

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение  
высшего образования  
«Тольяттинский государственный университет»  
Институт права  
(наименование института полностью)

Кафедра «Уголовное право и процесс»  
(наименование)

40.03.01 Юриспруденция  
(код и наименование направления подготовки, специальности)

Уголовно-правовой  
(направленность (профиль)/специализация)

## ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему «Правовая и нравственная основа оперативно-розыскной деятельности»

Студент

А.М. Коренной  
(И.О. Фамилия)

\_\_\_\_\_  
(личная подпись)

Руководитель

канд. юрид. наук, доцент, П.А. Кабанов  
(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

## Аннотация

Тема представленной бакалаврской работы «Правовая и нравственная основы оперативно-розыскной деятельности» связана с исследованием социально-значимых взаимоотношений между людьми.

Актуальность исследуемой темы обусловлена тем, что борьба с преступностью сегодня подразумевает использование самих оперативно-розыскных средств, которые носят бескомпромиссный и жесткий характер, но в лице государства, обеспечивающего проведение ОРД, необходимо использование борьбы в цивилизованных формах, которые основываются на выполнении законов, принципах гуманизма и справедливости.

Целью выпускной квалификационной работы является комплексное изучение состояния обеспечения прав и свобод человека и гражданина при проведении оперативно-розыскных мероприятий.

С учетом данной цели, были поставлены следующие задачи:

- раскрыть определение понятия «оперативно-розыскная деятельность»;
- провести анализ законодательства, составляющие основу оперативно-розыскной деятельности;
- проанализировать вопросы нравственной составляющей при проведении оперативно-розыскных мероприятий.

Объект исследования – общественные отношения, которые являются основой осуществления в ходе выполнения оперативно-розыскных мероприятий, а именно обеспечение прав и свобод гражданина и человека при проведении ОРД.

Предметом исследования являются нормативно-правовые акты, регламентирующие права и свободы человека и гражданина при проведении оперативно-розыскных мероприятий, а также практические результаты деятельности подразделений оперативных органов, которые законодательно наделены правом осуществления ОРД.

Теоретической основой исследования выступают статьи и публикации ученых, представленные научными трудами таких авторов, как Илларионова В.П, Аتماжитова В.М., Нагиленко, Б. Я, Чечетина А.Е., Черняка Е.Б, Шумилова А.Ю. и других.

Правовую основу работы составят положения Конституции РФ [8], Уголовный Кодекс РФ [21], Уголовно-процессуальный кодекс РФ [19], Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ, Закон «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации № 2506-1 от 13.03.1992 г, Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» [24].

В бакалаврской работе используются методы анализа нормативно-правовой базы, научной литературы:

- выявления логических противоречий в законодательстве при помощи анализа нормативных;
- исторический метод сравнения правовых норм законодательных актов РСФСР и России;
- анализ источников формально – юридических, которые использовались при написании дипломной работ;
- метод сравнительного анализа правовых норм для определения соответствия актов мировым стандартам;
- системный подход к анализу законотворчества в Российской Федерации.

Структура выпускной квалификационной работы включает введение, две главы, заключение, список используемой литературы и используемых источников.

## Оглавление

|   |    |
|---|----|
| Введение .....  | 5  |
| Глава 1 Правовая основа оперативно розыскной деятельности .....   | 7  |
| 1.1 Понятие и социальная ценность оперативно-розыскной деятельности:<br>исторический экскурс .....  | 7  |
| 1.2 Правовое регулирование оперативно-розыскной деятельности.....   | 15 |
| Глава 2 Нравственные основы осуществления оперативно-розыскной<br>деятельности.....   | 26 |
| 2.1 Правовая культура и ее значение в обеспечении прав и свобод человека и<br>гражданина в процессе реализации оперативно-розыскной деятельности .... | 26 |
| 2.2 Нравственность в системе обеспечения прав и свобод человека и<br>гражданина в процессе реализации оперативно-розыскной деятельности ....          | 32 |
| Заключение .....  | 38 |
| Список используемой литературы и используемых источников .....  | 42 |

## Введение

Тема представленной выпускной дипломной работы «Правовая и нравственная основы оперативно-розыскной деятельности» связана с исследованием социально-значимых взаимоотношений между людьми.

Актуальность исследуемой темы обусловлена тем, что борьба с преступностью сегодня подразумевает использование самих оперативно-розыскных средств, которые носят бескомпромиссный и жесткий характер, но в лице государства, обеспечивающего проведение ОРД, необходимо использование борьбы в цивилизованных формах, которые основываются на выполнении законов, принципах гуманизма и справедливости.

Целью выпускной квалификационной работы является комплексное изучение состояния обеспечения прав и свобод человека и гражданина при проведении оперативно-розыскных мероприятий.

С учетом данной цели, были поставлены следующие задачи:

- раскрыть определение понятия «оперативно-розыскная деятельность»;
- провести анализ законодательства, составляющие основу оперативно-розыскной деятельности;
- проанализировать вопросы нравственной составляющей при проведении оперативно-розыскных мероприятий.

Объект исследования – общественные отношения, которые являются основой осуществления в ходе выполнения оперативно-розыскных мероприятий, а именно обеспечение прав и свобод гражданина и человека при проведении ОРД.

Предметом исследования являются нормативно-правовые акты, регламентирующие права и свободы человека и гражданина при проведении оперативно-розыскных мероприятий, а также практические результаты деятельности подразделений оперативных органов, которые законодательно наделены правом осуществления ОРД.

Теоретической основой исследования выступают статьи и публикации ученых, представленные научными трудами таких авторов, как Илларионова В.П, Аتماжитова В.М., Нагиленко, Б. Я, Чечетина А.Е., Черняка Е.Б, Шумилова А.Ю. и других.

Правовую основу работы составят положения Конституции РФ [8], Уголовный Кодекс РФ [21], Уголовно-процессуальный кодекс РФ [19], Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ, Закон «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации № 2506-1 от 13.03.1992г, Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» [24].

В бакалаврской работе используются методы анализа нормативно-правовой базы, научной литературы:

- выявления логических противоречий в законодательстве при помощи анализа нормативных;
- исторический метод сравнения правовых норм законодательных актов РСФСР и России;
- анализ источников формально – юридических, которые использовались при написании дипломной работ;
- метод сравнительного анализа правовых норм для определения соответствия актов мировым стандартам;
- системный подход к анализу законотворчества в Российской Федерации.

Структура выпускной квалификационной работы включает введение, две главы, заключение, список используемой литературы и используемых источников.

## **Глава 1 Правовая основа оперативно розыскной деятельности**

### **1.1 Понятие и социальная ценность оперативно-розыскной деятельности: исторический экскурс**

Написание своей работы начну с определений, которые даются в юридической литературе и учебниках, что же такое ОРД.

«Оперативно-розыскная деятельность – это разновидность социально полезной человеческой деятельности, но не любой, а юридической, то есть часть опосредованной правом государственной властной деятельности компетентных государственных органов, нацеленной на выполнение социально полезных задач и функций» [10].

«Оперативно-розыскная деятельность представляет собой один из видов деятельности государства, которая осуществляется как гласно, так и негласно в интересах защиты государства и общества в целом» [24, с. 87]. Данный вид деятельности можно так же сравнить с разведывательной, сыскной деятельностью. К сыскной деятельности можно так же отнести работу частных детективов, алгоритм их деятельности схож с работой сотрудников силовых структур, но их работа направлена на отдельно взятого клиента, а также извлечение прибыли от их деятельности. Скрытые цели проводимых мероприятий направлены именно на «...обеспечение более эффективной защиты общества в целом, а также отдельных граждан в частности» [24, с. 67].

Очевидно, что, цель достигается с учетом «секретности» при осуществлении оперативной деятельности. Это основа, которая позволяет получить максимально полную и объективную информацию о возможных обстоятельствах, которые могут негативно отразиться на интересах общества и государства в целом. Обращаясь к научным источникам, литературе в целом, проводя анализ оперативно-розыскной деятельности, из этого следует, что сама разведка уходит корнями в далёкое прошлое. Из известных примеров истории зарождения ОРД следует рассмотреть следующее:

Из Библии, Ветхого завета известно, что были люди, которые занимались розыском, скрытым выведыванием, высматриванием, которых называли одним словом – «соглядатаи» [5]. Этот факт подробно описан в работе В.П. Илларионова «Синедрион и Кесарь против Иисуса Христа» [5]. В работе впервые анализируются события евангельской истории с использованием возможности правовой оценки доказательств.

Первые упоминания отдельных форм сыскной работы есть в «Русской Правде». Это – «гонение следа, свод, так же упоминаются «коллективные способы защиты соседских общин», такие как повальный обыск, присяга» [5].

