



Гармаев Юрий Петрович

Доктор юридических наук, профессор, старший советник юстиции (в отставке), Заслуженный юрист Республики Бурятия.

Ученый-криминалист, автор более 500 научных и учебно-методических работ. Победитель конкурсов грантов Президента РФ для государственной поддержки ведущих научных школ, российских ученых - докторов наук, и ряда других. Помимо университетских курсов Ю.П. Гармаев постоянно проводит занятия по повышению квалификации работников правоохранительных органов, судей, адвокатов, а также лекции и тренинги для различных категорий населения (учителя, врачи, госслужащие и др.) в рамках антикоррупционного и антикриминального просвещения.



Викулов Олег Валерьевич

Адвокат со стажем работы более 15 лет. Оказал юридическую помощь в качестве защитника и представителя потерпевшего более чем по 150 уголовным делам. Награжден Федеральными палатами адвокатов за высокое профессиональное мастерство при защите прав, свобод и законных интересов доверителей.

Соавтор и участник уникального онлайн-проекта «Беседы об ОРД» на YouTube. С отличием закончил аспирантуру, выходит на защиту диссертации, посвященной выявлению адвокатами нарушений закона и ошибок, связанных с оперативно-розыскной деятельностью по уголовным делам о коррупционных проступлениях. Ряд его прикладных публикаций на эту тему издан в наиболее авторитетном журнале об ОРД «Оперативник (Сыщик)», г. Москва.

С 1999 по 2005 гг. работал в органах прокуратуры на должностях от стажера следователя до старшего следователя отдела по расследованию особо важных дел, прокурора района.

Ю.П. Гармаев, О.В. Викулов

ОШИБКИ И НАРУШЕНИЯ ЗАКОНА

В СФЕРЕ
ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

ВЫПУСК 2

ISBN 978-5-6042553-7-7



9 785604 255377

Практическое пособие

Ю.П. Гармаев, О.В. Викулов

**ОШИБКИ И НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНА В СФЕРЕ
ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

Выпуск № 2

Практическое пособие

Материал представлен по состоянию законодательства
на 1 февраля 2021 г.

Москва
Издательство «ТилКом»
2021

УДК 343.985.5(075.8)
ББК 67.410.212я73
Г206

Рецензенты:

Московская академия Следственного комитета Российской Федерации
Давыдов Сергей Иванович – доктор юридических наук, заведующий кафедрой уголовного процесса и криминалистики Алтайского государственного университета.

Гармаев Ю.П., Викулов О.В.

Ошибки и нарушения закона в сфере оперативно-розыскной деятельности. Вып. 2: практическое пособие. – М., издательство «ТилКом», 2021. – 116 с. ISBN 978-5-0000000-0-0

Пособие содержит краткие рекомендации по использованию результатов оперативно-розыскной деятельности (ОРД) по уголовным делам преимущественно о взяточничестве и незаконном обороте наркотиков. Использован подход: «От типичных ошибок и нарушений закона – к их предупреждению, устранению стороной обвинения и использованию стороной защиты». В специальных таблицах собраны типичные нарушения (действительные и мнимые) и ошибки, связанные с ОРД. Представлены аргументы, описаны действия сторон защиты и обвинения по поводу этих нарушений и ошибок. Их выявлению и устранению способствует обновленный по сравнению с предыдущим изданием шестиступенчатый алгоритм проверки и оценки результатов ОРД.

В приложении представлен авторский видеопроект на YouTube-канале «Беседы об ОРД»: новые ссылки и аннотации <https://www.youtube.com/c/ЮрийГармаев>.

Пособие может использоваться прежде всего следователями, сотрудниками органов – субъектов ОРД, адвокатами, прокурорами, судьями, иными участниками уголовного судопроизводства.

