

Проблемы правового обеспечения безопасности личности, общества и государства: сборник статей по материалам ежегодной международной научно-практической конференции / коллектив авторов; под ред. С. А. Полякова. – Новосибирск: Изд-во НГТУ, 2015. – 577 с. – С. 561-567 (статья)

Хлус А.М.

НОВАЦИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ В СФЕРЕ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Хлус А.М. (анг.)

НОВАЦИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ В СФЕРЕ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ (анг.)

***Аннотация:** в статье анализируются нормы нового закона Республики Беларусь «Об оперативно-розыскной деятельности», принятого Национальным собранием Республики Беларусь 15 июля 2015 года. Обращается внимание на ряд имеющихся в законе новаций. Законодателем раскрыто содержание ряда терминов, которые используются в оперативно-розыскной деятельности. Рассмотрен расширенный перечень задач, стоящих перед органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность. Проанализированы изменения, внесенные в наименование и систему оперативно-розыскных мероприятий. Указывается на проблемы обеспечения прав и свобод граждан в сфере оперативно-розыскной деятельности.*

***Ключевые слова:** закон, оперативно-розыскная деятельность, оперативно-розыскное мероприятие, права граждан.*

***Аннотация:** в статье анализируются нормы нового закона Республики Беларусь «Об оперативно-розыскной деятельности», принятого Национальным собранием Республики Беларусь 15 июля 2015 года. Обращается внимание на ряд имеющихся в законе новаций. Законодателем раскрыто содержание ряда терминов, которые используются в оперативно-розыскной деятельности. Рассмотрен расширенный перечень задач, стоящих перед органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность. Проанализированы изменения, внесенные в наименование и систему оперативно-розыскных мероприятий. Указывается на проблемы обеспечения прав и свобод граждан в сфере оперативно-розыскной*

деятельности. (анг)

Ключевые слова: закон, оперативно-розыскная деятельность, оперативно-розыскное мероприятие, права граждан. (анг)

Новый закон Республики Беларусь «Об оперативно-розыскной деятельности» принят Национальным собранием Республики Беларусь 15 июля 2015 года (далее Закон об ОРД – 2015). В данном законе более полно раскрывается содержание и порядок осуществления оперативно-розыскной деятельности (далее ОРД), регулируются правоотношения, возникающие при ее осуществлении, и имеется много новшеств, существенно отличающих его от закона Республики Беларусь «Об оперативно-розыскной деятельности» принятого 9 июля 1999 года (далее Закон об ОРД – 1999). Значительно отличаются сравниваемые законы по количеству статей. В новом законе 72 статьи, а в Законе об ОРД – 1999 содержалось 26 статей. Это свидетельствует о тщательной разработке на законодательном уровне проблемных вопросов ОРД.

В Законе об ОРД – 2015 легализуется ряд терминов, которые ранее не использовались в открытой печати. В обиход вводится понятие «гражданин, оказывающий или оказывавший содействие на конфиденциальной основе органу, осуществляющему ОРД», по сути раскрывающее агентурный метод, применяемый в ОРД. Раскрывая содержание данного термина, законодатель утверждает, что в качестве субъекта, с которым устанавливается сотрудничество, выступает *гражданин* (курсив мой – А.Х.), привлеченный к сотрудничеству на конфиденциальной основе, который, не являясь должностным лицом органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, участвует или участвовал на конфиденциальной основе в оперативно-розыском мероприятии (далее ОРМ) либо содействует или содействовал на конфиденциальной основе его подготовке и (или)

проведению по заявлению гражданина в соответствии с Законом об ОРД – 2015. По всей видимости, законодатель не учел то обстоятельство, что в процессе ОРД конфиденциальное сотрудничество может быть установлено не только с гражданами государства, но и с иностранными гражданами, а также лицами без гражданства. Вместе с тем, в дальнейшем в законе указывается, что сотрудничество с гражданами устанавливается «на конфиденциальной основе, независимо от их гражданства, национальности, пола, имущественного, социального и должностного положения, образования, принадлежности к общественным объединениям, отношения к религии и политических убеждений» (ст. 51 Закона об ОРД – 2015). Сотрудничество с такими лицами может быть установлено на контрактной основе. Под контрактом понимается договор о содействии на конфиденциальной основе, заключаемый органом, осуществляющим ОРД, с гражданином в соответствии с Законом об ОРД – 2015.

