

## **ОСОБЕННОСТИ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ И ИСПОЛЬЗОВАНИЯ РЕЗУЛЬТАТОВ ОПЕРАТИВНО-ТЕХНИЧЕСКИХ МЕРОПРИЯТИЙ, ПОЛУЧЕННЫХ В ХОДЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СФЕРЕ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ НЕЗАКОННОМУ ОБОРОТУ НАРКОТИКОВ**

На современном этапе организации противодействия незаконному обороту наркотиков, необходимость активного использования в уголовном процессе результатов оперативно-технических мероприятий (далее – ОТМ), проводимых в рамках оперативно-розыскных мероприятий (далее – ОРМ), вплоть до придания им значения доказательств, не только активно обсуждается, но и, наконец, стала находить свое воплощение на практике.

В первую очередь это обусловлено тем, что материалы ОТМ играют все более важную роль в обнаружении и раскрытии преступлений, отнесенных к категории тяжких и особо тяжких. Более того, в ряде случаев без них практически невозможно решить задачи, стоящие перед уголовным судопроизводством. Прежде всего, речь идет о преступлениях, совершаемых в условиях неочевидности, характеризующихся высоким уровнем латентности, а также преступлениях, подготавливаемых и совершаемых организованными группами и преступными сообществами, что составляет основную долю преступлений в общей структуре наркопреступности.

В 2003 году Федеральным законом от 04.07.2003 г. № 92-ФЗ внесены изменения в ст. 5 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее – УПК РФ) и дано определение термина «результаты оперативно-розыскной деятельности» (далее – ОРД). Данные результаты определяются как сведения, полученные в соответствии с федеральным законом об оперативно-розыскной деятельности, о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного преступления, лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших преступление и скрывшихся от органов дознания, следствия или суда.

В соответствии со ст. 11 Федерального закона от 12.08.1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – ФЗ «Об ОРД»), результаты ОРД могут быть использованы для подготовки и

осуществления следственных и судебных действий, могут служить поводом и основанием для возбуждения уголовного дела, представляться в орган дознания, следователю или в суд, в производстве которого находится уголовное дело или материалы проверки сообщения о преступлении, а также использоваться в доказывании по уголовным делам в соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации, регламентирующими соби- рание, проверку и оценку доказательств.

Относительно использования результатов ОРД в уголовном судопроизводстве действующий УПК РФ ограничивается краткой нор- мой, согласно которой в процессе доказывания запрещается исполь- зование результатов ОРД, если они не отвечают требованиям, предъ- являемым к доказательствам УПК РФ (ст. 89).

Однако, процедура введения в уголовный процесс сведений, по- лученных в ходе проведения ОРМ, УПК РФ не регламентируется.

Представление результатов ОРД органу дознания, следователю или в суд осуществляется на основании постановления руководителя органа осуществляющего ОРД, в порядке предусмотренном ведомст- венными нормативными актами.

Одним из таких ведомственных нормативных актов является Ин- струкция о порядке представления результатов ОРД дознавателю, ор- гану дознания, следователю, прокурору или в суд, утвержденная со- вместным приказом МВД России № 368, ФСБ России № 185, ФСО России № 164, ФТС России № 481, СВР России № 32, ФСИН России № 184, ФСКН России № 97, Минобороны Российской Федерации № 147 от 17.04.2007 г..

Инструкция содержит систему достаточно определенных и логи- чески взаимосвязанных предписаний, упорядочивающих действия и отношения должностных лиц, возникающих в связи с представлени- ем результатов ОРД органу дознания, следователю, прокурору или в суд:

- при наличии в них достаточных данных, указывающих на при- знаки преступления;
- при выполнении поручения дознавателя, органа дознания, сле- дователя о проведении ОРМ по уголовным делам, находящимся в их производстве;
- при исполнении требования суда (судьи) о представлении до- кументов по уголовным делам, находящимся в его производстве.

Данный порядок представления результатов ОРД может также применяться при представлении результатов ОРД, в соответствии с запросами международных правоохранительных организаций и правоохранительных органов иностранных государств, если это не противоречит международным договорам и действующему законодательству Российской Федерации.

Дознавателю, органу дознания, следователю или в суд представляются результаты ОРД, в случаях, когда они могут:

- служить поводом и основанием для возбуждения уголовного дела;
- быть использованы для подготовки и осуществления следственных и судебных действий;
- использоваться в доказывании по уголовным делам в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства, регламентирующими собирание, проверку и оценку доказательств.

