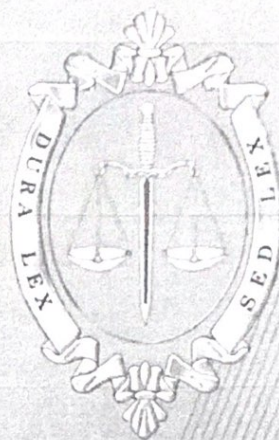


ПРАВО



И ПОЛИТИКА

НАУЧНО-МЕТОДИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ

СОДЕРЖАНИЕ

Раздел 1. ПРАВО

Теория и история государства и права

Карыбаева А.С. Право как феномен общественной жизни.....	6
--	---

Международное право и международное законодательство

Алибеков С.Т. О Таможенном кодексе ЕЭС: сравнительный обзор.....	8
Teuzhanova A.I. International – legal regulation of tax cooperation.....	14

Конституционное право и муниципальное право

Калискаров Е.Д. О роли прокуратуры Республики Казахстан в законотворческом процессе.....	17
Кравчук В.Н. Понятие и структура конституционно-правового статуса судей в Украине.....	21
Чалых Д. О единой системе координации и взаимодействия органов социально-правового контроля Республики Казахстан.....	25

Административное право, финансовое право и информационное право

Иваничук А.А. Индивидуальные административные акты в сфере судебной власти Украины...28	
Лошицкий М.В. Полиция и права человека.....	30
Тузельбаев Б. Некоторые проблемы бытового насилия (административно-правовой аспект).....	34
Юнин А.С. Современные тенденции развития института административной ответственности в зарубежных странах.....	38

Гражданское право, гражданский процесс, предпринимательское право, трудовое право, семейное право

Махинчук В.Н. К вопросу о содержании категорий «предпринимательство» и «коммерция» по праву Украины.....	44
Загорняк Н.Б. Гражданско-правовой статус фонда финансирования строительства по законодательству Украины.....	48

Уголовное право, уголовный процесс, уголовно-исполнительное право, криминология

Климчук М.П. Кирилин О.Г. Особенности проведения отдельных негласных следственных (розыскных) действий на последующем этапе расследования.....	52
Курманалин Ж.Н. Об особенностях применения нормативных постановлений конституционного совета в восполнении пробелов в уголовном процессе.....	57
Турганбаев А.К. О субъективных признаках терроризма.....	60

Раздел 2. ПОЛИТИКА

Мамбеталиева Э. К вопросу об эффективности реформ государственного управления.....	65
--	----

Трибуна молодых учёных

Алтымышова А.Р. О правовом положении организаций, занимающихся иностранным усыновлением на территории Кыргызстана.....	69
Вакулик О.А. Проблемы законодательного закрепления института уголовных проступков: опыт Украины и других стран.....	72
Грига М.Г. Возможности идентификационного исследования подписей, выполненных с помощью технических приёмов.....	75
Грукач В.А. Особенности законодательного регулирования социально-экономических и культурно-просветительных процессов в Украине в первой половине XIX века.....	78
Даниэль А.В. Организационные основы взаимодействия следователей с представителями электронных средств массовой информации.....	82
Демиденко Е.К. Институт отцовства в Украине: современный взгляд на проблему.....	85
Дерий Е.А. Соглашение об уплате алиментов на детей: проблемы заключения и исполнения.....	89
Ермаков Ю.А. Оперативно-розыскная профилактика преступлений, связанных с сутенерством или	

М.П. КЛИМЧУК,
доцент кафедры уголовного процесса
Национальной академии внутренних дел
кандидат юридических наук, доцент;

О.Г. КИРИЛИН,
первый заместитель начальника –
начальник следственного управления
ГУМВД Украины в АР Крым

ОСОБЕННОСТИ ПРОВЕДЕНИЯ ОТДЕЛЬНЫХ НЕГЛАСНЫХ СЛЕДСТВЕННЫХ (РОЗЫСКНЫХ) ДЕЙСТВИЙ НА ПОСЛЕДУЮЩЕМ ЭТАПЕ РАССЛЕДОВАНИЯ

После внесения сведений об уголовном правонарушении в Единый реестр досудебных расследований (ЕРДР) совместная деятельность следственных и оперативных подразделений не заканчивается. В дальнейшем важно, какие именно возможности оперативного подразделения в зависимости от той или иной следственной ситуации целесообразно использовать на последующих этапах досудебного расследования, то есть существует необходимость взаимодействовать с оперативным подразделением, или нет. В связи с изложенным остановимся на наиболее типичных процессуальных и организационных формах взаимодействия, которые присущи этому этапу досудебного расследования.

