



Орлов Григорий Алексеевич,
курсант учебной группы 1907г

факультета подготовки специалистов ГИБДД
ОрЮОИ МВД России им. В.В. Лукьянова, г. Орёл

Научный руководитель: **Флоря Денис Федорович,**

кандидат юридических наук, доцент, начальник кафедры ОРД ОВД
ОрЮОИ МВД России им. В.В. Лукьянова, г. Орёл

**ОБ УЧАСТИИ АДВОКАТА ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ
ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ
ON THE PARTICIPATION OF A LAWYER IN THE IMPLEMENTATION
OF OPERATIONAL INVESTIGATIVE ACTIVITIES**

Аннотация. В статье рассматривается проблема участия адвоката в процессе осуществления оперативно-розыскной деятельности, а именно при производстве мероприятий, направленных на установление значимых обстоятельств.

Abstract: The article deals with the problem of the lawyer's participation in the process of carrying out operational investigative activities, namely in the production of measures aimed at establishing significant circumstances.

Ключевые слова: конституционные права; оперативно-розыскное мероприятие; оперативно-розыскная деятельность; участие адвокат; квалифицированная юридическая помощь; уголовное преследование.

Keywords: constitutional rights; operational search activity; operational search activity; participation of a lawyer; qualified legal assistance; criminal prosecution.

Оперативно-розыскная деятельность – это система определенных мероприятий, исчерпывающий перечень которых установлен ФЗ «Об ОРД» от 12.08.1995 №144-ФЗ, проводимых как гласно, так и негласно, уполномоченными на это законодательством органами, в целях защиты прав и свобод человека и гражданина, безопасности общества, государства, защиты собственности.



По своей сущности ОРД не является стадией уголовного судопроизводства, но результаты проведения оперативно-розыскных мероприятий при правильном оформлении и процессуальном документировании могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу.

Оперативно-розыскная деятельность может быть развернута как в рамках возбужденного уголовного дела, так и по иным основаниям до возбуждения уголовного дела, о чем гласит ст.7 ФЗ «Об ОРД».

Проведение оперативно-розыскных мероприятий закон связывает с возникновением, изменением или прекращением уголовно-правовых и уголовно-процессуальных отношений на досудебной стадии уголовного преследования.

Данные отношения, именуемые публично-правовыми, регламентируются УПК РФ и ФЗ «Об ОРД». Отсутствие прямого указания в ФЗ «Об ОРД» на обязательное участие адвоката в процессе оперативно-розыскной деятельности и сложившаяся практика порождают ошибочное мнение о невозможности такого.

В связи с этим хотелось бы обратиться к ст.48 Конституции Российской Федерации, смысл которой в том, что каждому человеку, находящему на территории Российской Федерации, гарантировано право на получение квалифицированной юридической помощи. На основании данной статьи в Конституционный Суд РФ неоднократно поступали жалобы от граждан, которые указывали, что законодательство не закрепляет участие защитника или адвоката при проведении ОРМ, что в свою очередь является существенным пробелом как в ФЗ «Об ОРД», так и в ФЗ «Об адвокатской деятельности». [1]

В ст.3 ФЗ «Об ОРД» такие принципы, как законность, уважение и соблюдение прав и свобод человека и гражданина (то есть конституционные принципы) имеют верховенство над отраслевыми принципами (конспирации, сочетание гласных и негласных методов). Значит, соблюдение норм Конституции должно превалировать над иными процессуальными тактиками.



Проблема участия адвоката при проведении ОРМ в отношении обвиняемого была решена в Определении Конституционного Суда РФ от 01.12.1999 №211-О по жалобе К.О. Барковского, поэтому наиболее значимой является та ситуация, при которой оперативно-розыскные мероприятия проводятся в целях получения сведений, могущих стать поводом и основанием для возбуждения уголовного дела. Об актуальности данного вопроса говорит то, что в последнее время распространяется практика обжалования стороной защиты законности и обоснованности проведенных ОРМ, что подразумевает и незаконность, и необоснованность уголовных дел, возбужденных по их результатам либо вынесенных решений.

Обратимся к хронологии подобного рода жалоб в Конституционный Суд РФ и попробуем проследить, в каком направлении движется разрешение данной проблемы.

В Постановлении №11-П от 27.06.2000 по жалобе Маслова В.И. Конституционный Суд обозначил признаки, которыми должно обладать лицо, нуждающееся в правовой помощи. К ним отнесли:

1. реальное ограничение конституционного права лица, прежде всего на свободу и личную неприкосновенность;
2. уголовное преследование. [2]

Стоит отметить, что оба признака по смыслу теста были связаны предлогом «в связи», что конкретно ограничивает круг лиц, обладающих возможностью обратиться за квалифицированной юридической помощью.

В Определении от 20.12.2005г. №473-О по жалобе А.Ю. Корчагина данные признаки также отмечены, но уже в иной формулировке и в разных абзацах. Здесь налицо прогресс данного явления и увеличение численности субъектов, могущих рассчитывать на возможность реализации своего конституционного права.