Археологические находки подтверждают существование основ ОРД. На одной из найденных в Сирии сожженных табличек с надписями говорилось, что «правитель одного государства жалуется правителю другого о том, что он отпустил его соглядатаев, согласно уговору, но выкупа так за них и не получил» [5, с. 67]. У Плутарха, в его работах (480 год до нашей эры) указан факт того, «что происходило использование древними греками агентов из Персии, которых Александр Македонский засылал в лагерь противника для получения информации» [27]. «Прежде чем атаковать город в Сицилии во время второй пунической войны (III в. до н.э.), военный начальник послал туда своего агента, который подавал сигналы карфагенскому войску огнем и дымом, в результате чего город был взят без значительных потерь. Практически всегда Ганнибал впереди своей армии, вторгшейся в Италию, высылал десятки и сотни агентов для сбора сведений о римской армии и укрепленных местностях. Античные историки Полибий и Ливий рассказывают, что карфагенский полководец и сам не раз, надев парик и нацепив фальшивую бороду, проникал в римский стан для сбора разведывательной информации» [27].

Из источников известно, что в Российском государстве на протяжении столетий деятельность «полицейских органов осуществлялась приказами, вводами и указами, а деятельность их регламентировалась Судебником 1497 г., Соборным приказом 1649г» [12, с. 87]. К тому же, в VIII-IX веках были

найжены особые лица князя, принимавшие участия в поиске города и его окрестностей. «Следственная деятельность в царской России во многом была подчинена политической и экономической безопасности страны» [9, с. 89].

Петр Великий учредил Санкт-Петербургскую Полицейстерскую канцелярию в 1715 году, учредив регулярную полицию. В 1873-1881 гг. В 1908 г. был принят закон «Об организации сыскной части» [1, с. 156].

До 1914г. были разработаны и введены в действие Департаментом «Инструкции по организации и контролю внутреннего контроля в жандармерии и розыскных учреждениях» [4], согласно которым, классифицировать необходимо было на сельские и заводские, железнодорожные, тюремные [4].

Из вышеизложенного следует, что ОРД это не придуманный или изобретённый «сегодня и сейчас» вид деятельности, этот вид деятельности существует на протяжении многих веков. Правовое регулирование этого вида деятельности связано с развитием государственности, и как мы знаем, что сыск и судопроизводство уже регулировались едиными правовыми источниками [32].

Анализируя развитие оперативно-розыскной деятельности советского периода, то мы видим системную реорганизацию оперативных органов. Политический сыск расширяется, и усиливает возможности оперативно-розыскных мероприятий в уголовном законодательстве [32].

Обратившись к истории становления ОРД в Советский период можно выделить ряд самостоятельных периодов в правовом регулировании.

Первым этапом становления правового регулирования ОРД в Советской России можно отнести к 1918-1930 годам. Более точной даты по всей видимости нет. На это времена у ВЧК отсутствовал агентурный аппарат.

После президиума ВЧК в начале 1918 года, было принято решение о создании секретного аппарата. Спустя некоторое время ВЧК органы стали устанавливать негласное наблюдение группами лиц и организациями, входившими в состав антисоветских партий, при особо важных удобствах.

Оперативно-розыскную деятельность, которую проводили органы, были ОГПУ, ВЧК-ГПУ при НКВД РСФСР, оперативно-розыскные отряды рабоче-крестьянской милиции НКВД. В 1918 году до октября этого года, центральный аппарат уголовного отдела отсутствовал. Местные советы возглавляли оперативно-розыскные органы. В 1922 году криминальный отдел был выведен из состава полиции с созданием криминального отдела в центре.

Следующим шагом является принятие Указания по подсчету и конспирации, разработка контрреволюционных и антисоветских элементов по образцу Тайно-политотдела. Эта инструкция была опубликована: «Приказ ОГПУ № 298/175» от июля 1931 г. Как было установлено, правовое регулирование оперативно-розыскной деятельности подчинялось целям и задачам уголовно-репрессивной политики государства, т. е. боевые действия внутри страны с силами противника. «Органы, что выполняли оперативно-розыскную деятельность были НКВД, а ОГПУ вошло в его состав как Главное управление контрразведки Наркомата обороны СССР «СМЕРШ», МГБ, КГБ» [32].

Следующей фазой был период с 1953 по 1970-е годы, когда происходил постепенный отказ от консолидации, произвола в регламентах, которые тут же упрощались, - поисковая деятельность периода культа личности И.В. Сталина. В январе 1953 года ЦК КПСС издал постановление «Об органах МГБ». И снова органы госбезопасности вновь отделились от органов внутренних дел. В сентябре того же года «Особое совещание» было ликвидировано под МВД СССР [32]. Проводившие оперативно-розыскные мероприятия органы, в данной деятельности были МГБ-КГБ при Совете Министров СССР, МООП – МВД СССР. В это время формируются два разных отдела, которые в дальнейшем будут регулировать те же, по сути, оперативно-розыскные мероприятия.

Последним этапом Советской истории явился период стабилизации правового регулирования и одновременно время подготовки изменения и регламентации оперативно-розыскной деятельности. Созданные в 70-е годы

прошлого столетия правовые фундаментальные основы агентурной работы не менялись длительное время, практически до девяностых годов, хотя такая необходимость в этом была. Субъекты, которые осуществляли ОРД в тот момент времени, были «МВД, КГБ при Совете Министров СССР и союзных республик» [2].

Как видно из вышеизложенного, «...до 1992 года осуществлялась тактика и организация на основании подзаконных актов, ведомственных положений» [2]. Применение в борьбе с преступностью оперативно-розыскных мероприятий было предусмотрено только в «статье 118 ч. 1 УПК РСФСР» [20], где возлагались задачи по принятию мер по раскрытию преступлений и лиц, их совершивших. на органы следствия. В советское время в СССР оперативно-розыскные мероприятия осуществлялись на ведомственных подзаконных нормативных актах, которые в основе своей носили закрытый характер, а сами отдельные общие положения применения мер оперативно-розыскного характера определялись Уголовно-процессуальным кодексом и конечно же «Законом о милиции».

Верховным Советом СССР 13 марта 1992 года был принят Закон № 2506 «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации» [23] определяющий впервые на законодательном уровне, правовые и организационные основы этого вида правоохранительных действий. Как уже говорилось, «правовой основой оперативно-розыскной деятельности нужно понимать совокупность законодательных и иных нормативно-правовых актов, которые упорядочивают отношения, которые возникают в данной сфере» [1].

Как видим, сама эта основа сложна по своему составу и поэтому определяет собой нормы в правовой системе. По юридической силе и той роли, которую играют нормативные акты в регулировании следственной деятельности, различают такие виды, как международные, федеральные и межведомственные. Российская Федерация как субъект международного права, где Конституция Российской Федерации «признает преобладание норм международного права в регулировании общественных отношений» [8]

Требование правоохранительных организаций международного уровня, иностранных государств для проведения оперативно-розыскных мероприятий, может быть одним из поводов.

Результативность данного вида деятельности показывает прежде всего ее скрытый характер, что увеличивает возможности компетентных органов государственной власти в борьбе с преступностью. Не принимая во внимание закрытый характер работы оперативных подразделений правоохранительных органов, нормы международного права напрямую имеют отношение к регулированию общественных отношений в сфере оперативно-розыскной деятельности. Сюда можно отнести Договора, Конвенции, Соглашения о сотрудничестве государств в борьбе с незаконным оборотом оружия, наркотических средств, транснациональной организованной преступностью.

Нормативно – правовые акты, которые образуют федеральный уровень, можно разделить на несколько групп. Это прежде всего «Конституция» РФ [8], а также федеральные конституционные законы. Конституция РФ имеет «...высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории Российской Федерации» [8]. Отсюда следует, что, законы и иные нормативно-правовые акты, принимаемые в стране, «не должны противоречить Конституции» [8]. Об этом говорится в ч. 1, ст. 15. Глава Вторая Конституции Российской Федерации определяет, что «...основные права и свободы гражданина и человека», которые составляют основу правового положения личности в Российской Федерации» [8]. Часть.2, статьи .23 Конституции РФ, говорит, что «...каждый имеет право на тайну переписки, почтовых, телеграфных сообщений, телефонных переговоров» [8]. Но ограничение этого права может быть только по решению суд. Именно в себя включает право на неприкосновенность частной жизни. «По Конституции никто не вправе входить в него против воли нанимателей или собственников, кроме случаев, предусмотренных и определяемых федеральным законом на основании решения суда» [1], Закон «Об ОРД» [24] распространяется на те дела, связанные со здоровьем, правами и законными интересами др. лиц. Но,

согласно Конституции РФ, ч. 1 ст. 46 «каждому гарантируется судебная защита прав и свобод» [8]. В эту же систему можно так же добавить Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации № 1 ФКЗ от 31.12.1996 г» [25], с помощью которого осуществляется координация основных положений судебной системы, судейский статус, их полномочия в рассмотрении дел, связанных с ограничением конституционных прав и свобод граждан.

В следующей группе находится сам закон, точнее нормы закона «Об оперативно-розыскной деятельности» № 144-ФЗ от 12.08.1995» [24], эти нормы «фиксируют» систему гарантий законности при проведении оперативно-розыскных мероприятий.

В следующую группу нормативных актов включены так называемые иные нормативно – правовые акты, которые регулируют отношения в обществе, которые появляются в оперативно-розыскной деятельности. Происходит определение стратегии, задачи, компетенцию розыскных органов в борьбе с преступностью, формы и методы борьбы с уголовными проявлениями. Сюда можно отнести такие систематизированные нормативно правовые акты:

- Уголовный кодекс РФ [21];
- Уголовно-процессуальный кодекс РФ [19];
- Уголовно-исполнительный кодекс РФ [18];
- ФЗ № 5485 «О государственной тайне» 21.07.1993;
- ФЗ № 40 «О федеральной службе безопасности» 03.04.1995;
- ФЗ № 311 «О таможенном регулировании в Российской Федерации» 27.11.2010.

Рассматриваемый нами Федеральный закон №144-ФЗ от 12.08.1995 года представлен шестью главами и включает в себя двадцать три статьи. Они закладывают правовые основы оперативно-розыскной деятельности.

В главе первой рассматриваются «задачи, сущности, правовые основы, принципы, соблюдение гарантий свобод и прав человека и гражданина при осуществлении оперативно-розыскной деятельности».

Вторая – посвящена проведению оперативно-розыскных мероприятий. Глава уже раскрывает систему оперативно-розыскных мероприятий, условия проведения и основания. В её составе регламентированы основания и порядок судебного рассмотрения материалов об ограничении Конституционных прав и свобод человека при проведении розыскных мероприятий.

В третьей главе представлена система органов, которая проводит оперативно-розыскные мероприятия [22], определяется перечень их обязанностей. В главе третьей, в статье 15 идёт перечисление социальной основы и правовой защиты должностных лиц, уполномоченных на оперативно-розыскную деятельность [24].

В четвертой главе описана правовая основа предоставления гражданам помощи в органах, которые осуществляют оперативно-розыскные мероприятия. Социальная защита граждан, помогающих или содействующих проведению оперативно-розыскных мероприятий, занимает важнейшее место в этой главе [24].

В пятой главе рассказывается о финансовом обеспечении оперативно-розыскных мероприятий. Известно, что стабильное и достаточное финансирование оперативно-розыскной деятельности является одним из главнейших вопросов негласной работы всех органов, которые «занимаются и осуществляют оперативно-розыскную деятельность» [22].

И в завершении, шестая глава говорит о надзоре и контроле за оперативно-розыскной деятельностью, в частности, в ст.20 ФЗ № 144-ФЗ от 12.08.1995 [24]. В статье 1 Федерального закона № 144 от 12.08.1995г. «Об оперативно-розыскной деятельности» [24] определено, что «оперативно-розыскная деятельность это вид деятельности, осуществляемый гласно и негласно оперативными подразделениями государственных органов, уполномоченных на то Федеральным законом «Об оперативно-розыскной

деятельности», в пределах их полномочий посредством проведения оперативно-розыскных мероприятий в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств» [22]. В отдельном случае оперативно-розыскная деятельность не может быть антигуманной, а только гуманистической, потому что она направлена на защиту высших интересов гражданина и человека.

Таким образом, определяя понятие и социальную ценность оперативно-розыскной деятельности можно констатировать, что основным нормативно-правовым актом является Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» № 144-ФЗ от 12.08.1995 года [24], в котором впервые регламентировано определение понятия «оперативно-розыскных деятельность», «оперативно-розыскные мероприятия», подробно о которых пойдет речь в следующем параграфе.

## **1.2 Правовое регулирование оперативно-розыскной деятельности**

Важной составляющей демократической модернизации России стало конституционное закрепление «прав и свобод человека, как высшей ценности [8]. В настоящее время вопросы прав и свобод человека и гражданина являются самыми актуальными вопросами для всех граждан страны.

Оперативно-розыскная деятельность – это, по существу, единственный вид государственной правоохранительной деятельности, позволяющей на самых ранних этапах развития преступной деятельности выявить ее, предупредить наступление вредных последствий и пресечь преступление.

Кроме того, не следует забывать, что оперативно-розыскная деятельность достаточно эффективный инструмент проверки сообщений о преступлении, так как зачастую, даже при наличии повода к возбуждению

уголовного дела, установить и зафиксировать признаки преступления только уголовно-процессуальными мерами не представляется возможным [3].

Оперативно-розыскная деятельность определяется приемами и методами получения информации, где преимущественно «негласно достают информацию. Связано это с ограничением конституционных прав и свобод человека и гражданина. Помощь частных лиц, в том числе на конфиденциальной основе в нашей стране является предметом обсуждения и критики со стороны политиков, критиков, юристов, философов, правозащитников и простых граждан. Объяснение этому есть, все загадочное всегда вызывало и вызывает любопытство, а содержание предпосылок к злоупотреблениям становится предметом правового и морального осмысления.

Принципиальная оценка положений Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» была дана Конституционным судом Российской Федерации, который подтвердил конституционность положений Закона, дал его конституционно-правовое толкование, отмечает его правильное применение в правоприменительной практике [14].

С 12 августа 1995 г. вступил в силу Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности», содержащий новые правовые нормы и положения. В этом Законе уже предусмотрены и поставлены задачи, которые имеют связь с экологической, экономической военной безопасностью государства. Так же был принят перечень имущества, который подлежит конфискации. Вышесказанное перечислено частью 2 и 4 статьи 2 ФЗ № 144 от 12.08.1995 года. В статье 6 включены понятия контролируемой поставки, оперативного внедрения, оперативного эксперимента. В статье 7 Закона более конкретно раскрывается формулировка основания проведения оперативно-розыскных мероприятий, предусмотрены и введены новые основания проведения оперативно-розыскных мероприятий [24]. Закон, ранее действовавший «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации» от 13 марта 1992 г. № 2506 был ориентирован в основном на «сферу борьбы с

преступностью» [23, с. 89]. Изменения, внесенные в ст. 8 ФЗ № 144 разрешают осуществление оперативно-розыскных мероприятий, На основании решения суда можно снизить конституционные права граждан, но только «на основании решения суда», на это указывает ч. 2 ст. 8, а в части 3 этой статьи указано, что «в целях раскрытия особо тяжкого преступления допускается ...под судебным контролем» немедленное проведение оперативно-розыскных мероприятий [24].

В продолжение анализируемой нормы (статьи 8 данного Закона) можно также отметить, что введено правило о специфике проведения Федеральной службой безопасности оперативно-розыскной деятельности в области исполнения в хозяйствующих субъектов иностранных инвестиций, имеющие важное стратегическое значение. для обеспечения обороноспособности государства и национальной безопасности.

В части 1 статьи 11 показывает порядок направления оперативно-розыскных материалов следователю, следственному органу, суду, использования изменения условий результатов оперативно-розыскной деятельности.

После принятия данного Закона, в него неоднократно вносились поправки и изменения, ориентировочно тридцать два раза. Последнее дополнение и изменение состоялось 01.07.2021 года, Федеральным Законом № 252, который вносит изменения в часть седьмую статьи восемь [22].

Содержание оперативно-розыскной деятельности рассматривается во взаимосвязи субъекта и осуществляемых им действий с конкретным противопоставлением его объектам оперативно-розыскной деятельности. Оперативно-розыскная деятельность носит в какой-то степени характер «конфликта», или же различие «целей и интересов» субъектов и объектов деятельности. Целью первых значится выявление и предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также раскрытие лиц их совершивших. Цель вторых – избежать ответственности. Совокупность перечисленных и других положений определяет гарантии законности

деятельности субъектов и гарантии прав объектов оперативно-розыскных мероприятий. Эти гарантии в равной мере важны как первым, так и вторым.

Как я уже говорил, правовой основой следственной деятельности является совокупность правовых актов, регулирующих отношения, возникающие в сфере следственной деятельности. Основным правовым аспектом оперативно-розыскной деятельности раскрывается в Федеральном законе «Об оперативно-розыскной деятельности» [24]. В соответствии с Конституцией РФ и указанным выше Федеральным Законом, «министерства и ведомства, наделенные полномочиями по осуществлению ОРД, разрабатывают и издают подзаконные нормативные акты, регламентирующие её организацию и тактику» [24].