«Результаты ОРД – это только те сведения, которые получены в точном соответствии с ФЗ «Об ОРД». Это означает, что нарушение в ходе проведения ОРМ требований данного федерального закона, исключает возможность использования их результатов в уголовном судопроизводстве. ФЗ «Об ОРД» в правовую основу ОРД включает не только Конституцию РФ и федеральные законы, но и принятые в соответствие с ними иные нормативные правовые акты федеральных органов государственной власти. Соответственно, всякое нарушение и этих правовых актов, в частности, ведомственных инструкций ФСКН России, регламентирующих организацию и тактику проведения ОРМ (ОТМ), также влечет невозможность использования результатов ОРД в уголовном судопроизводстве».<sup>1</sup>

Результаты ОРД представляются в виде рапорта об обнаружении признаков преступления или сообщения о результатах ОРД.

С точки зрения уголовно-процессуального закона не важны принцип и технология формирования фото, аудио и видеoinформации в ходе ОРМ (ОТМ), а важно получение данных, отвечающих требованиям ст.88 УПК РФ, т. е. относимости, допустимости и достоверности.

Для признания материалов, полученных с применением технических средств при проведении ОТМ (фонограммы, видеозаписи, фотографические негативы и снимки, киноленты), вещественными доказательствами или иными документами, необходимо, чтобы в рапорте об

---

<sup>1</sup>Гармаев Ю.П. Использование результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по уголовным делам о незаконном обороте наркотиков. – Иркутск, 2004.

обнаружении признаков преступления или сообщении о результатах ОРД была отражена информация о времени, месте и обстоятельствах получения прилагаемых материалов.

Результаты ОРД, содержащие сведения о лицах, внедренных в организованные преступные группы, о штатных негласных сотрудниках органов, осуществляющих ОРД, а также о лицах, оказывающих или оказывавших органам, осуществляющим ОРД, содействие на конфиденциальной основе, представляются соответствующим прокурорам только с письменного согласия перечисленных лиц, за исключением случаев, требующих их привлечения к уголовной ответственности.

В случае представления дознавателю, органу дознания, следователю, прокурору или в суд результатов ОРД, полученных при проведении ОРМ, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина (на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, на неприкосновенность жилища), к ним должны прилагаться копии судебных решений об их проведении.

Таким образом, материалы ОТМ, полученные в рамках проведения ОРМ, представляют из себя сведения, которые сами по себе доказательствами не являются, то есть получаемые сведения могут стать доказательствами, а могут и не стать. Например, их можно использовать для подготовки и осуществления следственных и судебных действий (в качестве ориентирующей информации), и/или как повод и основание для возбуждения уголовного дела. Материалы, полученные в ходе проведения ОТМ, могут быть использованы в качестве основания для производства обыска, выемки, освидетельствования и задержания подозреваемого в совершении преступления, в ходе которых и возникнут соответствующие, предусмотренные ст. 74 УПК РФ, протоколы-доказательства.

Здесь материалы ОТМ (информация, полученная непроцессуальным путем) служат основой для последующего использования в рамках уголовного судопроизводства.

В рамках осуществления оперативно-розыскной деятельности, при проведении даже одного ОТМ, может достигаться решение конкретной оперативно-розыскной задачи, например, выявление признаков преступления. При этом результатом служит наличие конкретной и достоверной информации о преступлении, которой может быть достаточно для возбуждения уголовного дела, проведения отдельных

следственных действий или их совокупности, хотя такая информация не обязательно должна быть использована в уголовно-процессуальном порядке, либо используется не сразу.

Следует иметь в виду, что материалы, полученные при проведении ОТМ, в силу их специфики не всегда могут иметь процессуальное значение и официально использоваться в уголовном судопроизводстве. Чаще, наоборот, они выступают лишь в качестве информации, которая может быть использована при производстве следственных действий и представлена уже как их результат. Это может быть вызвано причинами, связанными с реализацией оперативно-розыскного принципа конспирации, преимущественно негласных начал ОРД (ст. 3 ФЗ «Об ОРД»).

Представление результатов ОРД, содержащих сведения об организации и тактике проведения ОТМ, используемых при их проведении технических средствах, о штатных негласных сотрудниках оперативно-технических и оперативно-поисковых подразделений, должно в обязательном порядке согласовываться с исполнителями соответствующих мероприятий.

При необходимости рассекречивания сведений, содержащихся в материалах, отражающих результаты ОРД, руководителем органа, осуществляющего ОРД (начальником или его заместителем), выносится постановление о рассекречивании сведений, составляющих государственную тайну, и их носителей.

В иных случаях результаты ОРД, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, представляются в соответствии с установленным порядком ведения секретного делопроизводства.

Не все материалы ОТМ и не всегда можно признавать в качестве достоверных, поскольку их необходимо проверять при помощи других данных, и только при определенной их совокупности можно с достаточной долей вероятности утверждать, что эти данные являются объективными и достоверными.

