

УДК 343.98

ПОНЯТИЕ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКОГО МЕРОПРИЯТИЯ**Брылев В.И., Хренков Е.В.**

*ФГБОУ ВПО «Кубанский государственный университет», Геленджик, e-mail: gel@kubsu.ru;
ФГКОУ ВПО «Краснодарский университет МВД России», Краснодар, e-mail: argoy@inbox.ru*

Оперативно-розыскные мероприятия являются одним из основных элементов оперативно-розыскной деятельности, центральной частью этой деятельности. Только путем проведения оперативно-розыскных мероприятий субъекты оперативно-розыскной деятельности решают задачи по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию преступлений, розыску скрывшихся преступников и лиц, пропавших без вести, добыванию информации о событиях и действиях (бездействии), создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации. В статье отмечается, что в Федеральном законе «Об оперативно-розыскной деятельности» и иных открытых нормативных правовых актах обозначены только названия оперативно-розыскных мероприятий и не сформулировано понятие оперативно-розыскного мероприятия. Следствием этого является самое широкое разнообразие и противоречивость региональной практики проведения оперативно-розыскных мероприятий. На основе различных точек зрения ученых дается определение оперативно-розыскного мероприятия. Предлагается раскрыть содержание всех оперативно-розыскных мероприятий.

Ключевые слова: оперативно-розыскное мероприятие, федеральный закон, оперативно-розыскная деятельность, правовое регулирование, система действий, правовая основа

CONCEPT OF OPERATIONAL SEARCH ACTION**Brylev V.I., Khrenkov E.V.**

*FGBOU VPO «The Kuban state university», Gelendzhik, e-mail: gel@kubsu.ru;
FGKOU VPO «The Krasnodar university Ministry of Internal Affairs of Russia»,
Krasnodar, e-mail: argoy@inbox.ru*

Operational search actions are one of basic elements of operational search activity, the central part of this activity. Only by carrying out operational search actions subjects of operational search activity solve problems of identification, the prevention, suppression and disclosure of crimes, search of the disappeared criminals and persons, missing persons, to getting of information on events and the actions (inaction) creating threat to the state, military, economic or ecological security of the Russian Federation. In article it is noted that in the Federal law «About operational search activity» and other open regulations names of operational search actions are designated only and the concept of operational search action isn't formulated. The widest variety and discrepancy of regional practice of carrying out operational search actions is a consequence of it. On the basis of various points of view of scientists definition of operational search action is given. It is offered to open the content of all operational search actions.

Keywords: operational search action, federal law, operational search activity, legal regulation, system of actions, legal basis

В последние годы вопросы правового регулирования оперативно-розыскной деятельности в целом и оперативно-розыскных мероприятий в частности нашли отражение в научной литературе таких ученых, как В.М. Агмажитов, В.Г. Бобров, В.И. Брылев, О.А. Вагин, Н.П. Водько, А.Ф. Возный, К.К. Горяинов, Д.В. Гребельский, И.М. Гуткин, Е.С. Дубоносов, Л.Н. Калинин, Ю.В. Кваша, А.Г. Лекарь, В.А. Лукашов, А.С. Подшибякин, Д.В. Ривман, В.В. Сергеев, Г.К. Синилов, К.В. Сурков, О.В. Фирсов, А.Е. Чечетин, В.К. Шульц, А.Ю. Шумилов, М.А. Шматов, и других юристов¹.

Как известно, ранее оперативно-розыскные мероприятия осуществлялись на основе ведомственных подзаконных нормативных актов, которые носили (закрытый) секрет-

ный характер. Отдельные общие положения применения оперативно-розыскных мер определялись Уголовно-процессуальным кодексом и Законом «О милиции»². Закон РФ «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации» 1992 года, а затем Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» 1995 года позволил гражданам впервые узнать названия оперативно-розыскных мероприятий, перечисленных в указанных законах, в том числе ограничивающих их права.

В преамбуле к ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» отмечено, что настоящий закон закрепляет систему гарантий законности при проведении оперативно-розыскных мероприятий. Статья 1 указанного закона определяет, что оперативно-розыскная деятельность осуществляется посредством проведения оперативно-розыскных

¹ См., например: Брылев В.И., Лях Л.А. Некоторые вопросы правового регулирования оперативно-розыскной деятельности в противодействии преступлениям // Актуальные проблемы противодействия коррупции: Мат. Всерос. научно-практ. конф. (12–14 октября 2006 г.). Краснодар: КубГУ. 2006; и др.

