

УДК 343.102

**ОБ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЯХ,
ВОЗНИКАЮЩИХ В ПРОЦЕССЕ БОРЬБЫ
С ПРЕСТУПНОСТЬЮ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ**

**ON OPERATIONAL-SEARCH LEGAL RELATIONS ARISING IN
THE PROCESS OF COMBATING JUVENILE DELINQUENCY**

Волынкин Евгений Николаевич,

*доцент кафедры оперативно-разыскной
деятельности Сибирского юридического
института МВД России (г. Красноярск),
кандидат юридических наук, доцент*

volynkinEN@yandex.ru



Чумаров Сергей Анатольевич,

*начальник кафедры оперативно-разыскной
деятельности Сибирского юридического
института МВД России (г. Красноярск)*

chumarov@mail.ru



Ключевые слова:

правоотношения, противодействие преступности, преступность несовершеннолетних, взаимодействие, содействие граждан в борьбе с правонарушениями.

В статье рассматриваются различные подходы к правоприменению в сфере оперативно-розыскной деятельности. Исследуется правовая природа оперативно-розыскных правоотношений, возникающих в процессе борьбы с преступностью несовершеннолетних.

Keywords:

legal relations, combating crime, juvenile delinquency, interaction, assistance of citizens in the fight against offenses.

The article discusses various approaches to law enforcement in the field of operational search activities. The article examines the legal nature of operational-search legal relations that arise in the process of combating juvenile delinquency.

Вопрос о правоотношениях является по-прежнему одним из наиболее дискуссионных в проблематике правовой основы оперативно-розыскной деятельности (далее – ОРД). Такое положение обусловлено рядом факторов.

Во-первых, отсутствие единства взглядов по данному вопросу в общей теории права. Еще в 1975 г. Г.К. Синилов отмечал, что «у многих авторов различных работ нет единства по вопросу о характере отношений» [20, с. 59-62]. Во-вторых, отсутствие вплоть до начала 1990-х гг. специального закона, регулировавшего оперативно-розыскные отношения.

В теории ОРД исследованию различных аспектов оперативно-розыскных отношений посвятили свои работы некоторые ученые. Все исследователи солидарны во мнении о существовании специального оперативно-розыскного правоотношения, субъектами которого выступают сотрудники оперативных подразделений, разрабатываемые (проверяемые) лица и конфидененты. Для обоснования правового характера оперативно-розыскного правоотношения приводились различные аргументы, суть которых сводилась к отнесению соответствующего правоотношения к разновидности уголовно-правовых, административно-правовых, уголовно-процессуальных и иных. Так, А.Г. Лекарь и Д.В. Гребельский считают их специальными административными правоотношениями [11, с. 18], Н.П. Максименко, по сути, приходит к такому же заключению, называя их особым видом административно-правовых отношений [13, 20], к аналогичной точке зрения склоняется и Г.К. Синилов [20, с. 76-77]. Аргументированно против такого понимания юридической природы рассматриваемых правоотношений выступили И.И. Басецкий [5, с. 46-47] и Н.И. Сидоренко [19, с. 134]. В.А. Черков считает, что все правоотношения, возникающие в связи с применением оперативно-розыскных сил, средств и методов с целью противодействия преступности, в том числе в сфере борьбы с противоправными деяниями несовершеннолетних, являются правоохранительными.

При этом следует согласиться с автором в том, что произвести всестороннюю систематизацию оперативно-розыскных правоотношений фактически нереально в силу объективных причин. Основная причина заключается в том, что правоотношения, возникающие в оперативно-розыскной деятельности, имеют отличительные черты [23, с. 106-110].

Признавая наличие в ОРД правоотношений, мы не считаем верным относить их к административно-правовым. По нашему мнению, нормы, регулирующие правоотношения по поводу содействия граждан оперативным подразделениям уголовного розыска, по своей юридической природе неотъемлемы от правовых норм, регулирующих ОРД в целом. Именно сочетание негласных и гласных мер в борьбе с преступностью, в том числе несовершеннолетних, расширяет информационную базу оперативных подразделений. Кроме того, сочетание гласных и негласных мероприятий в борьбе с преступностью определяется разнообразием сил и средств, используемых различными подразделениями органов внутренних дел, обязанностью подтверждать полученные конфиденциальные сведения гласным путем, что способствует принятию решения о возбуждении уголовного дела, использованию их в качестве доказательств, осуществлению мероприятий по зашифровке лиц, оказывающих содействие на конфиденциальной основе, и безопасному выводу их из разработки и прочее.

