

Комлев Виталий Николаевич

заместитель генерального директора
ООО «Ключ-консалтинг»,
профессор Всероссийского института
повышения квалификации МВД России
vn_komlev@mail.ru

О ГЛАСНЫХ ОПЕРАТИВНО- РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЯХ, ПРОВОДИМЫХ ПОЛИЦИЕЙ

Аннотация:

Полиция наделена полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности. Более того, в условиях реализации политики, направленной на исключение из деятельности полиции внепроцессуальных прав органов внутренних дел, а равно – в условиях детальной регламентации полномочий полиции нормативными предписаниями Федерального закона «О полиции» удельный вес самой возможности проведения оперативно-розыскных мероприятий неизмеримо возрос. Но и в этой сфере права и обязанности полиции в значительной степени нормативно урегулированы.

Ключевые слова:

полиция, оперативно-розыскная деятельность, полномочия.

Komlev Vitaliy Nikolaevich

deputy general director of LLC “Key Consulting”,
professor of All-Russian Institute of
improving qualification of
Russian Ministry of Internal Affairs
vn_komlev@mail.ru

ABOUT VOWEL OPERATIONAL- SEARCHING MEASURES, CONDUCTED BY POLICE

The summary:

Police endowed with powers to implement the operative-search activity. Moreover, in implementing policies aimed at excluding from the police out-of-procedural rights of the Interior, as well as in a detailed regulation of police powers by regulatory requirements of the Federal Law “On Police” share of the very possibility of carrying out search operations immeasurably increased. But even in this sphere the rights and obligations of police largely normative settled.

Keywords:

police, operational-search activities, credentials.

Законодательно установлено, что полиции для выполнения возложенных на нее обязанностей предоставляется право проводить оперативно-розыскные мероприятия; производить при осуществлении оперативно-розыскной деятельности изъятие документов, предметов, материалов и сообщений и иные предусмотренные федеральным законом действия [1]. Представляется, что данным правомочием необходимо уделить особое внимание.

Федеральным законом от 26.12.2008 № 293-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части исключения внепроцессуальных прав органов внутренних дел Российской Федерации, касающихся проверок субъектов предпринимательской деятельности» пункты 25 и 35 части 1 статьи 11 действующего в то время Закона Российской Федерации «О милиции» [2], регламентирующие права милиции по проведению проверок и ревизий финансовой, хозяйственной, предпринимательской и торговой деятельности, а также налоговых проверок, были признаны утратившими силу. Соответственно, были признаны утратившими силу и изданные в развитие нормативных предписаний, содержащихся в названных пунктах Закона Российской Федерации «О милиции» приказы МВД России от 16.03.2004 № 177 «Об утверждении Инструкции о порядке проведения проверок организаций и физических лиц при наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступления, связанного с нарушением законодательства Российской Федерации о налогах и сборах» и от 02.08.2005 № 636 «Об утверждении Инструкции о порядке проведения сотрудниками милиции проверок и ревизий финансовой, хозяйственной, предпринимательской и торговой деятельности».

В этой обстановке основными нормами, позволяющими сотрудникам милиции непосредственным образом вторгаться в сферу предпринимательской деятельности, стали нормативные предписания Федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности». И особенно те из них, которые позволяли им (сотрудникам милиции) гласно осуществлять такое оперативно-розыскное мероприятие, как обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств [3].

Представляется возможным утверждать, что и в деятельности полиции проведение оперативно-розыскных мероприятий в целом и гласных оперативно-розыскных мероприятий в частности займут свое особое место. Секрет популярности, на наш взгляд, лежит на поверхности и заключается в законодательно закрепленной возможности во внепроцессуальном порядке

не просто заходить на территорию и в помещения организаций, но и производить при этом изъятие документов, предметов, материалов и сообщений [4]. Практически мы имеем ту же самую выемку, но осуществляемую вне правового поля деятельности Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (некоторая привязка к УПК РФ в части документального оформления изъятия документов, предметов, материалов и сообщений не в счет, поскольку в данном случае мы имеем привязку лишь к требованиям по форме документа, но не к процедуре проведения самого оперативно-розыскного мероприятия).

