

Содержание:

image not found or type unknown



Введение

«Органы, осуществляющие ОРД, располагают большим арсеналом ограничений прав граждан по сравнению с теми, которые применяются в уголовном процессе, административном праве. Но в отличие от последних эти ограничения носят скрытый от граждан характер. Несмотря на это, в процессе ОРД существует механизм соблюдения прав и законных интересов личности при осуществлении ОРМ. Под обеспечением соблюдения конституционных прав граждан следует понимать четкое и неукоснительное следование нормам Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – ФЗ об ОРД), а также ведомственных нормативных актов, регламентирующих основания и порядок проведения оперативно-розыскных мероприятий, соблюдение условий и использование средств, исключающих необоснованное ограничение прав и свобод граждан.»[\[1\]](#)

Целью доклада выступает комплексный теоретико-правовой анализ соблюдения прав граждан при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий проведенный по следующим направлениям:

- всесторонний анализ правовых актов, действующих в Российской Федерации как источников правового регулирования гарантий соблюдения прав граждан при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий;
- рассмотрение проблем применения правовых норм, регулирующих соблюдение прав граждан при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий.

В рамках данных направлений предполагается решить следующие **задачи**:

- выявить тенденции развития норм, регулирующих гарантии соблюдения прав граждан при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий;
- определить понятие, значение, цели и задачи, основания и условия оперативно-розыскной деятельности согласно действующему законодательству и правоприменительной практике;

-рассмотрение проблемы соблюдения прав граждан при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий.

-изучение средств и методов, которые гарантируют соблюдение прав граждан при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий

Объектом анализа настоящей работы являются соблюдение прав граждан при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий как теоретическая категория и как правовое явление социальной действительности.

Основная часть

Глава 1.Обеспечение субъектами ОРД соблюдения прав и свобод человека и гражданина при осуществлении оперативно-розыскной деятельности

«Соблюдение прав и свобод человека при проведении ОРМ как одна из форм реализации права предполагает воздержание субъектов ОРД от совершения неправомерных действий, запрещенных оперативно-розыскным законодательством. Соблюдение правовых норм является одним из видов правомерного поведения лиц, проводящих ОРМ.»[\[2\]](#)

Таким образом, соблюдение прав и свобод человека выражается в том, что деятельность государственных органов и граждан основана на безусловном выполнении предписаний Закона об ОРД.

Особенности соблюдения прав и свобод заключаются в следующем:

-это пассивная форма поведения субъектов — воздержание от совершения неправомерных действий;

-это наиболее общая универсальная форма реализации права, охватывающая всех без исключения индивидуальных и коллективных субъектов;

-она касается главным образом правовых запретов; происходит в большинстве случаев естественно, никак не фиксируется.

« Соблюдение прав и свобод при осуществлении ОРМ обеспечивается:

-соблюдением субъектами ОРД неприкосновенности частной жизни, личной и семейной тайны, неприкосновенности жилища и тайны корреспонденции;

-недопущением осуществления ОРД для достижения целей и решения задач, не предусмотренных Законом об ОРД;

-запретом на осуществление действий, прямо запрещенных законом» [3](ч. 8 ст. 5 Закона об ОРД).

«Право граждан на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну» [4] конкретизировано в ч. 1 ст. 24 Конституции РФ, предусматривающей запрет на сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия. Запрет на разглашение таких сведений содержится в ч. 8 ст. 5 Закона об ОРД.

В соответствии с ч. 2 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» целью данного законодательного акта также является обеспечение защиты прав и свобод человека и гражданина при обработке его персональных данных, в том числе защита прав на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну.

При этом «под персональными данными понимается любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на основании такой информации лицу, в том числе его фамилия, имя, отчество, год, месяц, дата и место рождения, семейное, социальное, имущественное положение, образование, профессия, доходы и другая информация» [5](п. 1 ч. 1 ст. 3 указанного Закона).

Конституция и данный Закон защищают личность от несанкционированного сбора персональных данных, злоупотреблений при сборе, обработке и распространении сведений персонального характера, в том числе в сфере ОРД. Обязанность защиты персональных данных лица путем принятия необходимых организационных и технических мер возложена на операторов (ч. 1 ст. 19 Федерального закона «О персональных данных»).