Прежде всего обращает на себя внимание то обстоятельство, что оперативно-розыскные отношения, возникающие в процессе борьбы с преступностью несовершеннолетних, тесно связаны с административным правом, регулирующим сферу правовых отношений между субъектами, участвующими либо содействующими в борьбе с безнадзорностью и правонарушениями несовершеннолетних. Административное право как отрасль российского права регулирует особую группу общественных отношений, особенности которых состоят в том, что они определяют в регулируемой сфере закрепленные в Конституции Российской Федерации принципы (соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина, создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека), что является актуальным и в отношении несовершеннолетних.

В своем конкретном выражении административное право регламентирует права и обязанности граждан в сфере государственного управления, ибо оно координирует возможность их участия в деятельности органов внутренних дел как субъектов исполнительной власти, например в качестве внештатных сотрудников полиции, в составе членов уличных комитетов, отрядов содействия полиции, действующих в соответствии с Федеральным законом от 2 апреля 2014 г. № 44-ФЗ «Об участии граждан в охране общественного порядка».

Оперативно-розыскное правоотношение и правоотношение по поводу содействия, как и административно-правовое отношение, возникают в связи с осуществлением органами государственного управления исполнительно-распорядительной деятельности, однако складываются они в особой сфере общественной жизни – в сфере борьбы с преступностью [15, с. 19]. Причем необходимо подчеркнуть, что оперативно-розыскное правоотношение и правоотношение по поводу содействия (сотрудничества) формируются в рамках норм права, относящихся к оперативно-розыскной деятельности, а не к административному праву [15, с. 20].

Наука права указывает на две основные предпосылки возникновения правоотношений – нормы права (общая предпосылка) и юридические факты (частная предпосылка) [3, с. 43].

На наш взгляд, оперативно-розыскное правоотношение возникает вследствие юридических фактов, так или иначе связанных с реальной опасностью возникновения или наличия преступлений.

Что же касается юридических фактов как предпосылки возникновения административно-правовых отношений, то они обнаруживаются в процессе взаимодействия органов исполнительной власти с общественными формированиями и гражданами в профилактической деятельности, связанной с охраной общественного порядка.

Думается, приведенный перечень указывает на возможное наличие большого числа юридических фактов как предпосылок возникновения административно-правовых отношений, однако ни один из них не может выглядеть связанным с преступлением, как это имеет место в оперативно-розыском правоотношении.

В.А. Черков полагает, что правоотношения в сфере оперативно-розыскной деятельности обладают системностью субъектов через конкретные права и обязанности, располагаются в соотношении одна с другой в двустороннем порядке и сосуществуют с односторонними властными полномочиями, реализующимися не в рамках правоотношений, а в ходе осуществления индивидуальных императивных действий уполномоченных должностных лиц и органов [23, с. 139]. Другие утверждают, что наличие правоотношений в сфере оперативно-розыскной деятельности, регламентируемых нормами иных областей права, не указывает на отсутствие как таковых специальных оперативно-розыскных правоотношений [8, с. 272]. Третьи считают, что, несмотря на некоторые расхождения в теории права при определении правоотношения, оно отражает конкретное, реальное общественное отношение, воплощенное в правовую форму, и является результатом реализации норм права [4, с. 82-93; 16, с. 176].

Между тем, располагая общеправовыми свойствами, оперативно-розыскные нормы и правила в то же время имеют самостоятельный и отличительный ха-

ракти, отличающий их от предписаний других отраслей права. Их специфика проявляется в принципах, содержании и характере регулируемых отношений. Поэтому правильно подмечена В.В. Сергеевым способность оперативно-розыскной деятельности самостоятельно выполнять правовую функцию [18, с. 43].

