

основе, или оперативных сотрудников). На практике отмечаются случаи, когда в последующем следователь после возбуждения уголовного дела на основании материалов оперативно-розыскной деятельности (ОРД), полученных в ходе проведения указанных ОРМ, ходатайствует о предоставлении ему подлинных паспортных данных всех участников и необходимости их допроса в качестве свидетелей (в том числе лица, оказывающего содействие ОВД на конфиденциальной основе). При этом чаще всего следователь не разделяет понятия «защита сведений об ОРД» и «применение мер безопасности» к лицу, оказывающему содействие ОВД на конфиденциальной основе, участвующему в проведении ОРМ. Обычно следователь в поручении органу, осуществляющему ОРД, проводившему ОРМ, указывает «отменить примененные к лицу меры безопасности и предоставить возможность его допроса в качестве свидетеля».

Согласно ч. 2 ст. 48 Закона Республики Беларусь «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – Закон об ОРД) указание в материалах ОРД, отражающих ход проведения ОРМ, персональных данных гражданина, оказывающего или оказывавшего содействие на конфиденциальной основе органу, осуществляющему ОРД, допускается только с его согласия в письменной форме по решению органа, осуществляющего ОРД. Согласно ч. 3 указанной статьи предание гласности сведений о гражданах, оказывающих или оказывавших содействие на конфиденциальной основе органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, также допускается только с их согласия в письменной форме в соответствии с Законом об ОРД и иными законодательными актами. Логично предположить, что ни оперативный сотрудник (как представитель органа, осуществляющего ОРД), ни конфиденгент не заинтересованы в том, чтобы сведения о его личности фигурировали в материалах уголовного дела, соответственно, вряд ли можно рассчитывать на получение указанного письменного согласия.

Наряду с этим ч. 3 ст. 50 Закона об ОРД содержит указание на то, что материалы ОРД могут не предоставляться, если их использование создает угрозу сохранению в тайне сведений о гражданах, оказывающих или оказывавших содействие на конфиденциальной основе органам, осуществляющим ОРД. При этом ч. 6 ст. 50 Закона об ОРД запрещает их изъятие при производстве следственных и иных процессуальных действий.

Согласно ст. 58 Закона об ОРД мера по обеспечению безопасности в виде обеспечения конфиденциальности сведений о гражданине, оказывающем или оказывавшем содействие на конфиденциальной основе органу, осуществляющему ОРД, заключается во временном наложении запрета на выдачу сведений о его персональных данных. На практике

применение указанной меры безопасности фактически заключается в том, что из банков данных (учетов) (например, АИС «Паспорт», «ГАИ-Центр», «Пассажирыпоток» и т. д.) невозможно получить подлинные сведения о защищаемом лице.

На основании вышеизложенного считаем, что указание в материалах ОРД вымышленных паспортных данных в отношении лица, оказывающего или оказывавшего содействие на конфиденциальной основе органу, осуществляющему ОРД, относится к защите сведений об ОРД. Соответственно, вести речь об отмене мер безопасности в отношении лица, оказывающего (оказывавшего) содействие ОВД на конфиденциальной основе, которое принимало участие в проведении отдельных ОРМ, не приходится в виду отсутствия их применения.

Если говорить относительно допроса указанного лица в качестве свидетеля, то согласно п. 8 ч. 2 ст. 60 УПК Республики Беларусь не подлежит допросу в качестве свидетеля лицо, оказывающее или оказывавшее содействие на конфиденциальной основе органу, уполномоченному законом осуществлять ОРД, без его согласия и согласия указанного органа. Соответственно, наличие согласия лица и согласия органа, уполномоченного законом осуществлять ОРД, которому это лицо оказывает или оказывало содействие на конфиденциальной основе, является обязательным условием для его допроса в качестве свидетеля.

Детализировать порядок применения мер безопасности к лицу, оказывающему содействие ОВД на конфиденциальной основе участвующему в проведении ОРМ, призван разрабатываемый в настоящее время в связи с изменениями действующего оперативно-розыскного законодательства локальный нормативный правовой акт МВД Республики Беларусь. Его издание ориентировано на единообразное понимание законодательства и повышение эффективности взаимодействия между оперативными подразделениями ОВД и органами предварительного следствия в вопросах защиты лиц, участвующих как в ОРД, так и в последующем – уголовном процессе.

