

DOI: 10.18572/2072-4160-2024-3-9-12

УДК 343

ББК 67.408

Особенности оценки прокурором законности оснований для возбуждения уголовного дела о незаконном обороте наркотиков

Курбонназаров Бахтовар Алиназарович,

аспирант кафедры организации судебной и прокурорско-следственной деятельности

Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

kurbonnazarov92@mail.ru

Цель: выявление проблем, возникающих при осуществлении прокурорского надзора в стадии возбуждения уголовного дела по делам о незаконном обороте наркотиков, и выработка предложений по их решению.

Методология: в процессе исследования были использованы как универсальные, так и общенаучные методы познания, а также специальные юридические приемы, включая сравнительно-правовую методику исследования отдельных институтов права России и Таджикистана.

Выводы: 1) возбуждение уголовного дела (отказ в возбуждении уголовного дела) на основании результатов оперативно-разыскного мероприятия должно являться основанием для проверки дела оперативного учета; 2) необходимо расширение полномочий прокурора: а) прокурора необходимо наделить правом на согласование ходатайств о проведении оперативно-разыскных мероприятий перед судом; б) при проведении оперативно-разыскных мероприятий, которые проводятся до возбуждения уголовного дела в целях выявления признаков преступлений в сфере незаконного оборота наркотиков, их осуществление необходимо согласовывать с прокуратурой.

Научная и практическая значимость: исследование может способствовать совершенствованию правового регулирования прокурорского надзора за уголовно-процессуальной и оперативно-разыскной видами деятельности.

Ключевые слова: незаконный оборот наркотиков; прокурорский надзор; возбуждение уголовного дела, оперативно-разыскная деятельность; доказательства.

Вопросы, связанные с возбуждением и расследованием уголовных дел о наркопреступлениях, являются предметом многочисленных научных исследований, активно обсуждаются учеными и практиками, поскольку широко известна многогранная опасность незаконного оборота наркотиков. Выявление наркопреступлений, учитывая их латентный характер, обычно имеет место в процессе осуществления оперативно-разыскной деятельности.

Как справедливо отмечает М.В. Серебрянникова, «оперативно-розыскная деятельность предшествует расследованию, обеспечивает возможность возбуждения уголовного дела, позволяет обеспечить его успешность»¹.

Наркотические средства и психотропные вещества, их аналоги и прекурсоры, наркосодержащие растения и их части (далее — наркотики) могут быть обнаружены при разных обстоятельствах, но оперативно-разыскные мероприятия (преимущественно проверочная закупка) по-прежнему остаются самым распространенным основанием для возбуждения уголовного дела². Этим обусловлена актуальность максимального обеспечения законности при обнаружении

признаков наркопреступлений, выявляемых путем проведения оперативно-разыскных мероприятий, а также при представлении результатов оперативно-разыскной деятельности органам предварительного расследования.

Особенность преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотиков, заключается в том, что к моменту принятия решения о возбуждении уголовного дела большая часть сведений об источниках доказательств собрана в результате проведенных оперативно-разыскных мероприятий. Именно поэтому результаты оперативно-разыскной деятельности по данной категории дел фактически выступают в качестве основания для возбуждения уголовного дела. Поводом же для возбуждения уголовного дела будет информация из иных источников, например, рапорт оперативного сотрудника об обнаружении признаков преступления.

Таким образом, результаты оперативно-разыскного мероприятия содержат сведения о совершении преступления, которые и являются основанием для возбуждения дела. Причем качество этих сведений должно позволять получить из них процессуально-допустимое доказательство.

При осуществлении надзора за выявлением преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотиков, прокурор (в России на основании п. 1 ч. 2 ст. 37 УПК РФ, в Таджикистане на основании ст. 150 и 168 УПК РТ) проверяет законность:

¹ Серебрянникова М.В. Прокурорский надзор за уголовно-процессуальной деятельностью органов, осуществляющих предварительное расследование : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2013. С. 25.

² Пункт 7.1 Обзора судебной практики по уголовным делам о преступлениях, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ // Официальный сайт Верховного Суда Российской Федерации. www.vsrif.ru

а) процедуры регистрации сообщений о преступлениях, связанных с незаконным оборотом наркотиков, предусмотренной в России ст. 144 УПК РФ, в Таджикистане — ст. 145 УПК РТ;

б) процедуры рассмотрения сообщений о преступлениях, связанных с незаконным оборотом наркотиков, следователем, которому необходимо правильно оценить наличие в этих материалах признаков состава преступления и возможность получения из них необходимой совокупности процессуально допустимых доказательств, что, в свою очередь, предполагает оценку законности проведения и фиксации результатов оперативно-разыскных мероприятий³;

в) процедуры принятия решения о возбуждении уголовного дела, об отказе в возбуждении уголовного дела либо о передаче соответствующей информации по подследственности (ст. 145, 148 УПК РФ; ч. 6 ст. 145 и ст. 149 УПК РТ).

