

Пинчук А.П.

Алтайский государственный университет (г. Барнаул)

Проверочная закупка в правовых позициях Конституционного Суда Российской Федерации

Решения Конституционного Суда РФ (далее – КС РФ) являются регулятором целого ряда правоотношений. Их действенность для юридической практики в рамках системы российского права не поддается сомнению. На сегодняшний день КС РФ выработал множество правовых позиций в конституционном, гражданском, уголовном, уголовно-процессуальном праве и других отраслях.

Являясь защитником конституционных идеалов, КС РФ, безусловно, охраняет и конституционные права граждан. Тем не менее сложно отрицать, что таковые наиболее сильно затрагиваются в отраслях антикриминального цикла. В данном цикле отраслей, полагаем, наибольшие вопросы вызывает оперативно-розыскное право – отрасль права, регламентирующая отношения, возникающие в связи с проведением оперативно-розыскной деятельности (подробнее об обосновании существования отрасли оперативно-розыскного права говорится в других работах автора¹).

КС РФ к 2022 году принял более 300 решений по жалобам граждан и запросам судов относительно конституционности оперативно-розыскного законодательства. Поводами являлись ситуации, когда потенциально нарушались права граждан, что влекло вопросы относительно правоположений Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – Закон об ОРД).

Противодействие наркотической преступности осложнено латентностью оборота наркотических средств в современных реалиях. Цифровизация преступных связей по схеме, например, «организатор-закладчик-заказчик» значительно усложняет раскрытие таких преступлений. В оперативно-розыском арсенале присутствует определенный инструментарий для противодействия наркотическим преступлениям.

Одним из таких инструментов является оперативно-розыскное мероприятие «проверочная закупка». Закон об ОРД не раскрывает данное понятие, законодательная дефиниция отсутствует. Ответ

¹ Давыдов С.И., Пинчук А.П. О критериях выделения самостоятельной отрасли оперативно-розыскного права // Труды Академии управления МВД России. 2020. № 3 (55). С. 10-18; Пинчук А.П. Становление отрасли оперативно-розыскного права: исторический аспект // Скиф. Вопросы студенческой науки. 2020. № 12 (52). С. 307-313.

можно найти в юридической литературе. Проверочная закупка – это ОРМ, состоящее в специальном возмездном приобретении (покупке, обмене, залоге, аренде) товара или получении услуги в сфере легального или нелегального их обмена в целях выявления преступлений¹.

КС РФ также не остался в стороне, разъяснив, что такое «проверочная закупка». При этом можно заметить большой интерес научного сообщества к решениям ЕСПЧ в этой части² и дефицит изысканий относительно решений высшего органа конституционного контроля Российской Федерации. «Проверочная закупка <...> схожа с договором купли-продажи, где одна сторона – продавец передает другой стороне предмет закупки, а другая сторона принимает его, оплачивая обозначенную продавцом сумму. Проведение в установленном порядке проверочной закупки, опирающейся на обоснованные предположения о наличии признаков противоправного деяния и относительно его субъектов, исходя из целей, задач и содержания оперативно-розыскной деятельности и содержания данного оперативно-розыскного мероприятия...»³ При этом, как можно проследить мысль судей в этом же и в ряде других решений, соответствие проверочной закупки указанным условиям исключает ее идентификацию как провокации преступления⁴.

Более свежее определение КС РФ от 26 апреля 2021 г. № 852 заставило убедиться в том, что в предшествующем определении не просто так имела место формулировка «которое предполагает активную форму поведения его участника в качестве закупщика, испрашивающего у продавца закупаемый предмет (средство, вещество)»⁵. Это расставляет многие точки над *i*, поскольку сводит на нет ранее имевший место юридический стереотип об активном поведении

¹ Оперативно-розыскная деятельность : учебник / под ред. К.К. Горяинова, В.С. Овчинского, Г.К. Синилова, А.Ю. Шуилова. 2-е изд., доп. и перераб. М.: ИНФРА-М, 2004.

² Напр., Помелов А.Е. Проверочная закупка наркотических средств в свете решений Европейского суда по правам человека – действенный механизм по изобличению наркоторговцев или полицейская провокация? // Вестник Восточно-Сибирского института МВД России. 2015. № 3 (74); Лапатников М.В. Теоретико-прикладные вопросы отграничения провокации от правомерного оперативно-розыскного мероприятия с учетом практики Европейского суда по правам человека // Юридическая наука и практика: Вестник Нижегородской академии МВД России. 2014. № 2 (26); Шапошников А.Ю. Соблюдение требований конвенции «о защите прав человека и основных свобод» и практики Европейского суда при проведении проверочной закупки наркотических средств // Russian Journal of Economics and Law. 2011. № 3 (19).

³ Определение Конституционного Суда РФ от 17.07.2018 № 2033-О.

⁴ Определение Конституционного Суда РФ от 17.07.2018 № 2022-О.

⁵ Определение Конституционного Суда РФ от 26.04.2021 № 852-О.

закупщика как центральном критерии провокации. Действительно, рациональность и логичность данной правовой позиции обуславливается сущностью ОРМ, которые сами по себе являются методами ОРД, то есть некими способами ее осуществления, чем-то активным. Прав О.А. Вагин, отмечая, что большинство ОРМ предполагает активные действия оперативных сотрудников¹ и проверочная закупка входит в это большинство. Аналогичной позиции придерживается и А.Е. Чечётин, рассматривая оперативный эксперимент².

При этом, говоря о допустимости активной формы поведения закупщика при проведении проверочной закупки, нельзя забывать и о другой правовой позиции КС РФ, которая может идти «в комплексе» с вышеупомянутой: «Проведение самого оперативно-розыскного мероприятия в условиях конкретного времени и места обусловлено поведением проверяемого лица, а не действиями должностных лиц органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность»³. Обусловленность данного ОРМ преступным поведением проверяемого лица – важнейший критерий правомерности проверочной закупки.

