

УДК 351.745.7

Долгачёва Оксана Игоревна
Dolgacheva Oksana Igorevna

кандидат юридических наук, преподаватель кафедры ОРД ОВД
Нижегородская академия МВД России (603950, Нижний Новгород, Анкудиновское шоссе, 3)

candidate of sciences (law), lecturer of the department of operational search activity of law-enforcement bodies
Nizhny Novgorod academy of the Ministry of internal affairs of Russia (3 Ankudinovskoye shosse, Nizhny Novgorod, 603950)

E-mail: de1.fakto1@gmail.com

Нефедьев Алексей Станиславович
Nefedyev Aleksey Stanislavovich

преподаватель кафедры ОРД ОВД
Нижегородская академия МВД России (603950, Нижний Новгород, Анкудиновское шоссе, 3)

lecturer of the department of operational search activity of law-enforcement bodies
Nizhny Novgorod academy of the Ministry of internal affairs of Russia (3 Ankudinovskoye shosse, Nizhny Novgorod, 603950)

E-mail: de1.fakto1@gmail.com

Потапова Надежда Николаевна
Potapova Nadezhda Nikolayevna

кандидат юридических наук, доцент кафедры ОРД ОВД
Нижегородская академия МВД России (603950, Нижний Новгород, Анкудиновское шоссе, 3)

candidate of sciences (law), associate professor of the department of operational search activity of law-enforcement bodies
Nizhny Novgorod academy of the Ministry of internal affairs of Russia (3 Ankudinovskoye shosse, Nizhny Novgorod, 603950)

E-mail: de1.fakto1@gmail.com

**Некоторые организационно-правовые особенности проведения
оперативно-разыскного мероприятия «проверочная закупка»
оперативными подразделениями
по борьбе с незаконным оборотом наркотиков**

**Some organizational and legal peculiarities of conducting operative-search
event «verification purchase» by operative agencies specializing
in the fight against illegal drug traffic**

В статье анализируются типичные ошибки, допускаемые сотрудниками оперативных подразделений ОВД в ходе проведения оперативно-разыскного мероприятия «проверочная закупка» наркотических средств и психотропных веществ. Авторы акцентируют внимание на отдельных проблемных вопросах проведения проверочной закупки и предлагают пути их решения.

Ключевые слова: наркоэкспансия, оперативно-разыскная деятельность, оперативно-разыскные мероприятия, проверочная закупка, провокация, наркотические средства.

The article analyzes typical mistakes made by the officers of operative submits of the Law enforcement departments when holding the operative-search event «verification purchase» of drugs and psychotropic matters. The authors focus attention on some subtle aspects of conducting the verification purchase and propose ways of their solution.

Keywords: drugs expansion, operative-search activity, operative-search event, verification purchase, provocation, drugs.

Анализ развития ситуации в сфере борьбы с незаконным оборотом наркотиков показывает, что

в настоящее время российскому обществу и государству угрожает внешняя наркоэкспансия и высоко-

кий уровень наркотизации общества. Это составляет прямую угрозу национальной безопасности нашей страны [1].

Употребление любого наркотического вещества, физическое и психологическое пристрастие к нему начинаются с желания удовлетворить любопытство и быть похожим на некоторых сверстников. К числу обстоятельств, способствующих росту наркомании, следует отнести и относительную доступность наркотических средств, а также мобильность людей, желающих их приобрести.

Одним из криминогенных условий, способствующих совершению различного рода преступлений, является распространение употребления наркотических средств и психотропных веществ. Среди наркоманов (1/3) — это лица, ранее судимые за то или иное преступление. Их главная цель найти деньги для покупки наркотиков. Ради этого они идут на любые противоправные действия (кражи, грабежи, разбойные нападения и т. д.).

Наркотизация молодежи идет высокими темпами и характеризуется опасной тенденцией, которая заключается в том, что употребление наркотиков становится определенной ценностью и начинает входить в образ жизни. Специалисты и эксперты в данной области отмечают рост наркомании в младших возрастных группах. Средний возраст приобретения к наркотическим веществам снизился до 12—14 лет [2].

Именно в этой связи руководство МВД России уделяет особое внимание работе по борьбе с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ как одному из основных направлений деятельности органов внутренних дел [3].

Своевременное и профессиональное проведение оперативно-разыскных мероприятий является залогом успешного раскрытия преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотиков, и во многом зависит только от этого.