Прокурорский надзор в Российской Федерации осуществляется с целью соблюдения прав и законных интересов участников досудебного производства, а также лиц, в отношении которых проводится оперативно-разыскная деятельность, и соблюдения установленного законодательством порядка оперативно-разыскной и процессуальной деятельности, а также закрепления ее результатов.

При этом факт возбуждения уголовного дела на основании результатов оперативно-разыскного мероприятия, а тем более отказ в возбуждении уголовного дела по таким материалам, на наш взгляд, должен рассматриваться как основание для проверки прокурором не только уголовного дела, но и дела оперативного учета.

Однако в этом случае возникает основная проблема — надзирающий прокурор должен будет получить доступ к государственной тайне, так как в прокуратуре районного звена надзор за оперативно-разыскной деятельностью чаще всего осуществляет либо сам прокурор, либо его заместитель.

В Таджикистане «прокурорский надзор в уголовном процессе начинается с момента получения заявления и информации о преступлении до возбуждения уголовного дела»⁴. При этом проведение оперативно-разыскных мероприятий, ограничивающих конституционные права человека и гражданина, проводятся по мотивированному постановлению органов, осуществляющих оперативно-разыскную деятельность, по ходатайству уполномоченного прокурора и санкции уполномоченного на то судьи. В Республике Таджикистан требуется ходатайство прокурора перед судом на проведение мероприятий,

ограничивающих конституционные права человека и гражданина.

Проведение оперативно-разыскных мероприятий, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина на тайну переписки, телефонных разговоров, почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, а также право на неприкосновенность жилища, допускается в Российской Федерации после получения судебного решения или в случаях, не терпящих отлагательства, на основании мотивированного постановления одного из руководителей органа, осуществляющего оперативно-разыскную деятельность с обязательным уведомлением суда в течение 24 часов и дальнейшим получением судебного решения. Прокурор в принятии соответствующего решения участия не принимает.

Оперативный работник — инициатор оперативной разработки — напрямую обращается в суд за получением разрешения на проведение оперативно-разыскного мероприятия, ограничивающего конституционные права граждан, представляя судье, как указывает А.В. Колесников, в основном справки-меморандумы о противоправной деятельности фигурантов. Судья в этом случае не проверяет информацию и дает согласие на проведение оперативно-разыскного мероприятия. При этом нередко оперативный работник представляет неверную (непроверенную) информацию, а иногда и умышленно фальсифицирует ее⁵.

У судьи, в отличие от уполномоченного прокурора, осуществляющего прокурорский надзор за исполнением законов при осуществлении оперативно-разыскной деятельности, возможности для проверки ограничены, и он не может, исходя из имеющейся у него информации, определить необходимость проведения оперативно-разыскного мероприятия и тем более выявить возможные фальсификации.

Поэтому представляется целесообразным и в России, как это имеет место в Таджикистане, наделение прокурора правомочием на согласование ходатайств о проведении оперативно-разыскных мероприятий, что позволит устранять на более ранних этапах нарушения законодательства об оперативно-разыскной деятельности. В таких случаях суд будет рассматривать ходатайства уже после того, как прокурор проверил законность проведения соответствующего оперативно-разыскного мероприятия. Более того, суд при рассмотрении ходатайства будет руководствоваться не только позицией ведомства, заинтересованного в получении судебного постановления, но и опираться на позицию надзирающего органа.

Генеральный прокурор Российской Федерации И.В. Краснов на Петербургском экономическом форуме в июне 2023 г. указал на необходимость наделе-

³ В России для этого, в частности, необходимо обратиться к совместному Приказу МВД России № 776, Минобороны России № 703, ФСБ России № 509, ФСО России № 507, ФТС России № 1820, СВР России № 42, ФСИН России № 535, ФСКН России № 398, СК России № 68 от 27.09.2013 «Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-разыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд».

⁴ Рахмон Ю.А. Прокурорский надзор : учеб. пособие. Душанбе : Ирфон, 2019. С. 216 (на таджик. яз.).

⁵ Колесников А.В. Прокурорский надзор за исполнением законов при использовании результатов оперативно-разыскной деятельности в расследовании преступлений против личности, совершенных в условиях неочевидности : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2017. С. 73.

ния прокуроров полномочиями по предварительной проверке обоснованности проведения оперативно-разыскных мероприятий⁶, и с этим, на наш взгляд, следует согласиться.