УДК 343.985

А.Н. Тукало, А.Г. Желобкович

О МЕРАХ ОБЩЕЙ ПРОФИЛАКТИКИ МОШЕННИЧЕСТВА НА ВТОРИЧНОМ РЫНКЕ ЖИЛОЙ НЕДВИЖИМОСТИ

Анализ практики оперативно-розыскного противодействия мошенничеству на вторичном рынке жилой недвижимости свидетельствует о наличии проблем, связанных с доказыванием вины преступников при со-

вершении рассматриваемых преступлений. Данные проблемы обусловлены сложностью установления самого факта преступления ввиду того, что в большинстве случаев правильность составления документов, сопровождающих сделку с жилой недвижимостью, у сотрудников правоохранительных органов сомнений не вызывали. Тем не менее потерпевшие в ряде ситуаций указывали на то, что заблуждались в порядке, юридических последствиях сделки, в связи с которой проводились нотариальные удостоверительные действия. Нотариусы, регистраторы недвижимости в рамках допросов по фактам совершенных преступлений по большей части ссылались на давность событий и не могли детально воспроизвести проведенные ими юридические действия, но в то же время какие-либо нарушения в порядке оформления доверенностей, удостоверения сделок категорически отрицали. Указанные должностные лица утверждали, что ими во всех случаях разъяснялись порядок и последствия того или иного нотариального, удостоверительного действия, правильность предоставленных документов, волеизъявление сторон, адекватность восприятия событий участниками сомнений у них не вызывали.

Исходя из этого в следственно-оперативной практике возникают ситуации, которые, с одной стороны, могут трактоваться сотрудниками правоохранительных органов как неправильное восприятие произошедших юридических событий потерпевшими и одновременно правомерность производимых действий со стороны нотариусов, регистраторов недвижимости, а с другой – как халатность или сговор указанных должностных лиц с преступниками.

Совокупность изложенного указывает на необходимость внесения изменений в нормативные правовые акты, регламентирующие деятельность нотариусов, регистраторов недвижимости, в части оформления сделок с жилой недвижимостью граждан. К данным нормативным правовым актам относятся Закон Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. № 305-З «О нотариате и нотариальной деятельности» (далее – Закон о нотариате и нотариальной деятельности), Закон Республики Беларусь от 22 июля 2002 г. № 133-З «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним» (далее – Закон о государственной регистрации недвижимого имущества прав на него и сделок с ним).

Следует учитывать, что 3 января 2021 г. вступили в силу изменения в Закон о нотариате и нотариальной деятельности. Согласно некоторым из новых изменений уполномоченные должностные лица местных исполнительных и распорядительных органов теперь не вправе удостоверять завещания, согласия, доверенности; исключается производство аудиозаписи при совершении нотариальных действий, при этом сохраняется видеозапись, которая в настоящее время производится уже по инициативе

всех заинтересованных лиц, а также нотариусов; за уполномоченными должностными лицами заграничных учреждений остается право удостоверения завещаний, согласий, отказов, доверенностей, отмены доверенностей.

В связи с принятыми изменениями считаем целесообразным внести коррективы в ранее разработанные нами предложения, касающиеся необходимости внедрения обязательной аудио-, видеозаписи нотариальных, удостоверительных действий при совершении сделок с жилой недвижимостью граждан.

Предложенный нами вариант изменений законодательства следует связывать с регламентацией обязательной фиксации (в данном случае – видеозаписи) нотариальных, удостоверительных действий при совершении сделок с жилой недвижимостью граждан.

В статье 7 Закона о нотариате и нотариальной деятельности:

пункт второй после абзаца третьего дополнить абзацем следующего содержания: «нотариусы, должностные лица заграничных учреждений не вправе совершать нотариальные действия по удостоверению сделок (завещаний) с недвижимым имуществом, а также доверенностей, согласий, отказов, оформляемых для их заключения, без обеспечения полного фиксирования процесса удостоверения сделок (завещаний) с недвижимым имуществом, доверенностей, согласий, отказов с помощью видеозаписи».

В ст. 25 Закона о нотариате и нотариальной деятельности:

пункт первый после абзаца тринадцатого дополнить абзацем следующего содержания: «обеспечивать полное фиксирование процесса удостоверения сделок (завещаний) с недвижимым имуществом, доверенностей, согласий, отказов, оформляемых для их заключения с помощью видеозаписи».

В ст. 58 Закона о нотариате и нотариальной деятельности:

абзац первый пункта третьего дополнить предложением следующего содержания: «за исключением случаев, указанных в пункте 1 абзаца второго, пункте 2 абзаца третьей статьи 73 Закона».