Индивидуальность следственной ситуации при расследовании определенного вида преступления безусловно влияет на характер взаимодействия следователя с оперативным подразделением, на избрание конкретной формы взаимодействия, в том числе и на динамику этой деятельности. В связи с этим вряд ли можно говорить о постоянстве форм такого взаимодействия и их стабильность в течение всего досудебного расследования. Что же касается активности участников взаимодействия, то оно также полностью обусловлено следственными ситуациями уголовного дела.

В таком случае важное значение имеют те следственные ситуации, которые возникают при исследовании обстоятельств, входящих в предмет доказывания по конкретным уголовным делам. Эти обстоятельства могут исследоваться на разных этапах досудебного расследования, но до его окончания все они должны быть установлены достоверно и в полном объеме.

На дальнейшем этапе досудебного расследования, то есть с момента внесения сведений в ЕРДР до сообщения лицу о подозрении, устанавливаются и уточняются обстоятельства совершения преступления, оказываются его следы и круг лиц, причастных к совершению преступления, применяются меры к подозреваемым с одновременным усиленным поиском источников доказательственной информации и ее закреплением. Именно на этом этапе выдвигаются и проверяются версии¹, накапливаются доказательства участия конкретных лиц в совершении преступления, собираются данные, характеризующие личность, исследуются и уточняются обстоятельства, позволяющие наиболее полно и объективно сформулировать подозрение в отношении этих лиц и решить вопрос о применении мер пресечения.

Перед сообщением лицу о подозрении в совершении преступления следователь должен собрать доказательства, свидетельствующие о том, что само деяние имело место, а его признаки соответствуют составу того или иного преступления, преступление совершено именно этим лицом, и отсутствуют обстоятельства, исключающие уголовную ответственность. Важность задач, которые должны быть решены, значительные объемы следственной и оперативно-розыскной деятельности, интенсивность работы по выявлению преступления именно в этот период проведения расследования дают основания рассматривать этот этап, как узловое в процессе взаимодействия следователя и оперативных подразделений.

Дальнейший этап является логическим продолжением предыдущего, в течение которого с использованием возможностей оперативных подразделений проводится проверка показаний подозреваемого, достоверно устанавливаются все обстоятельства, входящие в предмет доказывания, и определяются пределы доказывания по уголовному делу.

Одной из задач взаимодействия следственных и оперативных подразделений на последующем этапе расследования является обеспечение своевременного и качественного выполнения поручений. С этой целью оперативные работники при наличии информации о целесообразности проведения негласных следственных (розыскных) действий обязаны инициировать их проведение перед следователями, с пре-

¹ Кубрак П., Микілін В., Павлючук О., Садоchenko O. Пізнавальна сутність версій та принципи планування розслідування злочинів // Право України. - 2001. - № 8. - С. 100-102.

доставлением материалов в обоснование предложения использовать возможности оперативно-технических подразделений с целью раскрытия тяжких и особо тяжких преступлений.

За 7 месяцев 2013 года следователями следственных подразделений ОВД Крыма в оперативные подразделения направлено 42,9 тыс. поручений, из которых выполнено 39,8 тыс. или 92,7%. Из общего количества направленных поручений, 32,5 тыс. предоставлены оперативным работникам для принятия решения о закрытии уголовного судопроизводства на основании ст. 284 п. п. 1, 2 УПК Украины. За результатами выполнения оперативными работниками указанных поручений, следователями закрыто на основании ст. 284 п. п. 1, 2 УПК Украины 23,4 тыс. уголовных дел или 72,3% от общего количества закрытых дел¹.