Автор разделяет позицию В.Н. Исаенко, П.П. Ищенко и О.Н. Коршуновой о важном значении проверки прокурором наличия юридических и фактических оснований для проведения оперативно-разыскного мероприятия⁷. Профессором Ю.П. Гармаевым предложен алгоритм проверки результатов оперативно-разыскной деятельности прокурором⁸.

Это касается не только оперативно-разыскных мероприятий, ограничивающих конституционные права граждан, но и других мероприятий, ведь в соответствии с законодательством России и Таджикистана проверочная закупка, контролируемая поставка, оперативный эксперимент, оперативное внедрение, образование юридического лица (последнее — только в Республике Таджикистан) проводятся лишь на основе постановления, утверждаемого руководителем органа, осуществляющего оперативно-разыскную деятельность.

Согласование с прокуратурой оперативно-разыскных мероприятий, которые проводятся до возбуждения уголовного дела в целях выявления признаков преступлений в сфере незаконного оборота наркотиков, позволило бы не только защитить права лиц, в отношении которых проводится оперативно-разыскное мероприятие, но и уменьшить количество нарушений при их проведении. После проверки условий проведения оперативно-разыскного мероприятия прокурор должен изучить основания его проведения. Необходимо также соблюдение оснований, порядка и условий для дачи поручения о проведении оперативно-разыскных мероприятий органами, осуществляющими оперативно-разыскную деятельность.

Например, прокурор должен проверить, чтобы в постановлении о проведении проверочной закупки

были указаны основания для проведения оперативно-разыскных мероприятий (согласно ст. 7 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-разыскной деятельности»), которые должны иметь место на момент принятия решения о проведении оперативно-разыскного мероприятия.

К типичным нарушениям в этом случае относятся:

1) утверждение постановления о проведении оперативно-разыскного мероприятия ненадлежащим начальником;

2) основания для проведения оперативно-разыскного мероприятия появились только в ходе или после проведения оперативно-разыскных мероприятий;

3) многократные закупки у одного и того же лица без возбуждения уголовного дела с целью увеличения числа преступлений и, соответственно, без новых, документально подтвержденных оснований для их проведения;

4) оперативный сотрудник не может объяснить, на основании каких данных и когда было принято решение о проведении оперативно-разыскного мероприятия;

5) неправильное оформление результатов оперативно-разыскного мероприятия.

Не менее значимой ошибкой является смешение оперативно-разыскной и административной деятельности. Например, когда проведение проверочной закупки наркотиков завершается составлением протокола об административном правонарушении с изъятием наркотиков и денежных купюр. Следует четко понимать, что оперативно-разыскная деятельность и административная деятельность имеют различные задачи.

При решении вопроса о признании результатов оперативно-разыскной деятельности доказательствами по уголовному делу необходимо учитывать такие факторы, как: наличие надлежаще оформленного правового основания проведения оперативно-разыскного мероприятия; соответствие закону действий должностных лиц, проводящих оперативно-разыскное мероприятие; соблюдение прав граждан; наличие необходимых разрешений; надлежащим образом закрепленные результаты.

Необходимо отметить, что прокурорский надзор за выявлением незаконного оборота наркотиков имеет свои особенности и требует от прокурора достаточных знаний и профессиональных навыков, а также совершенствования правового регулирования прокурорского надзора.

В частности, предлагается нормативно закрепить в российском законодательстве положение о том, что возбуждение уголовного дела (отказ в возбуждении уголовного дела) на основании результатов оперативно-разыскного мероприятия должно являться основанием для проверки прокурором дела оперативного учета. Кроме того, необходимо расширение полномочий прокурора: а) прокурора необходимо

⁶ Официальный сайт Генеральной прокуратуры Российской Федерации. URL: <https://epp.genproc.gov.ru/web/gprf/mass-media/news/archive?item=88409447>

⁷ Прокурор проверяет основания, условия и процедуру осуществления оперативно-разыскных мероприятий по выявлению наркопреступлений, принимаемых соответствующих постановлений, оформления (составления) оперативных документов, в которых отражен результат деятельности. Проверка условий проведения оперативно-разыскного мероприятия также является одной из задач прокурорского надзора на данном участке. См.: Исаенко В.Н., Ищенко П.П., Коршунова О.Н. Теория и практика прокурорского надзора за исполнением законов при расследовании преступлений: учеб. пособие. М.: Юрлитинформ, 2018. С. 179.

⁸ Ю.П. Гармаевым выделено 6 этапов: формальная документальная проверка; проверка и оценка вероятной провокации и отсутствия оснований для проведения оперативно-разыскного мероприятия; проверка и оценка на соответствие законодательству об оперативно-разыскной деятельности; проверка достоверности результатов оперативно-разыскной деятельности; соответствуют ли результаты оперативно-разыскной деятельности всем требованиям Инструкции от 27 сентября 2013 г.; соответствие представленных результатов оперативно-разыскной деятельности требованиям УПК РФ. См.: Гармаев Ю.П. Алгоритм проверки результатов оперативно-разыскной деятельности следователем, прокурором (взгляд криминалиста) // Известия ТулГУ. Экономические и юридические науки. 2022. Вып. 1. С. 23–32.

