

Мясников В. В.,
доцент кафедры уголовного права и криминологии,
кандидат юридических наук, доцент, полковник полиции
(Ростовский юридический институт МВД России, г. Ростов-на-Дону)

К ВОПРОСУ О ПРАВОВЫХ ОСНОВАНИЯХ И УСЛОВИЯХ ПРОВЕДЕНИЯ ПРОВЕРОЧНОЙ ЗАКУПКИ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ И ПСИХОТРОПНЫХ ВЕЩЕСТВ

Ситуация, связанная с распространением наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов (далее — наркотиков) в России и негативным влиянием их незаконного распространения на население страны, в последние годы характеризуется устойчивым ростом тяжких наркопреступлений.

В общей массе правовых деликтов, совершаемых в сфере незаконного оборота наркотиков, растет число преступлений, носящих организованный характер в группах, обладающих межрегиональными и международными связями.

Преступники прибегают к обязательной конспирации, контрразведывательной деятельности, подкупу, шантажу в отношении сотрудников полиции, стараются выявить формы и методы оперативно-розыскной деятельности ОВД.

Осуществляемые правоохранительными органами мероприятия по выявлению и пресечению преступлений в сфере незаконного оборота наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов все еще недостаточно эффективны и оказывают незначительное влияние на состояние, динамику и уровень названных правонарушений¹.

Поэтому в настоящее время особенно актуален вопрос поиска и освоения новых форм и совершенствование имеющихся методов оперативно-розыскной деятельности в борьбе с наркопреступностью. К их числу относится проверочная закупка наркотических средств.

Более конкретно правовые основания и условия проведения проверочной закупки раскрывает Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности». Так, часть 7 ст. 8 этого закона предписывает осуществлять проверочную закупку предметов, веществ и продукции, свободная реализация которых запрещена либо оборот которых ограничен, на основании постановления, утверждаемого руководителем органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность.

Постановление о проведении проверочной закупки является законным основанием для ее проведения, оно согласовывается с руководителем оперативного подразделения и утверждается руководителем органа, уполномоченного на осуществление оперативно-розыскной деятельности (или его заместителем). Отсутствие такого постановления приведет к тому, что ее результаты будут признаны недопустимыми доказательствами факта незаконного сбыта.

Следующим необходимым правовым основанием проведения проверочной закупки наркотиков являются положения ст. 7 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности»: согласно этой статье основаниями для проведения оперативно-розыскных мероприятий (применительно к рассматриваемому вопросу) являются:

- наличие возбужденного уголовного дела;
- ставшие известными органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, сведения о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, а также о лицах, его подготавливающих, совершающих или совершивших, если нет достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Решение вопроса о наличии либо отсутствии данного законного основания проведения проверочной закупки тесно связано с вопросами провокации наркопреступлений сотрудниками оперативных подразделений и представляет собой в настоящее время практическую проблему.

В статью 5 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» в 2007 г. были внесены изменения, суть которых заключается в запрещении провокации. В

частности, появился абзац, в котором запрещено подстрекать, склонять, побуждать в прямой или косвенной форме к совершению противоправных действий в процессе осуществления оперативно-розыскной деятельности. Нарушение этого правила при проведении проверочной закупки исключает возможность использования полученных в ходе ее фактических данных в доказывании по уголовному делу. Полученные в ходе осуществления оперативно-розыскной деятельности такие сведения не могут быть введены в уголовный процесс с соблюдением требований, установленных УПК России для собирания и проверки доказательств. Иными словами, осуществляя проверочную закупку, оперативные сотрудники должны «присоединиться» к преступной деятельности определенного лица и это лицо уже совершило некоторые подготовительные действия в целях реализации своего преступного умысла, а не возбуждать намерения к совершению преступления посредством проведения проверочной закупки.

Такой подход полностью соответствует рекомендациям Европейского суда по правам человека о необходимости различать случаи, когда скрытый агент возбуждает намерение к совершению преступления, отсутствовавшее ранее, и случаями, когда лицо уже предрасположено к совершению преступления и уже совершило некоторые подготовительные преступные действияⁱⁱ.

Исследованная судебная практика по делам о незаконном сбыте наркотиков еще раз подтверждает, что в настоящее время постановления о проведении проверочной закупки и рапорта об обнаружении признаков преступления сотрудника оперативного подразделения для подтверждения законности результатов данного мероприятия недостаточно. Необходимо, чтобы результаты оперативно-розыскного мероприятия свидетельствовали о наличии у виновного умысла на незаконный оборот наркотиков, сформировавшегося независимо от деятельности сотрудников оперативных подразделений, и отражали все его подготовительные действия, необходимые для совершения незаконного сбыта.

Об умысле на сбыт указанных средств, веществ или их аналогов, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, могут свидетельствовать при наличии к тому оснований их приобретение, изготовление, переработка, хранение, перевозка лицом, самим их не употребляющим, их количество (объем), размещение в удобной для сбыта расфасовке либо наличие соответствующей договоренности с потребителями и т. п.ⁱⁱⁱ

Но установить все это — не самое главное. Главное — закрепить эти данные, придать им такую форму, которая позволит в будущем признать их доказательствами по делу. При этом необходимо обратить внимание, что простых показаний в суде сотрудников полиции и ФСКН России недостаточно. Видимо, нужно использовать возможности и других оперативных мероприятий. Например, после получения оперативных данных вначале организовать наблюдение, прослушивание телефонных переговоров. И только после того, как появятся полученные указанными способами данные, свидетельствующие о торговле наркотиками, можно планировать и проводить проверочную закупку. Проведенное таким образом указанное оперативное мероприятие не будет являться провокацией^{iv}.

Таким образом, можно сформулировать следующие правовые основания проведения проверочной закупки наркотиков:

1. Ставшие известными органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, сведения о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного наркопреступления, а также о лицах, его подготавливающих, совершающих или совершивших, если нет достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, или наличие возбужденного уголовного дела.

2. Постановление о проведении проверочной закупки.

Условия законности — результаты оперативно-розыскного мероприятия должны свидетельствовать о наличии у виновного умысла на незаконный оборот наркотиков, сформировавшегося независимо от деятельности сотрудников оперативных подразделений, и отражать все его подготовительные действия, необходимые для совершения незаконного сбыта наркотиков. То есть перед проверочной закупкой необходимо провести комплекс оперативно-розыскных мероприятий, направленных на

фиксацию сформировавшегося умысла лица на сбыт наркотиков и его подготовительных действий с обязательным документированием.

Выполнение данных условий позволит избежать провокации незаконного сбыта наркотиков и будет способствовать совершенствованию оперативно-розыскной деятельности в целом.

-
- i Журавлева Н. В. Пути устранения типичных ошибок на досудебных стадиях уголовного процесса по уголовным делам о незаконном обороте наркотических средств и психотропных веществ // Наркоконтроль. — 2011. — № 3.
 - ii Постановление Европейского суда по правам человека по делу «Худобин против Российской Федерации» от 26 октября 2006 г. // <http://www.consultant.ru>
 - iii Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами» от 15 июня 2006 г. № 14 // <http://www.consultant.ru>
 - iv Петроченков А. Я. Судебная практика рассмотрения уголовных дел о наркопреступлениях // Наркоконтроль. — 2010. — № 2.