

В ст. 99 УПК закреплено, что источниками доказательств являются протоколы ОРМ об осуществляемых с использованием технических средств связи прослушивании и записи переговоров и иных переговоров, составленные в установленном законом порядке и с приложением соответствующей записи прослушивания. Неоднократно обращалось внимание теоретиков и практиков, что из указанной формулировки неясно, протоколы о проведении каких ОРМ имеет в виду законодатель (в Законе об ОРД отсутствует ОРМ «прослушивание и запись переговоров»).

Не способствует единообразному толкованию закона (с учетом внесенных в 2021 г. изменений в ч. 2 ст. 88 УПК) и содержащаяся в ст. 101 УПК формулировка, что «материалы, полученные в ходе оперативно-розыскной деятельности, могут быть признаны в качестве источников доказательств при условии, если они...».

С целью устранения указанных противоречий считаем целесообразным внести в УПК следующие изменения. Изменить название ст. 99 «Протоколы следственных действий, звуко- или видеозаписи хода судебных заседаний, протоколы судебных заседаний» УПК. Содержание указанной статьи изложить в следующей редакции: «Источниками доказательств являются составленные в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, протоколы следственных действий, удостоверяющие обстоятельства и факты, установленные при осмотре, освидетельствовании, выемке, обыске, предъявлении для опознания, проверке показаний на месте, следственном эксперименте, эксгумации; звуко- или видеозапись хода судебных заседаний, протоколы судебных заседаний, отражающие ход судебных действий и их результаты». На наш взгляд, указание в ч. 2 ст. 88 УПК, что материалы ОРД являются источниками доказательств (а, как указано выше, к ним относятся и протоколы ОРМ), и наличие отдельной ст. 101 УПК лишает необходимости отдельно прописывать в ст. 99 УПК, что «источниками доказательств являются протоколы оперативно-розыскных мероприятий». Очевидно, что внесение указанных изменений потребует пересмотра норм, содержащихся в ст. 213 «Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка в учреждениях связи» и ст. 214 «Прослушивание и запись переговоров, ведущихся по техническим каналам связи, и иных переговоров» УПК (целесообразность или нецелесообразность наличия указанных статей в УПК является предметом отдельного изучения). Однако анализ практики показывает, что в настоящее время следователь при необходимости осуществления указанных действий дает поручение органам, осуществляющим ОРД, на проведение соответствующих ОРМ (контроль почтовых отправлений и контроль в сетях электросвязи) и использует полученные материалы ОРД в качестве источников доказательств.

Необходимо также изменить название ст. 101 – «Материалы оперативно-розыскной деятельности» и изложить ее в следующей редакции: «Материалы оперативно-розыскной деятельности являются источниками доказательств, если они получены и предоставлены в соответствии с законодательством Республики Беларусь, проверены и оценены в порядке, установленном настоящим Кодексом».

Внесение указанных изменений в УПК, на наш взгляд, будет способствовать единообразному пониманию терминологии, используемой в УПК и Законе об ОРД, а также позволит упорядочить нормы, касающиеся вовлечения в сферу уголовного процесса материалов ОРД.

УДК 342.951 + 351.862.44

М.С. Хоменко

СОВРЕМЕННЫЕ ПОДХОДЫ К ОПРЕДЕЛЕНИЮ ПОРЯДКА ПРОВЕДЕНИЯ ОПЕРАТИВНОГО ОПРОСА

В современных условиях одним из наиболее простых, действенных и эффективных оперативно-розыскных мероприятий (ОРМ), обеспечивающих получение разнообразной оперативно-розыскной информации, выступает оперативный опрос. Для того чтобы обеспечить успешную подготовку и проведение данного ОРМ, необходимо осуществить ряд определенных взаимосвязанных действий. Основываясь на положениях Закона Республики Беларусь от 15 июля 2015 г. № 307-З «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – Закон об ОРД), иных актах законодательства, регламентирующих проведение ОРМ, на имеющихся общих подходах к определению порядка проведения в целом ОРМ (А.Ю. Шумилов, С.И. Захарцев и др.) и непосредственно оперативного опроса (А.С. Абидов, С.В. Карлукхин, М.Ю. Лир и др.), а также с учетом сложившейся в настоящее время практики можно выделить следующие этапы и стадии, составляющие порядок проведения оперативного опроса.

Подготовительный этап предшествует непосредственному проведению оперативного опроса, на нем формируется замысел проведения данного ОРМ. Представляется обоснованным рассматривать замысел ОРМ с точки зрения, которая устоялась в военной науке, где замысел боя (операции) определяется как решение, выраженное в наиболее общих чертах, включающее в себя цель, которую необходимо достичь в предстоящем бою (операции), и то, как предполагается обеспечить достижение этой цели. В таком контексте замысел ОРМ должен формироваться на стадии организации рассматриваемого ОРМ. В состав подготовительного этапа проведения оперативного опроса целесообразно включать следующие стадии.

Первая стадия – определение оснований для проведения оперативного опроса. На данной стадии оперативный сотрудник в пределах своей компетенции принимает решение о проведении оперативного опроса, опираясь на законодательно закрепленные юридические факты (события или действия), при наличии которых может быть проведено ОРМ (ст. 16 Закона об ОРД). Наиболее распространенным основанием является наличие сведений о подготавливаемом, совершаемом или совершенном преступлении, а также о гражданине, его подготавливающем, совершающем или совершившем либо осведомленном о нем.