В интересах защиты прав и свобод человека, государство должно строго регламентировать вмешательство оперативной системы правоохранительных органов в законы о защите свободы и прав человека. «У каждого человека и гражданина есть право быть в курсе о правах государства по ограничению его прав и свобод, т.е. о причинах и условиях таких ограничений» [1].

В оперативно-розыскной деятельности особое место занимают закрепленные в конституции нормы, которые декларируют тот факт, что «...государство признает высшей ценностью самого человека, его права и свободы, равенство граждан перед закон, обеспечение прав и свобод, право на неприкосновенность...» и др. Это послужило поводом для принятия Федерального закона № 144-ФЗ от 12 августа 1995 г. «Об оперативно-розыскной деятельности» [24]. Ранее принятый, действующий ФЗ № 2506-1 «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации» от 13 марта 1992 года был направлен главным образом на сферу борьбы с преступностью, но он вносил мало конкретики, и при этом ряд его статей не «стыковались» с основным Законом – Конституцией РФ, принятой всеобщим голосованием 12 декабря 1993 года.

Из уже сказанного, «оперативно-розыскная деятельность это один из видов деятельности государственно-правового характера уполномоченных

федеральных органов исполнительной власти, которая защищает национальную безопасность, а также борется с преступностью». ОРД напрямую характеризует замысел виновных в преступлениях, их преступную среду и получение сведений о подготавливаемых, готовящихся, совершаемых и совершенных преступлениях. Всё это позволяет выявлять латентные преступления, а латентная преступность – это преступность, где сведения о которой не попали в официальные отчетные данные. Естественно, целью и задачами предупреждения преступлений есть факт выявления криминальных планов и посягательств, принятия оперативных мер, которые отнесены к недопущению реализации нарушения закона, а также устранению причин и условий, способствующих их реализации.

Рассматриваемый закон об ОРД является базовым определяющим документом, который систематизировал правовые нормы.

Возникает опасность при проведении оперативно-розыскной деятельности. «противоречия» общественных и профессиональных интересов. Осуществление профессионального интереса в определенных случаях противоречит интересам общества. Это «уважение прав и свобод личности, интересов общества и государства». Достаточно важно правильно связать эти интересы. Профессиональные интересы не должны воплощаться за счет интересов общества. Исходя из этого можно сделать вывод, что «...если профессиональный интерес становится «преобладающим», то он сразу же вступает в «противоречие» с общественным интересом», в этом случае общество начинает относиться к оперативно-розыскным подразделениям не как к своим «защитникам», а воспринимают как «враждебно используемые государственные органы», которые с точки зрения общественной морали пользуются неприемлемыми методами и средствами. При этом должно быть найдено такое сочетание профессиональных и общественных интересов, чтобы цель ОАС могла быть достигнута наиболее подходящими средствами. Как вариант этого может быть то, что граждане признают возможность использования средств при осуществлении оперативно-розыскных

мероприятий, но, с другой стороны, должны быть эти ресурсы «обширны и продуктивны для решения оперативно-розыскных задач» [4].

Есть специальный комплекс мероприятий, которые необходимы для эффективного осуществления оперативно-розыскной деятельности, который включает в себя организацию и содействие оперативно-розыскных подразделений, непрерывный оперативный контроль оперативного учета. Работа по раскрытию преступлений ведется во взаимодействии и координации всех подразделений системы МВД России и других правоохранительных органов. Что касается проблемы качества организации оперативно-розыскной деятельности, то считаю, что ее необходимо осматривать в свете требований времени, повышения эффективности защиты прав и свобод человека и гражданина. Построение работы по совершенствованию организации оперативно-розыскной деятельности заключается в динамике ее развития, деятельности, направленной на сопоставление задач, которые существуют или возникают, и стоят перед оперативными подразделениями органов внутренних дел, с допустимостью ее использования для улучшения нормативно-правовой базы положительного опыта ведомственной организации работ который уже имеется. Данный подход можно истолковать тем, что в научной литературе, посвященной теоретическим проблемам оперативно-розыскной деятельности и управленческим аспектам ее организации, последняя пользуется меньшим спросом. Только всесторонняя разработка проблемы, а не ее «изучение фрагментов» позволяет полностью охватить весь комплекс вопросов, недостатков и тем, которые возникают при осуществлении управленческой функции по отношению к деятельности, которая рассматривается. [30].

Выше в работе мы уже шла речь об организации агентурной работы. Рассмотрим правовые основы этого вида деятельности. Если ст. 17 ФЗ № 144-ФЗ от 12.08.1995 «Об оперативно-розыскной деятельности» говорит о «содействии граждан органам...», это не обязательное условие осуществления оперативно-розыскной деятельности и проведения оперативно-розыскных

мероприятий [22]. В этой статье речь идет о поддержании, а не о сотрудничестве с органами, выполняющими оперативно-розыскную деятельность. Поэтому разделение на лиц, взаимодействующих с оперативными подразделениями, противоречит положениям Закона. Таким образом, при организации оперативно-розыскных мероприятий, необходимо различать категории сотрудников по их функциональным способностям, где твёрдо бы просматривалась «целевая агентура», «маршрутная агентура», «агентура по линии работы».

При изучении рассматриваемого права мы обращаем внимание на такое понятие, как равенство всех перед законом. Включающая в себя все виды неприкосновенности отдельных категорий граждан ставит вопрос «об их связи» с конституционным «принципом равенства граждан перед судом и законом». Неофициальное равенство всех перед законом гласит, что существует «равенства прав человека и гражданина», «равные основания юридической ответственности за нарушение закона», «равенство юридических обязанностей граждан и иных лиц». Когда речь идет об оперативно-розыскной деятельности до криминального характера, давайте поговорим о соотношении иммунитета и принципа равенства перед законом без ущерба для равноправия с судом [1]. В Федеральном законе, статье 8 «Об оперативно-розыскной деятельности» [24] закреплён перед законом принцип равенства, в соответствии с которым «...гражданство, национальность, пол, место жительства, имущественное, должностное и социальное положение, членство в общественных объединениях, отношение к религии. и политические убеждения лиц не являются препятствием для проведения в отношении них оперативно-розыскных мероприятий» [24] на территории нашей страны. Возникает вопрос: «Почему ст. 144 «Об оперативно-розыскной деятельности» – это закрепление принципа [24] оперативно-розыскной деятельности, неужели нет упоминания о принципе равенства всех перед законом?»

Принимая во внимание указанный правовой пробел, полагаем поэтому, что законодателю было бы хорошо внести норму равенства всех перед законом в перечень деятельности оперативно-розыскных законов, предусмотренных «статьей 3 ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» [24]. Принцип «равенства всех перед законом» – смысл этого «заключён в том, что «... в отношении любого лица, при наличии строго определенных причин, оно может сделать то же самое, то есть применяются правила производства оперативно-розыскных мероприятий, обеспечивающие проведение оперативно-розыскных мероприятий».

Относительно «формального равенства» законодатель сделал следующую поправку: «...если федеральным законом не установлено иное» [8], а это может уже иметь исключения из правил. Если проанализировать Конституционные нормы РФ и многих федеральных законов, то вывод сам по себе напрашивается о наличии некоторых «отступлений» от «принципа равноправия» при проведении оперативно-розыскных мероприятий в отношении отдельных категорий граждан, таких как судьи, адвокаты, священники, депутаты, прокуроры [1].

При анализе вышеназванных понятий, делаем вывод что принципы не следует отождествлять с условиями, предъявляемыми организации деятельности в целом. Принципы обширнее на самом деле условий и правил. Они лежат в основе деятельности в то время, как требования и правила лишь от части включают идеи, заложенные в принципах, которые в свою очередь являются их физическим воплощением. «Правомерность установления государством определённых правовых преимуществ, которые не согласуются с принципом равенства всех перед законом – это вопрос и ныне является дискуссионным среди учёных» [17, с. 99].

Обращаясь к работе Руднева В.И., то можно проследить достаточно категоричную оценку о том, «что часть положений содержащих нормы об иммунитете является отступлением от конституционного принципа равенства всех граждан перед законом». «Потому мы исходим из принципа

регулирования соотношения двух дееспособных состязаний между системами правовых норм, общих и исключительных» [17, с. 146].

Специальное задержание, арест, уголовная ответственность лиц, выборных представителей, судей и других категорий граждан, обладающих неприкосновенностью, правовые нормы являются исключительными нормами [17]. Эти нормы перечислены в главе 52 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации. Таким образом, мы видим, что специфика уголовного процесса, проводимого ОРМ в отношении «отдельных категорий граждан», перечисленных в упомянутой выше главе УПК РФ, вытекает из «принципа равенства перед законом и судом». И этот факт, однако, вызывает много нареканий.