Состояние работы по выполнению поручений следователей по проведению негласных следственных (розыскных) действий поставлено на особый контроль руководства ГУМВД Украины в АР Крым. Так, из 3161 поручений о проведении негласных следственных (розыскных) действий, проведено 2452, еще 699 находится на исполнении. Из общего количества проведенных негласных следственных (розыскных) действий 759 переданы для рассекречивания, из них рассекречены 435².

Следователь вправе поручить оперативному подразделению проведение таких негласных следственных (розыскных) действий: аудио-, видеоконтроль лица (ст. 260 УПК), наложение ареста на корреспонденцию (ст. 261 УПК), осмотр и выемка корреспонденции (ст. 262 УПК), снятие информации с транспортных телекоммуникационных сетей (ст. 263 УПК), снятие информации с электронных информационных систем (ст. 264 УПК), обследование публично недоступных мест, жилья или иного владения лица (ст. 267 УПК), установление местонахождения радиоэлектронного средства (ст. 268 УПК), наблюдение за лицом, вещью или местом (ст. 269 УПК), аудио-, видеоконтроль места (ст. 270 УПК), контроль за совершением преступления (ст. 271 УПК), негласное получение образцов, необходимых для сравнительного исследования (ст. 274 УПК)³.

Субъектами, уполномоченными на проведение негласных следственных (розыскных) действий являются: следователи ОВД, органы безопасности, органа, осуществляющего контроль за соблюдением налогового законодательства, органа государственного бюро расследований (со дня начала его деятельности), а также уполномоченные оперативные подразделения органов внутренних дел, органов безопасности, органов, осуществляющих контроль за соблюдением налогового законодательства, органов и учреждений исполнения наказаний и следственных изоляторов Государственной пенитенциарной службы Украины, органов Государственной пограничной службы Украины, органов Государственной таможенной службы Украины, проводят негласные следственные (розыскные) действия по письменному поручению следователя, прокурора, осуществляющего надзор за соблюдением законов следователями при проведении досудебного расследования в форме процессуального руководства. При этом под уполномоченным оперативным подразделением понимается оперативное подразделение, которое входит в состав государственного органа, определенного в ст. 246 УПК Украины, привлеченное по решению руководства органа к осуществлению или участию в проведении негласного следственного (розыскного) действия. Уполномоченным лицом является сотрудник (работник) уполномоченного оперативного подразделения, привлеченный по решению руководителя к проведению или участию в проведении негласного следственного (розыскного) действия, другие лица, привлеченные по решению следователя, прокурора, оперативного подразделения⁴.

В случае проведения негласного следственного (розыскного) действия по ходатайству прокурора или следователя, в оперативное подразделение дополнительно направляется постановление судьи, надлежащим образом заверенное в двух экземплярах, один из которых остается в оперативном подразделении, другой в подразделении, на которое возложено выполнение отдельных оперативно-розыскных мероприятий.

При проведении негласного следственного (розыскного) действия в порядке, предусмотренном ст. 250 УПК, в оперативное подразделение направляется постановление следователя, прокурора, на выполнение которого, в поручении кроме обязательных вышеупомянутых сведений, дополнительно обосновываются исключительные основания его проведения с предоставлением подтверждающих документов⁵.

Результаты негласных следственных (розыскных) действий должны соответствовать общим правилам фиксации уголовного судопроизводства, предусмотренным УПК. За результатами проведения не-

¹ Огляд «Про службову діяльність слідчого апарату органів внутрішніх справ України за дев'ять місяців 2013 р.» // [Електронний ресурс]. – Режим доступу: mvs.gov.ua/mvs/control/main/uk/.../545198.

² Там же.

³ Про внесення змін до деяких законодавчих актів України у зв'язку із прийняттям Кримінального процесуального кодексу України Кримінальний процесуальний кодекс України: Закон України. – К.: Юрінком Інтер, 2012. – 376 с.