Закон запрещает органам, осуществляющим ОРД привлекать к сотрудничеству на конфиденциальной основе по контракту депутатов Палаты представителей Национального собрания Республики Беларусь, членов Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь, депутатов местных Советов депутатов, судей, прокурорских работников, следователей, адвокатов, священнослужителей и полномочных представителей религиозных организаций (ст. 51 Закона об ОРД – 2015). Данная формулировка не представляется четкой, предусматривающей строгий запрет, так как конфиденциальное сотрудничество может устанавливаться и без заключения контракта. При этом сотрудничество может иметь открытую и скрытую форму. В последнем варианте конфиденгент используется «вслепую» в качестве агента влияния. Такое сотрудничество гражданина с органом, осуществляющим ОРД, никакими документами не подтверждается и практически не доказуемо.

Новый закон раскрыл содержание понятия «легендированная организация». Под данным термином понимается «организация, созданная органом, осуществляющим ОРД, для выполнения задач ОРД, либо иная организация, используемая органом, осуществляющим ОРД, для выполнения задач ОРД с сохранением в тайне такого использования» (ст. 2 Закона об ОРД – 2015).

Закон исключил имевшееся в Законе об ОРД – 1999 противоречие с Уголовно-процессуальным кодексом Республики Беларусь (далее УПК) в вопросе «результаты ОРД – материалы ОРД». В новом законе используется термин «материалы ОРД», под которыми понимаются оперативно-служебные документы и материальные носители информации, содержащие порядок проведения ОРМ и сведения, полученные при их проведении, а также иные сведения и документы, полученные при осуществлении ОРД. Раскрыто содержание понятия «оперативно-служебные документы», к которым относятся постановление о проведении ОРМ, специальное задание, справка, рапорт, акт, письменный запрос органа, осуществляющего ОРД, и иные документы, образующиеся при осуществлении ОРД. В их числе назван и протокол ОРМ. Упоминание протокола ОРМ в числе оперативно-служебных документов свидетельствует об унификации положений Закона об ОРД с УПК Республики Беларусь. В ст. 99 УПК указано, что источниками доказательств являются протоколы ОРМ. Но упоминается только одно ОРМ – о прослушивании и записи переговоров, осуществляемых с использованием технических средств связи, и иных переговоров с приложением соответствующей записи прослушивания. В связи с этим остается открытым вопрос: какие ОРМ оформляются посредством составления протокола?

В Законе об ОРД – 2015 расширен перечень задач ОРД. В числе новых задач, закрепленных в законе, названы следующие:

1) установление персональных данных граждан, которые погибли (умерли), а также граждан, которые в силу состояния здоровья или возраста не могут сообщить о себе сведения;

2) установление имущества, которое подлежит или может подлежать аресту в уголовном процессе;

3) обеспечение безопасности граждан, оказывающих или оказывавших содействие на конфиденциальной основе органам, осуществляющим ОРД, и их близких, а также сохранности их имущества от преступных посягательств, обеспечение безопасности иных граждан;

4) сбор сведений для принятия решений о допуске граждан к государственным секретам, к работам, связанным с эксплуатацией объектов, представляющих повышенную опасность для жизни и здоровья граждан и окружающей среды, к участию в ОРД, к содействию на конфиденциальной основе органам, осуществляющим ОРД.

Законодатель раскрыл содержание принципов ОРД. В качестве основных принципов ОРД, согласно закона, названы принципы законности, соблюдения прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов организаций, конспирации, проведения ОРМ гласно и негласно.

Принцип законности предполагает соблюдение Конституции Республики Беларусь, Закона об ОРД - 2015 и иных актов законодательства.

Государство гарантирует соблюдение прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов организаций при осуществлении ОРД (ст. 7 Закона об ОРД-2015). Данная гарантия проявляется посредством установления обязанностей органов, осуществляющих ОРД, определения порядка проведения ОРМ, надзора и контроля за ОРД.

В Законе об ОРД-2015 отсутствует определение понятию «конспирация», отражающему важнейший принцип практической

деятельности в сфере ОРД. С позиции теоретической науки под конспирацией понимается «предъявляемая законодателем система требований и условий их реализации, направленная на сохранение в тайне информации об ОРД, выход которой из владения оперативно-розыскного органом может нанести ущерб этой деятельности»¹. Вместе с тем, новый закон раскрывает содержание конспирации. Согласно статьи 8 ОРД осуществляется с сохранением в тайне сведений:

- об организации, тактике, силах, средствах, методах, планах ОРД, применяемых при выполнении задач ОРД органами, осуществляющими ОРД;

- об оказании гражданами содействия органам, осуществляющим ОРД;

- о гражданах, оказывающих или оказывавших содействие на конфиденциальной основе органам, осуществляющим ОРД;

- об организациях в связи с осуществлением ОРД;

- о должностных лицах органов, осуществляющих ОРД, которые участвуют или участвовали в оперативном внедрении, штатных негласных сотрудников, а также об иных должностных лицах органов, осуществляющих ОРД, в соответствии с актами законодательства;

- о проводимых органами, осуществляющими ОРД, ОРМ и об иной осуществляемой ими деятельности при выполнении задач ОРД.