В оперативно-розыскной деятельности следует понимать под иммунитетом – «...законодательно определенные особенности из общего порядка действия правовых норм, дающие возможность определённым категориям лиц, принимающих участие в оперативно-розыскной деятельности, дополнительными гарантиями правовой защиты...» [1] и, конечно же, особые юридические льготы.

В связи с реализацией задач и функций на государственном уровне, не распространяются определенные правила на них. Примеров тому есть множество. Некоторые «граждане» усердно «работают», для получения «депутатской неприкосновенности». Предотвращение уголовной ответственности за проблемы с государственными закупками, которые возникают в результате их судебного преследования. Отсюда напрашивается вывод, что рост иммунитета является следствием нравственных требований, которые преследуют цели выполнения важных для государства и общества в целом задач, таких как оперативно-розыскные. Вопреки принципу равенства абсолютно всех перед законом- иммунитет не предоставляется.

Но это не повредит интегрировать принцип «равенства граждан» в реализацию оперативно-розыскные мероприятия, перечисленные в «Принципах оперативно-розыскных мероприятий» удалив из числа условий.

В результате проведенного исследования в первой главе можно сделать выводы и обобщений.

В первой главе данной работы нами были рассмотрены и исследованы социально-значимые понятия оперативно-розыскной деятельности от её исторического становления до наших дней. Как говорилось ранее в работе, приведены ряд примеров «конфликта интересов». Показаны на первый взгляд не совсем приметные, но очень значимые в законодательном поле некоторые имеемые пробелы в самом законодательстве, а также сюда можно добавить и сам основной Закон Российской Федерации – это Конституция (по вопросу иммунитетов).

Ряд положений, опираясь на которые можно сделать выводы о нравственном содержании этой деятельности зафиксированы в ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» [24]. К ним относятся:

- нравственной целью ОРД является защита жизни, здоровья, прав и свобод граждан и личности, обеспечение безопасности общества и государства в целом от преступного вмешательства.
- уважение и соблюдение прав и свобод человека и гражданина, запрет на разглашение сведений, затрагивающих неприкосновенность частной жизни, семейную и личную тайну, честь и достоинство гражданина и лица, сведения о котором стали известны в рамках ОРМ, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом [24].
- утверждение о том, что следственный порядок осуществляется лишь «в исключительных случаях, когда вопросы борьбы с преступностью не могут быть решены иными средствами (ст.8) [22]. Акцентируется внимание в этом положении на том, что «...использование средств оперативно-розыскная деятельность (далее по тексту ВКР – ОРД) считается чрезвычайным в силу их остроты и специфики [1].

Понятия оперативно-розыскной деятельности неразрывно связаны с её задачами. Это именно те поручения государства, которые выражены через

оперативно-розыскное законодательство РФ, посредством которых достигаются цели оперативно-розыскной деятельности.

В нормативно-правовых актах, специальной литературе отмечается, что важнейшей частью поставленных задач является выявление и раскрытие преступлений.

Задачами добывания информации о действии или бездействии, событиям несущими угрозу государству выполняется при сборе данных для урегулирования вопроса о разрешении лицам к определённым сферам деятельности, которые могут быть связаны с государственной тайной, обеспечению собственной безопасности тех органов, которые гарантируют проведение оперативно-розыскных мероприятий.

В оперативно-розыскной деятельности имеются как общие, так и отраслевые принципы.

## **Глава 2 Нравственные основы осуществления оперативно-розыскной деятельности**

### **2.1 Правовая культура и ее значение в обеспечении прав и свобод человека и гражданина в процессе реализации оперативно-розыскной деятельности**

Как мы уже отмечали актуальность темы исследования выражается в том, что борьба с применением оперативно-розыскных средств, имеет достаточно жесткий и бескомпромиссный характер и государство обязано соблюдать цивилизованные формы борьбы, созданных на основе гуманизма и справедливости.

В данной главе рассматривается вопрос реализации принципа соблюдения и соблюдения прав граждан и лиц при осуществлении оперативно-розыскной деятельности. Основой рассмотрения темы является «Конституция Российской Федерации» [8], законодательство РФ, область оперативно-розыскной деятельности и научные исследования в ней.

В восприятии общества ОРД имеет нравственно неоднозначную оценку как вид полезной деятельности. И это показывает такую двусмысленность, что эта деятельность связана:

- используются законспирированные (специфические) методы и средства борьбы с преступностью;
- ограничение прав и свобод личности;
- применяются принудительные меры.

Помимо конфликтов общественных, профессиональных и личных интересов и потребностей при реализации ОРМ, ее качественное проведение отражается на ходе расследования по конкретному уголовному делу. Осуществление профессиональной заинтересованности в раскрытии уголовных преступлений в определенных случаях противоречит интересам

общества (в интересах общества и государства) или личности (уважение прав и свобод человека и гражданина).

В соответствии со ст. 3 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12.08.1995 года № 144 (Далее – Закон № 114-ФЗ) «оперативно-розыскная деятельность основывается на конституционных принципах законности, уважения и соблюдения прав и свобод человека и гражданина, а также на принципах конспирации, сочетания гласных и негласных методов и средств» [4]. Согласно указанной статье обязательно необходимо соблюдать принцип «уважения и соблюдения...» [4] Основу для реализации статьи 3 Закона определяет статья 5 настоящего Закона № 144-ФЗ. Крайне важно соблюдать положения статьи 5 Закона № 144-ФЗ для признания ОРД легитимным видом государственной деятельности.

Практика гарантирования всех упомянутых в статье «прав и свобод» в главном обусловлена качеством системы законодательных общепризнанных мерок, которые «упростили» процессуальные аспекты их соблюдения при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий. В настоящее время статья 5 Закона предполагает необходимость важных дополнений, о чем в своей статье «Понятие оперативно-розыскной деятельности» Б.Я. Нагиленко указывает на данную статью как на статью, «имеющую декларативный характер» [11], а именно в части 1 статьи 5 Закона: «...должностные лица, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, должны обеспечить соблюдение прав лица и гражданина на неприкосновенность частной жизни при проведении оперативно-розыскной деятельности...» [11], в этом нет никакого нового механизма и наконец, повторение принципа оперативно-розыскной деятельности, утвержденного статьей 3 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» [11]. В части 1 статьи 5 Закона указаны своего рода ограничение перечня прав личности, нет упоминаний о свободе. Если сравнить ч. 1 и ч. 3 ст. 5 Закона, можно видеть, что в части первой конкретно показано: «...соблюдение прав человека должно быть обеспечено при проведении оперативно-розыскных мероприятий» [24]. В части 3 статьи 5

относится к действиям органов, проводящих оперативно-розыскные мероприятия, «...которые могут привести к нарушению прав человека» [10].

Анализ, проведенный экспертами-правоведами, позволяет сделать вывод о том, что «...необходимо рассматривать в деталях ст. 6 Закона 144-ФЗ» [6]. Органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, обязаны обеспечить «...уважение прав и свобод человека и гражданина» при проведении следственных действий и других действий, которые могут стать причиной их нарушения. Примером этого утверждения является факт, «...что при проведении ОРМ возможна утечка информации затрагивающей непосредственно неприкосновенность частной жизни, склонение лица к оказанию конфиденциального содействия с применением психологического воздействия» [6].

В своей монографии Чечетин А.Е. подчеркивает, «...что в части 1 статьи 3, статье 5 Закона законодатель употребил более широкий термин «мера». Поэтому из части 1 статьи 5 предложения Закона разумно исключить «...при проведении оперативно-розыскных мероприятий» [28].

Таким образом, поддерживая точку зрения большинства ученых, необходима конкретизация принципов Закона № 144-ФЗ, а именно «...целью оперативно-розыскной деятельности прежде всего является защита жизни и здоровья, прав и свобод гражданина и человека» [24]. Недопустимо защищая права одних, пренебрегать правами других лиц. Конституционным Судом Российской Федерации было дано определение того, что «...возможно распространение ОРМ на лиц, вступающих в контакты с объектом, в отношении которого осуществляются эти мероприятия постольку, поскольку задача ОРМ заключается в установлении преступных связей проверяемого лица, то есть тех, кто причастен к противоправной деятельности» [15].

При проведении оперативно-розыскных действий гарантия Конституционных прав личности имеет противоречивую природу, так как с одной стороны предполагает «защиту», а с другой стороны предполагает «оправданное ограничение». Следует, что при рассмотрении положение ст.1

Закона, о «...ограничение отдельных прав граждан в процессе оперативно-розыскной деятельности преследуется «публичными интересами»: - защитой жизни, здоровья, собственности, права и свободы человека, безопасность общества и государства от преступных элементов» [24]. Принимая во внимание, что ОРД нацелена на охрану конституционно признанных целей, значит и возможность ограничения отдельных прав отвечает конституционным требованиям. Данные правила уже закреплены рассматриваемым Законом, а в нём уже предусмотрены вероятности сдерживания прав и свобод граждан в деятельности служб, которые проводят оперативно-розыскные мероприятия.

