



## КРИМИНАЛИСТИКА, ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

---

---

УДК 343.985.8

*И.И. Басецкий, заслуженный юрист Республики Беларусь, доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры оперативно-розыскной деятельности факультета милиции Академии МВД Республики Беларусь*

### ПРОБЛЕМЫ ФОРМИРОВАНИЯ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОГО ПРАВА

*Рассматриваются актуальные вопросы формирования новой отрасли права – оперативно-розыскного, достижения и просчеты на пути к оперативно-розыскному законодательству, методологические положения общей теории государства и права, касающиеся правотворчества, его принципов и основных стадий, особенностей правотворчества в сфере оперативно-розыскной деятельности. Содержатся предложения по формированию оперативно-розыскного законодательства и права.*

*Pressing questions of the formation of a new branch of law – operative investigation, achievements and failures on the road to operational and investigative law, the provisions of general methodological theory of law relating to the law-making, its principles and fundamental stages, the characteristics of lawmaking in the field of operational and investigative activities. Contains proposals for the formation of an operational-search laws and rights.*

При обосновании необходимости признания теории ОРД как самостоятельной научной дисциплины в 60-х гг. XX в. ведущие советские криминалисты Р.С. Белкин и А.И. Винберг, специалисты в области оперативно-розыскной деятельности, ставшие родоначальниками одноименной теории А.И. Алексеев, Б.Е. Богданов, Д.В. Гребельский, В.А. Лукашов, С.С. Овчинский, В.Г. Самойлов, Г.К. Синилов без сомнений и каких-либо оговорок включили в предмет теории ОРД закономерности, вытекающие из характера правового регулирования этого специфического вида юридической деятельности.

Дальнейшее развитие теории ОРД неразрывно связано с научными исследованиями в области правовой основы этой деятельности. А.Ф. Возный, Д.В. Гребельский, Н.И. Сидоренко, Г.К. Синилов и автор настоящей статьи вели научные изыскания правового характера, юридической природы ОРД, обосновывая наличие в этой деятельности, несмотря на ее преимущественно негласный характер, специфических правоотношений, относящихся к новой, формирующейся отрасли права – оперативно-розыскного материального и процессуального права. Исследователи кафедры ОРД тогда Минской высшей школы МВД СССР внесли значительный вклад в разработку закономерностей создания правовой основы ОРД как основного элемента предмета оперативно-розыскной теории, что было замечено и отмечено российскими учеными [3, с. 91–92; 4, с. 243–244; 5, с. 40–91].

К сожалению, в советский период не удалось создать единой теории оперативно-розыскных правоотношений, самостоятельной отрасли права, поскольку законы «Об оперативно-розыскной деятельности» были приняты в России, Беларуси и многих других союзных республиках только после распада Союза ССР.

Впервые принятые нормативные правовые акты на уровне законов и несекретные по определению открыли путь к формированию новой отрасли права. Однако отдельные российские исследователи посчитали, видимо, путь пройденными, априори заявив о наличии оперативно-розыскного материального права (и определили место теории ОРД в системе уголовно-правовых наук [7, с. 9–87]), а также о наличии оперативно-розыскного процессуального права, введя в научный оборот понятие «оперативно-розыскной процесс» [3, с. 160–185; 4, с. 8–618; 5, с. 40–89].

В нашей стране некоторые исследователи уже готовы обсуждать вопрос о кодификации оперативно-розыскного законодательства [2, с. 202–203], но на кафедре ОРД Академии МВД есть понимание необходимости последовательного приращения законодательства, чтобы его совокупность признать оперативно-розыскным правом. Завершив разработку проекта нового закона «Об оперативно-розыскной деятельности» и направив его в МВД Республики Беларусь

для изучения и последующей экспертизы, коллектив кафедры ОРД, ее ведущие ученые заняты формированием понятийного аппарата обновленной оперативно-розыскной теории; обновлением учебно-методической базы (в частности, подготовлено и опубликовано учебное пособие по Общей части курса ОРД); обоснованием необходимости разработки проектов новых законов либо подзаконных нормативных актов в сфере оперативно-розыскной деятельности.

Представляется, что для решения современных задач этой деятельности необходимо уже сегодня и в перспективе провести специальные исследования и подготовить теоретическое обоснование следующих проектов новых законов, подзаконных и ведомственных нормативных актов.

1. Об оперативно-розыском мониторинге ситуаций в сфере противодействия преступности<sup>1</sup>.

2. Основания и порядок проведения отдельных оперативно-розыскных, в том числе оперативно-технических, мероприятий для решения задач оперативно-розыскной деятельности.

3. Об организации и осуществлении оперативной проверки информации о подготавливаемых, совершаемых и совершенных преступлениях.