УДК 343.985.5(075.8)
ББК 67.410.212я73
Г206

© Ю.П. Гармаев, О.В. Викулов, 2021

ISBN 978-5-0000000-0-0

ОГЛАВЛЕНИЕ

Принятые сокращения	4
Предисловие одного из соавторов	5
Благодарности	7
1. О ПРИНЦИПИАЛЬНОМ ПОДХОДЕ, ЗАЛОЖЕННОМ В ЭТОМ ПОСОБИИ	9
2. ТИПИЧНЫЕ СЛЕДСТВЕННЫЕ СИТУАЦИИ, СВЯЗАННЫЕ С РЕЗУЛЬТАТАМИ ОРД	11
2.1 Ситуация № 1 – для адвокатов	11
2.2 Ситуация № 1 – для следователей	12
3. О ЗНАЧЕНИИ ИНСТРУКЦИИ ОТ 27.09.2013	15
4. ЕЩЕ РАЗ О ПРОБЕЛЬНОСТИ И ПРОТИВОРЕЧИВОСТИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ОБ ОРД И ПРАКТИКИ СУДОВ	16
5. ОБ УРОВНЕ КВАЛИФИКАЦИИ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЕЙ	18
6. КАКИЕ ДОКУМЕНТЫ – РЕЗУЛЬТАТЫ ОРД, ОБЫЧНО ПРЕДСТАВЛЯЮТСЯ СЛЕДОВАТЕЛЮ	20
7. О ЗАВЕДОМО МНИМЫХ НАРУШЕНИЯХ ЗАКОНА	22
8. ТИПИЧНЫЕ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНА И АРГУМЕНТЫ В ЗАЩИТУ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ОБВИНЕНИЯ	23
Таблица 1. Типичные нарушения, связанные с провокацией и отсутствием оснований для проведения ОРМ	25
Таблица 2. Иные нарушения закона, связанные с оперативно-розыскной деятельностью	34
Таблица 3. Предположительно мнимые нарушения закона, связанные с оперативно-розыскной деятельностью	62
9. АЛГОРИТМ ПРОВЕРКИ И ОЦЕНКИ РЕЗУЛЬТАТОВ ОРД	72
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	83
ПРИЛОЖЕНИЕ	
Видеопроект на YouTube-канале «Беседы об ОРД»: ссылки и аннотации	85

Юрий Петрович Гармаев – д-р юр. наук, проф. – предисловие, главы 1-7, 9, заключение; глава 8, таблицы 1, 2, 3 (в соавторстве с О.В. Викуловым).

Олег Валерьевич Викулов – адвокат – глава 8, таблицы 1, 2, 3 (в соавторстве с Ю.П. Гармаевым).

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

ВС РФ (в таблицах) – Верховный суд Российской Федерации

ДОУ – дело оперативного учета – ст. 10 ФЗ «Об ОРД»

Закон об адвокатуре – Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ

Закон «Об ОРД» (ФЗ об ОРД) – Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12.08.1995 г. № 144-ФЗ

ЕСПЧ – Европейский суд по правам человека

ИВС – изолятор временного содержания

Инструкция от 27.09.2013 г. (Инструкция) – Инструкция «О порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд», утв. Приказом МВД России № 776, Министерства обороны России № 703, ФСБ России № 509, ФСО России № 507, ФТС России № 1820, СВР России № 42, ФСИН России № 535, ФСКН России № 398, СК России № 68 от 27.09.2013 г.

КС РФ (в таблицах) – Конституционный суд Российской Федерации

МСОГ – межведомственная следственно-оперативная группа

НАЗ – негласная аудиозапись

НВД – негласная видеозапись

НПА – нормативные правовые акты

ОПГ (ОПС) – организованная преступная группа (организованное преступное сообщество)

ОПФ – организованные преступные формирования

ОРД – оперативно-розыскная деятельность

ОРМ – оперативно-розыскные мероприятия

ОТМ – оперативно-технические мероприятия

ОРО – оперативно-розыскной орган

ПТП – прослушивание телефонных переговоров

Руководитель СО – руководитель следственного органа

СИЗО – следственный изолятор

СТС – специальные технические средства

УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации

УПК РФ – Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации

УСП (в таблицах) – уголовное судопроизводство

ПРЕДИСЛОВИЕ ОДНОГО ИЗ СОАВТОРОВ

Это пособие задумывалось как переработанное и дополненное издание двух брошюр, выпущенных в свет еще в 2004 году под эгидой Генеральной прокуратуры РФ¹. Книжки широко внедрены в практику правоохранительных органов всей страны, до сих пор активно используются и получают множество откликов.