С нашей точки зрения, в ОРД в сфере борьбы с преступностью несовершеннолетних прослеживается многочисленность взаимоотношений между сторонами с характерными правами и обязанностями, в том числе и вне области юридических правоотношений. Следует заметить, что правовые нормы Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 г. достаточно полно регулируют содержание и порядок возникновения, изменения и прекращения отношений обязательного субъекта, правомочного осуществлять оперативно-розыскную деятельность с гражданами, изъявившими желание оказывать помощь как на гласной, так и конфиденциальной основе органам внутренних дел в борьбе с преступностью, в том числе и среди несовершеннолетних. Здесь налицо определенные правоотношения, и это признается многими учеными, хотя по юридической природе и видовой принадлежности этих норм существуют некоторые разногласия [6, с. 25; 12, с. 8].

Все это позволяет определить оперативно-розыскные правоотношения как «урегулированные нормами оперативно-розыскного права общественные отношения, возникающие в связи с подготовкой и проведением оперативно-розыскных мероприятий, субъектами которых выступают оперативные подразделения уполномоченных на осуществление оперативно-розыскной деятельности органов и их должностные лица, реализующие права и обязанности в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства» [9, с. 39].

Мы поддерживаем вывод о том, что правоотношение, урегулированное нормами права, есть общественное отношение, отражающее истинную суть правового отношения как общности его юридического и материального содержания, где юридическую основу формируют права и обязанности субъектов [7, с. 177], а материальную основу образуют поведение субъектов и объект [21, с. 17].

Что же касается фактических отношений, складывающихся между сторонами в оперативно-розыскной деятельности в процессе осуществления установленных законом норм и правил, то с позиции теории права можно заключить, что они содержат основные признаки правоотношений.

Мотивировать это возможно тем, что такие отношения:

- являются частью общественных отношений, образующихся на основе правовых норм;
- осуществляются через субъективные права и обязанности сторон;

– вызываются, изменяются и трансформируются при наличии юридических фактов;

– находятся под охраной государства.

В сфере борьбы с преступностью несовершеннолетних в общественные отношения вступают определенные субъекты: с одной стороны государственные учреждения и лица, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, а с другой – граждане, общественные формирования, лица, оказывающие конфиденциальное содействие, и другие.

При этом негласность не только не снимает правоотношения, а, напротив, является необходимым условием его реального осуществления [1, с. 116; 2, с. 75; 14, с. 123], а конспирация, сочетания гласных и негласных методов и средств, законодательно закрепленных в ОРД в качестве принципов, дополняет их.

Фактические отношения в сфере ОРД осуществляются через субъективные взаимные права и юридические обязанности сторон. Именно через их единство проявляются сущность правоотношений в оперативно-розыскной деятельности и их содержание [17, с. 9].

Согласно мнению В.П. Легостаева, привлечение к содействию граждан складывается из системы коррелирующихся правовых норм, регулирующих этот вид правоотношений, и характеризуется юридически единой совокупностью норм, внутренним упорядочением, плотной взаимосвязью со схожими нормами других областей права, неординарной спецификой и самостоятельностью института содействия гражданам органам правопорядка в борьбе с преступностью [10, с. 14].

Суммируя изложенное, можно сделать вывод, что фактические отношения, складывающиеся между органом внутренних дел (сотрудником оперативного подразделения) и лицами, оказывающими содействие в решении задач по борьбе с преступностью, в том числе и среди несовершеннолетних, являются правоотношениями, регулируемым оперативно-розыскным законодательством, следовательно, относятся к оперативно-розыскным отношениям. Законодательное закрепление содействия гражданам органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, придало официальный статус рассматриваемой деятельности, подчеркнуло ее социальную необходимость и правовой характер.