Принцип проведения ОРМ гласно и негласно предполагает уведомление либо не уведомление должностным лицом органа, осуществляющего ОРД, гражданина, в отношении которого оно проводится. При гласном осуществлении ОРМ требуется получение согласия гражданина на его проведение.

Изменен в Законе об ОРД – 2015 перечень ОРМ. Ранее именовавшийся «опрос граждан» теперь называется «оперативным опросом». А такое

¹ Шумилов, А.Ю. Курс основ оперативно-розыскной деятельности: учеб. для вузов / А. Ю. Шумилов. – 2-е изд., испр., доп. и перераб. – М.: Издательский дом Шумиловой И.И., 2007. – С. 24.

мероприятие как «обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств» названо «оперативным осмотром». При этом сущность этих ОРМ не менялась. Точнее отражена сущность ОРМ под названием «оперативное отождествление». Ранее оно именовалось как «отождествление личности». В действительности объектами отождествления являлись не только физические лица, но и иные материальные объекты. Серьезные преобразования коснулись таких ОРМ как прослушивание телефонных переговоров и снятие информации с технических каналов связи. Они объединены под общим названием «контроль в сетях электросвязи». На наш взгляд данное наименование не точно отражает сущность данного мероприятия, так как охватываемое им мероприятие под названием «снятие информации с технических каналов связи» предполагает любые технические каналы связи, которые выходят за рамки сетей электросвязи. Поэтому целесообразно именовать такое комплексное мероприятие как «контроль за техническими каналами связи».

Одним из наиболее сложных вопросов является соблюдение прав и свобод граждан в сфере ОРД. Не остался он без внимания и в новом законе. Однако, имевшие ранее проблемы не устранены.

Статья 10 Закона об ОРД – 2015 предусматривает права и обязанности граждан в связи с осуществлением ОРД. При этом охватывается правовой статус как граждан, которые оказывают (оказывали) содействие органам, осуществляющим ОРД, так и граждан, в отношении которых проводятся или проводились ОРМ. Граждане, в отношении которых проводились ОРМ имеют право на ознакомление с полученными о них сведениями в случаях, если в отношении их в возбуждении уголовного дела отказано, или производство по уголовному делу прекращено, или прекращено уголовное преследование в связи с отсутствием общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, или в связи с отсутствием в их

деяниях состава преступления, или судом вынесен оправдательный приговор и эти граждане располагают сведениями о проведении в отношении их ОРМ и полагают, что действия органов, осуществляющих ОРД, привели к нарушению или ограничению их прав, свобод и законных интересов.

Данная статья закрепляет порядок реализации конституционных прав гражданина на получение полной и достоверной информации о деятельности государственных органов (ч. 1 ст. 34 Конституции Республики Беларусь) и на ознакомление с материалами, затрагивающими его права и законные интересы (ч. 2 ст. 34 Конституции Республики Беларусь).

Рассматриваемая статья определяет возможность: во-первых, ознакомления заинтересованных лиц с информацией, собранной оперативно-розыскными подразделениями, а во-вторых, восстановления нарушенных прав и свобод путем обжалования незаконных действий должностных лиц, проводивших ОРМ, в вышестоящий орган, прокурору или в суд.

Право обжалования незаконных действий должностных лиц, проводивших ОРМ, не предполагает свободу выбора государственного органа, куда можно первоначально обращаться. Во всех ситуациях порядок одинаков: вначале жалоба (заявление) подается в вышестоящий орган, а затем, в случае ее неудовлетворения, прокурору или в суд. Такой механизм реализации права граждан на жалобу, регламентированный нормами права и общепризнанный в иных сферах деятельности, для ОРД не является совершенным. Объясняется это ничем не ограниченным «усмотрением» органов, осуществляющих ОРД.

Не менее существенным является вопрос о субъектах, которым предоставлено право обжалования. Формально это право предоставляется любому лицу, полагающему, что действия органов, осуществляющих ОРД, привели к нарушению или ограничению его прав и свобод. На практике

осуществить это право невозможно, потому что негласный характер ОРД лишает лицо возможности привести конкретные факты в свою защиту, объективно оценить и доказать объем допущенных нарушений.

