

Ким Евгений Петрович,
доктор юридических наук, профессор
Академия Следственного комитета Российской Федерации
Kim Evgeny Petrovich,
grand PhD of Law Science, Professor
Academy of the Investigative Committee of the Russian Federation
kup5fpk@mail.ru

Киселёв Евгений Александрович,
кандидат юридических наук, доцент
Академия Следственного комитета Российской Федерации
Kiselev Evgeny Aleksandrovich,
candidate of Law, Associate Professor
Academy of the Investigative Committee of the Russian Federation
keajin@gmail.com

Гамалей Артем Александрович,
кандидат юридических наук, доцент,
Российский государственный университет правосудия
Gamaley Artem Aleksandrovich,
candidate of Law, Associate Professor, Russian state University of justice
a.a.gamaley@mail.ru

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ РЕЗУЛЬТАТОВ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РАССЛЕДОВАНИИ КОРРУПЦИОННЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

SOME ASPECTS OF THE USE OF THE RESULTS OF OPERATIONAL-INVESTIGATIVE ACTIVITY IN INVESTIGATION OF CORRUPTION CRIMES

В работе рассматриваются вопросы использования результатов ОРД в расследовании коррупционных преступлений. Перечисляются факторы, способствующие конфликту интереса на службе. Порядок предоставления результатов, проведенных ОРМ. Результаты проведенных оперативно-розыскных мероприятий, представляемые для использования в доказывании по уголовным делам, должны удовлетворять требованиям ст. 73, 74 УПК РФ в целом. В соответствии с Инструкцией результаты ОРД, необходимо осмотреть с соблюдением требований ст. 176, 180 УПК Российской Федерации.

The paper deals with the use of results of HORDES in the investigation of corruption crimes. Lists the factors contributing to conflict of interest in the service. The order of presentation of results conducted by the OPM. The results of carried out quickly-search actions presented for use in proving criminal cases, shall meet the requirements of article 73, 74 of the criminal procedure code of the Russian Federation as a whole. In accordance with the Instruction, the results of the OSA, it is necessary to inspect compliance with the requirements of article 176, 180 of the criminal procedure code of the Russian Federation.

Использование результатов ОРД, коррупционное преступление, коррупциогенные факторы, следователь, коррупционер, оперативно-розыскное мероприятие, Закон об ОРД.

Use of results of Operational investigative activities, corruption crime, corruption factors, the investigator, the corrupt, the operational-search activity, the Law on Operational investigative activities.

Использование результатов ОРД в доказывании вины коррупционера имеет важное значение в процессе расследования преступлений коррупционной направленности. В основе коррупционных преступлений лежат конфликты интересов на службе, допускаемые чиновниками в государственных или негосударственных учреждениях, организациях. Оценивая вышеизложенное, авторы считают, что «коррупционное преступление – это умышленное деяние служащего государственного или муниципального органа, разрешающее возникший конфликт интересов на службе противоправным путем, при условии соответствия такого деяния признакам конкретного преступления, предусмотренного в Особенной части УК РФ (наличие последствий, особого предмета преступления и т. д.)».

Конфликту интересов на службе способствуют следующие коррупциогенные факторы: авторитарный стиль руководства; замалчивание недостатков в коллективе; нарушение объективности при подборе и расстановке кадров; «молчаливое» вымогательство с посетителей; «очковничество» и др.¹.

Одним из важнейших источников выявления коррупционного преступления являются представленные следователю для принятия процессуального решения результаты оперативно-розыскной деятельности.

При этом многие авторы справедливо отмечают, что злоупотребления оперативных работников при проведении оперативно-розыскных мероприятий зачастую причиняют вред, как законным правам граждан, так и интересам общества². Порядок предоставления результатов ОРМ, имеющих значение для возбуждения уголовного дела, регламентирован положениями ст. 11 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – Закон об ОРД). Легальное понятие «результаты оперативно-розыскной деятельности» указано в ст. 5 п. 36.1 УПК РФ и гласит «Под результатами оперативно-розыскной деятельности понимают сведения, полученные в соответствии с федеральным

¹ Ким Е. П., Киселёв Е. А., Гамалей А. А. Факторы, детерминирующие преступления коррупционной направленности // Противодействие преступлениям коррупционной направленности: материалы Междунар. науч.-практ. конф., посвященной выдающемуся российскому ученому Николаю Сергеевичу Алексееву / под общ. ред. А. И. Баstryкина; Следственный комитет Российской Федерации, Академия Следственного комитета Российской Федерации. 2016. С. 81–85.