Одной из проблем при разработке механизма, который обеспечивает права и свободы личности, есть проблема оснований и критерий воплощения оперативно-розыскных мероприятий либо их «препириания».

А.Е. Чечетин в своей монографии, говорит: «...В соответствии с положениями ст. 7 ФЗ об ОРД основания для проведения ОРМ являются общими для любого из них и не зависят от того, ограничивают они конституционные права граждан или нет» [29]. «Законодатель в ч. 2 ст. 8 Закона № 144-ФЗ при определении условий указывает, что проведение ОРМ, которые ограничивают конституционные права человека, «...допускается на основании судебного решения и при наличии информации:

- о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, по которому производство предварительного следствия обязательно;
- о лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших противоправное деяние, по которому производство предварительного следствия обязательно;
- о событиях или действиях (бездействии), создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации» [29].

Сопоставляются эти «условия» с определенными «причинами», на это стоит обратить внимание. Следовательно «основа» в нем содержится в «пп. 1 п. 2 ч. 1 ст. 7 Закона, практически одинаково «условиям» в п. 1 и п. 2 ч. 2 ст. 8 Закона, только за исключением, что по указанным противоправным деяниям предварительное следствие должно быть обязательным. А вот «основание» в пп. 2 п. 2 ч. 1 ст. 7 Закона абсолютно, слово в слово, совпадает с «условием» в п. 3 ч. 2 ст. 8 Закона № 144-ФЗ [24].

Примером этого может быть текст: «...причины» и «...условия», где природа происхождения одинакова. В пункте 2 части 1 статьи 7 Закона – «сведения о ..., которые стали известны» и в части 2 статьи 8: «при существовании сведений о...» [24] В данном случае можно согласиться с Чечетиным А.Е. что «изложенное в ч. 1 ст. 2 ст. 8 Закона под «условиями» объясняются причины осуществления ОРМ, суживающие конституционные права граждан, и они должны содержаться в ст. 7 Закона» [29].

Существенным моментом рассматриваемого вопроса является «соответствие права на неприкосновенность частной жизни». В Конституции РФ право на «неприкосновенность личной жизни» [8] идёт отдельно от таких прав как право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений и так далее. Данный факт зафиксирован в ч. 2 ст. 23, что относится к праву на неприкосновенность жилья. В статье 25 Конституции РФ. «Жилище неприкосновенно. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения» [8]. Поэтому, вполне обоснованным является рассмотрение переписки, прослушивание телефонных разговоров и так далее, в качестве уже отдельных моментов частной жизни. Сказав по-другому, не трудно догадаться, что «...право на неприкосновенность частной жизни соотносится с правом на тайну корреспонденции и неприкосновенность жилища как общее и конкретное» [8].

Из всего сказанного- ограничение оснований на законодательном уровне для проведения оперативно-розыскных мероприятий, затрагивающих права личности, возможно только по правонарушениям, в каком месте непременно предварительное следствие, либо отнесено к определённой степени тяжести В следствии проведения следственных действий, в том числе «осмотр жилища» в случае отсутствия согласия абсолютно всех проживающих там лиц, или наложения ареста на почтовые либо телеграфные отправления в строгом соответствии с уголовно-процессуальным законодательством, тогда как быть? Данный алгоритм деяний исполняется абсолютно по всем категориям уголовных дел, вне зависимости от тяжести правонарушения и формы подготовительного расследования. Имеют место и исключения. На наш взгляд это «ст.186 УПК РФ», где «...контроль и запись переговоров производится только по уголовным делам о преступлениях средней тяжести, тяжких и особо тяжких преступлениях» [22].

При проведении исследования, мы считаем, что «...в Законе возможно предусмотреть проведение оперативно-розыскных мероприятий, которые ограничивают права граждан не по преступлениям, где обязательно предварительное расследование, а по учету характера и степени общественной опасности противоправного деяния и тяжести возможных или уже наступивших последствий» [30].

В настоящее время между наукой и практикой в оперативно-розыскной деятельности существует так называемый «конфликт». Здесь существует несоответствие и неполнота имеющихся законов современным требованиям оперативно-розыскной практики и правовым запросам государства, которые предъявляются к органам, которые реализуют оперативно-розыскную деятельность [31]. Нужно отметить тот факт, что законодательство страны обязано предусматривать гарантии от вмешательства в частную жизнь граждан, то есть закон должен четко давать соответствующие представление об условиях и обстоятельствах, при которых органы МВД, ФСБ вправе прибегнуть к проведению негласных операций. Необходимо четко определить

очередь передачи результатов оперативно-розыскных мероприятий для применения в уголовном судопроизводстве. Необходимо различать содержание ОРМ и административные процедуры, осуществляемые правоохранительными органами, а также контрольно-надзорную деятельность, предусмотренную иными законодательными актами.

Причины и требования для каждого отдельного ОРМ социально-обусловлены, согласуются с целями и задачами, установленными законодательством. Думается, что важнейшей задачей является определить соответствующие статьи, которые имеют четкий порядок ее проведения согласно алгоритму поведения в каждом отдельном случае.

## **2.2 Нравственность в системе обеспечения прав и свобод человека и гражданина в процессе реализации оперативно-розыскной деятельности**

В толковом словаре С. Ожегова – нравственность «...это внутренние, духовные качества, которыми руководствуется человек. Этические нормы, правила поведения, определяемые этими качествами» [13].

«Оперативно-розыскная деятельность предназначена для защиты Конституционных ценностей и является одной из государственно правовых форм борьбы с преступностью, которая в силу целей и способов достижения, в том числе выполняемых и негласными способами, напрямую затрагивает и ограничивает Конституционные права личности и гражданина, а потому имеет зыбкую грань между правом и бесправием, соблюдением и защитой прав и их необоснованным ограничением или нарушением» [7]. Юристом-ученым Лунеевым В.В., в его монографии подмечен факт того, что «...если контроль над преступностью является целью системы уголовной юстиции, то соблюдение прав личности – одним из самых важных средств его достижения» [9].

Следовательно, принцип «уважения и соблюдения прав и свобод человека и гражданина» в оперативно-розыскной деятельности «становится средством решения задач по защите общества в целом от преступных посягательств» [9].

Одной из главных ролей во время выполнения оперативно-розыскной деятельности в системе обеспечения прав и свобод естественным образом принадлежит нравственности. В связи с этим должна существовать обязательная нравственная оценка конкретно каждой ситуации, которая возникает в борьбе с преступностью, при применении специальных сил и средств. Значение нравственности в правоохранительной деятельности состоит в том, что она затрагивает те характеристики оперативников, которые в силу наиболее непростых ситуаций при самых неблагоприятных событиях, не имели бы возможности действовать неправомерно.

В сущности, суть ОРД такова, что она не может не затрагивать права и свободы личности, которые вовлечены в сферу ее реализации. В.Т. Томин конкретизирует ОРД, «...есть дискурсивное основание: ОРД – это такой вид человеческого поведения, нравственность или аморальность которого практически невозможно оценить без действующего» [30]. Такой вывод точен, и не только для оперативного работника. При «определённых ситуациях нравственность действия – вторична, она определяется нравственностью субъекта» [16].

К числу важных сторон оперативно-розыскной деятельности можно сопоставить тот факт, что содержанием оперативно-розыскной деятельности являются как «гласные», так и «негласные» методы проведения оперативно-розыскных мероприятий. Ведь они могут нести в себе как нейтральный характер, так и методы элементов принуждения, властные отношения, которые имеют связь с ограничением конституционных прав гражданина и человека. Российским законодательством в общих чертах закреплены значимые положения проведения оперативно-розыскной деятельности. Когда проблема не может быть решена «открыто», используются скрытые методы

борьбы с преступностью. «Применяется данный метод только теми органами и должностными лицами, к полномочию которых относится проведение оперативно-розыскной деятельности» [8]. Как видим, важность морально-этических принципов при осуществлении оперативно-исследовательской деятельности определяется тем вот, что правовые общепризнанные мерки порой могут регламентировать поведение абсолютно всех участников данного процесса.