наделить правом на согласование ходатайств о проведении оперативно-разыскных мероприятий перед судом; б) при проведении оперативно-разыскных мероприятий, которые проводятся до возбуждения

уголовного дела в целях выявления признаков преступлений в сфере незаконного оборота наркотиков, их проведение необходимо согласовывать с надзирающим прокурором.

Литература

1. Гармаев Ю.П. Алгоритм проверки результатов оперативно-розыскной деятельности следователем, прокурором (взгляд криминалиста) / Ю.П. Гармаев // Известия Тульского государственного университета. Экономические и юридические науки. 2022. № 1. С. 23–32. DOI: 10.24412/2071-6184-2022-1-23-32
2. Исаенко В.Н. Теория и практика прокурорского надзора за исполнением законов при расследовании преступлений : учебное пособие / В.Н. Исаенко, П.П. Ищенко, О.Н. Коршунова. Москва : Юрлитинформ, 2018. 208 с.
3. Колесников А.В. Прокурорский надзор за исполнением законов при использовании результатов оперативно-розыскной деятельности в расследовании преступлений против личности, совершенных в условиях неочевидности : диссертация кандидата юридических наук / А.В. Колесников. Москва, 2017. 214 с.
4. Рахмон Ю.А. Прокурорский надзор : учебное пособие / Ю.А. Рахмон. Душанбе : Ирфон, 2019. 390 с. (на таджик. яз.).
5. Серебрянникова М.В. Прокурорский надзор за уголовно-процессуальной деятельностью органов, осуществляющих предварительное расследование : диссертация кандидата юридических наук / М.В. Серебрянникова. Москва, 2013. 203 с.

References

1. Garmaev Yu.P. Algoritm proverki rezultatov operativno-rozy'sknoy deyatelnosti sledovatelem, prokurorom (vzglyad kriminalista) [An Algorithm of Verification of Results of Criminal Intelligence and Surveillance Operations by an Investigator, Prosecutor (a Criminal Expert's View)] / Yu.P. Garmaev // Izvestiya Tulsogo gosudarstvennogo universiteta. Ekonomicheskie i yuridicheskie nauki — News of the Tula State University. Economic and Legal Sciences. 2022. № 1. S. 23–32. DOI: 10.24412/2071-6184-2022-1-23-32
2. Isaenko V.N. Teoriya i praktika prokurorskogo nadzora za ispolneniem zakonov pri rassledovanii prestupleniy : uchebnoe posobie [The Theory and Practice of the Prosecutor's Supervision over Enforcement of Laws in Crime Investigation : textbook] / V.N. Isaenko, P.P. Ischenko, O.N. Korshunova. Moskva : Yurlitinform — Moscow : Yurlitinform, 2018. 208 s.
3. Kolesnikov A.V. Prokurorskiy nadzor za ispolneniem zakonov pri ispolzovanii rezultatov operativno-rozy'sknoy deyatelnosti v rassledovanii prestupleniy protiv lichnosti, sovershenny'kh v usloviyakh neochevidnosti : dissertatsiya kandidata yuridicheskikh nauk [Prosecutor's Supervision over Enforcement of Laws at the Use of Results of Criminal Intelligence and Surveillance Operations in Investigation of Crimes Against an Individual Committed in Non-Obvious Conditions : thesis of PhD (Law)] / A.V. Kolesnikov. Moskva — Moscow, 2017. 214 s.
4. Rakhmon Yu.A. Prokurorskiy nadzor : uchebnoe posobie [Prosecutor's Supervision : textbook] / Yu.A. Rakhmon. Dushanbe : Irfon — Dushanbe : Irfon, 2019. 390 s. (na tadjik. yaz. — in the Tajik language).
5. Serebryannikova M.V. Prokurorskiy nadzor za ugovovno-protsessualnoy deyatelnostyu organov, osuschestvlyayuschikh predvaritelnoe rassledovanie : dissertatsiya kandidata yuridicheskikh nauk [Prosecutor's Supervision over Criminal Procedure Activities of Authorities in Charge of Pre-Trial Investigation : thesis of PhD (Law)] / M.V. Serebryannikova. Moskva — Moscow, 2013. 203 s.

Сообщаем о возможности присвоения DOI ранее опубликованным или планируемым к публикации статьям в наших журналах!
По всем вопросам, связанным с присвоением DOI вашим статьям, просим обращаться по адресу электронной почты: av@lawinfo.ru, с пометкой «DOI для статьи».