Вторая стадия – выполнение условий проведения оперативного опроса, предусмотренных ст. 19, 21 и гл. 4 Закона об ОРД. Указанными нормами установлены следующие требования и правила, определяющие обстоятельства проведения оперативным сотрудником оперативного опроса и его правомерность: общие условия (данное ОРМ проводится по решению сотрудника без вынесения постановления о его проведении; при подготовке и проведении мероприятия могут привлекаться отдельные лица на конфиденциальной основе, а также обладающие знаниями в науке, технике, искусстве, ремесле и иных сферах деятельности;

в рамках оперативного опроса могут использоваться средства для негласного получения (фиксации) информации и иные средства; при проведении оперативного опроса запрещается применять физическое (побои и т. п.) или психическое (угрозы и т. п.) насилие; сроки проведения оперативного опроса исчисляются в часах); специальные условия (оперативный опрос проводится, как правило, без заведения ДООУ; оперативный опрос, для участия в проведении которого оперативный сотрудник привлек лицо, оказывающее содействие на конфиденциальной основе, может осуществляться по специальному заданию, которое объявляется под подпись лицу, привлекаемому к участию в ОРМ, до начала его проведения).

Третья стадия – организация проведения оперативного опроса включает следующие группы действий: определение конкретных задач, которые предполагается решить посредством проведения данного ОРМ; оценка сложившейся оперативно-розыскной ситуации, охватывающая: изучение и анализ имеющихся материалов ОРД и складывающейся оперативной обстановки, в ходе которой в необходимом объеме определяется круг лиц, которых надо опросить, по возможности получаются сведения, характеризующие их личность (отношение к правоохранительным органам, предмету предстоящего оперативного опроса, противоправным действиям конкретных лиц; характер, увлечения, физическое и психологическое состояние, возраст, язык общения и др.); делается вывод о возможной информированности лица, опрос которого планируется, о лицах и фактах, представляющих оперативный интерес; сбор дополнительных данных, требуемых для решения задач ОРМ, в определенных случаях – проверка имеющейся информации); планирование проведения оперативного опроса (определение предмета рассматриваемого ОРМ – какие конкретные сведения и в каком объеме следует получить от лица (лиц), опрос которого (которых) планируется; определение вида оперативного опроса (гласный или негласный, с зашифровкой цели или без зашифровки цели, бесконфликтный или конфликтный и т. д.); определение перечня вопросов, которые целесообразно задать лицу (лицам), опрос которого (которых) планируется, и их последовательности; определение обстоятельств проведения оперативного опроса, позволяющих оптимальным образом решить его задачи (место, время и обстановка проведения); определение тактики проведения опроса в зависимости от вида опроса и линии поведения; решение организационно-технических вопросов (осуществление подготовки исполнителей, помещения, технических средств); подбор участников оперативного опроса, исходя из решаемых задач, характера подготавливаемых, совершаемых или совершенных преступлений, вида проводимого опроса, иных обстоятельств, имеющих значение для проведения рассматриваемого ОРМ; оформление необходимых документов (например, специального задания и (или) документов, легендирующих личность).

Рабочий этап, включает следующие стадии.

Четвертая стадия – непосредственное производство оперативного опроса, на которой осуществляется специальное общение оперативного сотрудника (привлеченного лица) с опрашиваемым лицом, которое строится в диалоговом режиме с использованием определенных вопросов на интересующую тему с целью получения и фиксации оперативно-розыскной и ориентирующей информации посредством речевых и неречевых (жесты, мимика и т. п.) коммуникаций, а также письменных знаков. Содержанием такого общения при проведении оперативного опроса является непосредственное общение – беседа, разговор между оперативным сотрудником (привлеченным лицом) и интересующим его физическим лицом. В ходе такого общения сотрудник (привлеченное лицо) ставит определенные вопросы на интересующую его тему и предполагает получить необходимые ему сведения. Специальный характер такое общение приобретает в силу того, что оперативными сотрудниками в процессе подготовки, проведения и документирования опроса, как правило, применяются специальные психологические и тактические приемы и способы (например, психологическое воздействие, зашифровка цели и т. п.), а также специальные технические средства (в частности, для негласного получения информации).

Пятая стадия – фиксация хода и результатов оперативного опроса, на которой оперативным сотрудником осуществляется документальное оформление хода опроса и полученных в процессе его проведения фактических данных, а также методов, документов и компьютерной информации (ч. 1, 3 ст. 20 Закона об ОРД).

На заключительном этапе реализуется шестая стадия – прекращение оперативного опроса. Фактическое окончание проведения оперативного опроса происходит, как правило, в момент прекращения общения оперативного сотрудника с интересующим лицом вне зависимости от того, были ли получены удовлетворяющие ответы на вопросы, поставленные в беседе. Юридически оперативный опрос будет считаться прекращенным при достижении целей его осуществления (ч. 2 ст. 46 Закона об ОРД) либо при установлении обстоятельств, свидетельствующих об отсутствии оснований для дальнейшего проведения ОРМ (абз. 2 ч. 1 ст. 46 Закона об ОРД). При этом постановление о прекращении оперативного опроса не выносится.

УДК 343.985

В.Н. Цынкевич

ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРЕСТУПЛЕНИЙ: ЗНАЧЕНИЕ, СХОДСТВО И ОТЛИЧИЕ ОТ ИНЫХ ВИДОВ ХАРАКТЕРИСТИК

Преступность в широком значении представляет собой социальное и уголовно-правовое явление, состоящее из совокупности общественно опасных деяний, которые совершены на определенной территории за конкретный период и выражаются в количественных показателях. Не вызывает сомнений, что данное явление влечет за собой исключительно негативные последствия, связанные с подрывом наиболее важных устоев общества, причинением в различной степени вреда охраняемым законом интересам граждан. В этой связи со стороны правоохранительных органов требуется своевременное принятие адекватных мер, способных отвечать реалиям возникающих угроз.

Обладая свойством изменчивости, преступность под воздействием экономических, политических, управленческих, идеологических и других процессов трансформируется в новые формы проявления. В связи с этим возникает систематическая