

Тема 2 «ПРАВОВАЯ ОСНОВА ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ. СОБЛЮДЕНИЕ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ»

- 1. Понятие правовой основы оперативно-розыскной деятельности. Уровни правового регулирования оперативно-розыскной деятельности**
- 2. Значение, структура и характеристика Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности»**
- 3. Соблюдение прав и свобод человека и гражданина при осуществлении оперативно-розыскной деятельности**

**Вопрос 1. Понятие правовой
основы оперативно-
розыскной
деятельности. Уровни
правового регулирования
оперативно-розыскной
деятельности**

Зачем вообще нужно знать правовые основы ОРД

Оперативные сотрудники различных регионов в целях документирования ОРМ составляют не менее 14 различных документов. Причем практически каждый "региональный" вид документа отличается от остальных названием, оригинальной формой, различным составом участников, собственной, местной спецификой проведения этого ОРМ



Подобная ситуация не способствует законности и обеспечению прав личности как при проведении ОРМ, так и в ходе доказывания по УД

Правовая основа оперативно-розыскной деятельности - это совокупность законодательных и иных нормативных актов, регламентирующих отношения, возникающие в сфере оперативно-розыскной деятельности.

Содержание правовой основы ОРД

Конституция РФ

- ст.ст. 23, 24, 25, 46, 49, 55 и др.

ФЗ об ОРД

- выступает в качестве ядра всей правовой основы ОРД

Другие ФЗ

- УПК РФ, УК РФ, Законы о гостайне, о связи, о наркотиках, о полиции, о ФСБ и т.п.

НПА органов государственной власти

- Указ Президента № 673 «об упорядочении организации и проведения ОРМ с использованием технических средств»

НПА органов, осуществляющих ОРД

- Инструкция о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд
- Положения о совместных СОГ (бригадах). Имеют гриф «совершенно секретно»

Содержание правовой основы ОРД

Следовательно, правовая
основа ОРД

2-х уровневая:

-Законодательные акты;

-Подзаконные акты

Предмет правового регулирования

- есть нормативно-властное
воздействие российского
государства на общественные
отношения в ОРД с целью их
упорядочения

Под оперативно-разыскными правоотношениями понимают — возникающую на основе норм формирующегося оперативно-разыскного права связь между субъектами ОРД по поводу совершения преступления или угрозы его совершения и необходимости его обнаружения .

Пределы правового регулирования

**- это границы
государственно-властного
вмешательства в
общественные отношения,
возникающие в ней**

Пределы правового регулирования

1. Дальние границы

- 1.1. проверка информации в связи с совершением, вероятным совершением преступления или розыск без пропавших лиц
- 1.2. осуществление превентивных мер;
- 1.3. ограничения конституционных прав граждан

2. Ближние границы

- 2.1. оперативно-разыскное сопровождение предварительного расследования
- 2.2. оперативно-разыскное сопровождение уголовно-исполнительных процедур

УРОВНИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОПЕРАТИВНО- РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1. Международные правовые акты
2. Конституционный уровень правового регулирования
3. Законодательный уровень правового регулирования
4. Подзаконный уровень правового регулирования

Международные правовые акты

1. Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности
2. Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ
3. Конвенция ООН против коррупции...

КОНСТИТУЦИОННЫЙ УРОВЕНЬ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОРД

1. Отдельные статьи Конституции РФ:

- ст. 23 (тайна переписки, телефонных переговоров, ... допускается только на основании судебного решения)
- ст. 24 (сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются)
- ст. 25 (о неприкосновенности жилища)
- ст. 49 (о презумпции невиновности) и т.п.