В то же время и это направление деятельности полиции достаточно регламентировано. Помимо названных ранее федеральных законов от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» и от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции» необходимо обратить внимание на приказ МВД России от 30.03.2010 г. № 249 «Об утверждении Инструкции о порядке проведения сотрудниками органов внутренних дел гласного оперативно-розыскного мероприятия обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств» [5].

Прежде всего следует иметь в виду, что рассматриваемое мероприятие проводится сотрудниками полиции на основании распоряжения о проведении гласного оперативно-розыскного мероприятия обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств. Форма данного распоряжения приведена в названном приказе МВД России в качестве приложения к утверждаемой Инструкции [6].

Распоряжение о проведении гласного оперативно-розыскного мероприятия подписывает руководитель, наделенный соответствующими полномочиями. Перечень должностных лиц органов внутренних дел, уполномоченных издавать распоряжения о проведении гласного оперативно-розыскного мероприятия обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, утвержден названным ранее приказом МВД России от 30.03.2010 № 249 и опубликован в качестве приложения к нему [7]. Этим же Перечнем установлена и территориальная компетенция данных уполномоченных должностных лиц органов внутренних дел.

В соответствии с пунктом 6 названной Инструкции сотрудник полиции, проводящий гласное оперативно-розыскное мероприятие, перед началом обследования обязан предъявить представителю юридического лица, в отношении которого проводится оперативно-розыскное мероприятие, для ознакомления распоряжение о проведении обследования и вручить его копию под роспись. На данную норму прошу обратить особое внимание, поскольку непредставление распоряжения для ознакомления и невручение его копии со стороны сотрудника полиции, проводившего гласное оперативно-розыскное мероприятие, является нарушением установленного порядка его проведения, что, в свою очередь, в последующем дает возможность для обжалования его действий и результатов мероприятия в целом. Кроме того, как это видно из установленной формы бланка распоряжения, ознакомление с представленным документом дает информацию:

- о силах и средствах, привлекаемых для проведения оперативно-розыскного мероприятия (для сравнения их с реальными сотрудниками, прибывшими в организацию для проведения обследования);

- об объекте обследования (поскольку, как свидетельствует практика, сотрудники органов внутренних дел в отдельных случаях могут зайти и «не по адресу»);

- об основании для проведения оперативно-розыскного мероприятия (следует иметь в виду, что в соответствии с нормативными предписаниями пункта 10 названной ранее Инструкции при проведении данного мероприятия изъятию подлежат лишь документы, предметы, материалы, имеющие непосредственное отношение к основаниям, указанным в распоряжении о проведении обследования);

- о должностном лице, подписавшем распоряжение о проведении (для сравнения его компетенции на подписание данного распоряжения).

Как уже отмечалось ранее, при проведении обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств сотрудники полиции имеют право производить изъятие документов, предметов, материалов и сообщений [8]. При этом нормативно установлены определенные правила производства такого изъятия.

Во-первых, нормативно установлено, что если при проведении гласных оперативно-розыскных мероприятий изымаются документы, то с них изготавливаются копии, которые заверяются должностным лицом, изъявшим документы, и передаются лицу, у которого изымаются документы, о чем делается запись в протоколе [9]. Лишь в случае невозможности изготовления копий документов изъятию подлежат их подлинники. В таком случае заверенные в установленном порядке копии документов в течение пяти дней после изъятия передаются лицу, у которого они были изъяты.

Во-вторых, по целому ряду документов существует особый порядок их изъятия. В данном случае речь идет о документах, содержащих государственную или иную охраняемую феде-

ральным законом тайну, а также о документах, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях. В соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации изъятие таких документов допускается только на основании соответствующего судебного решения [10].

В-третьих, перед изъятием информации, находящейся на электронных носителях, сотрудник, производящий изъятие, предоставляет возможность изготовить копии изымаемой информации. При этом сотрудник принимает меры к недопущению уничтожения информации, находящейся на электронных носителях [11].

В-четвертых, как уже отмечалось ранее, изъятию подлежат только документы, предметы, материалы, имеющие непосредственное отношение к основаниям, указанным в распоряжении о проведении обследования [12].

