

А.А. Черных,

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

***НЕКОТОРЫЕ РАЗМЫШЛЕНИЯ ОБ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОМ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ ТРЕТЬЕГО ПОКОЛЕНИЯ***

Одним из главных инструментов, позволяющих правоохранительным органам оказывать противодействие преступности, является оперативно-розыскное законодательство. Действующий Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» был принят в 1995 году, то есть применяется уже более 17 лет. За это время законодатель был вынужден его редактировать 21 раз. По мнению ряда ученых, занимающихся исследованиями в сфере оперативно-розыскной деятельности (далее – ОРД), пора переходить от практики внесения изменений и дополнений в устаревшее оперативно-розыскное законодательство к созданию и внедрению юридически-го продукта третьего поколения в виде нового федерального закона, а может быть, даже кодекса.

Разработчики нового нормативного правового акта, регламентирующего сферу ОРД, должны взять все лучшее от двух старых оперативно-розыскных законов и добавить положения, позволяющие повысить эффективность оперативно-розыскной работы в современных условиях. Безусловно, перед принятием такого документа необходимо организовать его публичное обсуждение с участием ученых, практических работников и других заинтересованных лиц. В связи с этим хотелось бы предложить в качестве «пищи» для будущих дискуссий отдельные идеи, которые в той или иной форме могут найти воплощение при подготовке вышеуказанного нормативного правового акта.

Идея 1. Вместо слова «оперативно-розыскной» использовать слово «оперативный». Соответственно, в законе должны применяться такие словосочетания как «оперативная деятельность», «оперативные мероприятия», «оперативные средства», «оперативные методы», «оперативные ведомства», «оперативные подразделения», «оперативные учеты» и другие, образуемые по аналогии с приведенными терминами. По такому пути пошли, например, законодатели Латвии и Литвы.¹

Кроме того, в отдельной статье нового оперативно-розыскного закона (закона об оперативной деятельности) следует

изложить основные понятия, применяемые в ОРД (оперативной деятельности).

Идея 2. Необходимо провести ревизию оперативно-розыскных мероприятий (оперативных мероприятий). При этом некоторые ученые считают, что название любого мероприятия должно начинаться со слова «оперативный», что не вызывает особых возражений, хотя бывает трудно реализуемо на практике.²

Одно из наиболее весомых изменений заключается в намерении заменить три оперативно-розыскных мероприятия «прослушивание телефонных переговоров», «снятие информации с технических каналов связи» и «контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений» на одно – «оперативный контроль коммуникаций».

Тайна коммуникаций представляет собой тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, упоминаемую в ч. 2 ст. 23 Конституции РФ. Соответственно, под коммуникациями понимаются переписка, телефонные переговоры, почтовые, телеграфные и иные сообщения. Таким образом, тайна коммуникаций – конституционное право человека, обеспечивающее защиту от неправомерного контроля отправляемой и принимаемой им информации.

На основании вышеизложенного сформулируем понятие нового мероприятия. Оперативный контроль коммуникаций – получение информации, передаваемой по сетям связи. Безусловно, данное оперативное мероприятие должно позволять оперативным подразделениям осуществлять **инициативный** мониторинг сетей связи с целью выявления правонарушений, совершаемых при помощи различных средств общения. При проведении оперативного контроля коммуникаций санкция суда нужна только при перехвате содержания сообщения, отправленного пользователем. В случае необходимости получения информации, непосредственно связанной с передаваемыми по сетям связи сообщениями, исключая содержание самих сообщений, судебное решение не требуется.

Оперативный контроль коммуникаций хорошо сочетается с оказанием информационного воздействия. Информационное воздействие – это действия, направленные на дезинформирование, изменение и уничтожение данных, блокирование доступа к информационным ресурсам. Такое воздействие носит вспомогательный характер и не обязательно должно включаться в перечень ОРМ.

Вместо трех ОРМ «исследование предметов и документов», «отождествление личности» и «обследование помещений, зданий,

сооружений, участков местности и транспортных средств» следует ввести одно – оперативное исследование. В рамках этого мероприятия можно изучать любые предметы, в том числе и одушевленные.

Кроме того, целесообразно рассматривать слуховой контроль не как разновидность наблюдения, а как отдельное оперативное мероприятие и наоборот: включить в наблюдение определение местоположения объектов.

Идея 3. Ввести в понятийный аппарат термины «оперативные средства» и «специальные оперативные средства», раскрыть их содержание и обозначить особенности правового регулирования.

Во-первых, дадим понятия оперативных средств и специальных оперативных средств.

Оперативные средства (средства оперативной деятельности) – совокупность информации, технологий и предметов, используемых оперативными подразделениями. Термин «оперативные средства» призван заменить изжившее себя словосочетание «специальная техника».

Специальные оперативные средства – оперативные средства, предназначенные (разработанные, приспособленные, запрограммированные) для негласного использования в процессе осуществления оперативной деятельности. Цель внедрения данной новеллы – замена выражений «специальные технические средства», «специальные технические средства негласного получения информации» и других подобных словосочетаний на единый термин «специальные оперативные средства».

Во-вторых, закон должен содержать отдельную норму, регламентирующую оборот средств оперативной деятельности. Ниже приведен проект такой нормы.

«Статья. Использование оперативных средств»

1. В качестве оперативных могут использоваться любые средства, не наносящие ущерба жизни и здоровью людей и не причиняющие вреда окружающей среде.

2. Процедура удостоверения соответствия оперативных средств требованиям безопасности для жизни и здоровья людей, а также для окружающей среды устанавливается Правительством Российской Федерации.

3. Перечень видов специальных оперативных средств определяется Правительством Российской Федерации.