Таким образом, использование «негласных методов» необходимо для предотвращения возбуждения уголовных дел на ранних стадиях, а также при раскрытии преступлений. Порой без проведения оперативно-розыскных мероприятий выявить особо тяжкие преступления и найти организаторов этих преступлений очень сложно. Как отмечают наши ученые правоведы ОРД не только лишь следует требованиям нравственных общепризнанных мерок, но и помогает их реализации путем борьбы с преступностью, являющуюся самой яркой формой безнравственного поведения [9]. В то время, пока преступник ещё не пойман, преступление не раскрыто, нравственные нормы не могут быть реализованы в полном объёме, так как не одержала победу справедливость, сам правонарушитель не понес справедливого наказания. Принимая во внимание то, что наиболее тяжкие преступления раскрываются и раскрываются с помощью оперативно-розыскным мероприятий, эта практика считается наиболее действенным средством прививания нравственных норм [9].

Что касается соблюдения прав и свобод человека и гражданина при осуществлении оперативно-розыскной деятельности, то данный факт можем отнести к ст. 5 Закона № 144-ФЗ. Соблюдение прав и свобод человека выражается в том, что деятельность государственных органов и граждан основана на безусловном выполнении предписаний Закона. Органы, реализующие оперативно-розыскные мероприятия, имеют большой запас ограничений прав граждан в сравнении с применяемыми в уголовно-процессуальном и административном праве. Но отличие в этом, что эти

ограничения остаются «тайной» от граждан. Однако в процессе ОРД предусмотрен механизм соблюдения прав и законных интересов личности при реализации оперативно-розыскной деятельности.

В результате проведенного исследования во второй главе можно сделать выводы и обобщений.

Высоконравственные базы воплощения оперативно-розыскной деятельности обозревают вопросы правовой культуры и её значение в обеспечении прав и свобод человека и гражданина в ходе реализации оперативно-розыскной деятельности, также вопрос нравственности в системе обеспечения прав и свобод человека и гражданина в ходе реализации оперативно-розыскной деятельности. Нравственная культура занимает центральное место в личной культуре оперативных сотрудников, которые прежде всего в силу своих служебных обязанностей обеспечивают права и свободы граждан.

Но вместе с тем надо отметить, что Федеральный закон «Об ОРД» рассматривается в деталях и закрепляет ряд положений, объединив которые, можно судить о нравственном содержании этой деятельности.

В соответствии со «ст.ст.1, 3, 5, 8» Закона «Об ОРД [24], определение нравственно-положительной цели ОРД – это «защита жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступлений» [24]. Никакие другие цели не могут быть основанием для проведения ОРМ. Требование уважения и соблюдения прав и свобод человека и гражданина, запрет на разглашение сведений, которые затрагивают неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайны, честь и доброе имя граждан, которые стали известны в процессе проведения ОРМ, исключая случаи, предусмотренные федеральными законами.

Нами было проанализировано законодательство, которое в оперативно-розыскной деятельности определяет правовую основу. Как мы видим, в законодательной базе еще существует ряд пробелов, на которые необходимо

обратить внимание нашему Законодателю. Большинство проблем в нравственном отношении применения Закона № 144-ФЗ затронуты нашими учеными-юристами такими как Нагиленко Б.Я, Чечетиным А.Е., которые в своих работах выносят ряд «существующих проблем» на обсуждение.

При анализе самого закона об ОРД, мы видим, что он находится в состоянии постоянного совершенствования, а что касается научных трудов ученых, то они часто сводятся к тому, что на сегодняшний день назрела потребность в создании и принятия новой редакции закона, где учитывались бы как теоретические, так и практические аспекты.

На наш взгляд, к нравственным основам осуществления оперативно-розыскной деятельности относятся те виды деятельности, в которых то или иное действие человека, используемые им средства могут быть не идеальными в нравственном отношении, но необходимыми для достижения высокой цели.

Из абсолютно всех вероятных вариантов поведения, которые вероятны в данной ситуации и имеющихся средствах, включая и отказ от достижения цели, они являются более применимыми и потому допустимыми, потому что отказ от них имеет серьезные негативные последствия. В праве такое поведение является «крайней необходимостью».

Ряд положений, опираясь на которые можно сделать выводы о нравственном содержании этой деятельности зафиксированы в ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» [24]. К ним относятся:

- нравственной целью ОРД является защита жизни, здоровья, прав и свобод граждан и личности, обеспечение безопасности общества и государства в целом от преступного вмешательства.
- -уважение и соблюдение прав и свобод человека и гражданина, запрет на разглашение сведений, затрагивающих неприкосновенность частной жизни, семейную и личную тайну, честь и достоинство гражданина и лица, сведения о котором стали известны в рамках ОРМ, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом [24].

- утверждение о том, что следственный порядок осуществляется лишь «в исключительных случаях, когда вопросы борьбы с преступностью не могут быть решены иными средствами (ст.8) [22]. Акцентируется внимание в этом положении на том, что «...использование средств Оперативно-розыскная деятельность (далее по тексту ВКР – ОРД) считается чрезвычайным в силу их остроты и специфики [1].

В рамках нашего исследования мы приходим к выводу, что ОРД не только выполняет требования нравственных норм, но и содействует их реализации путем борьбы с преступностью. Преступление – самая поразительная форма безнравственности. Если преступление будет не раскрыто, виновный не найден, а значит, даже грубо нарушенные нормы морали лишаются исполнения до тех пор, пока не будет установлена справедливость и правонарушитель не получит заслуженного наказания.

Принимая во внимание, что большинство тяжких преступлений раскрываются только благодаря ОРМ, данная деятельность является эффективным средством установления нравственных норм в обществе. Все это свидетельствует о морально-положительных сторонах ОРД, о его человеческом отношении и направленности на установление справедливости.

## Заключение

Объектом нашего исследования являются правоотношения, основанные на принципах Конституции РФ и являющиеся основой осуществления выполнения оперативно-розыскных мероприятий, а именно обеспечение прав и свобод гражданина и человека при проведении ОРД. Права и свободы человека и гражданина у нас в стране гарантированы Конституцией РФ, а порядок уголовного судопроизводства устанавливается уголовно-процессуальным Кодексом, в соответствии с частью 1 статьи 1 УПК РФ. При проведенном исследовании и анализе действующего законодательства устанавливается, что охрана ряда конституционных прав не регламентирована уголовно-процессуальным законодательством РФ, что приводит к нарушению вышеуказанных прав.

При исследовании нормативно-правовых актов, регулирующих оперативно-розыскную деятельность, усматривается, что защита основных конституционных прав граждан вытекает из принципов уголовно-процессуального права. Однако должны заметить, что защита многих конституционных прав не урегулирована должным образом уголовно – процессуальным законодательством, что приводит к их нарушению. На сегодняшний день порядок получения и обработки персональных данных граждан законодательно не определен.: о частной жизни, при осмотре предметов, таких как мобильный телефон, документов и других данных. Здесь возможно нарушение права на личную, семейную тайну, тайну телефонных переговоров и так далее (ч. 2 ст. 23 Конституции РФ).

В силу своего агентурного характера осуществление оперативно-розыскной деятельности неразрывно связано с проникновением в сферу прав и свобод человека и гражданина. Здесь практикуется больше «негласных» методов ограничения прав граждан на неприкосновенность жилища, тайны переписки, телефонных переговоров. Выявлено, что оперативно-розыскная деятельность постоянно балансирует между интересами и правами личности

и свободами человека и гражданина, между интересами борьбы с преступностью. Также нами отмечено, что ряд статей в ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» имеет декларативный характер. Часть 4 статьи 16 данного Закона может быть тому примером, где «...при защите жизни и здоровья граждан, их конституционных прав, а также обеспечения безопасности государства и общества от преступных посягательств, допускается причинение вреда правоохраняемым интересам должностным лицом, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, или лицом, которое оказывает содействие, при правомерном выполнении своих служебных обязанностей» [24].

Отметим еще такой важный момент, как отсутствие в законодательстве ссылки на такие понятия, как «крайняя необходимость» и «необходимая оборона» как дополнительные условия невольного причинения вреда охраняемому законом интересу в условиях оперативно-розыскной деятельности. Мы считаем, что этот момент является лазейкой в федеральном законе «Об оперативно-розыскной деятельности» [24]. Существуют случаи в работе противоправных деяний сотрудников оперативных подразделений, которые, подпадают под признаки преступлений. Примером является – оперативное внедрение. В этой ситуации у сотрудника стоит дилемма, то ли стать соучастником преступления, то ли быть расшифрованным со стороны участников преступного сообщества. В данной ситуации последствия могут быть очень плачевными.

Разрешение такого плана ситуаций, когда вопрос об освобождении или исключении из уголовной ответственности находится на уровне уголовно-правового. Полагаем, что ссылка на норму Федерального закона № 144 «Об оперативно-розыскной деятельности» [24] об учреждениях уголовного права не совсем корректно. В связи с изложенным, на наш взгляд, необходима коррекция правового регулирования. Механизм реализации необходим для определенных объектов операций поиска. Здесь нам необходимо выработать

соответствующие практики, в том числе по возмещению государством причиненного ущерба.