4. Основания и порядок оперативно-розыскного документирования действий разрабатываемых лиц, обоснованно подозреваемых в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, реализации данных об этом, полученных в ходе оперативно-розыскной деятельности.

5. О розыске преступников и лиц, скрывшихся от следствия и суда.

6. Об установлении местонахождения (розыске) лиц, пропавших без вести, установлении личности неопознанных трупов.

7. Основания и порядок заведения и ведения в органах, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, справочных и оперативно-розыскных учетов.

Мы отчетливо понимаем, что указанные и другие нормативные правовые акты в виде законов увидят свет не скоро. Слишком много других забот у государства и общества, граждан страны, все чаще появляются новые общественные отношения, требующие правовой регламентации именно законами, причем законами с нормами преимущественно прямого действия. В этом остро нуждаются и общественные отношения в особой сфере, сфере оперативно-розыскной деятельности, где принцип конспирации ограничивает возможности общественного контроля за законностью, справедливостью и гуманностью оперативно-розыскных решений и действий, особенно оперативно-розыскных мероприятий, вторгающихся в область охраняемых Конституцией свобод, прав и законных интересов граждан, общества и государства.

Поскольку оперативно-розыскная деятельность согласно сути закона Республики Беларусь об этом виде деятельности является одним из государственно-правовых средств решения указанных главнейших задач в правовом государстве, мы считаем своевременным наше обращение к указанной в названии статьи проблеме.

В Республике Беларусь есть реальная возможность, созданы соответствующие предпосылки и условия для формирования современного оперативно-розыскного законодательства, эффективного в противодействии криминалитету, их тайным замыслам и антиобщественным деяниям, в защите граждан, общества и государства от преступных посягательств.

При разработке указанных выше и других аналогичных проектов необходимо неуклонно следовать методологическим для любой отрасли законодательства положениям общей теории государства и права, прежде всего касающимся правотворчества и формирования права, принципов правотворчества и его основных стадий, форм (источников) права Республики Беларусь [1, с. 326–358].

Применительно к предмету нашего исследования уместно привести отдельные положения из книги «Общая теория государства и права», изданной в 2002 г. под общей редакцией профессора В.А. Кучинского<sup>2</sup>.

В книге справедливо подчеркнуто, что «белорусская национальная правовая система относится к романо-германской правовой семье, где доминирующим источником права является

<sup>1</sup> В настоящее время проводится специальное исследование адъюнктом научно-педагогического факультета Академии МВД по кафедре оперативно-розыскной деятельности А.В. Скалдиным под научным руководством начальника указанной кафедры кандидата юридических наук, доцента В.Ч. Родевича. По предварительным результатам исследования разрабатывается указанный законопроект.

<sup>2</sup> Известные ученые в области истории и теории государства и права Республики Беларусь А.Ф. Вишневский, Н.А. Горбатов и В.А. Кучинский готовы сотрудничать с кафедрой ОРД Академии МВД по рассматриваемым и другим вопросам методологии оперативно-розыскной теории.

нормативный правовой акт. Он получает свое официальное выражение в результате специальной государственной деятельности, именуемой в правоведении правотворчеством» [1, с. 326].

Авторы уделяют должное внимание и англосаксонской правовой семье, однако делают однозначный вывод, что «содержание и принципы прецедентной деятельности трудно сопоставимы с правотворчеством в том его понимании и в тех видах, как оно сложилось в странах континентальной Европы» [1, с. 326].

Не связывая понятие «правотворчество» исключительно с процессом принятия нормативных правовых актов, авторы анализируемой книги последовательно и довольно детально раскрывают сущность правотворчества и формирования права.

Разнообразие участия органов государства в процессе правотворчества проявляется в том, что в одних случаях компетентные органы государства сами непосредственно издают правовые нормы, а в других – они могут придать общеобязательное значение нормам, исходящим от негосударственных организаций или обычаям.

Правотворчество осуществляется: а) в виде непосредственной правоустановительной деятельности государства, когда нормы права создаются компетентными государственными органами и исходят прямо от этих органов; б) правотворческая деятельность осуществляется путем санкционирования государством норм негосударственных организаций и обычаев; в) специфическим, особым видом правотворчества выступает непосредственное правотворчество народа на референдумах.

Подчеркивается, что классификация правотворчества по его субъектам не является исчерпывающей. Так, например, в зависимости от юридической силы принимаемых правотворческих решений можно назвать такие его виды, как законотворчество, разработка подзаконных нормативных актов (как внешнего, так и внутреннего регулирования).

По содержанию правотворчества выделяются такие его виды, как принятие новых нормативных правовых актов, изменение и дополнение действующих нормативных правовых актов, отмена нормативных правовых актов.

Наиболее распространенным видом правотворчества в Республике Беларусь является принятие актов нормативного содержания непосредственно органами государства.