² Мастерков А. А. Предупреждение провокации при проведении оперативно-розыскных мероприятий: Учеб. пособие. Хабаровск: ДВЮИ МВД РФ, 2000. 48 с.

законом «Об оперативно-розыскной деятельности», о признаках подготавливаемого, совершающегося или совершенного преступления, лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших преступление и скрывшихся от органов дознания, следствия или суда».

Оперативно-розыскная деятельность по своему характеру и особенностям, как особый вид правоохранительной деятельности, связана с опасными нарушениями прав и свобод человека. Поэтому при использовании оперативно-розыскных средств (в том числе в борьбе с коррупционными преступлениями) требуется соблюдение действующего законодательства³.

В настоящее время порядок предоставления результатов ОРД для использования в уголовном судопроизводстве регулируется Инструкцией о порядке предоставления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд, утвержденной Приказом МВД России № 776, Минобороны России № 703, ФСБ России № 509, ФСО России № 507, ФТС России № 1820, СВР России № 42, ФСИН России № 535, ФСКН России № 398, СК России № 68 от 27 сентября 2013 г. (далее – Инструкция от 27 сентября 2013 г.). Инструкция от 27 сентября 2013 г. состоит из трех разделов: I. Общие положения (пп. 1–5); II. Представление результатов ОРД уполномоченным должностным лицам (органам) (пп. 6–17); III. Требования, предъявляемые к результатам ОРД, представляемым уполномоченным должностным лицам (органам) (пп. 18–20); а также три приложения. Содержание данного подзаконного акта основано на положениях Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», УПК РФ, которые призваны «узаконить» действия и отношения сотрудников оперативных подразделений органов, осуществляющих ОРД, возникающих в связи с предоставлением результатов ОРД органу дознания, следователю или в суд.

Анализ следственной практики Дальневосточного Федерального округа показывает, что при расследовании коррупционных преступлений используется определенный алгоритм предоставления результатов ОРД: составление и представление рапорта об обнаружении признаков противоправного разрешения конфликта интересов «чиновником» с приложением необходимых оперативных документов и материалов (п. 6 и приложение № 1 к Инструкции от 27 сентября 2013 г.). Главное заключается в том, что, направляя следователю (в суд) оперативно-служебные документы, добытые при проведении ОРМ в установленном ФЗ «Об ОРД» и подзаконными актами порядке. Необходимо строго соблюсти п.п.18,19,20 раздела III. Требования к результатам ОРД, представляемым уполномоченным должностным лицам (органам) Инструкции Согласно ст. 140 УПК и Закону «Об ОРД». Результаты ОРД могут служить основанием для возбуждения уго-

³ Ким Е. П., Быков А. В. Конфликт интересов на службе как основа коррупционного преступления (криминологический аспект) // Российский следователь. 2013. № 10. С. 36.

ловного дела. В качестве таких результатов выступают материалы ОРД, содержащие достаточные данные, указывающие на такие признаки преступления, как общественная опасность, противоправность и виновность.

Результаты, проведенных оперативно-розыскных мероприятий, представляемые для использования в доказывании по уголовным делам, должны удовлетворять требованиям ст. 73, 74 УПК РФ целом, а также содержать сведения, имеющие значение для установления противоправного разрешения возникшего конфликта на службе и других обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу.

В соответствии с Инструкцией процедура предоставления результатов ОРД включает в себя: вынесение руководителем органа, осуществляющего ОРД, постановления о предоставлении результатов ОРД дознавателю, органу дознания, следователю, прокурору или в суд; вынесение, при необходимости, постановления о рассекречивании отдельных оперативно-служебных документов и фактическую передачу материалов (пересылка по почте, передача нарочным и т. д.), причем способ фактической передачи результатов ОРД избирается органом, осуществляющим ОРД, в каждом конкретном случае с учетом установленных требований по организации делопроизводства.