Библиографический список

1. Азаров, В.А. Охрана имущественных интересов личности в сферах оперативно-розыскной и уголовно-процессуальной деятельности : монография / В.А. Азаров, С.В. Супрун. – Омск : ОМА МВД России, 2001. – 266 с.
2. Алексеев, А.И. Актуальные проблемы теории оперативно-розыскной деятельности / А.И. Алексеев, Г.К. Синилов. – М. : ВШ МВД СССР, 1973. – 200 с.
3. Алексеев, С.С. Проблемы теории права : курс лекций / С.С. Алексеев. – Свердловск, 1972. – Т. 1. – 396 с.
4. Бабаев, В.К. Теория современного советского права : фрагменты лекций и схемы / В.К. Бабаев. – Н. Новгород : ВШ МВД СССР, 1991. – 156 с.
5. Басецкий, И.И. Агентурная работа органов внутренних дел (теоретические основы, правовые, этические и организационно-практические проблемы) : монография / И.И. Басецкий– Мн. : ВШ МВД СССР, 1991. – 234 с.
6. Калинин, П.Н. Агентурная работа органов внутренних дел: правовой, морально-этический и тактические аспекты : учебное пособие / П.Н. Калинин, И.И. Басецкий. – Мн. : ВШ МВД СССР, 1987. – 154 с.
7. Кудрявцев, А.В. Общая характеристика и особенности реализации отдельных видов правоотношений, возникающих в связи с применением государственного принуждения / А.В. Кудрявцев, М.В. Новиков // Вестник Владимирского юридического института ФСИИ России. – 2014. – № 1(30). – С. 176–180.
8. Кузнецов, Е.В. Характерные признаки и классификация оперативно-розыскных правоотношений / Е.В. Кузнецов // Вестник Омского университета. Серия «Право». – 2012. – № 3(32). – С. 269–272.
9. Кухлевская, И.А. О понятии оперативно-розыскных правоотношений / И.А. Кухлевская // Оперативник (сыщик). – 2008. – № 4. – С. 36–39.
10. Легкостаев, В.П. Содействие граждан оперативным подразделениям криминальной милиции (правовые и организационно-тактические вопросы) : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / В.П. Легкостаев. – Волгоград : ЮИ МВД России, 2000.
11. Лекарь, А.Г. О новой программе курса оперативно-розыскной деятельности / А.Г. Лекарь, Д.В. Гребельский // Труды ВШ МООП РСФСР. – М., 1963.
12. Лукашов, В.А. Социальная обусловленность агентурно-оперативной деятельности и закономерность функционирования агентурного аппарата органов внутренних дел // В.А. Лукашов, С.А. Смирнов // Труды Академии МВД СССР. – М., 1986.
13. Максименко, Н.П. Некоторые вопросы теории правовых отношений в оперативно-розыскной деятельности / Н.П. Максименко // Труды ВШ МВД СССР. – М., 1977.

14. Маркушин, А.Г. О правовом регулировании и правоотношениях в оперативно-розыскной деятельности / А.Г. Маркушин // Проблемы теории и практики ОРД в современных условиях : сборник научных трудов Академии МВД России. – М., 1993.
15. Попов, В.Л. Теоретико-правовые аспекты проблемы совершенствования оперативно-розыскной деятельности : монография / В.Л. Попов. – Калининград : КЮИ МВД России, 1998. – 268 с.
16. Протасов, В.Н. Правоотношения как система : учебное пособие / В.Н. Протасов. – М. : МГУ, 1991. – 143 с.
17. Самойлов, В.П. О предмете правового регулирования оперативно-розыскной деятельности / В.П. Самойлов, В.Н. Шаров // Проблемы повышения эффективности деятельности оперативно-розыскных аппаратов органов внутренних дел : сборник научных трудов ВШ МВД СССР. – Киев, 1985.
18. Сергеев, В.В. О природе отношений, возникающих в процессе оперативно-розыскной деятельности / В.В. Сергеев // Труды ВШ МВД СССР. – М., 1972.
19. Сидоренко, Н.И. Процессуальное содержание норм, регулирующих оперативно-розыскную деятельность органов внутренних дел / Н.И. Сидоренко // Труды ВШ МВД СССР. – Киев, 1978.
20. Синилов, Г.К. Основы оперативно-розыскной деятельности советской милиции / Г.К. Синилов – М. : ВНИИ МВД СССР, 1975.
21. Титова, Н.В. Система правоотношений в сфере оперативно-розыскной деятельности : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / Н.В. Титова. – М., 2010.
22. Черков, В.А. К вопросу о существовании односторонних правоотношений в оперативно-розыскной деятельности / В.А. Черков // Вестник Сибирского юридического института МВД России. – 2009. – № 3. – С. 135–139.
23. Черков, В.А. Правоотношения в сфере оперативно-розыскной деятельности и их классификация / В.А. Черков // Вестник Сибирского юридического института МВД России. – 2010. – № 1(5). – С. 105-112.