

**Лескина И. Т., преподаватель кафедры уголовного процесса Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова**

## **ИСПОЛЬЗОВАНИЕ РЕЗУЛЬТАТОВ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ДОКАЗЫВАНИИ ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ**

*Аннотация. Автор рассматривает возможности использования результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по уголовным делам по проекту Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан.*

*Ключевые слова: оперативно-розыскная деятельность, приказ, закон, уголовное дело, оперативно-розыскное мероприятие, следователь, проект УПК РК, доказывание, оперативные работники, специальные оперативно-розыскные мероприятия.*

Основными правовыми актами Республики Казахстан, определяющими принципы правоотношений в сфере оперативно-розыскной деятельности, ее задачи и основные направления, а также полномочия и порядок взаимоотношений органов, осуществляющих ОРД, с правоохранительными органами, являются:

1. Конституция Республики Казахстан.
2. Кодексы Республики Казахстан:
  - Уголовный кодекс РК от 16 июля 1997 г. № 167- I;
  - Уголовно-процессуальный кодекс РК от 13 декабря 1997 г. № 206-I;
3. Законы Республики Казахстан:
  - от 21 декабря 1995 г. № 2709 «О прокуратуре»;
  - от 21 декабря 1995 г. № 2707 «Об органах внутренних дел»;
  - от 3 октября 1995 г. № 2483 «О службе охраны Президента Республики Казахстан»;
  - от 26 июня 1998 г. № 233-I «О национальной безопасности»;
  - от 30 декабря 1998 г. № 339-I «О государственном контроле за оборотом отдельных видов оружия»;
  - от 15 марта 1999 г. № 349-I «О государственных секретах»;
  - от 5 июля 2000 г. № 72-II «О государственной защите лиц, участвующих в уголовном процессе».
4. Внутриведомственные и межведомственные приказы по различным вопросам оперативно-служебной деятельности субъектов ОРД:
  - секретного содержания;
  - совместный приказ Генерального прокурора Республики Казахстан от 7 апреля 2003 г. № 29, Председателя Агентства Республики Казахстан по борьбе с экономической и коррупционной преступностью (финансовой полиции) от 16 апреля 2003 г. № 74, Председателя Комитета национальной безопасности Республики Казахстан от 7 мая 2003 г. № 85, Начальника Службы охраны Президента Республики Казахстан от 18 апреля 2003 г. № 2, Министра внутренних дел Республики Казахстан от 12 мая 2003 г. № 260, Государственного секретаря Министра иностранных дел Республики Казахстан от 17 января 2003 г. № 08-1/7, Министра юстиции Республики Казахстан от 22 мая 2003 г. № 93, Председателя Агентства таможенного контроля Республики Казахстан от 25 апреля 2003 года № 168 «Об утверждении Инструкции об объявлении международного розыска, исполнения и направления компетентными органами Республики Казахстан запросов и поручений по линии Интерпола, а также их обработки Национальным Центральным Бюро Интерпола в Республике Казахстан»;
  - совместный приказ Председателя Комитета национальной безопасности Республики Казахстан от 20 сентября 2004 г. № 179 и и.о. Председателя Агентства Республики Казахстан по информатизации и связи от 20 сентября 2004 г. № 199-п «Об утверждении Правил взаимодействия государственных органов и организаций при внедрении и эксплуатации аппаратно-программных и технических средств проведения оперативно-розыскных мероприятий на сетях телекоммуникаций Республики Казахстан»;

- совместный приказ Генерального прокурора Республики Казахстан от 2 июня 2006 г. № 31, Председателя Агентства Республики Казахстан по борьбе с экономической и коррупционной преступностью (финансовой полиции) от 7 июня 2006 г. № 93, Председателя Комитета национальной безопасности Республики Казахстан от 9 июня 2006 г. № 92, Начальника Службы охраны Президента Республики Казахстан от 6 сентября 2006 г. № 14, Министра внутренних дел Республики Казахстан от 23 августа 2006 г. № 423, Министра обороны Республики Казахстан от 26 июля 2006 г. № 291, Министра юстиции Республики Казахстан от 7 сентября 2006 г. № 243, Председателя Комитета таможенного контроля Министерства финансов Республики Казахстан от 13 июля 2006 г. № 244 «О создании Межведомственной рабочей группы по вопросам совершенствования уголовного, уголовно-процессуального законодательства и законодательства об оперативно-розыскной деятельности».