2. Правовые позиции Конституционного суда РФ и Верховного суда РФ

Правовые позиции Конституционного суда РФ и Верховного суда РФ

Определение Конституционного Суда РФ от 02.10.2003 N 345-О



при производстве ОРМ для истребования информации, находящейся в ведении операторов связи, о любых сведениях, передаваемых, сохраняемых и устанавливаемых с помощью телефона, необходимо получение судебного решения



осмотр предметов и документов,
производимый согласно ч. 1 ст. 176 УПК РФ

ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЙ УРОВЕНЬ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОРД

1. Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности»
2. Законы, устанавливающие базисные положения осуществления оперативно-розыскной деятельности
3. Законы, регламентирующие деятельность отдельных субъектов оперативно-розыскной деятельности
4. Законы, регулирующие отношения, возникающие при решении частных задач оперативно-розыскной деятельности

ПОДЗАКОННЫЙ УРОВЕНЬ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОРД

**Значительная роль принадлежит межведомственным
НПА**

1. Инструкция о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд
2. Приказы о СОГ, о раскрытии преступлений:
 - Приказ МВД России № 495 дсп "Об утверждении Инструкции по организации совместной оперативно-служебной деятельности подразделений органов внутренних дел РФ при раскрытии преступлений и расследовании уголовных дел«;
 - Совместный приказ «о едином учете преступлений»

УРОВНИ НПА, КОТОРЫЕ СЛОЖИЛИСЬ НА ПРАКТИКЕ

1 уровень. Определен ФЗ об ОРД и ведомственными правовыми актами, как правило, имеющими гриф "совершенно секретно".

2 уровень. Регулируется межведомственной инструкцией, которая является подзаконным нормативным актом (**Инструкция** о порядке представления результатов ОРД дознавателю, органу дознания, следователю, прокурору, в суд)

3 уровень. Регламентируется нормами УПК РФ.

4 уровень. Определен нормами иных Законов в зависимости от субъекта ОРД (например, УИК РФ, ТК РФ, федеральные законы по борьбе с коррупцией, экстремизмом, терроризмом и т.п.).

**Вопрос 2. Значение, структура
и характеристика
Федерального закона «Об
оперативно-розыскной
деятельности»**

Особое место среди нормативных правовых актов, регулирующих оперативно-розыскную деятельность, занимает Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» № 144-ФЗ от 12 августа 1995 г.

Особенности Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности»

1. Закреплены общие правила осуществления оперативно-розыскной деятельности на законодательном уровне
2. Усилено значение, соблюдения прав и свобод человека и гражданина в оперативно-розыскной деятельности
3. Определены общие положения осуществления данной деятельности для всех субъектов оперативно-розыскной деятельности

Структура Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности»

1. Преамбула, в которой отражается, что Федеральный закон определяет содержание оперативно-розыскной деятельности, осуществляемой на территории Российской Федерации, и закрепляет систему гарантий законности при проведении оперативно-розыскных мероприятий
2. Глава 1. Общие положения (ст. 1-5). В ней находят нормативное закрепление определение оперативно-розыскной деятельности, ее цели, задачи, принципы и основы соблюдения прав и свобод человека и гражданина при ее осуществлении
3. Глава 2. Проведение оперативно-розыскных мероприятий (ст.6-12). В ней определяется перечень оперативно-розыскных мероприятий и устанавливает порядок их проведения
4. Глава 3. Органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность (ст. 13-16). Здесь даётся перечень оперативно-розыскных органов и условия их деятельности

Структура Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности»

5. Глава 4. Содействие граждан органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность (ст.17-18). Эта глава излагает систему общих предписаний, касающихся оснований и условий привлечения отдельных лиц к участию в оперативно-розыскной деятельности
6. Глава 5. Финансовое обеспечение оперативно-розыскной деятельности (ст. 19). Данной главой регулируется такой вид обеспечения оперативно-розыскной деятельности, как финансирование
7. Глава 6. Контроль и надзор за оперативно-розыскной деятельностью (ст. 20-23). В ней излагается система ведомственного, вневедомственного контроля и организации прокурорского надзора за данной деятельностью
8. В ст.23 отражается порядок вступления Федерального закона в силу и определяются пределы его действия во времени

Существенные недостатки структуры ФЗ об ОРД

- 1. Не определены:** понятие и содержание оперативно-розыскных мероприятий
- 2. Не определен** порядок проведения ОРМ
- 3. Не определен** порядок применения аудио-видео специальных средств при производстве ОРМ
- 4. Не определен** порядок рассекречивания и передачи документов и иных материалов следователю
- 5.** Этап передачи результатов ОРД необходимо регламентировать отдельной главой