Положения ч. 1 ст. 14 Закона определяют ограничения права субъектов персональных данных на доступ к этим данным в случаях:

«1) обработки персональных данных, в том числе полученных в результате оперативно-розыскной, контрразведывательной и разведывательной деятельности, которая осуществляется в целях обороны страны, безопасности государства и охраны общественного правопорядка;

2) обработки персональных данных органами, осуществляющими задержание субъекта персональных данных по подозрению в совершении преступления либо предъявляющими субъекту персональных данных обвинение по уголовному делу или применяющими к нему меру пресечения до предъявления обвинения.»[\[6\]](#)

Существенной правовой гарантией соблюдения прав и законных интересов личности при проведении ОРМ является установление уголовной ответственности за «нарушение неприкосновенности частной жизни (ст. 137 УК РФ), тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 138 УК РФ), неприкосновенности жилища»[\[7\]](#) (ст. 139 УК РФ).

Не допускается осуществление ОРД для достижения целей и задач, не предусмотренных Законом об ОРД. В данном Законе приведен исчерпывающий перечень целей (ст. 1) и задач (ст. 2) ОРД. В связи с этим противозаконными признаются действия по использованию сил, средств и методов ОРД для получения оперативно-розыскной информации в личных целях; в корыстных интересах для получения незаконного вознаграждения; в корпоративных интересах коммерческих структур для сбора информации о сотрудниках, конкуренте, партнерах по бизнесу; в целях корпоративного шантажа; для использования в незаконном рейдерстве (от англ. raider — участник налета); в целях компрометации руководящих лиц различного уровня; в иных целях, не имеющих отношения к борьбе с преступностью.

Органам, осуществляющим ОРД, запрещается:

-проводить ОРМ в интересах какой-либо политической партии, общественного или религиозного объединения;

-принимать негласное участие в работе федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, а также в деятельности зарегистрированных в установленном порядке и незапрещенных политических партий, общественных и религиозных объединений в целях оказания влияния на их характер деятельности;

-разглашать сведения, которые затрагивают неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, честь и доброе имя гражданина и которые стали известны в процессе проведения ОРМ, без согласия граждан, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами;

-подстрекать, склонять, побуждать в прямой или косвенной форме к совершению противоправных действий (провокация);

-фальсифицировать результаты ОРД.

Запрещено проведение ОРМ в интересах незапрещенных политических партий, зарегистрированных общественных и религиозных объединений, негласное участие в работе органов государственной власти в целях оказания влияния на характер их деятельности. Вместе с тем вполне оправдано осуществление ОРМ в отношении запрещенных или официально незарегистрированных политических партий и неформальных объединений для получения фактических данных об их противоправной деятельности (например, пресечение деятельности экстремистской организации — Федеральный закон от 25 июля 2002 г. N 114-ФЗ "О противодействии экстремистской деятельности" (с изменениями и дополнениями).

Должностным лицам, осуществляющим ОРД, также запрещено разглашать сведения, полученные в процессе проведения ОРМ, которые затрагивают конституционные права граждан, их честь и доброе имя. Запрет распространяется не только на должностных лиц, осуществляющих ОРД, но и на других лиц, которые оказывали содействие правоохранительным органам, в том числе на конфиденциальной основе. Так, «лица, оказывающие конфиденциальную помощь, обязаны сохранять в тайне сведения, ставшие им известными в ходе проведения ОРМ» [\[8\]](#)(ч. 1 ст. 17 Закона об ОРД).

Под разглашением информации понимается ее сообщение лицам, которые такой информацией не владеют. Информация может быть разглашена как лично оперативным сотрудником, так и опосредованно с использованием лиц, осведомленных о ней, СМИ, компьютерных сетей.

Распространение информации, порочащей честь, достоинство и деловую репутацию гражданина, может быть связано не только с нравственными страданиями конкретного физического лица, но и с утратой финансовых и хозяйственных связей юридическими лицами.

Запрет на осуществление провокации вполне оправдан, поскольку в обществе исторически с сыском отождествляли политику, предательство и провокацию.

«В юридической деятельности под провокацией понимается подстрекательство, побуждение отдельных групп, организаций к действиям, которые могут повлечь за собой тяжкие последствия. При провокации другое лицо склоняется к совершению

преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом. Провокатор не только осознает, что склоняет другое лицо к преступлению, но и желает достичь данной цели незаконным способом.