⁴ Про внесення змін до деяких законодавчих актів України у зв'язку із прийняттям Кримінального процесуального кодексу України Кримінальний процесуальний кодекс України: Закон України. – К.: Юрінком Інтер, 2012. – 376 с.

⁵ Там же.

гласного следственного (розыскного) действия составляется протокол, к которому, в случае необходимости, привлекаются соответствующие приложения. Сведения о лицах, проводивших негласные следственные (розыскные) действия или были вовлечены в их проведение, в случае осуществления в отношении них мер безопасности, могут указываться с обеспечением конфиденциальности в порядке, определенном законодательством.

Протокол негласного следственного (розыскного) действия должен отвечать общим требованиям составления протокола и приложениям к нему, что предусмотрено ст. ст. 104, 105, 251, 252 УПК¹.

Анализ взаимодействия следователей с оперативными подразделениями по предупреждению, выявлению и расследованию преступлений, а также выполнению поручений следователей, в том числе по проведению негласных следственных (розыскных) действий, позволил выделить ряд недостатков организационного и процессуального характера:

- в журналах отдельных поручений следователей, которые ведутся в канцеляриях горрайорганов, иногда отсутствуют отметки о выполнении, а также графа, где были бы указаны сведения относительно установленных следователем сроков выполнения поручения;

- имеющиеся факты предоставления поручений оперативным подразделениям, без указания срока их выполнения;

- полнота проведенных следственных и розыскных действий, содержащихся в ответах по поручению следователей, свидетельствуют о формальном подходе к их выполнению, ответы состоят из одного рапорта или выполняются частично;

- при расследовании тяжких и особо тяжких уголовных преступлений, не во всех случаях создаются совместные следственно-оперативные группы и общие планы расследования уголовных дел;

- письменные указания о расследовании уголовных дел предоставляются не по всем тяжким и особо тяжким преступлениям;

- совещания о состоянии выполнения поручений следственных и состоянии организации и проведении негласных следственных (розыскных) действий по уголовным делам с целью раскрытия преступлений, проводятся формально, без конкретизации поставленных задач, не всегда указываются их конкретные исполнители и сроки выполнения.

Допускаются случаи ненадлежащего исполнения оперативными работниками поручений следователей о проведении негласных следственных (розыскных) действий, как следствие, несвоевременное поступление заданий на проведение негласных следственных (розыскных) действий в оперативно-технические подразделения и оперативную службу, зачастую делает невозможным выполнение постановлений следственных судов в связи с истечением срока их действия. Имеют место случаи невыполнения таких поручений по надуманным основаниям. Например, оперативные работники составляют рапорта об отсутствии оперативной необходимости в выполнении поручений следователей об установлении местонахождения радиоэлектронного средства связи, на которые выданы постановления суда.

Особое беспокойство вызывает состояние расследования преступлений, где предметом посягательства были мобильные телефоны. Всего по Украине за 7 месяцев 2013 зарегистрировано 855 таких преступлений (без учета закрытых)².

По нашему убеждению, сотрудникам следственных и оперативных подразделений следует обращаться с ходатайствами в соответствующие суды о проведении негласных следственных (розыскных) действий по всем тяжким и особо тяжким, прежде нераскрытым преступлениям, по преступлениям, где предметом посягательства были мобильные терминалы, надлежащим образом организовать взаимодействие следователей с оперативными службами при проведении негласных следственных (розыскных) действий с целью повышения их эффективности.

Приходится констатировать, что еще недостаточно эффективно используются возможности оперативно-технических подразделений для раскрытия уголовных преступлений. С этой целью руководством следственного управления постоянно принимаются меры по активизации и улучшению работы в данном направлении служебной деятельности, организация ее в соответствии с Инструкцией об организации проведения негласных следственных (розыскных) действий и использования их результатов в уголовном судопроизводстве от 16.11.2012 № 114/1042/516/936/1685/5.

Недопустим формализм при направлении оперативным службам поручений по уголовным делам о проведении следственных (розыскных) действий и негласных следственных (розыскных) действий. В поручениях, предоставляемых следователями при проведении досудебного расследования по уголовным делам, должно конкретизироваться проведение необходимых мероприятий и следственных действий, а также устанавливаться сроки их выполнения.