Действие норм ФЗ об ОРД во времени

1. Нормы оперативно-разыскного закона, предписания которого сужают область осуществления ОРД, **имеют обратную силу**

2. Нормы оперативно-разыскного закона, расширяющие сферу ОРД (например, увеличение круга субъектов ОРД, или объектов в отношении которых осуществляется ОРД), **обратной силы не имеют**

3. Временем осуществления ОРМ признается время проведения конкретного оперативно-разыскного поведенческого акта

Действие норм ФЗ об ОРД в пространстве

Общее правило (территориальный принцип):

нормы ФЗ об ОРД полностью применяются на всей территории РФ и не действуют за пределами границ РФ

Исключение № 1: допустимо осуществление ОРД в морских водах, которые находятся за пределами территории России с особым правовым режимом

Исключение № 2: допустимо осуществление ОРД вне границ РФ в отношении лиц, совершивших преступление вне пределов РФ

Исключение № 3: исходя из международных договоров предусмотрена возможность осуществления ОРМ за пределами РФ

Исключение № 4: уголовная юрисдикция РФ осуществляется на борту иностранного судна ...

Действие норм ФЗ об ОРД в пространстве

Принцип запретной зоны (ч. 5 ст. 13 ФЗ об ОРД):

самостоятельное проведение ОРМ любым оперативно-разыскным органом на территории следственных изоляторов ФСИН России **недопустимо**



Оперативно-разыскные органы вправе их проводить **только совместно** с работниками ФСИН России

Правовой запрет на провокацию в ОРД

Ст. 5 ФЗ об ОРД в качестве меры соблюдения прав граждан содержит прямой запрет органам, осуществляющим ОРД, выполнять действия, не совместимые с этой деятельностью, а именно подстрекать, склонять, побуждать в прямой или косвенной форме к совершению преступления.

**Такого рода действия именуется как
провокацией**

Способы провокации

- 1. Уговор**
- 2. Подкуп**
- 3. Убеждение**
- 4. Поручение**
- 5. Просьба**
- 6. Угроза**
- 7. Фальсификация результатов ОРД**

**При провокации объект ОРМ лишается выбора
Умысел у объекта ОРМ должен
сформироваться независимо от деятельности
оперативных сотрудников
Доказательства добытые такими способами
судами признаются не допустимыми**

Правовые критерии разграничения провокации от правомерных действий в ОРД

1. Судебная практика ЕСПЧ
2. Пленум ВС РФ «о судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе»
3. Пленум ВС РФ «о судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами»

**Вопрос 3. Соблюдение прав и
свобод человека и гражданина
при осуществлении
оперативно-розыскной
деятельности**

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», органы (должностные лица), осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, при проведении оперативно-розыскных мероприятий должны обеспечивать соблюдение прав человека и гражданина на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, неприкосновенность жилища и тайну корреспонденции

Положения ч. 1 ст. 5 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», дополняются запретом на разглашение органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, сведений, которые затрагивают неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, честь и доброе имя граждан и которые стали известными в процессе проведения оперативно-розыскных мероприятий, без согласия граждан, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами

В соответствии с ч. 3 ст. 5 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», лицо, полагающее, что действия органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, привели к нарушению его прав и свобод, вправе обжаловать эти действия. Действия должностных лиц, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, могут быть обжалованы в три инстанции: в вышестоящий орган; прокурору; в суд.

Согласно ч. 4 ст. 5 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» определяет, что лицо, виновность которого в совершении преступления не доказана в установленном законом порядке, то есть в отношении которого в возбуждении уголовного дела отказано либо уголовное дело прекращено в связи с отсутствием события преступления или в связи с отсутствием в деянии состава преступления, и которое располагает фактами проведения в отношении его оперативно-розыскных мероприятий и полагает, что при этом были нарушены его права, вправе истребовать от органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, сведения о полученной о нем информации в пределах, допускаемых требованиями конспирации и исключающих возможность разглашения государственной тайны . В случае, если будет отказано в предоставлении запрошенных сведений или если указанное лицо полагает, что сведения получены не в полном объеме, оно вправе обжаловать это в судебном порядке