5. Международные договоры Республики Казахстан по вопросам оказания взаимной правовой помощи,<sup>1</sup> а также борьбы с международным терроризмом, наркобизнесом<sup>2</sup> и другими видами транснациональной организованной преступности<sup>3</sup>.

Процесс формирования в Казахстане правового государства и связанное с этим развитие юридической сферы общества, необходимость эффективной борьбы с преступностью и действенной защиты прав, жизни и здоровья граждан на фоне значительной криминализации страны в новых социально-экономических условиях неизбежно привели к открытой, законодательной регламентации и социальной легитимации оперативно-розыскной деятельности.

Как известно, процесс получения юридически значимой для уголовного дела оперативно-розыскной информации при отсутствии открыто доступных возможностей — всегда сложный и зачастую связан с активным проведением оперативными работниками общих и специальных оперативно-розыскных мероприятий, сопряженных с вторжением в конституционные права и свободы граждан вплоть до применения правоограничительных мер. Государство в равной степени должно быть объективно заинтересовано как в предоставлении своим правоохранительным структурам широких полномочий, так и в защите своих граждан от необоснованных мер принуждения.

Такие, по сути юридические, действия органов, наделенных правом осуществлять оперативно-розыскную деятельность, должны быть законными и взвешенными, строго соотноситься со степенью опасности угрозы, на устранение которой нацелено то или иное специальное оперативно-розыскное мероприятие. При этом в основу принятия решения на его проведение должна быть положена приоритетность конституционных прав и свобод гражданина и человека.

Решение всех указанных в законе задач оперативно-розыскной деятельности и получение ее результатов должны достигаться только правовыми средствами. В целях конкретизации и развития этого важного постулата нами ранее на основе теории судебных доказательств было предложено его толкование, заключающееся в следующем. На наш взгляд, получение (добывание) фактических данных как процесс и итог проведения оперативно-розыскных мероприятий соответствует принципу законности, если соблюдены следующие условия:

- оперативно-розыскное мероприятие осуществлено соответствующим органом, наделенным правом на его проведение;
- получены фактические данные в результате проведения только предусмотренного законом оперативно-розыскного мероприятия;
- получение фактических данных иным законным способом, кроме как проведением соответствующего ОРМ объективно невозможно или существенно затруднено;
- оперативно-розыскное мероприятие проведено с соблюдением требований закона, т. е. порядка, установленного Законом об ОРД по правовому регламенту проведения и нравственно-этических норм получения и использования оперативной информации;
- фактические данные, полученные при проведении ОРМ, отвечают требованию относимости, т. е. содержат сведения, связанные с признаками подготавливаемого или совершенного преступления, о лицах и фактах, имеющих отношение к нему, либо об иных событиях и действиях, создающих угрозу безопасности личности, обществу или государству и другим правоохраняемым интересам;
- результаты оперативно-розыскных мероприятий в установленном порядке зафиксированы в оперативно-служебных и других официальных документах, предметах, аудио-, видеозаписях,

кино- и фотоматериалах, сообщениях негласных помощников и других формах оперативного документирования фактических данных.

Соблюдение совокупности перечисленных условий позволяет прийти к выводу о законности результатов ОРМ и возможности их использования в дальнейшем как в оперативно-розыскной деятельности, так и в доказывании по уголовным делам в соответствии с требованиями ст. 130 УПК РК. С учетом наполнения данной статьи Уголовно-процессуального кодекса новым содержанием, введением ч. 5, регламентирующей приобщение результатов ОРМ к уголовному делу, на наш взгляд, именно указанные выше обстоятельства (условия) приобретают повышенную актуальность и должны приниматься следователями во внимание в первую очередь, прежде чем решить вопрос о включении материалов оперативно-розыскных мероприятий в уголовный процесс в качестве фактических данных для получения информационной основы доказательств<sup>4</sup>.

Таким образом, постепенное развитие процессуальных положений и криминалистических приемов допроса отразилось на возникновении и последующем развитии других, ранее не регламентированных, следственных действий, связанных с получением показаний: очной ставки, предъявлении для опознания, проверке и уточнении показаний на месте.

Формирование процессуальных положений допроса и тактики его проведения невозможно без взаимодействия, взаимозависимости и взаимопроникновения уголовного процесса, криминалистики и оперативно-розыскной деятельности.