Функцией правотворчества в нашей стране обладают Президент Республики Беларусь, Национальное собрание (парламент), Совет Министров (правительство), министерства, государственные комитеты, комитеты при Совете Министров, объединения (учреждения), подчиненные Совету Министров, местные Советы, исполнительные комитеты, администрации районов в городах, их управления и отделы, руководители предприятий, учреждений, организаций и др.

Правотворчество как особый вид государственной деятельности рассматривается юридической наукой в рамках более широкого понятия – формирования права (правообразования); процесс этот связан с «вызреванием» в обществе соответствующих нормотворческих решений.

Идея о необходимости правового урегулирования определенной сферы общественной жизни, общественных отношений всесторонне обсуждается, анализируется, оценивается. При этом принимаются во внимание суждения и предложения ученых, государственных деятелей, общественных объединений, представителей различных партий, специалистов-практиков в соответствующей сфере деятельности, граждан и т. д. При помощи средств массовой информации в обществе вырабатываются взгляды, представления о будущем правовом регулировании, общественное мнение о нем, т. е. «происходит осознание целесообразности и необходимости регламентации соответствующего вида человеческих отношений при помощи юридических средств» [1, с. 329–330].

«Обусловленная многочисленными факторами, возникающая в жизни необходимость в урегулировании правом определенных общественных отношений, естественно, должна быть осознана законодателем на профессиональном уровне». Действительно, о правильности и справедливости законов, иных нормативных правовых актов, их социальной ценности отдельные индивиды, общественные объединения и социальные группы судят по тому, насколько в нормах этих актов отражены их интересы и ожидания. «Оценки, убеждения и представления людей по поводу обсуждаемого или принятого нормативного акта в значительной степени определяют и эффективность его реализации» [1, с. 330].

Не менее важны применительно к предмету нашего исследования содержащиеся в анализируемой книге принципы правотворчества и его основные стадии. К принципам правотворче-

ства авторы отнесли: демократизм, законность, научную обоснованность, всесторонний учет и обеспечение прав и свобод личности, учет интересов всех социальных групп и слоев общества, сочетание общегосударственных и региональных интересов. К основным стадиям правотворчества авторы отнесли: принятие решения о подготовке проекта акта (она может включать и планирование), подготовку (разработку) проекта, опубликование акта (или доведение его содержания до сведения адресатов другим способом, если он не опубликован), введение его в действие.

Понятие и виды форм (источников) права также важны для уяснения методологического значения общей теории права для формирующейся оперативно-розыскной отрасли законодательства.

В анализируемой книге подчеркивается, что «в юридическом (формальном) смысле формы (источники) права – это способы официального выражения, закрепления (объективации) правовых норм, придания им обязательной юридической силы» [1, с. 344].

«В юридической науке известны, – отмечают далее авторы, – несколько видов исторически сложившихся форм (источников) права. Это правовые обычаи, юридические прецеденты, нормативные правовые договоры, юридические доктрины, религиозные писания» [1, с. 344–345].

Белорусская правовая система исторически складывалась как система писаного права. В настоящее время доминирующее положение в национальной правовой системе Беларуси занимают нормативные правовые акты как источники (формы) права. Это законы, принимаемые законодательным органом, декреты и указы Президента страны, постановления правительства, ведомственные приказы и постановления, решения местных представительных и исполнительно-распорядительных органов власти и др.

Ведущее место в иерархии всех нормативных правовых актов занимают законы, поскольку они принимаются в особом порядке высшим представительным органом власти и регулируют важнейшие общественные отношения. Они обладают высшей юридической силой.

Акты подзаконного характера издаются правительством Республики Беларусь, но наиболее многочисленными подзаконными актами являются ведомственные акты, издаваемые центральными органами государственного управления – министерствами, госкомитетами и комитетами, учреждениями, непосредственно подчиненными Совету Министров.

Эти акты регулируют отношения, складывающиеся внутри соответствующих органов, но некоторые министерства (в том числе внутренних дел) обладают правом издания актов, имеющих и межведомственное значение.

Ведомственные акты принимаются в форме приказов, постановлений. Коллегиально, в форме постановлений принимаются акты, касающиеся прав, свобод и обязанностей граждан или носящие межведомственный характер. Ведомственные нормативные акты могут приниматься «и в форме инструкций, положений, уставов, правил, но они подлежат утверждению постановлениями или приказами» [1, с. 358].

Применительно к предмету нашего исследования, имеют существенное значение положения теории права о систематизации нормативных правовых актов как средства упорядочения нормативных предписаний. Тем исследователям, которые вносят предложения по конструированию нормативных актов, необходимо ознакомиться и с разделом анализируемой книги по общей теории государства и права «Юридическая техника», с гл. XV «Пределы действия нормативных правовых актов», а также с законом Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь».