Обращение лица в связи с нарушением прав и свобод должно быть, согласно Закона об ОРД, основано на сведениях о проведении в отношении его ОРМ. Таковыми могут быть обнаружение заинтересованным лицом, например, наружного наблюдения, технических устройств, обеспечивающих прослушивание переговоров и т.д. В противном случае жалоба заинтересованного лица может стать бездоказательной, а ее удовлетворение зависит от того, насколько она будет обоснованной и мотивированной.

Возможность истребовать от органа, осуществляющего ОРД, сведения о полученной о конкретном лице информации в значительной степени ограничена. Право получить такую информацию, согласно статьи 10 Закона об ОРД - 2015, предоставляется лицам, виновность которых в совершении преступления не доказана в установленном законом порядке. Как пояснено в Законе об ОРД - 2015, в отношении которых: 1) в возбуждении уголовного дела отказано; 2) уголовное дело прекращено в связи с отсутствием: а) общественно опасного деяния; б) состава преступления; 3) судом вынесен оправдательный приговор.

Реализация права на обжалование ограничивается препятствием объективного характера. Для обжалования действий органа, осуществлявшего ОРД, необходимо знать ведомственную принадлежность оперативного подразделения. Но кто гражданину, полагающему, что при осуществлении ОРД нарушены его права, сообщит об этом. Не может знать заинтересованное лицо и «вышестоящий орган», куда следует обращаться с жалобой (заявлением) на действия органа, осуществлявшего в отношении его ОРМ².

² Хлус, А.М. Гарантии соблюдения прав и свобод граждан в сфере оперативно-розыскной деятельности и роль правоохранительных органов в их обеспечении / Право и демократия.

Вместе с тем статья 50 Закона об ОРД – 2015 отражает полярно конкурирующие интересы. Согласно этой статье, материалы ОРД могут не предоставляться, если их использование создает угрозу сохранению в тайне сведений о гражданах, оказывающих или оказывавших содействие на конфиденциальной основе органам, осуществляющим ОРД, должностных лицах органов, осуществляющих ОРД, которые участвуют или участвовали в оперативном внедрении, штатных негласных сотрудниках, разглашения сведений об организации и тактике проведения ОРМ, содержащих государственные секреты, кроме случаев, когда сведения об указанных гражданах предаются гласности в соответствии с Законом об ОРД - 2015 и иными законодательными актами, или есть угроза сохранению в тайне сведений о факте проведения ОРМ, проводимых негласно, до выполнения задач ОРД. Следовательно, ознакомление гражданина с материалами ОРД, затрагивающими его интересы, возможно только в случае отсутствия препятствий, оговоренных в статье 50 Закона об ОРД – 2015. В связи с этим напрашивается вопрос: кто должен контролировать наличие или отсутствие этих препятствий?

Таким образом, принятый Закон об ОРД – 2015, наряду с новациями содержит положения, которые требуют дальнейшей правовой регламентации.

Литература:

1. Шумилов, А.Ю. Курс основ оперативно-розыскной деятельности: учеб. для вузов / А. Ю. Шумилов. – 2-е изд., испр., доп. и перераб. – М.: Издательский дом Шумиловой И.И., 2007.
2. Хлус, А.М. Гарантии соблюдения прав и свобод граждан в сфере оперативно-розыскной деятельности и роль правоохранительных органов в их обеспечении / Право и демократия. Сб. науч. трудов. Вып. 25. Минск, Изд. БГУ. – 2014.

ЗАЯВКА

на участие в конференции 23-27 октября 2015 г.
**«Проблемы правового обеспечения безопасности
личности, общества и государства»**
E-mail: ufngtu@gmail.com

1. Фамилия: Хлус
2. Имя: Александр
3. Отчество: Михайлович
4. Ученая степень: кандидат юридических наук
5. Ученое звание: доцент
6. Место работы: кафедра криминалистики, юридический факультет,
Белорусского государственного университета (г. Минск)
7. Должность: доцент кафедры криминалистики

8. Обратный адрес: Республика Беларусь, 220017, г. Минск, ул. Кунцевщина,
д.6, кв. 93
9. Телефон: (017) 315 15 61; 375 29 7007110 (моб.)
10. E-mail: hlus.home@mail.ru
11. Тема выступления: НОВАЦИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ В
СФЕРЕ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

12. НАИМЕНОВАНИЕ СЕКЦИИ «Актуальные проблемы уголовного права и
процесса, криминалистики, оперативно-розыскной деятельности и прокурорского
надзора»
Секретарь оргкомитета – Исаева Ольга Александровна

13. Участие: заочное

14. Необходимость бронирования гостиницы (сроки) -