Соответственно, мы считаем, что в области оперативно-розыскной деятельности, законодательство требует своего совершенствования.

В заключении дипломной работы можем отметить, что поставленная цель нами достигнута, поставленные задачи – выполнены.

И так, основным праворегулирующим актом во время проведения оперативно-розыскной деятельности- является «Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ, принят Государственной думой 05.07.1995г» [24]. Все правоотношения, возникающие при проведении ОРД – регулируются федеральными законами, которые регулируют деятельность государственных органов, уполномоченных на воплощение ОРД, также их ведомственными нормативными актами, «Уголовным Кодексом РФ» [21], Уголовно-процессуальным Кодексом РФ [19]. Сам анализ норм ОРД показывает, что существует система гарантий, даёт обеспечение соблюдение прав человека и гражданина во время выполнения оперативно-розыскных мероприятий. Статьи закона (ст. 1,3,9 и другие) повысили значительно значение «соблюдения прав и свобод человека и гражданина» [8] в сфере оперативно-розыскной деятельности. Принятие данного Закона имеет большое значение. Он разрушил ряд стереотипов секретности правового регулирования ОРД. Это в свою очередь связано с нуждами построения правового государства, принципами которого – являются господство закона и превалирование интересов личности над интересами страны. В ходе осуществления оперативно-розыскных мероприятий реализация обеспечения прав и свобод человека и гражданина возможна только лишь благодаря строгому соблюдению Конституции РФ [8], международно-правовых актов, а тоже оперативно-розыскное законодательство. Полагаем, что при соблюдении прав и свобод людей при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий стоит уделять внимание не только тем лицам, в отношении которых они

проводятся, но и интересам тех, кто их осуществляет. Предоставить правовые гарантии работникам и тем, кто им помогает.

Ряд положений, опираясь на которые можно сделать выводы о нравственном содержании этой деятельности зафиксированы в ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» [24]. К ним относятся:

- нравственной целью ОРД является защита жизни, здоровья, прав и свобод граждан и личности, обеспечение безопасности общества и государства в целом от преступного вмешательства.
- уважение и соблюдение прав и свобод человека и гражданина, запрет на разглашение сведений, затрагивающих неприкосновенность частной жизни, семейную и личную тайну, честь и достоинство гражданина и лица, сведения о котором стали известны в рамках ОРМ, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом [24].
- утверждение о том, что следственный порядок осуществляется лишь «в исключительных случаях, когда вопросы борьбы с преступностью не могут быть решены иными средствами (ст.8) [22]. Акцентируется внимание в этом положении на том, что «...использование средств.

Важной гарантией соблюдения прав человека и гражданина при осуществлении оперативно-розыскной деятельности является система контроля и надзора, такая как: конституционный контроль, контроль Президента Российской Федерации, Федерального Собрания Российской Федерации, правительство Российской Федерации, судебный надзор, прокурорский надзор, ведомственный надзор.

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Абакумов О.Б., Алексеев В.В., Боженков С.В. Правовые основы оперативно-розыскной деятельности. / под редакцией В.В. Алексеева, Д.А. Блажникова. Москва : Юнити, 2017. 145 с.
2. Власов В.И., Гончаров Н.Ф. История розыскного процесса в России (законодательство и практика). Монография. Домодедово: РИПК работников МВД России. 1997. 101 с.
3. Гусев В. Обжалование действий органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность // Законность. М. 2012 № 1. С. 40-44.
4. Дубоносов Е.С. Основы оперативно-розыскной деятельности: учеб. пособие / под ред. Г.К. Синилова. - М. : Изд -во Юрайт. ИД Юрайт. 2010 Сер.: Основы наук. 99 с.
5. Илларионов В.П. «Синедрион и Кесарь против Иисуса Христа». М.: Academia. 2003. 561 с.
6. К вопросу о соотношении оперативно-розыскных мероприятий и оперативно-розыскной деятельности // Материалы научно-практического семинара / Отв. ред. В.М. Аتماжитов. М. : Академия управления МВД России. 2005. С. 29-30.
7. Комментарий к Федеральному закону «Об оперативно-розыскной деятельности» с приложением решений Конституционного Суда Российской Федерации и Европейского суда по правам человека / отв. ред. В.С. Овчинский; вступ. ст. В.Д. Зорькина. 2-е изд., доп. и перераб. М., 2014.
8. Конституция РФ от 12 декабря 1993 г. (с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 1 июля 2020 г.) // Российская газета. 1993. 25 декабря.
9. Лунеев В.В. Эпоха глобализации и преступность: монография. Юридическое издательство Норма. 2007. 272 с.

10. Материалы научно-практического семинара // Академия управления МВД межведомственный центр подготовки сотрудников криминальной милиции и подразделений России. М. 2005. С. 35.

11. Нагиленко Б.Я. Понятие оперативно-розыскной деятельности: содержание и правовое регулирование курс лекций // Журнал МВД России. ВИПК МВД России. 2010 С. 14

12. Обеспечение прав личности при проведении оперативно-розыскных мероприятий: монография. СПб.: Изд-во СПб ун-та МВД России, 2016. 232 с.

13. Ожегов С.И. Толковый словарь. Изд. 6-е, стереотипное. Издательство «Советская энциклопедия». Москва. 1964. 900 с.

14. Определение Конституционного суда Российской Федерации от 14 июля 1998г. № 86-О. По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» по жалобе гражданки И.Г. Черновой. [Электронный ресурс]. URL: [https://main-law.ru/ksrf/86-o\\_ot\\_14-](https://main-law.ru/ksrf/86-o_ot_14-) (дата обращения 05.04.2022).

15. Определения Конституционного Суда Российской Федерации от 14 июля 1998 г. № 86-О // СПС «Консультант Плюс».

16. Попов В.Л., Куликов А.В. Специфические черты нравственной сущности ОРД // Законность, оперативно-розыскная деятельность и уголовный процесс. 2018. № 4. С. 65-68.

17. Руднев В.И. Иммуниеты в уголовном судопроизводстве // Журнал Российская юстиция. 1996. № 8. С. 28.

18. Уголовно-исполнительный кодекс РФ от 08 января 1997 г. № 1-ФЗ (в ред. от 21.12.2021 г.) // Собрание законодательства РФ. 1997. № 2. Ст. 198.

19. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ (в ред. от 23.04.2018) // Собрание законодательства Российской Федерации. 24.12.2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.

20. Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР от 27 октября 1960 г. (с изменениями на 1 июля 2002 г.) // Собрание законодательства РФ. 1960. № 26. Ст. 2458.

21. Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (в ред. от 25.03.2022) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 26. Ст. 2458.

22. Федеральный закон «О внесении изменения в статью 8 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» от 01.07.2021 № 252-ФЗ // СПС Консультант Плюс.

23. Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации» [Электронный ресурс]: № 2506-1 от 13.03.1992г. (в наст. время утратил силу). URL: <https://base.garant.ru/3960873/> (дата обращения 20.03.2022).

24. Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12.08.1995 № 144-ФЗ // СПС Консультант Плюс.

25. Федеральный Конституционный закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ) «О судебной системе Российской Федерации» (ред. от 16.04.2022) // СПС Консультант Плюс.

26. Чельцов-Бебутов. М.А. Очерки по истории суда и уголовного процесса в рабовладельческих, феодальных и буржуазных государствах. СПб., 1995. 640 с.

27. Черняк Е.Б. Пять столетий тайной войны, из истории дипломатии и разведки. 5-е изд., доп. М., 1991. 345 с.

28. Чечетин А.Е. О соотношении понятий оперативно-розыскных мероприятий, действий и мер // Материалы научно-практического семинара 2017. № 4. С. 35.

29. Чечетин А.Е. Актуальные проблемы теории оперативно-розыскных мероприятий: монография. М.: Издательский дом Шумиловой И.И. 2006. 170 с.

30. Чечетин А.Е., Анохин Ю.В., Шатохин И.Д. Некоторые проблемы применения гласного обследования в оперативно-розыскной деятельности Алтайский юридический вестник № 1 (32) 2017 С. 145-153 [Электронный ресурс]. URL: <http://vestnik.buimvd.ru/nauka/urvest/17.pdf> (дата обращения 05.04.2022).

31. Шумилов А.Ю. Курс основ оперативно-розыскной деятельности М.: Издательский дом Шумиловой И.И. 2006. 368 с.

32. Шумилов А.Ю. Оперативно-розыскная деятельность в Российской империи в документах и комментариях (XVIII век – февраль 1917 года). М.: Шумилова И.И. 2013. 95 с.