² Кулькова Е.В. Правовое регулирование оперативно-розыскного обеспечения расследования преступлений // Бизнес в законе. № 6. 2012. С. 35–38.

мероприятий, перечень которых (а всего их 14) дан в статье 6, где также отмечено, что данный перечень может быть изменен или дополнен только федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности».

Однако законодатель не дал в законе дефиниции оперативно-розыскного мероприятия и не раскрыл их содержание, что является его недостатком и в результате привело к длительной дискуссии в юридической литературе по вопросу определения его понятия, хотя, как отмечают ученые, оно выработано оперативно-розыскной теорией³.

Так, О.В. Фирсов дает следующее определение: «Оперативно-розыскное мероприятие – это конкретная форма осуществления оперативно-розыскной деятельности уполномоченными на то лицами на основании и в порядке, предусмотренными законами и подзаконными нормативными актами»⁴.

К.К. Горяинов, Ю.Ф. Кваша, К.В. Сурков под оперативно-розыскным мероприятием предлагают понимать комплекс оптимальных по времени, скоординированных действий, объединенных целью поиска улик (предметов, обстоятельств и т.п.), свидетельствующих о факте совершения преступления, указывающих на виновных в содеянном и позволяющих разоблачить их⁵.

Далее, К.К. Горяинов и другие авторы пишут, что ОРМ – это «закрепленные в ФЗ об ОРД действия или совокупность действий, в рамках которых применяются гласные и негласные силы, средства и методы, направленные на решение задач ОРД»⁶.

В.Г. Бобров определяет оперативно-розыскное мероприятие как «организованную в соответствии с требованиями нормативных правовых актов систему взаимосвязанных действий, направленных на получение и использование оперативно-розыскной и иной информации, предметов и документов как источников таких данных, значимых для выявления, предупреждения, пресечения и раскрытия противоправных деяний, розыска преступников и лиц, пропавших без вести, а также для решения дру-

гих оперативно-тактических задач по борьбе с преступностью»⁷.

С точки зрения А.Е. Чечетина, «ОРМ – это закрепленные в ФЗ об ОРД и проводимые уполномоченными на то субъектами в соответствии с требованиями нормативных правовых актов действия, основанные на применении преимущественно негласных средств и методов в сочетании с гласными средствами и методами, направленные на непосредственное выявление и использование фактических данных, необходимых для решения задач ОРД»⁸.

А.Н. Халиков под оперативно-розыскным мероприятием понимает: «установленные ФЗ об ОРД действия, проводимые субъектами оперативно-розыскной деятельности в соответствии с требованиями нормативных актов путем сочетания гласных и негласных средств и методов с целью получения фактических сведений и их фиксации, необходимых для решения задач ОРД»⁹.

А.Ю. Шумилов определяет оперативно-розыскное мероприятие «как предусмотренный ФЗ об ОРД сыскной поступок субъекта, непосредственно осуществляющего ОРД (оперативник, агент и др.), сутью которого является получение необходимой для достижения целей и решения задач ОРД информации»¹⁰.

Представляется, что анализ указанных точек зрения позволяет предложить следующее определение оперативно-розыскного мероприятия – это система действий, осуществляемая в основном негласно специальными субъектами оперативно-розыскной деятельности в соответствии с законодательными и подзаконными актами и направленная на выявление, раскрытие и расследование преступлений.

Кроме того, законодателю следует в статье 6 ФЗ об ОРД дать не только определение оперативно-розыскного мероприятия, но и раскрыть содержание каждого ОРМ, что позволит понять существо и порядок их проведения. По мнению О.В. Фирсова, это «облегчит легализацию полученных в результате их проведения оперативно-розыскных данных для их использования в процессе доказывания по уголовному делу»¹¹.

³ Шумилов А.Ю. Оперативно-розыскная деятельность: вопросы и ответы. В 2-х кн. Кн. 2: Оперативно-розыскные мероприятия и меры: Учебно-практическое пособие. М., 2008. С. 6.

⁴ Фирсов О.В. Правовые основы оперативно-розыскных мероприятий: учеб. пособие. М.: Норма: ИНФРА-М., 2011. С. 168.

⁵ Горяинов К.К., Кваша Ю.Ф., Сурков К.В. Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности»: комментарий. М., 1997. С. 200.

⁶ Теория оперативно-розыскной деятельности: учебник / под ред. К.К. Горяинова, В.С. Овчинского, Г.К. Синилова. М., 2010. С. 281.

⁷ Бобров В.Г. Понятие оперативно-розыскного мероприятия. Основания и условия проведения оперативно-розыскных мероприятий: лекция. М., 2003. С. 4.