Еще одним потенциальным нарушением прав виделось отсутствие в Законе об ОРД временных пределов вынесения постановления руководителя оперативно-розыскного органа о проведении проверочной закупки. Действительно, ст. 8 Закона об ОРД сформулирована таким образом, что постановление можно вынести и за неделю, и за две, и даже за месяц. По крайней мере, временных рамок статья не усматривает. КС РФ не увидел в этом нарушений и неконституционности оперативно-розыскного закона, отметив, что «вынесение и утверждение постановления о проведении проверочной закупки наркотических средств должно быть, исходя из особенностей ее проведения, предварительным и заблаговременным. Принятие такого решения предопределяется наличием установленных законом оснований и не ограничивает прав проверяемого лица, в отношении которого лишь допускается возможность осуществления проверочной закупки в случае совершения им сбыта наркотических средств. Проведение же самого оперативно-розыскного мероприятия в условиях конкретного времени и места обусловлено поведением проверяемого

¹ Вагин О.А. Правомерность оперативно-розыскных мероприятий и оценка действий лиц, их осуществляющих (на основе правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации и Европейского Суда по правам человека) // Журнал конституционного правосудия. 2016. № 4 (52).

² Чечётин А. Е. Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» в решениях Конституционного Суда Российской Федерации // Труды Академии управления МВД России. 2020. № 3 (55).

³ Определение Конституционного Суда РФ от 17.11.2011 № 1586-О-О.

лица, а не действиями должностных лиц органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность»¹.

Проведя анализ имеющихся решений КС РФ по вопросам проверочной закупки (которая в большинстве случаев проводится относительно закупки именно наркотических средств), можно выделить следующие важные правовые позиции, выработанные КС РФ.

1. Проверочная закупка – это ОРМ, внешне схожее с договором купли-продажи, где одна сторона – продавец передает другой стороне предмет закупки, а другая сторона принимает его, оплачивая обозначенную продавцом сумму.

2. Проверочная закупка предполагает активное поведение закупщика, что не является провокацией преступления, при этом действия участников проверочной закупки должны быть сообразными условиям и обстановке, в которых она проводится, а также поведению лица, в отношении которого имеются основания для ее целевого проведения.

3. Юридическое основание проведения проверочной закупки – постановление руководителя оперативно-розыскного органа не ограничивается временными рамками, что продиктовано своеобразием данного ОРМ и при наличии оснований к его проведению не нарушает прав проверяемого лица, поскольку ограничивает его права лишь в сам момент закупки.

4. В отличие от оперативно-розыскных мероприятий судебного санкционирования Закон об ОРД «не предполагает возможности проведения проверочной закупки до вынесения уполномоченным лицом соответствующего постановления и его утверждения в установленном порядке, что выступает дополнительной гарантией законности проведения этого оперативно-розыскного мероприятия, обеспечения прав и свобод граждан при его осуществлении»².

Принимая во внимание положения Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации», можно отметить общеобязательность вышеупомянутых решений, в том числе для сотрудников оперативно-розыскных органов. Это говорит о том, что все решения КС РФ, имеющие правовые позиции, и рассмотренные нами выше в частности, обязательны для применения в рамках ОРД и являются источниками оперативно-розыскного права (подробнее о наличии у решений КС РФ статуса источников права говорится в одной из работ автора³).

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 17.11.2011 № 1586-О-О.

² Определение Конституционного Суда РФ от 21.11.2013 № 1872-О.

³ Пинчук А.П. Правовая природа решений Конституционного Суда РФ как источника права // Заметки ученого. 2020. № 11. С. 213-218.

Таким образом, можно резюмировать, что проверочная закупка является одним из наиболее эффективных ОРМ в части противодействия наркопреступности. При этом сущность данного мероприятия говорит о его тесной связи с явлением, именуемым провокацией преступления, что строго запрещено оперативно-розыскным законом. Кроме этого, данное ОРМ вызывает еще ряд вопросов: начиная с «Что такое проверочная закупка?» и продолжая «Насколько заблаговременно его необходимо санкционировать?», «Возможны ли случаи проведения проверочной закупки без санкции в безотлагательных случаях?». На эти вопросы взялся ответить КС РФ, формулируя свои правовые позиции. Однако нельзя утверждать, что данными вопросами можно ограничиться в части данного ОРМ, ставшего предметом множества научных изысканий.

Помелов А.А.

Восточно-Сибирский институт МВД России (г. Иркутск)

Привлечение участвующих лиц (представителей общественности) при проведении проверочной закупки наркотиков

Привлечение оперативными подразделениями государственных органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность (далее – ОРД), отдельных лиц (участвующих, представителей общественности) при подготовке и проведении оперативно-розыскных мероприятий (далее – ОРМ) является распространенной практикой. Опыт практической деятельности оперативных подразделений органов внутренних дел свидетельствует о том, что данные лица, как правило, привлекаются для удостоверения факта, хода и результатов наиболее сложных в организационном плане ОРМ, таких как проверочная закупка, контролируемая поставка, оперативный эксперимент, оперативное внедрение. Участие граждан при подготовке и проведении ОРМ проверочная закупка наркотиков в качестве участвующих лиц закреплено действующим нормативным правовым актом МВД России с 2018 г.¹ Указанным лицам разъясняются требования ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – закон об ОРД). Обяза-

¹ О внесении изменений в Наставление об основах организации и тактики оперативно-розыскной деятельности органов внутренних дел Российской Федерации, утвержденное приказом МВД России от 04.04.2013 № 001 : приказ МВД России от 21.12.2018 № 009.