Информация, полученная в ходе проведения ОТМ, может быть неконкретной, неполной, предположительной, а иногда и фактически непроверяемой, содержать определенную долю субъективизма, исходящего от предоставившего ее источника. К такой информации, в частности, можно отнести информацию, поступающую в результате проведения ОРМ «наблюдение», «прослушивание телефонных переговоров», «снятие информации с технических каналов связи», потому что объект мог быть специально дезинформирован или сознательно

вводит в заблуждение собеседников. Соответствующая оперативная информация не отражает объективных фактических данных, тем не менее, нельзя не признать, что она также является результатом ОТМ.

Следует отметить и то, что отсутствие реального (фактического) результата тоже есть результат, потому что опровержение информации либо ее неподтверждение позволяет, например, сократить круг версий, определить новые направления оперативно-розыскной и следственной работы и т. п. Поэтому, как получение первичной информации, так и ее дальнейшее опровержение в равной мере могут являться результатом ОРД.

Результаты ОРД являются лишь сведениями, которые, будучи полученными с соблюдением требований ФЗ «Об ОРД», могут стать доказательствами только после закрепления их надлежащим процессуальным путем, а именно на основе соответствующих норм уголовно-процессуального закона. Соответственно, в процессуальном смысле о результатах ОРД как о фактических данных говорить преждевременно, а речь может идти лишь о сведениях, фактах, которые предстоит установить в ходе уголовного судопроизводства.

По смыслу УПК РФ и ФЗ «Об ОРД», результаты ОРД могут быть использованы для подготовки и осуществления не только следственных, но и иных процессуальных действий, не отнесенных законодателем к числу следственных.

Следовательно, результаты ОРД могут являться предпосылкой проведения процессуальных действий, а также быть использованы для обоснования их проведения.

Дознавателю, следователю или в суд представляются только те результаты ОРД, которые могут быть положены в основу принимаемых процессуальных решений и подготавливаемых или проводимых следственных, судебных и иных процессуальных действий. Представлять имеет смысл только конкретные материалы, которые, после определения их относимости и значимости для уголовного судопроизводства, могут быть приобщены к уголовному делу.

Так, материалы ОРД (ОТМ), представляемые для использования при решении вопроса о возбуждении уголовного дела, должны содержать достаточные данные, указывающие на признаки преступления. В первую очередь это сведения о том, где, когда, какие признаки и какого именно преступления обнаружены, при каких обстоятельствах имело место их обнаружение, сведения о лице (лицах), его совершившем (если оно известно) и очевидцах преступления (если они

известны), а также о местонахождении предметов и документов, которые могут стать вещественными доказательствами.

В свою очередь, материалы ОРД (ОТМ), представляемые для использования при подготовке и осуществлении следственных и судебных действий должны содержать сведения о местонахождении лиц, скрывающихся от органов предварительного расследования и суда, о лицах, которым известны обстоятельства и факты, имеющие значение для уголовного дела, а так же о возможных источниках доказательств. Допускаются сведения и о других фактах и обстоятельствах, которые должны позволить определить объем и последовательность проведения процессуальных действий, выбрать наиболее эффективную тактику их производства, а также выработать оптимальную методику расследования по конкретному уголовному делу.

Материалы ОРД (ОТМ), представляемые для использования в доказывании по уголовным делам, в первую очередь, должны позволять формировать доказательства, удовлетворяющие требованиям уголовно-процессуального законодательства. В том числе, содержать сведения, имеющие значение для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, указания на ОРМ, в рамках которых получены предполагаемые доказательства, а также данные, позволяющие проверить в рамках уголовного судопроизводства доказательства, сформированные на их основе.

ФЗ «Об ОРД» не раскрывает содержания многих терминов и понятий. Так, не регламентирован порядок и правила проведения ОРМ, не определен обязательный и возможный круг их участников, не предусмотрены способы закрепления их результатов, а также наименования и формы документов, составляемых при их проведении. Все вышеуказанное, в том числе касающееся ОТМ, регламентируется ведомственными нормативными актами.

Однако содержащиеся в них положения зачастую носят довольно общий характер и сформулированы не достаточно полно и точно. В связи с этим в различных регионах сложилась весьма разнообразная и зачастую противоречивая практика как проведения отдельных ОТМ и оценки допустимости тех или иных действий при их проведении, так и составления итоговых документов.

Суды различных регионов также неоднозначно подходят к вопросу о допустимости доказательств, полученных на основе материалов ОТМ. Это связано с тем, что результаты ОРД сами по себе не являются доказательствами, и нормы оперативно-розыскного законода-

тельства не находятся в прямой связи с производством следственных или процессуальных действий. Положения ФЗ «Об ОРД» не регулируют уголовно-процессуальные отношения, и, следовательно, не могут определять допустимость доказательств, получаемых только в порядке и способами, предусмотренными нормами УПК РФ.