Несмотря на то что уголовная ответственность за провокацию предусмотрена только по одному составу — провокация взятки либо коммерческого подкупа (ст. 304 УК РФ), ее осуществление возможно при изобличении лиц в хранении наркотиков, боеприпасов, карманных кражах и других преступлениях»[\[9\]](#).

Сотрудникам оперативных подразделений при проведении ОРМ запрещено фальсифицировать результаты ОРД. При фальсификации осуществляется не подделка оперативно-служебных документов, а искажение их содержания в интересах лица, проводящего ОРД. Наиболее часто это осуществляется путем внесения неоговоренных дописок, подчисток, травления и смывания или составления документа, правильного по форме, но имеющего элементы полного или частичного несоответствия действительным фактам (например, путем искажения порядка проведения ОРМ или его реальных результатов и др.). Как правило, фальсификации подвергаются документы, которые в дальнейшем могут быть источником доказательств или могут внести изменения в результаты расследования.

Уголовное законодательство предусматривает «ответственность за служебный подлог (ст. 292 УК РФ) и фальсификацию доказательств» [\[10\]](#)(ст. 303 УК РФ).

Заключение

Общими условиями ограничения прав и свобод человека и гражданина при осуществлении ОРД являются: возможность определенных ограничений прав и свобод личности, условия и процедура их осуществления в обязательном порядке должны быть предусмотрены в Конституции РФ и федеральных законах; в нормативно-правовых актах, регламентирующих деятельность органов, наделенных правом осуществлять ОРД, на них должна быть возложена обязанность обосновывать перед судом необходимость тех или иных ограничений; в структуре государства необходима система социального контроля за законностью принимаемых мер принуждения. Личность, ограничиваемая в правах и свободах, должна иметь возможность в судебном порядке оспорить законность принятых к ней мер; закон должен предусматривать меры ответственности за умышленное и необоснованное нарушение личных и иных прав человека и

гражданина.

Защита прав и свобод человека и гражданина должна пониматься не только как пассивное ограждение личности от противоправных посягательств, но и как активное их недопущение, а также восстановление нарушенных прав.

«Органы (должностные лица), осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, при проведении оперативно-розыскных мероприятий должны обеспечивать соблюдение прав человека и гражданина на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, неприкосновенность жилища и тайну корреспонденции.

(часть первая введена Федеральным законом от 05.01.1999 N 6-ФЗ)

Не допускается осуществление оперативно-розыскной деятельности для достижения целей и решения задач, не предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Лицо, полагающее, что действия органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, привели к нарушению его прав и свобод, вправе обжаловать эти действия в вышестоящий орган, осуществляющий оперативно-розыскную деятельность, прокурору или в суд.

Лицо, виновность которого в совершении преступления не доказана в установленном законом порядке, то есть в отношении которого в возбуждении уголовного дела отказано либо уголовное дело прекращено в связи с отсутствием события преступления или в связи с отсутствием в деянии состава преступления, и которое располагает фактами проведения в отношении его оперативно-розыскных мероприятий и полагает, что при этом были нарушены его права, вправе истребовать от органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, сведения о полученной о нем информации в пределах, допускаемых требованиями конспирации и исключающих возможность разглашения государственной тайны. В случае, если будет отказано в предоставлении запрошенных сведений или если указанное лицо полагает, что сведения получены не в полном объеме, оно вправе обжаловать это в судебном порядке. В процессе рассмотрения дела в суде обязанность доказывать обоснованность отказа в предоставлении этому лицу сведений, в том числе в полном объеме, возлагается на соответствующий орган, осуществляющий оперативно-розыскную деятельность.

В целях обеспечения полноты и всесторонности рассмотрения дела орган, осуществляющий оперативно-розыскную деятельность, обязан предоставить судье по его требованию оперативно-служебные документы, содержащие информацию о сведениях, в предоставлении которых было отказано заявителю, за исключением сведений о лицах, внедренных в организованные преступные группы, о штатных негласных сотрудниках органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, и о лицах, оказывающих им содействие на конфиденциальной основе.

В случае признания необоснованным решения органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, об отказе в предоставлении необходимых сведений заявителю судья может обязать указанный орган предоставить заявителю сведения, предусмотренные частью четвертой настоящей статьи.