Практика свидетельствует, что использование в доказывании по уголовным делам результатов, полученных в процессе оперативно-розыскной деятельности, способствует эффективности допроса.

Правовой основой использования при допросе материалов, полученных в процессе оперативно-розыскной деятельности, является закон РК «Об оперативно-розыскной деятельности», Уголовно-процессуальный и Уголовный кодексы РК.

Существует также проблема недостаточной согласованности и взаимодействия оперативно-розыскного и уголовно-процессуального законодательства. Следует учитывать, что обе эти отрасли предназначены для обеспечения борьбы с преступностью и поэтому должны опираться на системные, функциональные связи между собой, а соответствующие параллельно существующие в них правовые институты и нормы, взаимно корреспондировать. Именно этого важного условия комплексного, межотраслевого правового регулирования, по нашему мнению, не хватает в уголовно-процессуальном и оперативно-розыском законодательстве. Еще В. А. Кириным совершенно точно было отмечено, что «исчерпывающее разрешение почти любой ситуации обычно требует одновременного или последовательного применения норм не одной отрасли, а двух и более отраслей законодательства, прежде всего смежных». Так, в соответствии с п. «в» ч. 1 ст. 10 Закона предусмотрено такое основание проведения ОРМ, как постановление Генерального прокурора Республики Казахстан и его заместителей, прокуроров областей и приравненных к ним прокуроров. Вместе с тем, такое право отсутствует в Законе РК «О прокуратуре».

Органичная согласованность и взаимоувязанность правового регулирования ОРД с целями борьбы с преступностью должна достигаться прежде всего за счет тщательной разработки нового закона об оперативно-розыскной деятельности при одновременной необходимой коррекции уголовного, уголовно-процессуального, административного и других взаимодействующих отраслей законодательства страны.

Действующее законодательство предусматривает использование результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по уголовным делам, а также права следователя в отношении взаимодействия с органами, осуществляющими ОРД (см. п. 7 ст. 64 и ст. 130 УПК РК, а также п. 6 ст. 10 Закона РК «Об ОРД»).

Об этих известных обстоятельствах приходится вновь говорить, потому что:

- во-первых, действующие нормы законодательства вполне обеспечивают реализацию результатов ОРД в процессе доказывания;
- во-вторых, нет никакой необходимости вводить в новый УПК фантастические «негласные следственные действия», повторяющие (в худшей формулировке) ОРМ, предусмотренные соответствующим законом;
- в-третьих, введение таких «негласных следственных действий» автоматически делает процесс расследования секретным для всех его участников, в том числе и для следователя, который не

имеет права присутствовать или участвовать при производстве назначенных им же «негласных следственных действий» и даже не знающего о средствах, методах и тактике их проведения (например, о негласном внедрении, наблюдении, оперативном проникновении и т. д.).

По нашему твердому убеждению, ранее неоднократно высказанному, в новом УПК РК надлежит регламентировать только право следователя по расследуемым делам давать письменное поручение органу, осуществляющему ОРД, проводить необходимые оперативно-розыскные мероприятия, в том числе специальные, регламентировать (по смыслу ст. 130 УПК РК) возможность использования результатов ОРД в процессе доказывания.

В справке по проекту новой редакции Уголовно-процессуального кодекса указано, что в работе над ним использован опыт более девяти зарубежных стран, в том числе ФРГ, Франции, Турции, Латвии, Грузии и т. д. Диапазон разброса достаточно большой.

<sup>1</sup> Концепция правовой политики на период с 2010 по 2020 гг. — Алматы, 2010.

<sup>2</sup> Данные Комитета по правовой статистике и специальным учетам при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан за 2000-2011 гг. — Астана, 2012.

<sup>3</sup> Белкин Р. С. Очерки криминалистической тактики: Учеб. пос. — Волгоград, 2003.

<sup>4</sup> Чельцов-Бебутов М. А. Курс уголовно-процессуального права. — СПб., 2005.

## **ТҮЙІН**

Қазақстан Республикасының Қылмыстық іс жүргізу кодексінің жобасы бойынша қылмыстық істерді дәлелдеу барысында жедел іздестіру қызметінің нәтижелерін қолдану.

## **RESUME**

The author examines the possibility of using the results of operational and investigative activities in proving criminal cases on the draft Code of Criminal Procedure of the Republic of Kazakhstan.