Однако удивило то, что, судя по отзывам в Интернете и на семинарах, эти издания, изначально адресованные представителям стороны обвинения, в меньшей степени заинтересовали адвокатов. Профессиональные защитники отмечают, что активно использовали и используют до сих пор описанные в них ошибки и нарушения закона в интересах своих доверителей. С тех пор изменилось не только законодательство, но и судебная практика. Точнее – сменилась целая эпоха. Десятки, сотни решений Верховного суда РФ, Конституционного суда РФ, опубликованная практика ЕСПЧ и сама жизнь – криминальная и правоохранительная деятельность, во многом перевернули представления об использовании результатов ОРД в уголовном процессе. Так что новое издание назрело давно. Но немного мешала некая этическая проблема.

Дело в том, что многие читатели знают меня в большей степени как «прокурорско-следственного» профессора. Действительно, предшествующий (до научный) профессиональный опыт морально во многом обязывает.

Но в моей жизни, как вероятно у каждого следователя, был специфический опыт. В 1993 году молодого следователя Юрия Гармаева один опытный адвокат, по сути, заставил прекратить уголовное дело о должностном преступлении в отношении сотрудника милиции. Заставил, потому что выявил в материалах дела такие ошибки и нарушения закона, что пришлось признать, что прекращение уголовного преследования – единственное законное решение. После шока и горечи процессуального поражения осознал – этот адвокат тем самым научил молодого следователя лучше, чем многие иные учителя, уберечь в будущем от массы более серьезных просчетов. С тех пор встречая, многократно благодарил уважаемого коллегу.

В последние годы невозможно не видеть усугубление неприглядной проблемы следственных, оперативно-розыскных ошибок и нарушений закона. Качество предварительного расследования и ОРД действительно зачастую не выдерживает критики.

Конечно, мы с соавтором не собираемся учить уважаемых адвокатов как «разваливать» любые, даже качественно расследованные уголовные дела. И потом, опытные, высокопрофессиональные защитники знают об этом лучше.

¹ Гармаев Ю.П. Использование результатов оперативно-розыскной деятельности при расследовании уголовных дел о взяточничестве. – Иркутск, Изд-во Иркутского института повышения квалификации прокурорских работников Генеральной прокуратуры РФ. 2004. – 99с. Оно же. Использование результатов оперативно-розыскной деятельности при расследовании уголовных дел о незаконном обороте наркотиков. – Иркутск, Изд-во ИИПК ГПР Генпрокуратуры РФ, М., 2004. Обе книги переизданы в Москве, в Издательском доме Шумиловой И.И., 2005.

Принципиальная позиция такова: учить следователей и оперативников традиционными методами проведения занятий и совещаний, конечно же, нужно, и мы продолжим эту работу. Однако еще один, не менее эффективный подход – повышать профессиональную квалификацию адвокатов, учить их не допускать прохождения через суды откровенной «халтуры» и таким образом повышать качество ОРД и расследования, обеспечивая тем самым реализацию принципа законности, надлежащую защиту прав граждан.

Итак, глубоко уверен, что высококвалифицированный и добросовестный адвокат – это не только самый серьезный процессуальный противник представителей стороны обвинения, но и тот, кто может многому научить любого, особенно молодого, неопытного следователя и оперативника. На этой принципиальной мировоззренческой основе и была написана эта книга, и некоторые иные прикладные издания².