(в ред. Федерального закона от 02.12.2005 N 150-ФЗ)

(см. текст в предыдущей редакции)

Полученные в результате проведения оперативно-розыскных мероприятий материалы в отношении лиц, виновность которых в совершении преступления не доказана в установленном законом порядке, хранятся один год, а затем уничтожаются, если служебные интересы или правосудие не требуют иного. Фонограммы и другие материалы, полученные в результате прослушивания телефонных и иных переговоров лиц, в отношении которых не было возбуждено уголовное дело, уничтожаются в течение шести месяцев с момента прекращения прослушивания, о чем составляется соответствующий протокол. За три месяца до дня уничтожения материалов, отражающих результаты оперативно-розыскных мероприятий, проведенных на основании судебного решения, об этом уведомляется соответствующий судья.

(в ред. Федерального закона от 20.03.2001 N 26-ФЗ)

(см. текст в предыдущей редакции)

Органам (должностным лицам), осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, запрещается:

проводить оперативно-розыскные мероприятия в интересах какой-либо политической партии, общественного и религиозного объединения;

принимать негласное участие в работе федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, а также в деятельности зарегистрированных в установленном порядке и незапрещенных политических партий, общественных и религиозных объединений в целях оказания влияния на характер их деятельности;

разглашать сведения, которые затрагивают неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, честь и доброе имя граждан и которые стали известными в процессе проведения оперативно-розыскных мероприятий, без согласия граждан, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами;

подстрекать, склонять, побуждать в прямой или косвенной форме к совершению противоправных действий (провокация);

(абзац введен Федеральным законом от 24.07.2007 N 211-ФЗ)

фальсифицировать результаты оперативно-розыскной деятельности.

(абзац введен Федеральным законом от 24.07.2007 N 211-ФЗ)

При нарушении органом (должностным лицом), осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, прав и законных интересов физических и юридических лиц вышестоящий орган, прокурор либо судья в соответствии с законодательством Российской Федерации обязаны принять меры по восстановлению этих прав и законных интересов, возмещению причиненного вреда.

Нарушения настоящего Федерального закона при осуществлении оперативно-розыскной деятельности влекут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.»[\[11\]](#)

Список использованных нормативно-правовых актов

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ.

2. "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 08.06.2020)

3. Федеральный закон от 12.08.1995 N 144-ФЗ (ред. от 02.08.2019) "Об оперативно-розыскной деятельности"

4. Федеральный закон "О персональных данных" от 27.07.2006 N 152-ФЗ (последняя редакция)

Научная литература :

4. Котин В.П. Провокация взятки (К проблеме совершенствования законодательства) // Государство и право. 2018 № 2.

5. Комлев, В.Н. О проводимых полицией гласных оперативно-розыскных мероприятиях / В. Н. Комлев // Рос. следователь. — 2019. — № 19.

1. Комлев, В.Н. О проводимых полицией гласных оперативно-розыскных мероприятиях / В. Н. Комлев // Рос. следователь. — 2019. — № 19. [↑](#)

2. Комлев, В.Н. О проводимых полицией гласных оперативно-розыскных мероприятиях / В. Н. Комлев // Рос. следователь. — 2019. — № 19. [↑](#)

3. Федеральный закон от 12.08.1995 N 144-ФЗ (ред. от 02.08.2019) "Об оперативно-розыскной деятельности" [↑](#)

4. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. [↑](#)

5. Федеральный закон "О персональных данных" от 27.07.2006 N 152-ФЗ (последняя редакция) [↑](#)

6. Федеральный закон "О персональных данных" от 27.07.2006 N 152-ФЗ (последняя редакция) [↑](#)

7. "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 08.06.2020) [↑](#)
8. Федеральный закон от 12.08.1995 N 144-ФЗ (ред. от 02.08.2019) "Об оперативно-розыскной деятельности" [↑](#)
9. Котин В.П. Провокация взятки (К проблеме совершенствования законодательства) // Государство и право. 2018 № 2. [↑](#)
10. "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 08.06.2020) [↑](#)
11. Федеральный закон от 12.08.1995 N 144-ФЗ (ред. от 02.08.2019) "Об оперативно-розыскной деятельности" [↑](#)