4. Разрешается приобретать специальные оперативные средства оперативным ведомствам, а также образовательным и научно-исследовательским учреждениям указанных ведомств.

5. Специальные оперативные средства разрешается использовать только оперативным подразделениям.

6. Разрешается применять специальные оперативные средства в учебных и научных целях отдельным подразделениям образовательных и научно-исследовательских учреждений оперативных ведомств. Перечень таких подразделений определяется руководителями указанных ведомств.

7. Запрещается использовать специальные оперативные средства для решения задач, не предусмотренных настоящим Федеральным законом.

8. Разработка, производство, реализация и приобретение в целях продажи специальных оперативных средств индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, подлежат лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации.

9. Ввоз в Российскую Федерацию и вывоз за ее пределы специальных оперативных средств, не уполномоченными на осуществление оперативной деятельности физическими и юридическими лицами, подлежат лицензированию в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации.

10. Для получения информации, связанной с оказанием услуг связи, оперативными подразделениями применяется **система оперативного контроля коммуникаций**³. Порядок внедрения и правила эксплуатации системы оперативного контроля коммуникаций устанавливаются Правительством Российской Федерации.

11. Судья, разрешивший ограничить право человека на тайну коммуникаций, обязан контролировать правомерность применения системы оперативного контроля коммуникаций в соответствии с выданным судебным постановлением. Процедура судебного контроля правомерности применения системы оперативного контроля коммуникаций определяется Правительством Российской Федерации».

Идея 4. Закрепить в законе понятия «оперативно-технические мероприятия» и «оперативно-поисковые мероприятия». В основном это нужно для того, чтобы можно было правомерно использовать результаты указанных мероприятий в уголовном судопроизводстве.

Оперативно-технические мероприятия – оперативные мероприятия, проводимые с использованием оперативно-технических сил, средств и методов органов, осуществляющих оперативную деятельность.

Оперативно-поисковые мероприятия – оперативные мероприятия, проводимые с использованием оперативно-поисковых сил, средств и методов органов, осуществляющих оперативную деятельность.

Далее описаны два проекта норм, основанных на высказанных выше мыслях.

Проект, замещающий ч. 4 ст. 6 Федерального закона «Об ОРД».

«Статья. Оперативные мероприятия»

1. Оперативный контроль коммуникаций проводится в форме оперативно-технических мероприятий, осуществляемых органами федеральной службы безопасности, органами внутренних дел и органами по контролю оборота наркотических средств и психотропных веществ в порядке, определяемом нормативными правовыми актами и соглашениями между оперативными ведомствами.

2. В случаях, установленных ведомственными нормативными правовыми актами, оперативные подразделения могут проводить оперативный контроль коммуникаций без использования оперативно-технических сил, средств и методов оперативных ведомств.

3. При оперативном контроле коммуникаций взаимодействие оперативных подразделений с операторами связи осуществляется в порядке, установленном Федеральным законом «О связи».

Проект, дополняющий ст. 11 Федерального закона «Об ОРД».

«Статья. Использование результатов оперативной деятельности»

1. Использование результатов оперативной деятельности в качестве доказательств по уголовным делам, как правило, не должно приводить к разглашению сведений в сфере оперативной деятельности, составляющих государственную тайну.

2. Допускается использование результатов оперативно-технических и оперативно-поисковых мероприятий в качестве доказательств по уголовным делам в особом порядке. При этом информация об организации и тактике проведения оперативно-технических и оперативно-поисковых мероприятий, о штатных негласных сотрудниках, специальных оперативных средствах и методах не раскрывается, а сами специальные оперативные средства для исследования в рамках уголовного судопроизводства не предоставляются. В таких случаях факты, имеющие значение для расследования уголовных дел, удостоверяются руководителями оперативных подразделений, проводивших оперативно-технические и оперативно-поис-

ковые мероприятия, и сотрудниками оперативных подразделений, по инициативе которых осуществлялись указанные мероприятия.»

Завершая исследование отдельных положений зарубежного и российского законодательства в сфере оперативно-розыскной (оперативной) деятельности, следует еще раз подчеркнуть, что процесс критического осмысления, апробации и редактирования проектов оперативно-розыскных норм еще продолжается. Только после завершения этого процесса можно надеяться на то, что высказанные идеи окажутся востребованы законодателем хоть в какой-то мере.

¹ Об оперативной деятельности: Закон Литовской Республики от 20 июня 2002 г. № IX-965 // URL: <http://www.legislationline.org/ru/documents/action/popup/id/14922>.

² Бобров В.Г. О законодательном регулировании оперативно-розыскных мероприятий // Проблемы совершенствования оперативно-розыскного законодательства (материалы круглого стола, посвященного 10-летию принятия Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» / под ред. В.И. Елинского. М.: ВНИИ МВД России, 2004. С. 35–51.

³ Система оперативного контроля коммуникаций является аналогом СОРМ.

А.Е. Чечётин,

доктор юридических наук, профессор,
заслуженный юрист Российской
Федерации

Управление конституционных основ
уголовной юстиции Конституционно-
го Суда Российской Федерации
(г. Санкт-Петербург)

***О СОВЕРШЕНСТВОВАНИИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ
УСЛОВИЙ ПРОВЕДЕНИЯ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ
В ОТНОШЕНИИ ЛИЦ, ОБЛАДАЮЩИХ ОСОБЫМ ПРАВОВЫМ СТАТУСОМ***

Одним из недостатков действующего Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – Закон об ОРД) является неурегулированность условий проведения оперативно-розыскных мероприятий (ОРМ) в отношении лиц, наделенных в силу должностного положения особым правовым статусом. Согласно ч. 1 ст. 8 этого закона должностное положение лица не является препятствием для проведения в отношении него ОРМ, если иное не предусмотрено федеральным законом. Таким образом, законода-