Резюмируя изложенное, представляется возможным сделать следующие выводы:

Методологические положения общей теории государства и права Республики Беларусь не только создают предпосылки для формирования оперативно-розыскного права, но и четко показывают направления движения на пути к решению поставленной проблемы. Кроме того, в стране принят специальный уже упоминавшийся нормативный правовой акт, в котором последовательно и детально изложены требования к разработчикам проектов законов, подзаконных, в том числе ведомственных, нормативных актов.

Основываясь на указанных положениях, считаем, что предложенные в начале статьи законопроекты скорее из области теоретических рассуждений, а не реальной практики. А она, эта практика, уже сегодня нуждается в более четком нормативном правовом регулировании основных функций (направлений) оперативно-розыскной деятельности.

Следовательно нужны не «проекты» о новых законах в сфере ОРД, а теоретическое обоснование возможности принятия по отдельным функциям ОРД несекретных решений правительства страны, ведомственных постановлений, приказов и т. п. В частности, инструкций и наставлений, объявляемых приказом МВД Республики Беларусь. Таковыми могли бы быть, например, наставления (инструкции): о порядке организации и осуществления оперативно-розыскного мониторинга ситуаций в сфере противодействия преступности и по конкретным линиям работы, находящимся в компетенции оперативных подразделений; о порядке подготовки и проведении конкретных оперативно-розыскных, в том числе оперативно-технических, мероприятий, тактических операций; об организации и осуществлении оперативной проверки по заявлениям и сообщениям о преступлениях; о розыскной работе и т. д.

Когда будет достаточной несекретная нормативно-правовая база оперативно-розыскной деятельности, можно будет подумать и о систематизации оперативно-розыскных нормативных правовых положений, совокупность которых может стать оперативно-розыскным правом.

#### Библиографические ссылки

1. Вишневский, А.Ф. Общая теория государства и права : учеб. пособие / А.Ф. Вишневский, Н.А. Горбатов, В.А. Кучинский ; под общ. ред. В.А. Кучинского. Минск : Амалфея, 2002.
2. Гайдельцов, В.С. Частный взгляд на инновации в оперативно-розыскной деятельности (в порядке научной полемики) / В.С. Гайдельцов // Вестн. Акад. МВД Респ. Беларусь. 2011. № 2 (22).
3. Оперативно-розыскная деятельность : учебник / под ред. К.К. Горяинова, В.С. Овчинского, А.Ю. Шумилова. М. : ИНФРА-М, 2001.
4. Основы оперативно-розыскной деятельности : учебник / под ред. В.Б. Рушайло. СПб. : ЛАНЬ, 2000.
5. Синилов, Г.К. История оперативно-розыскной деятельности: от древности до современности : монография : в 2 ч. / Г.К. Синилов. М. : Моск. ун-т МВД России, 2001. Ч. 1.
6. Теория оперативно-розыскной деятельности : учебник / под ред. К.К. Горяинова, В.С. Овчинского, Г.К. Синилова. М. : ИНФРА-М, 2007.
7. Шматов, М.А. Теория ОРД в системе уголовно-правовых наук : монография / М.А. Шматов. Волгоград : Волгогр. акад. МВД России, 2001.

Дата поступления в редакцию: 20.06.2012

УДК 343

**А.В. Бокатюк**, инспектор ДПС батальона ДПС ГАИ УВД Брестского облисполкома;

**Н.И. Забродский**, кандидат юридических наук, доцент, заведующий кафедрой публичного права Международного университета «МИТСО»

### ОСОБЕННОСТИ МЕТОДИКИ РАССЛЕДОВАНИЯ УБИЙСТВ

*Рассмотрены отдельные требования к особенностям методики расследования убийств, обращено внимание на то, что расследование может быть успешным в случае:*

- 1) своевременного провидения всех следственных действий;
- 2) правильного процессуального закрепления полученных доказательств;
- 3) сотрудничества всех служб милиции.

*The article examines the special requirements to the methodology peculiarities of this type of the crime investigation. It is noticed that the murders investigation will be successful in case of:*

- 1) carrying out of all investigative actions on time;
- 2) correct processual preservation of the evidences;
- 3) collaboration of all police services.

Статистика показывает, что почти каждое второе убийство совершается на бытовой почве, каждое четвертое – в сфере семейных отношений. Большинство убийств совершается в состоянии алкогольного опьянения, в процессе застолья и пьяных разборок. Все чаще отмечаются случаи, когда убийцами являются члены одной семьи и близкие родственники. Такого рода убийства чаще всего совершаются с помощью ножа, топора, молотка, удушения руками, шнуром, веревкой, проволокой, шарфом, посредством нанесения непосредственных ударов руками и ногами. Лишь в незначительном количестве случаев применяются огнестрельное оружие и боевые гранаты.