Поскольку настоящее пособие предполагалось адресовать, в том числе, адвокатам, принял решение, что в соавторы трех таблиц с описанием типичных нарушений следует пригласить представителя адвокатуры. Знакомьтесь – Олег Валерьевич Викулов – адвокат с 15-тилетним стажем, бывший следователь по особо важным делам и прокурор. Как защитник, он много лет специализируется на уголовных делах о коррупционных, «наркотических» преступлениях и на иных делах, где используются результаты ОРД. К тому же это тема множества его научных статей и кандидатской диссертации, работа над которой завершается. Это очень талантливый и неординарно мыслящий юрист. Регулярно слышу из СМИ и от многочисленных доверителей, друзей-адвокатов, прокуроров, судей, об его успехах. Благодаря адвоката О.В. Викулова за то, что он как-то уравнивает и нейтрализует проявления пресловутого «обвинительного уклона» в некоторых суждениях автора этих строк.

Настоящее пособие не даст ответы на все вопросы. Следует, прежде всего: читать закон и иные нормативные правовые акты, практику Конституционного суда РФ, Верховного суда РФ, ЕСПЧ, региональную судебную практику, изучать научные и учебные публикации на данную тему.

Одна из задач настоящего краткого практического пособия – на основе открытых данных напомнить про типичные ошибки и нарушения закона (действительные и мнимые), связанные с использованием результатов ОРД в уголовном процессе. В специальных таблицах сформулируем их неполный перечень, а также дадим алгоритм проверки и оценки соответствующих документов.

*Доктор юридических наук, профессор,
старший советник юстиции (в отставке),
Заслуженный юрист Республики Бурятия
Ю.П. Гармаев*

² В частности, эти: Как выбрать адвоката / Ю. П. Гармаев, О. В. Викулов, В. В. Савцов [и др.]; под общ. ред. Ю. П. Гармаева. – Кн. 1. Основы выбора адвоката в уголовном процессе. – Улан-Удэ: Издательство Бурятского госуниверситета, 2021. – 120 с.; Гармаев Ю.П., Поликарпов Б.А. Руководство для следователя и оперативного сотрудника по преодолению противодействия уголовному преследованию в следственных изоляторах: учебное пособие. М.: Проспект, 2021. 48 с., и др.

СПРАВКИ ОБ АВТОРАХ



Гармаев Юрий Петрович

Доктор юридических наук, профессор, старший советник юстиции (в отставке), Заслуженный юрист Республики Бурятия.

Известный в России и за ее пределами ученый-криминалист, автор более 500 научных и учебно-методических работ. Победитель конкурсов грантов Президента РФ для государственной поддержки ведущих научных школ, российских ученых - докторов наук, и ряда других. Помимо университетских курсов Ю.П.

Гармаев постоянно проводит занятия по повышению квалификации работников правоохранительных органов, судей, адвокатов, а также лекции и тренинги для различных категорий населения (учителя, врачи, госслужащие и др.) в рамках антикоррупционного и антикриминального просвещения.



Викулов Олег Валерьевич

Адвокат со стажем работы более 15 лет. Оказал юридическую помощь в качестве защитника и представителя потерпевшего более чем по 150 уголовным делам. Награжден Федеральной палатой адвокатов за высокое профессиональное мастерство при защите прав, свобод и законных интересов доверителей.

Соавтор и участник уникального онлайн-проекта «Беседы об ОРД» на Youtube. С отличием закончил аспирантуру, выходит на защиту диссертации, посвященной выявлению нарушений закона и ошибок, связанных с оперативно-розыскной деятельностью по уголовным делам о коррупционных преступлениях.

С 1999 по 2005 гг. работал в органах прокуратуры на должностях от стажера следователя до старшего следователя отдела по расследованию особо важных дел, прокурора района.

Практическое пособие

Ю.П. Гармаев, О.В. Викулов

**ОШИБКИ И НАРУШЕНИЯ ЗАКОНА
В СФЕРЕ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

ВЫПУСК 2

Формат 60x84 ¹/₁₆.

Бумага офсетная №1

Гарнитура Times New Roman, Arial.

Печать офсетная.

Объем 6.98 усл. печ.л

Тираж. Заказ №452

Издательство «ТилКом», 129626, г. Москва,

Дроболитейный пер. д. 5, стр.7, оф. 2

Отпечатано в типографии ООО «ИНДИГО»,

670031, г. Улан-Удэ, бульвар К. Маркса 23 «А»

тел.: (3012) 230-100