Результаты оперативно-разыскной деятельности, представляемые для использования в доказывании по уголовным делам данной категории, должны позволять формировать доказательства, удовлетворяющие требованиям уголовно-процессуального законодательства, предъявляемым к доказательствам в целом и к соответствующим видам доказательств в частности. Данные сведения должны содержать информацию, имеющую значение для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовным делам. Однако, как показывает практика, представленные материалы имеют ряд ошибок.

Для раскрытия преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотиков, оперативным сотрудникам необходимо проведение всего комплекса оперативно-разыскных мероприятий, таких как: опрос, наведение справок, наблюдение, прослушивание телефонных переговоров, оперативное внедрение, проверочная закупка и т. д. Если проблем с проведением опроса, наведением справок и другими ОРМ не возникает, то проверочная закупка за-

частую проводится с нарушениями и ведет к оправдательному приговору. Рассмотрим подробнее оперативно-разыскное мероприятие «проверочная закупка» и ошибки, связанные с его проведением и оформлением.

Законодатель прямо указывает на необходимость проведения проверочной закупки в целях предупреждения, выявления, пресечения и раскрытия преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров [4].

Проверочная закупка регламентируется статьей 6 Федерального закона от 12 августа 1995 года № 144-ФЗ (ред. 02.11.2013) «Об оперативно-разыскной деятельности». Проверочную закупку можно определить как совокупность действий по созданию оперативным сотрудником мнимой ситуации, в которой с ведома оперативного подразделения и под его контролем возмездно приобретаются наркотические средства или психотропные вещества у лица, обоснованно подозреваемого в совершении преступления в сфере незаконного оборота наркотических веществ, в целях решения задач оперативно-разыскной деятельности.

Основными условиями проведения проверочной закупки являются:

- 1) наличие полной и объективной информации о фактах незаконного сбыта наркотических средств и психотропных веществ конкретными лицами или группой лиц;
- 2) возможность обеспечения требований конфиденциальности, сохранения при необходимости в тайне сведений о подготовке и проведении оперативно-разыскного мероприятия;
- 3) надлежащее техническое и финансовое обеспечение проверочной закупки;
- 4) достаточность сил и средств для проведения проверочной закупки, а также соответствующий уровень подготовки ее участников;
- 5) обеспечение безопасности участников оперативно-разыскного мероприятия на всех этапах ее проведения;
- 6) соблюдение законности при проведении проверочной закупки [5].

Данное оперативно-разыскное мероприятие проводится на основании постановления, утверждаемого руководителем, уполномоченным на осуществление оперативно-разыскной деятельности. На практике данное постановление о проведении проверочной закупки часто утверждается ненадлежащим лицом (например начальником отдела уголовного розыска). Могут также не указываться основания для проведения оперативно-разыскных мероприятий, которые предусмотрены статьей 7 ФЗ об ОРД, а они должны иметь место на момент принятия решения о его проведении. Это нарушение закона имеет недопустимый характер и может повлечь оправдательный приговор.

При проведении оперативно-разыскного мероприятия «проверочная закупка», результаты которого служат одним из основных источников

доказательств по уголовному делу, необходимо приглашать незаинтересованных лиц, так называемых представителей общественности, которые будут наблюдать за ходом и результатами действий всех участников. Впоследствии указанные незаинтересованные лица допрашиваются в качестве свидетелей об обстоятельствах, ставших им известными в ходе проведения проверочной закупки [6]. Здесь основной ошибкой является то, что оперативные сотрудники используют своих знакомых, курсантов, слушателей учебных заведений системы МВД России, работников ОВД в качестве представителей общественности. Они впоследствии на судебное следствие не являются, меняют показания или забывают их. Также может быть установлена их личная заинтересованность. В результате вместо усиления доказательственной базы стороны обвинения данные лица часто ее ослабляют.

Для проведения мероприятия необходимы денежные средства. Раньше существовала практика, что денежные купюры предварительно обрабатывались специальными химическими веществами и на них делалась надпись. Образцы специальных химических веществ отбирались в виде пометок на листах бумаги, упаковывались в бумажный конверт, печатались и на конверте обязательно делались пояснительные надписи. Конверт с образцами специальных химических веществ приобщался к материалам проверки.

В настоящее время с денежных купюр посредством технических средств делаются копии, которые заверяются оттисками печати, а также подписями двух представителей общественности, сотрудников полиции и лица, которое будет закупать наркотик, номера купюр переписываются. Об этом делаются соответствующие отметки. Затем копии денежных купюр приобщаются к материалам проверки. При проведении данных действий могут возникнуть следующие ошибки: например на конверте не делаются пояснительные надписи, отсутствуют подписи участвующих лиц.