В ст. 73 Закона о нотариате и нотариальной деятельности:

пункт первый после абзаца первого необходимо дополнить абзацем следующего содержания: «нотариусы, должностные лица заграничных учреждений удостоверяют сделки (завещания) с недвижимым имуществом с обеспечением полного фиксирования процесса удостоверения сделки (завещания) с недвижимым имуществом с помощью видеозаписи».

пункт второй после абзаца второго дополнить абзацем следующего содержания: «в случае, если сделка, для заключения которой выдается доверенность, оформляется согласие, отказ совершается с недвижимым имуществом, такие доверенность, согласие, отказ подлежат нотариальному удостоверению с обеспечением полного фиксирования процесса

удостоверения доверенности, согласия, отказа на совершение сделки с недвижимым имуществом с помощью видеозаписи».

В ст. 68 Закона о государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним:

после части первой дополнить статью частью следующего содержания: «удостоверение документов, являющихся основанием для государственной регистрации сделки с недвижимым имуществом, подлежит полному фиксированию удостоверения с помощью видеозаписи».

Рассматривая экономическую обоснованность применения обязательной видеозаписи производимых нотариальных действий, в части приобретения технических средств для осуществления данного процесса, необходимо руководствоваться существующими нормами законодательства. Согласно п. 5 постановления Министерства юстиции Республики Беларусь от 10 декабря 2020 г. № 185 «Об изменении постановления Министерства юстиции Республики Беларусь от 23 октября 2006 г. № 63» для проведения видеозаписи нотариусом может использоваться мобильное устройство или камера. Разрешение кадра камеры в пикселях не может быть менее 640 на 480. Таким образом, априори нотариусы должны располагать техническими средствами для ведения видеозаписи нотариальных действий по инициативе всех заинтересованных лиц, что не требует значительных финансовых затрат на материальное оснащение их деятельности.

Предложенные изменения законодательства надлежит рассматривать как одну из действенных мер общей профилактики мошенничества на вторичном рынке жилой недвижимости, и необходимость их принятия обусловлена устойчивой тенденцией совершения рассматриваемого вида преступлений.

УДК 342.9

Н.В. Федоровская, М.В. Паиковская

ПРАВОВЫЕ ОСОБЕННОСТИ СОВМЕСТИТЕЛЬСТВА И СОВМЕЩЕНИЯ С ДРУГИМИ ВИДАМИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

В соответствии с приказом Минтруда, Минюста и Минфинансов Украины от 28 июня 1993 г. № 43 «Об утверждении Положения об условиях работы по совместительству работников государственных предприятий, учреждений и организаций» совместительством считается выполнение работником, кроме своей основной, другой регулярной оплачиваемой работы на условиях трудового договора в свободное от

основной работы время на том же или другом предприятии, в учреждении, организации или у гражданина (предпринимателя, частного лица) по найму.

Для работы по совместительству согласия собственника или уполномоченного им органа по месту основной работы не требуется.

Совмещение профессий (должностей) – это выполнение работником, кроме основной работы, обусловленной трудовым договором, дополнительной работы по другой профессии, должности, не уклоняясь от выполнения основной работы.

Однако совмещение должностей разрешается только в случае, когда работа выполняется в рамках категории персонала, к которой сам работник принадлежит.

Условия применения совмещения профессий (должностей): в штатном расписании есть вакантная должность; работник согласен на выполнение дополнительных обязанностей; выполнение дополнительной работы производится наряду с основной работой (в течение законодательно установленной продолжительности рабочего дня, смены) за совмещение профессий (должностей) устанавливается доплата.

Публичным служащим запрещается заниматься другой оплачиваемой или предпринимательской деятельностью, если иное не предусмотрено Конституцией или законами Украины. Ярким примером установления таких специальных требований является положение ч. 1 ст. 120 Конституции Украины, которая закрепляет, что члены Кабинета Министров Украины, руководители центральных и местных органов исполнительной власти не имеют права совмещать свою служебную деятельность с другой работой (кроме преподавательской, научной и творческой работы во внерабочее время), входить в состав руководящего органа или наблюдательного совета предприятия или организации, имеющей целью получение прибыли.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины – желанием получить прибыль или денежное вознаграждение за выполнение работы по совместительству.

Необходимо отметить, что субъектом правонарушений в этих статьях являются лица, указанные в ст. 3 Закона Украины от 14 октября 2014 г. № 1700-VII «О предотвращении коррупции».

Как и состав преступления, деяние можно признать коррупционным только при наличии четырех обязательных элементов: объекта посягательства, объективной и субъективной стороны и субъекта правонарушения. Иными словами, чтобы коррупционное деяние произошло, должны присутствовать следующие элементы: