

Хлус, А. М. Конституционные права и свободы граждан, их регламентация в иных законодательных актах и особенности реализации на практике / А. М. Хлус // Ценностная парадигма Основного Закона Республики Беларусь : материалы респ. науч.-практ. конф., 14 марта 2013 г., г. Минск / редкол. : Г.А. Василевич [и др.]. – Минск : Изд. Центр БГУ, 2013. – 148 с. – С. 92–95. (тезисы)

## КОНСТИТУЦИОННЫЕ ПРАВА И СВОБОДЫ ГРАЖДАН, ИХ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ В ИНЫХ ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫХ АКТАХ И ОСОБЕННОСТИ РЕАЛИЗАЦИИ НА ПРАКТИКЕ

А. М. Хлус

Белорусский государственный университет

Противодействие преступности на современном этапе предполагает использование методов оперативно-розыскной деятельности (далее ОРД). Полученная в результате этой деятельности информация способствует эффективному расследованию уголовных дел. Вместе с тем, в ходе ОРД затрагиваются права и свободы граждан, закрепленные Конституцией Республики Беларусь (далее – Конституция). [1] В поле зрения органов, осуществляющих ОРД, оказываются граждане, которые изначально не имели отношения к преступной деятельности либо подозрения в осуществлении такой деятельности не подтвердились. В связи с этим, нередко, складывается ситуация нарушения принципа законности. Должностные лица органов, осуществляющих ОРД, оправдывают свои действия крайней необходимостью. С их доводами можно согласиться, если в ходе ОРД имело место действительное предотвращение вреда (угрозы) личности, обществу или государству. В иных случаях наблюдается нарушение прав и свобод граждан, которые гарантированы Конституцией.

Государство гарантировало защиту прав и свобод человека и гражданина. Особое значение эти гарантии приобретают в сфере ОРД.

В целях сбора и систематизации сведений, органы, осуществляющие ОРД, создают и используют информационные системы, а также заводят дела оперативного учета. [2, ст. 15] Пределы и содержание этих «сведений» не уточняются, но анализ иных положений Закона Республики Беларусь «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – Закон об ОРД) позволяет сделать

вывод, что они, в большинстве случаев, касаются личности. По существу речь идет о сборе, накоплении и анализе информации о частной жизни физического лица и его персональных данных. Вместе с тем, никто не вправе требовать такую информацию от физического лица либо получать ее «иным образом помимо воли данного физического лица...». [3, ст. 18] Право на защиту от незаконного вмешательства в личную жизнь, в том числе от посягательства на тайну корреспонденции, телефонных и иных сообщений, на честь и достоинство гарантируется каждому статьей 28 Конституции.

Сбор и накопление информации о частной жизни и персональных данных, таким образом, существенно затрагивает интересы и конституционные права физического лица. Заведение дела оперативного учета, если оно касается подозрений в отношении конкретного лица, является, по сути, правовым основанием для сбора различной информации о нем, в том числе и о частной жизни. С этой точки зрения утверждение в части 6 статьи 15 Закона об ОРД о том, что «факт заведения дела оперативного учета не является основанием для ограничения конституционных прав и свобод, а также законных интересов личности», не отражает действительность, вводит в заблуждение и фактически освобождает правоприменителя от необходимости соблюдения судебных и иных гарантий прав и свобод и обеспечения законных интересов индивида, что противоречит положениям статей 21 и 59 Конституции.

В качестве одного из оснований заведения дела оперативного учета Закон об ОРД называет ставшие известными сведения о лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших преступления, если нет достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. [2, ст. 12] Фактически допускается усмотрение оперативно-розыскного органа при решении вопроса о начале оперативно-розыскного процесса. Закон об ОРД не требует обоснования этого решения, не обязывает учитывать и реализовывать возможности иных способов достижения цели.

Таким образом, рассматриваемая норма содержит прямое дозволение заводить дела оперативного учета при отсутствии достоверных данных о преступном деянии. При производстве оперативно-розыскных мероприятий

(далее – ОРМ) в отношении физических лиц, вполне достаточной признается мотивировка «для выяснения преступных намерений».