⁸ Чечетин А.Е. Актуальные проблемы теории оперативно-розыскных мероприятий. М., 2006. С. 21.

⁹ Халиков А.Н. Правовые основы оперативно-розыскной деятельности. Курс лекций. М., 2007. С. 139.

¹⁰ Шумилов А.Ю. Курс основ оперативно-розыскной деятельности: Учебник для вузов / А.Ю. Шумилов. 3-е изд., доп. и перер. М., 2008. С. 183.

¹¹ Фирсов О.В. Правовые основы оперативно-розыскных мероприятий: учеб. пособие. М.: Норма: ИНФРА-М., 2011. С. 168.

На наш взгляд, С.И. Захарцев справедливо считает, что законодательная расшифровка ОРМ «не перейдет границу государственной тайны, вместе с тем поможет оперативникам, следователям, судьям, прокурорам и всем иным лицам понимать и, соответственно, применять закон»¹².

Правовая основа оперативно-розыскных мероприятий отражена в ст. 4 ФЗ «Об ОРД» и, как и оперативно-розыскная деятельность, имеет следующие уровни¹³:

1. Конституционный уровень – при котором нормы Конституции РФ регламентируют условия проведения оперативно-розыскных мероприятий, ограничивающих права граждан (ст. 23, 25). К конституционному уровню можно отнести и решения Конституционного Суда РФ, посвященные рассмотрению норм ФЗ «Об ОРД».

2. Законодательный уровень включает все институты и нормы, определяющие основные задачи, направления и формы борьбы с преступностью. В эту систему входят ФЗ об ОРД, законы, регулирующие работу всех субъектов оперативно-розыскной деятельности, а также иные законы, регулирующие оперативно-розыскные правоотношения¹⁴.

3. Международно-правовой уровень – это общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ, в которых провозглашаются основные права и свободы граждан, полномочия правоохранительных органов государства в борьбе с преступностью, строятся взаимоотношения с Интерполом, Европолом, государствами СНГ и т.д.¹⁵ Важную роль играют постановления Европейского суда по правам человека.

4. Подзаконный уровень составляют Указы Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, межведомственные и ведомственные приказы руководителей правоохранительных органов и др.¹⁶, касающиеся организации и тактики проведения ОРМ.

¹² Захарцев С.И. Оперативно-розыскные мероприятия: Общие положения. СПб., 2004. С. 103.

¹³ Теория оперативно-розыскной деятельности: учебник / под ред. К.К. Горяинова, В.С. Овчинского, Г.К. Синилова. М., 2006. С. 40-44; Халиков А.Н. Правовые основы оперативно-розыскной деятельности. Курс лекций. М., 2007. С. 63; Халиков А.Н., Яковец Е.Н., Журавленко Н.И. Юридическое, техническое и информационно-аналитическое обеспечение оперативно-розыскной деятельности: учебное пособие. М., 2010. С. 28.

¹⁴ Халиков А.Н., Яковец Е.Н., Журавленко Н.И. Юридическое, техническое и информационно-аналитическое обеспечение оперативно-розыскной деятельности: Учебное пособие. М., 2010. С. 28–29.

¹⁵ См.: Теория оперативно-розыскной деятельности. Указ. раб. С. 42.

¹⁶ Подробнее перечень законодательных и нормативных актов см.: Теория оперативно-розыскной деятельности. Приложение 2. С. 795–810.

В юридической литературе отмечается несколько точек зрения в отношении совершенствования оперативно-розыскного законодательства¹⁷, в частности, касающихся осуществления оперативно-розыскных мероприятий.

Так, Н.П. Яблоков видит особый интерес в разработке в теории ОРД таких вопросов, как «сочетание гласных и негласных методов в этой деятельности»¹⁸.

В.М. Аتماжитов и В.Г. Бобров предложили в проект нового ФЗ «Об ОРД» внести существенные изменения в нормы, регулирующие оперативно-розыскные мероприятия, основания и условия их проведения¹⁹.

Следует отметить, что кроме оперативно-розыскных мероприятий, перечисленных в ФЗ РФ «Об ОРД», оперативные аппараты осуществляют и такие действия, как, например, засада, облава и др. Согласно ФЗ РФ «О полиции» проводятся такие мероприятия, как, например, вхождение (проникновение) в жилые и иные помещения, на земельные участки и территории (статья 15); оцепление (блокирование) участков местности, жилых помещений, строений и других объектов (статья 16); изъятие предметов, материалов и т.п.