¹ Там же.

² Огляд «Про службову діяльність слідчого апарату органів внутрішніх справ України за дев'ять місяців 2013 р.» // [Електронний ресурс]. – Режим доступу: mvs.gov.ua/mvs/control/main/uk/.../545198.

По состоянию на 7 месяцев 2013 года в 4644 проведенных негласных следственных (розыскных) действиях материальные носители секретной информации рассекречены для использования в доказывании, что составляет 29,4% от числа всех проведенных негласных следственных (розыскных) действий¹. При этом допускаются факты направления материалов выполненных негласных следственных (розыскных) действий в прокуратуру для решения вопроса о рассекречивании, с нарушением сроков, определенных УПК Украины.

С целью улучшения ситуации в этом направлении в каждом горрайотделе следует назначить лиц из числа оперативных подразделений, ответственных за учет и своевременность выполнения поручений следователей, состояние выполнения которых и принятие мер по устранению недостатков рассматривать на оперативных совещаниях. За ненадлежащее исполнение поручений следователей, необходимо принимать меры дисциплинарного реагирования непосредственно к следователям.

Также, в горрайотделах следует организовать дополнительное изучение в системе служебной подготовки Инструкции по организации взаимодействия органов досудебного расследования с другими органами и подразделениями внутренних дел по предупреждению, выявлению и расследованию преступлений, утвержденной приказом МВД № 700-2012.

Кроме проблем практического характера, в рамках статьи остановимся на отдельных законодательных пробелах, которые не позволяют следователям и оперативным подразделениям достичь цели путем проведения соответствующих следственных (розыскных) действий.

Так, под *снятием информации с транспортных телекоммуникационных сетей* (ст. 263 УПК Украины) понимается наблюдение, отбор и фиксация содержания информации уполномоченными оперативными подразделениями с использованием в установленном законодательством порядке соответствующих технических средств, а также получение, преобразование и фиксация различных видов сигналов, передаваемых по каналам связи².

Действующий Закон Украины «Об ОРД», предоставляя возможность оперативным подразделениям проводить мероприятия по снятию информации с каналов связи, не содержит норм, которые раскрывают сущность проводимых ими действий. Отдельные положения норм указанного Закона толкует постановление Пленума Верховного Суда Украины № 2 от 28.03.2008 г. «О некоторых вопросах применения судами Украины законодательства при даче разрешений на временное ограничение отдельных конституционных прав и свобод человека и гражданина при осуществлении оперативно-розыскной деятельности, дознания и досудебного следствия». В п. 3 указанного постановления отмечается, что снятие информации с каналов связи состоит в применении технического оборудования, которое позволяет прослушивать, фиксировать и воспроизводить информацию, которая передавалась этим каналом связи. Такая информация может включать данные как о взаимном соединении телекоммуникационных сетей, так и по содержанию информации, которая была передана каналом связи. Другими словами, в соответствии с предоставленным разъяснением, получение уполномоченными оперативными подразделениями информации о соединении абонентов телекоммуникаций даже без раскрытия содержания сообщений по содержанию действующего Закона Украины «Об ОРД» может осуществляться только по решению суда³.

Фиксация информации, снятой с транспортных телекоммуникационных сетей в соответствии с требованиями ч. 4 ст. 263 УПК, обеспечивается специально уполномоченными подразделениями органов безопасности и органов внутренних дел. Непосредственное выполнение негласного следственного (розыскного) действия по снятию информации с электронных информационных систем и (или) их частей, связанное с физическим или программным проникновением в эту систему, в отличие от снятия информации с транспортных телекоммуникационных систем, может обеспечиваться специалистами специальных подразделений государственных органов, имеющих право осуществления оперативно-розыскной деятельности⁴.