В-пятых, для удостоверения факта, содержания, хода проведения и результатов изъятия к участию в изъятии документов (либо их копий), предметов, материалов в обязательном порядке приглашаются не менее двух дееспособных граждан, достигших возраста восемнадцати лет, не заинтересованных в исходе изъятия, не состоящих с лицами, участвующими в изъятии, в родстве или свойстве, а также не подчиненных и не подконтрольных указанным лицам.

В-шестых, в случае изъятия документов, предметов, материалов при проведении гласных оперативно-розыскных мероприятий должностное лицо, осуществившее изъятие, составляет протокол в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации. Требования к протоколу следственного действия содержатся в статье 166 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации.

Полагаю, что на правовых требованиях к составлению протокола следует остановиться отдельно. Важность протокола объясняется, прежде всего, тем, что в дальнейшем при определенных обстоятельствах данный протокол может быть использован в качестве доказательства по возбужденному уголовному делу.

Как уже отмечалось ранее, изъятие документов, предметов, материалов должно производиться с обязательным составлением сотрудником, осуществившим изъятие, протокола в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации [13].

Протокол изъятия документов, предметов, материалов составляется в ходе изъятия или непосредственно после его окончания.

Протокол изъятия составляется в двух экземплярах, один из которых передается представителю организации, у которой произведено изъятие документов, предметов, материалов.

Протокол изъятия может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств.

В случае, если при производстве изъятия применялось стенографирование, фотографирование, киносъемка, аудио- и видеозапись, то стенограмма и стенографическая запись, фотографические негативы и снимки, материалы аудио- и видеозаписи прилагаются к протоколу изъятия.

В протоколе изъятия указываются:

- место и дата производства изъятия, время его начала и окончания с точностью до минуты;
- должность, фамилия и инициалы сотрудника полиции, составившего протокол;
- фамилия, имя и отчество каждого лица, участвовавшего в изъятии, а в необходимых случаях его адрес и другие данные о его личности.

В протоколе описываются действия в том порядке, в каком они производились, а также излагаются заявления лиц, участвовавших в изъятии.

В протоколе должны быть указаны также технические средства, примененные при производстве изъятия, условия и порядок их использования, объекты, к которым эти средства были применены, и полученные результаты. В протоколе должно быть отмечено, что лица, участвующие в изъятии, были заранее предупреждены о применении при производстве изъятия технических средств.

Протокол предъявляется для ознакомления и подписи всем лицам, участвовавшим в изъятии. При этом указанным лицам разъясняется их право делать подлежащие внесению в протокол замечания о его дополнении и уточнении. Все внесенные замечания о дополнении и уточнении протокола должны быть оговорены и удостоверены подписями этих лиц.

Протокол подписывается лицом, составившим протокол, и лицами, участвовавшими в изъятии.

Как ранее уже отмечалось, при изъятии документов с них изготавливаются копии, которые заверяются сотрудником, изъывшим документы, и передаются лицу, у которого изымаются документы, о чем в протоколе делается соответствующая запись. В случае, если невозможно изготовить копии или передать их одновременно с изъятием документов, указанный сотрудник передает заверенные копии документов лицу, у которого были изъяты документы, в течение

5 дней после изъятия, о чем в ранее составленном протоколе также делается запись о передаче копий документов и материалов.

В случае отказа от получения протокола непосредственно после окончания оперативно-розыскного мероприятия, а также при невозможности вручить протокол по иным обстоятельствам об этом делается отметка в обоих экземплярах протокола, удостоверенная подписью сотрудника, производящего изъятие, а также подписями лиц, приглашенных для удостоверения факта, содержания, хода проведения и результатов изъятия. В этом случае второй экземпляр протокола направляется юридическому лицу, указанному в протоколе, по почте заказным письмом не позднее дня, следующего за днем окончания обследования.

Если лицо, участвующее в изъятии, отказалось подписать протокол, сотрудник, производящий изъятие, вносит в него соответствующую запись, которая удостоверяется его подписью, а также подписями лиц, приглашенных для удостоверения факта, содержания, хода проведения и результатов изъятия. Лицу, отказавшемуся подписать протокол, должна быть предоставлена возможность дать объяснение причин отказа, которое заносится в данный протокол.

