регламентируется только уголовным законодательством и распространяется на лиц, совершивших преступление, связанное с незаконным оборотом наркотиков, каковым лицом, участвующее в проверочной закупке в качестве «покупателя», являться не может.

Не менее важным моментом при проведении личного досмотра «покупателя» является этическая сторона осуществляемого действия и соблюдение норм нравственности.

В данном случае лицо, оказывающее содействие оперативно-розыскным органам, испытывает определенный внутренний дискомфорт и психологическое напряжение в процессе проведения оперативно-розыскного мероприятия, поскольку ему приходится непосредственным образом контактировать с представителями уголовно-криминальной среды. Кроме того, конфидент может предполагать, что факт оказания им гласного содействия оперативным аппаратам в проведении данного оперативно-розыскного мероприятия может повлиять на его дальнейшие социально-

бытовые отношения. И, наконец, самым главным аргументом является то, что проведение личного досмотра связано с определенными лишениями и ограничениями для лица, участвующего в проведении проверочной закупки в качестве «покупателя», а фактические сведения о совершении им правонарушений в сфере легального или незаконного оборота наркотических средств у правоохранительных органов отсутствуют, и это противоречит основаниям проведения личного досмотра, указанным в Законе.

Также не следует забывать, что в качестве «покупателя» наркотических средств при проведении рассматриваемого оперативно-розыскного мероприятия может выступать штатный сотрудник органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, личный досмотр которого его же коллегами вообще выглядит достаточно комично.

И все же досмотр лица, участвующего в проверочной закупке в качестве «покупателя», является необходимым действием при проведении данного оперативно-розыскного мероприятия. Его производство позволяет установить наличие или отсутствие у «покупателя» каких-либо предметов и веществ (наркотических средств, психотропных веществ, денежных средств, мобильных телефонов и т.д.), имеющих значение для успешного осуществления оперативно-розыскной деятельности, направленной на противодействие наркопреступности, и использования ее результатов в доказывании по уголовным делам.

Как нам кажется, после приобретения «покупателем» наркотических средств в ходе проверочной закупки извлечение их из незаконного оборота должно происходить путем осуществления их фактического изъятия у «покупателя», поскольку в данном случае известно их конкретное местонахождение. Ход и результаты данного оперативно-розыскного действия следует оформлять протоколом изъятия, что будет в полной мере соответствовать положениям п. 1 ч. 1 ст. 15 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности».

В настоящее время оперативно-розыскное законодательство складывается таким образом, что при проведении оперативно-розыскных мероприятий изъятию могут подлежать лишь те предметы, местонахождение которых известно оперативным сотрудникам.² В связи с этим в научных кругах не перестают высказываться предложения о необходимости закрепления в оперативно-розыскном за-

коне процедуры и порядка проведения личного досмотра физического лица при осуществлении оперативно-розыскной деятельности.³

На наш взгляд, существует острая необходимость закрепления в Федеральном законе «Об оперативно-розыскной деятельности» не только порядка и процедуры личного досмотра лица, подозреваемого в совершении преступлений, но и лица, принимающего участие в проведении оперативно-розыскных мероприятий, особенно таких, как проверочная закупка, контролируемая поставка, оперативное внедрение и оперативный эксперимент.

¹ Петров В.В. Правовое регулирование осуществления оперативно-розыскных мероприятий по противодействию незаконному обороту наркотиков : монография. М.: Издательский дом Шумиловой И.И., 2005. С. 62.

² Кукарцев В.Н. Личный досмотр в оперативно-розыскной деятельности // Актуальные проблемы борьбы с преступлениями и иными правонарушениями : материалы восьмой международной научно-практической конференции: в 2 ч. Барнаул: Барнаульский юридический институт МВД России, 2010. Ч. 1. С. 34.

³ Напр.: Железняк Н.С. О некоторых проблемах проверочной закупки как средства борьбы с наркосбытом в Красноярском крае // Актуальные проблемы борьбы с преступностью в Сибирском регионе : сборник материалов XIV научно-практ. конференции: в 2 ч. / под ред. Д.Д. Невирко. Красноярск: СибЮИ МВД России, 2011. Ч. 2. С. 210.

О.В. Меремьянина,

кандидат юридических наук
Сибирский юридический институт
ФСКН России (г. Красноярск)

***К ВОПРОСУ О ПРОБЛЕМАХ ДОКУМЕНТИРОВАНИЯ
РЕЗУЛЬТАТОВ ПРОВЕРОЧНОЙ ЗАКУПКИ ПРИ ВЫЯВЛЕНИИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ,
СВЯЗАННЫХ С НЕЗАКОННЫМ ОБОРОТОМ НАРКОТИКОВ***

Изучение правоприменительной практики по расследованию уголовных дел о преступлениях в сфере незаконного оборота наркотиков показало, что большая часть уголовных дел возбуждаются по рапорту сотрудников оперативных подразделений, которые выявляют исследуемые преступления при помощи негласных средств и методов оперативно-розыскного характера.