



**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, подвергшегося 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>