И еще на одном моменте, как представляется, необходимо остановиться. Речь идет о необходимости указывать правильный и точный адрес организации, поскольку именно по этому, указанному Вами адресу, будет направлен второй экземпляр протокола изъятия в случае отказа от его подписания [14]. И именно по этому адресу будут направлены заверенные копии изъятых документов в случае, если по истечении 5 дней они не были переданы представителю организации, у которой они были изъяты [15].

В настоящем исследовании мы рассмотрели лишь некоторые вопросы деятельности полиции в соответствии с нормативными предписаниями Федерального закона «О полиции». Полагаем, что в последующем мы обратимся и к иным вопросам, рассмотрев их сквозь призму новых нормативных предписаний.

Ссылки и примечания:

1. Пункт 10 части 1 статьи 13 Федерального закона «О полиции».
2. Закон Российской Федерации от 18.04.1991 № 1026-1 «О милиции».
3. Пункт 8 части первой статьи 6 Федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности».
4. Пункт 1 статьи 15 Федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности».
5. Зарегистрирован в Минюсте России 29.06.2010, регистрационный № 17645.
6. Приложение № 1 к Инструкции о порядке проведения сотрудниками органов внутренних дел гласного оперативно-розыскного мероприятия обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, утвержденной приказом МВД России от 30.03.2010 № 249.
7. Приложение № 2 к приказу МВД России от 30.03.2010 № 249.
8. Пункт 1 статьи 15 Федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»; пункт 7 Инструкции, утвержденной приказом МВД России от 30.03.2010 № 249.
9. Пункт 1 статьи 15 Федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности».
10. См. пункт 7 части 1 статьи 29 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации.
11. Пункт 11 Инструкции, утвержденной приказом МВД России от 30.03.2010 № 249.
12. Пункт 10 Инструкции, утвержденной приказом МВД России от 30.03.2010 № 249.
13. Статья 166 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации; пункты 7–10 Инструкции, утвержденной приказом МВД России от 30.03.2010 № 249.
14. Пункт 9 Инструкции, утвержденной приказом МВД России от 30.03.2010 № 249.
15. Пункт 12 Инструкции, утвержденной приказом МВД России от 30.03.2010 № 249.

References (transliterated) and notes:

1. Item 10 of Part 1 of Article 13 of Federal Law "On police".
2. Law of the Russian Federation of 18.04.1991 No. 1026-1 "On militia".
3. Paragraph 8 of the first part of Article 6 of the Federal Law of 12.08.1995 No. 144-FZ "On operative-search activity".
4. Paragraph 1 of Article 15 of the Federal Law of 12.08.1995 No. 144-FZ "On operative-search activity".
5. Registered with the Ministry of Justice of Russia 29.06.2010, registration No. 17 645.
6. Appendix No. 1 to the Regulations on the procedure of officers of the Interior transparent operational-search measure survey of premises, buildings, terrain and vehicles, approved by order of the Russian Interior Ministry from 30.03.2010 No. 249.
7. Appendix No. 2 to the Order of the Russian Interior Ministry on 30.03.2010 No. 249.
8. Paragraph 1 of Article 15 of the Federal Law of 12.08.1995 No. 144-FZ "On operative-search activity", paragraph 7, Instructions, approved by order of the Russian Interior Ministry from 30.03.2010 No. 249.
9. Paragraph 1 of Article 15 of the Federal Law of 12.08.1995 No. 144-FZ "On operative-search activity".
10. See paragraph 7 of Part 1 of Article 29 of the Criminal Procedure Code.
11. Item 11 of the Regulations approved by Order of the Russian Interior Ministry from 30.03.2010 No. 249.
12. Item 10 of the Regulations approved by Order of the Russian Interior Ministry from 30.03.2010 No. 249.
13. Article 166 of the Criminal Procedure Code of the Russian Federation, paragraphs 7-10 Instruction approved by Order of the Russian Interior Ministry from 30.03.2010 No. 249.
14. Item 9 of the Regulations approved by Order of the Russian Interior Ministry from 30.03.2010 No. 249.
15. Item 12 of the Regulations approved by Order of the Russian Interior Ministry from 30.03.2010 No. 249.