Признак ограничения права на свободу и личную неприкосновенность больше не используется в Определении от 15.11.2007г. №924-О-О по жалобе



Д.Б. Козлова. Факт уголовного преследования может подтверждаться постановлением о возбуждении уголовного дела, осуществлением в отношении лица следственных действий, а также иными мерами.

В таком случае, право на помощь адвоката может быть обусловлена совершением в отношении лица процессуальных или оперативно-розыскных действий, направленных на изобличение его в совершении преступления (по аналогии с уголовно-процессуальным законодательством). Но стоит отметить, что при проведении безотлагательного мероприятия, адвокат может быть не привлечен в связи со спецификой осуществляемого оперативно-розыскного мероприятия. [3]

Соответственно, КС РФ сформировал довольно конкретную позицию, согласно которой предоставление квалифицированной юридической помощи не связано с формальным присвоением лицу статуса подозреваемого.

В связи с этим на сотрудников оперативных подразделений возлагается обязанность реализации данного положения с целью соблюдения принципа конституционности. Она может быть осуществлена как путем свободного выбора защитника для лица, подвергнутого уголовному преследованию, так и привлечением адвоката по назначению для участия в оперативно-розыскном мероприятии, вновь прибегая к аналогии с УПК РФ. Однако здесь мы сталкиваемся с новой проблемой или пробелом в законодательстве. Как было уже сказано, ФЗ «Об адвокатской деятельности» не предусматривает вариант участия адвоката на назначению в ОРД и, соответственно, не закрепляет вознаграждение за такую деятельность. Таким образом, реализация данного права возможна лишь через предоставление свободного выбора себе защитника по согласованию. [4]

Роль адвоката в защите прав и свобод человека и гражданина при осуществлении оперативно-розыскной деятельности нельзя преуменьшить. В ходе производства ОРМ могут быть допущены существенные нарушения, начиная с отсутствия законных оснований для их проведения и заканчивая



моральным и психологическим давлением на подозреваемого/обвиняемого [5] или оговором лицом, подвергнутым уголовному преследованию, должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность по различным мотивам.

Для недопущения возможного ущемления конституционных прав человека необходимо установить перечень обязанностей и полномочий адвоката при участии в осуществлении оперативно-розыскной деятельности. На наш взгляд, адвокату следует:

1. убедиться, что данная деятельность осуществляется уполномоченными законодательством субъектами (данный перечень утвержден ст.13 ФЗ «Об ОРД»);
2. знать полномочия должностных лиц, осуществляющих ОРД, чтобы проверить, не выходят ли они за их пределы;
3. проверить, направлено ли производимое мероприятие непосредственно на достижение цели раскрытия;
4. выяснить основание для проведения оперативно-розыскной деятельности и убедиться в его законности;
5. проверить, все ли требования, предъявляемые к данному ОРМ, соблюдены при его реализации.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод о том, что участие адвоката при проведении гласных оперативно-розыскных мероприятий играет важную положительную роль для всех ее субъектов: лица, в отношении которого ведется уголовное преследование, и должностного лица, осуществляющего ОРД. Это также поможет гражданам получить представление о своих правах и обязанностях, отчасти снимет лишнюю нагрузку по доведению ее до граждан с сотрудников уголовного розыска, даст дополнительные гарантии, для реализации которых законом предусмотрены соответствующие процессуальные механизмы, что в целом поднимет уровень доверия и уважения к правосудию.



Список литературы:

1. Кузнецов В.А., Кузнецова Е.В. Реализация Конституционного права несовершеннолетнего на квалифицированную юридическую помощь при проведении оперативно-розыскных мероприятий оперативными подразделениями органов внутренних дел // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2017. №2 (40). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/realizatsiya-konstitutsionnogo-prava-nesovershennoletnego-na-kvalifitsirovannuyu-yuridicheskuyu-pomosch-pri-provedenii-operativno>
2. Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 27.06.2000 № 11-П "По делу о проверке конституционности положений части первой статьи 47 и части второй статьи 51 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина В.И. Маслова" // Сайт Конституционного Суда РФ. URL: <http://doc.ksrf.ru/decisionKSRFDecision30320.pdf>
3. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 21.04.2011 № 580-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Панова Юрия Георгиевича на нарушение его конституционных прав статьей 6 Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности" // Сайт Конституционного Суда РФ. URL: <http://doc.ksrf.ru/decision/KSRFDecision63242.pdf>
4. Кузнецов В.А., Кузнецова Е.В. Реализация Конституционного права несовершеннолетнего на квалифицированную юридическую помощь при проведении оперативно-розыскных мероприятий оперативными подразделениями органов внутренних дел // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2017. №2 (40). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/realizatsiya-konstitutsionnogo-prava-nesovershennoletnego-na-kvalifitsirovannuyu-yuridicheskuyu-pomosch-pri-provedenii-operativno>
5. Глушков М.Р. К вопросу об участии адвоката в гласных ОРМ // Отрасли права. 2015. URL: <http://отрасли-права.рф/article/12159>