Уполномоченные работники оперативных подразделений в ходе проведения указанных негласных следственных (розыскных) действий отбирают ту информацию, которая имеет значение по уголовному делу, фиксируют ее на материальных носителях, которые могут обеспечить последующее воспроизведение этой информации. Следователь изучает информацию, составляет протокол, к которому присоединяет

¹ Огляд «Про службову діяльність слідчого апарату органів внутрішніх справ України за дев'ять місяців 2013 р.» // [Електронний ресурс]. – Режим доступу: mvs.gov.ua/mvs/control/main/uk/.../545198.

² Про внесення змін до деяких законодавчих актів України у зв'язку із прийняттям Кримінального процесуального кодексу України Кримінальний процесуальний кодекс України: Закон України. – К.: Юрінком Інтер, 2012. – 376 с.

³ Про деякі питання застосування судами України законодавства при дачі дозволів на тимчасове обмеження окремих конституційних прав і свобод людини і громадянина під час здійснення оперативно-розшукової діяльності, дознання і досудового слідства: Постанова Пленуму Верховного суду України №2 від 28.03.2008 р. // [Електронний ресурс]. – Режим доступу: zakon.rada.gov.ua/laws/show/v0002700-08.

⁴ Про внесення змін до деяких законодавчих актів України у зв'язку із прийняттям Кримінального процесуального кодексу України Кримінальний процесуальний кодекс України: Закон України. – К.: Юрінком Інтер, 2012. – 376 с.

носители информации в качестве приложения.

В течение двадцати четырех часов после прекращения снятия информации с транспортных телекоммуникационных сетей или информационных систем, в соответствии с ч. 3 ст. 252 УПК уполномоченное должностное лицо оперативного подразделения передает протокол прокурору для принятия им решения об использовании в качестве доказательства информации, полученной в результате применения этих форм вмешательства в частное общение, в целом или определенного ее фрагмента¹.

Таким образом предоставляется возможность проведения с использованием технических средств, установленных у операторов телекоммуникаций, не только в интересах оперативно-розыскной деятельности, но и уголовного дела.

Указанные предписания УПК Украины обуславливают согласование с ними соответствующих норм Закона Украины «О телекоммуникациях» (ч. 4 ст. 39), которую предлагаем подать в следующей редакции:

Статья 39. Обязанности операторов и провайдеров телекоммуникаций

4. Операторы телекоммуникаций обязаны за собственные средства устанавливать на своих телекоммуникационных сетях технические средства, необходимые для осуществления уполномоченными подразделениями органов внутренних дел и органов безопасности (оперативно-техническими подразделениями) оперативно-розыскных мероприятий и негласных следственных (розыскных) действий, и обеспечивать функционирование этих технических средств, а также в пределах своих полномочий содействовать проведению оперативно-розыскных мероприятий и негласных следственных (розыскных) действий, а также недопущению разглашения организационных и тактических приемов их проведения. Операторы телекоммуникаций обязаны обеспечивать защиту указанных технических средств от несанкционированного доступа.

Следует также отметить, что при подготовке ходатайства к следственному судье на проведение негласного следственного (розыскного) действия по установлению местонахождения радиоэлектронного средства (ст. 268 УПК Украины), а именно мобильного терминала, не всегда возможно установить и подтвердить принадлежность абонентского номера конкретному лицу. В частности это касается использования неидентифицированных SIM-карт, которых в Украине большинство.

Считаем, что внесение соответствующих изменений в ст. 248 «Рассмотрение ходатайства о разрешении на проведение негласного следственного (розыскного) действия» позволит эффективнее использовать предписания законодательства в практической деятельности по выявлению и расследованию преступлений.

Таким образом, п. 4 ч. 2 ст. 248 УПК Украины будет иметь следующий вид: В ходатайстве указываются: 4) сведения о лице (лицах), за исключением случаев, когда невозможно уникально идентифицировать абонента наблюдения при проведении негласного следственного (розыскного) действия, предусмотренного статьей 268 настоящего Кодекса, место или вещь, по которым необходимо провести негласное следственное (розыскное) действие.

¹ Про внесення змін до деяких законодавчих актів України у зв'язку із прийняттям Кримінального процесуального кодексу України Кримінальний процесуальний кодекс України: Закон України. – К.: Юрінком Інтер, 2012. – 376 с.