Возникает ситуация, когда в ст. 6 ФЗ «Об ОРД» предусмотрен исчерпывающий перечень оперативно-розыскных мероприятий, а на практике осуществляются и другие оперативно-розыскные мероприятия. В связи с этим В.Г. Бобров предлагает расширить в указанной статье перечень ОРМ и осуществлять иные ОРМ²⁰. В частности, В.М. Аتماжитов, В.Г. Бобров предлагают включить в ФЗ «Об ОРД» такие ОРМ, как личный сыск, использование экстраординарных психофизиологических возможностей человека, составление оперативного психологического портрета, оперативные переговоры, облава, засада, оперативный захват и др.²¹. Представляется, что было бы целесообразным включить в перечень

¹⁷ Луговик В.Ф., Четин А.Е. Оперативно-розыскные мероприятия по борьбе с коррупцией: проблемы правового регулирования // Власть: криминологические и правовые проблемы. М., 2000. С. 165–169; Водко Н.П. Указ. раб. С.90-91.

¹⁸ Яблоков Н.П. Криминологические основы оперативно-розыскной деятельности // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 2001. № 1. С. 38.

¹⁹ Подробнее см.: Аتماжитов В.М., Бобров В.Г. О законодательном регулировании оперативно-розыскной деятельности: Научный доклад. М., 2003. С. 8–18.

²⁰ Бобров В.Г. К вопросу о законодательном определении перечня оперативно-розыскных мероприятий // Оперативник (сыщик). 2006. № 1. С. 11.

²¹ Аتماжитов В.М., Бобров В.Г. О законодательном регулировании оперативно-розыскной деятельности: научный доклад. М., 2003. С. 14–18.

ОРМ, также те мероприятия, которые прописаны в ФЗ РФ «О полиции».

Важно отметить, что система действий по осуществлению оперативно-розыскных мероприятий направлена на специфические объекты. К ним могут быть отнесены: юридические и физические лица; факты и обстоятельства; места, представляющие оперативный интерес (конкретные адреса, помещения, здания, сооружения, участки местности, транспортные средства); объекты – носители доказательственной информации (предметы, документы, биологические и иные объекты, орудия преступления, следы и др.).

В.Г. Бобров, говоря об объектах оперативно-розыскного мероприятия, отмечает, что это то, на что направлено, в отношении кого или чего при его проведении осуществляется сбор оперативно-значимой информации, ее проверка, использование для решения оперативно-тактических задач и т.д.²²

Список литературы

1. Аتماжитов В.М., Бобров В.Г. О законодательном регулировании оперативно-розыскной деятельности: научный доклад. – М., 2003. – С. 14–18.
2. Бобров В.Г. Понятие оперативно-розыскного мероприятия. Основания и условия проведения оперативно-розыскных мероприятий: лекция. – М., 2003. – С. 11.
3. Бобров В.Г. К вопросу о законодательном определении перечня оперативно-розыскных мероприятий // Оперативник (сыщик). – 2006. – № 1. – С. 11.
4. Брылев В.И., Лях Л.А. Некоторые вопросы правового регулирования оперативно-розыскной деятельности в противодействии преступлениям // Актуальные проблемы противодействия коррупции: мат. Всеросс. научно-практ. конф. (12–14 октября 2006 г.). Краснодар: КубГУ, 2006; и др.
5. Горяинов К.К., Кваша Ю.Ф., Сурков К.В. Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности»: комментарий. – М., 1997. – С. 200.
6. Захарцев С.И. Оперативно-розыскные мероприятия. Общие положения. – СПб., 2004. – С. 103.
7. Кулькова Е.В. Правовое регулирование оперативно-розыскного обеспечения расследования преступлений // Бизнес в законе. – 2012. – № 6. – С. 35–38.
8. Луговик В.Ф., Четчин А.Е. Оперативно-розыскные мероприятия по борьбе с коррупцией: проблемы правового регулирования // Власть: криминологические и правовые проблемы. – М., 2000. – С. 165–169; Водько Н.П. Указ. раб. С. 90–91.
9. Теория оперативно-розыскной деятельности: учебник / под ред. К.К. Горяинова, В.С. Овчинского, Г.К. Синилова. – М., 2010. – С. 281.
10. Теория оперативно-розыскной деятельности: учебник / под ред. К.К. Горяинова, В.С. Овчинского, Г.К. Синилова. – М., 2006. – С. 40–44; Халиков А.Н. Правовые основы оперативно-розыскной деятельности: курс лекций. – М., 2007. – С. 63;
11. Фирсов О.В. Правовые основы оперативно-розыскных мероприятий: учеб. пособие. – М.: Норма: ИНФРА-М., 2011. – С. 168.
12. Халиков А.Н., Яковец Е.Н., Журавленко Н.И. Юридическое, техническое и информационно-аналитическое обеспечение оперативно-розыскной деятельности: учебное пособие. – М., 2010. – С. 28.
13. Халиков А.Н. Правовые основы оперативно-розыскной деятельности: курс лекций. – М., 2007. – С. 139.