На основании ч. 2 ст. 12 Закона об ОРД, при использовании материалов ОРМ следует исключить ознакомление с ними других работников правоохранительных органов и посторонних лиц.

В ст.6 ФЗ «Об ОРД» от 05.07.1995 г. дается исчерпывающий перечень оперативно-розыскных мероприятий. В уголовных делах коррупционной направленности в сфере здравоохранения показали, что в них чаще других фигурируют оперативно-розыскные мероприятия: проверочная закупка, контролируемая поставка, прослушивание телефонных переговоров и оперативный эксперимент. 95 % опрошенных следователей, обучающихся на 5 факультете повышения квалификации (с дислокацией в г. Хабаровск) Московской академии СК РФ» считают, что осуществление именно этих оперативно-розыскных мероприятий нуждается в более полном пояснении на законодательном уровне. К тому же, «не всегда такие материалы отвечают требованиям законности. В частности, имеют случаи провокации преступления сотрудниками правоохранительных органов при проведении таких оперативно розыскных мероприятий, как оперативный эксперимент, контролируемая поставка и т. п.»⁴.

Следователь обязан иметь в виду, что «Собранные оперативно-розыскным путем фактические данные сами по себе без их получения и подтверждения в уголовно-процессуальном порядке доказательствами не

⁴ Информационное письмо СК РФ «О правовой позиции Европейского Суда по правам человека и российской судебной практике по вопросу оценки оперативно розыскного мероприятия как провокации преступления» от 26.05.2015 г. № 224-92015. 5 с.

являются»⁵. Фактичность и достоверность разрешения конфликта интересов на службе «чиновником» проверяются путем производства допросов участников ОРМ, осмотра представленного предмета, назначения экспертиз фонограмм и видеозаписей, других следственных и судебных действий. В частности, кассеты с аудиозаписью и видеокассеты, полученные при осуществлении ОРМ, должны быть осмотрены следователем с участием понятых и применением соответствующих технических средств

Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» (в ред. От 06.02. 2007 г.) обратил внимание судов, что результаты ОРМ, связанные с ограничением конституционного права на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, а также с проникновением в жилище против воли проживающих в нем лиц (кроме случаев, установленных федеральным законом), могут быть использованы в качестве доказательств по делам лишь тогда, когда они получены по решению суда на проведение таких мероприятий и проверены следственными органами в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством.

Следователь, исследуя материалы ОРД на всех стадиях предварительного расследования, обязан принимать во внимание, что они должны содержать сведения о соблюдении установленных ФЗ «Об ОРД» и подзаконными актами правил получения оперативно-розыскных данных, а именно сведения должны соответствовать разделу «III. Требования, предъявляемые к результатам ОРД, представляемым уполномоченным должностным лицам (органам) (п. 18–20) Инструкцией от 27 сентября 2013 года. Последний, исследуя полученные материалы о проведенном оперативно-розыскном мероприятии, с учетом соблюдения требований, представленных результатов ОРД, убедившись в их достоверности, может их использовать в качестве доказательства при расследовании по коррупционному преступлению.

Таким образом, на основе оперативно-розыскных данных (информации, сведений), содержащихся в документах и материалах о разрешении конфликта интересов на службе преступным путем, представленных следователю (прокурору или суду), последним принимается решение о возбуждении уголовного дела, а также производство следственных и судебных действий (ст. 11 Закона «Об ОРД»). И в процессе расследования преступления коррупционной направленности представленные результаты ОРД, подвергается проверке на соответствие ст. 73,74 УПК РФ. только путем следственных действий и процессуальных решений (осмотра представленного предмета, назначения экспертиз фонограмм, видеозаписей и т. д.).

⁵ Теория оперативно-розыскной деятельности: учебник / под ред. К. К. Горяинова, В. С. Овчинского, Г. К. Синилова. М.: ИНФРА-М, 2006. С. 570.