В некоторых случаях Закон об ОРД предусматривает обязательность прокурорского санкционирования проведения ОРМ. Санкция предусмотрена в отношении ОРМ, которые ограничивают такие конституционные права граждан, как право на тайну корреспонденции, телефонных и иных сообщений, передаваемых по техническим каналам связи, неприкосновенность жилища и иных законных владений граждан, осуществление слухового контроля. Всякое иное вторжение в частную жизнь и сбор персональной информации Закон об ОРД допускает без согласия и уведомления физического лица и без санкции прокурора, т. е. фактически бесконтрольно. При этом не регулируется ни характер, ни объем собираемой информации, что остается на усмотрение органа, осуществляющего ОРД. Такой подход противоречит положениям Закона Республики Беларусь «Об информации, информатизации и защите информации» (далее – Закон об информации).

В соответствии со статьей 18 Закона об информации, «сбор, обработка, хранение информации о частной жизни физического лица и персональных данных, а также пользование ими осуществляются с согласия данного физического лица...». Данное положение, противоречивое Закону об ОРД, соответствует конституционным принципам установления ограничений прав.

Анализ положений Закона об ОРД и информации, отраженной в открытых источниках по ОРД, [4, с. 345–379] указывает на тот факт, что некоторые ОРМ не связывают с нарушением конституционных прав и во всех случаях они не требуют санкции прокурора. В действительности и они, в ряде случаев, затрагивают конституционные права граждан и противоречат положениям Закона об информации.

Например, Закон об ОРД допускает опрос граждан в целях сбора, хранения и использования информации о частной жизни физического лица, а также наблюдение без проверки обоснованности этих действий и без санкции прокурора, а также при отсутствии достаточных признаков преступлений, по

которым предварительное следствие обязательно, что не соответствует положениям статей 25 и 28 Конституции.

Дело оперативного учета подлежит прекращению в случаях «решения конкретных задач оперативно-розыскной деятельности», а также при «установлении обстоятельств, свидетельствующих об объективной невозможности решения этих задач» (ст. 15 Закона об ОРД). При этом отсутствует ясность в понимании конкретных оснований, с которыми Закон об ОРД связывает обязательность оперативного подразделения, как прекратить дело и, соответственно, вмешательство в права и свободы физического лица, так и конкретные сроки, временные периоды, на которые такое вмешательство может быть оправдано. Нет препятствий и усмотрению должностных лиц оперативного подразделения продолжать негласное ограничение лица в правах неопределенно долгий срок, причем без какого-либо внешнего контроля в отношении данного оперативно-розыскного органа. С точки зрения соблюдения гарантий конституционных прав и свобод (ст. 59 Конституции) такое состояние не может быть допустимо.

Неограниченное усмотрение органов, осуществляющих ОРД, в решении вопроса о заведении, прекращении дела оперативного учета и передаче материалов для процессуального решения не соответствует принципу законности.

Таким образом, физические лица, в отношении которых собиралась информация об их причастности к совершению преступления, но она не нашла своего подтверждения, или оперативно-розыскной орган по иным причинам не счел целесообразным передачу материалов для вынесения процессуального решения, лишаются возможности защиты своих прав и интересов, оставаясь в подозрении неопределенно долгий срок. Более того, они остаются в неведении о самих фактах нарушения государственным органом их прав и свобод. Такое положение не может быть оправдано целями и соразмерностью допускаемых ограничений прав и свобод.

#### Список использованных источников:

1. Конституция Республики Беларусь 1994 года: с изм. и доп., принятыми на респ. референдумах 24 нояб. 1996 г. и 17 окт. 2004 г. – Минск: Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2013. – 64 с.
2. Об оперативно-розыскной деятельности: Закон Республики Беларусь от 09.07.1999 г. № 289-З: (ред. от 13.12.2011, № 325-З) // Консультант Плюс: Беларусь. [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2013.
3. Об информации, информатизации и защите информации: Закон Республики Беларусь от 10.11.2008 г., № 455-З // Консультант Плюс: Беларусь. [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2013.
4. Оперативно-розыскная деятельность : учебник / Под ред. К. К. Горяинова, В. С. Овчинского, А. Ю. Шумилова. М.: «ИНФРА-М», 2001. – 876 с.