²² Бобров В.Г. Понятие оперативно-розыскного мероприятия. Основания и условия проведения оперативно-розыскных мероприятий: лекция. М., 2003. С. 11.

14. Четчин А.Е. Актуальные проблемы теории оперативно-розыскных мероприятий. – М., 2006. – С. 21.

15. Шумилов А.Ю. Оперативно-розыскная деятельность: вопросы и ответы. В 2-х кн. Кн. 2: Оперативно-розыскные мероприятия и меры: учебно-практическое пособие. – М., 2008. – С. 6.

16. Шумилов А.Ю. Курс основ оперативно-розыскной деятельности: учебник для вузов / А.Ю. Шумилов. – 3-е изд., доп. и перер. – М., 2008. – С. 183.

17. Яблоков Н.П. Криминалистические основы оперативно-розыскной деятельности // Вестник Московского университета. – Серия 11. – Право. 2001. – № 1. – С. 38.

References

1. Atmazhitov V.M., Beavers V.G. O legislative regulation of operational search activity: scientific report. M., 2003. pp. 14–18.
2. Beavers V.G. Ponyatiye of operational search action. Bases and conditions of carrying out operational search actions: lecture. M., 2003. pp. 11.
3. V.G. K beavers to a question of legislative definition of the list of operational search actions // Field investigator (detective). 2006. no. 1. pp. 11.
4. Brylev V.I. L.A. Pole some questions of legal regulation of operational search activity in counteraction to crimes // Actual problems of counteraction of corruption: Mat. Всеросс. scientific prakt. conf. (on October 12–14, 2006). Krasnodar: KUBSU, 2006; etc.
5. Goryainov K.K. Kvasha Y.F. K.V. Surkov the federal law «About operational search activity»: comment. M., 1997. pp. 200.
6. Zakhartsev S.I. Operational search actions: General provisions. Page – Pb. 2004. pp. 103.
7. Kulkova E.V. Legal regulation of operational search ensuring investigation of crimes//Business in the law. no. 6. 2012. pp. 35–38.
8. Lugovik V.F., Chechetin A.E. Operational search actions for fight against corruption: problems of legal regulation // Power: criminological and legal problems. M., 2000. pp. 165–169; Vodko N.P. Decree. slave. pp. 90–91.
9. Theory of operational search activity: the textbook / under the editorship of K.K. Goryainov, V.S. Ovchinsky, G.K. Sinilov. M., 2010. pp. 281.
10. Theory of operational search activity: The textbook / Under the editorship of K.K. Goryainov, V.S. Ovchinsky, G.K. Sinilov. M., 2006. pp. 40–44; Halikov A.N. Legal bases of operational search activity. Course of lectures. M., 2007. pp. 63;
11. Firsov O.V. Legal bases of operational search actions: studies. grant. M.: Norm: INFRA-M., 2011. pp. 168.
12. Halikov A.N. Yakovets E.N. Zhuravlenko N.I. Legal, technical and information and analytical ensuring operational search activity: Manual. M., 2010. pp. 28.
13. Halikov A.N. Legal bases of operational search activity. Course of lectures. M., 2007. pp. 139.
14. Chechetin A.E. Actual problems of the theory of operational search actions. M., 2006. pp. 21.
15. Shumilov A.Y. Operational search activity: questions and answers. In 2 books of Book 2: Operational search actions and measures: Educational and practical grant. M., 2008. pp. 6.
16. Shumilov A.Yu. Kurs of bases of operational search activity: The textbook for higher education institutions / A.Yu. Shumilov. 3rd prod. additional and perer. M., 2008. pp. 183.
17. Yablokov N.P. Criminalistic bases of operational search activity // Messenger of the Moscow university. Series 11. Right. 2001. no. 1. pp. 38.

Рецензенты:

Рычкалова Л.А., д.ю.н., профессор кафедры криминалистики Краснодарского университета МВД России, полковник полиции, г. Краснодар;

Лозовский Д.Н., д.ю.н., доцент кафедры криминалистики Краснодарского университета МВД России, подполковник полиции, г. Краснодар.

Работа поступила в редакцию 10.07.2014.