Еще одной ошибкой в проведении оперативно-разыскного мероприятия «проверочная закупка» является чрезмерная инициативность сотрудников полиции, граничащая с провокацией преступления. Под провокацией сбыта понимается подстрекательство, склонение, побуждение в прямой или косвенной форме к совершению преступлений, связанных со сбытом наркотических средств сотрудникам ОВД или лицам, привлекаемым для проведения проверочной закупки [7].

Провокацией признаются те случаи, когда до проведения оперативно-разыскного мероприятия «проверочная закупка» у оперативных сотрудников не было оперативно значимой информации относительно сбытчика наркотических средств и психотропных веществ и сбыт стал результатом вмешательства сотрудников ОВД [8]. В рамках проведения проверочной закупки иногда со стороны лица, осуществляющего закупку, допускается своего рода навязчивость, которая может трактовать-

ся как провокация. Часто только в суде оглашается информация о том, что «покупатель» говорил сбытчику: «Продай мне героин! Я же знаю, у тебя есть!» Наркоторговец отказывался, но «покупатель» настоял на своем. Инициатива в сбыте наркотика всегда должна исходить от наркоторговца, что должно подтверждаться показаниями участвующих лиц, а также другими обстоятельствами.

Отдельно следует остановиться на проведении повторных проверочных закупок. Как следует из Обзора судебной практики по уголовным делам о преступлениях, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ (Обзор утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 27 июня 2012 г.), проведение повторной проверочной закупки у одного и того же лица должно быть обосновано и мотивировано, в том числе новыми основаниями и целями. Кроме этого, обязательно должно быть вынесено новое мотивированное постановление, утвержденное руководителем органа, осуществляющего оперативно-разыскную деятельность. Целями повторной проверочной закупки при наличии оперативно значимой информации по данным фактам могут являться:

- 1) пресечение и раскрытие деятельности организованной преступной группы и установление всех ее участников;
- 2) выявление преступных связей участников незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ;
- 3) установление каналов поступления наркотиков;
- 4) установление мест производства наркотических средств и психотропных веществ [9].

Может быть проведена повторная проверочная закупка в случае, когда в результате проведенного ОРМ цели мероприятия не были достигнуты (например, сбытчик наркотического средства догадался о проводимом мероприятии или не пришел на встречу).

Также хочется остановиться на проведении оперативно-разыскного мероприятия «проверочная закупка» в жилище. При решении вопроса о необходимости проведения проверочной закупки в жилище сотрудникам полиции следует учитывать положения статьи 8 ФЗ об ОРД. Проведение оперативно-разыскных мероприятий, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина на неприкосновенность жилища, допускается только на основании судебного решения и при наличии соответствующей оперативно значимой информации. Но судебное решение не требуется в случае, если оперативный сотрудник или лицо, привлеченное к проведению ОРМ, входит в жилище с согласия и на условии добровольности проживающих в нем лиц.

При сбыте наркотических средств и психотропных веществ инициатива сбытчика при реализации зависит от периода времени занятия преступной деятельностью. В начальной стадии, когда сбытчик осваивает рынок сбыта и подбирает себе потенци-

альных клиентов, от него непосредственно исходит инициатива и он сам предлагает приобрести наркотики. В дальнейшем уже потребители, будучи заинтересованными, обращаются к сбытчику, не дожидаясь инициативы с его стороны. Соответственно рассматривать инициативу (высказывание желания приобретения наркотиков) оперативного сотрудника или лица, привлеченного к проведению проверочной закупки, как провокационные действия в данном случае необоснованно, ведь при проведении данного ОРМ проверяется информация о факте сбыта наркотиков, а не о хранении или перевозке, если, конечно, сотрудник не принуждает и не угрожает гражданину сбыть наркотики, что уже рассматривалось выше. При информации, полученной от потребителей, о неоднократном сбыте умысел лица, сбывающего наркотики, очевиден. Ожидание проявления инициативы от сбытчика свидетельствует о бездействии со стороны оперативных сотрудников, а создание условий, при которых сбытчик проявит инициативу, в большинстве случаев невозможно.

Большой плюс в данном случае наличие аудио- и видеозаписи соответствующего разговора между «покупателем» и сбытчиком. При принятии решения о задержании по результатам ОРМ нельзя полностью основываться на зафиксированной беседе, так как сбытчик склонен шифровать свою преступную деятельность и разговор может не состояться, а общение может ограничиться жестами или отдельно взятыми словами, не раскрывающими суть сделки.

Проведение ОРМ «проверочная закупка» дает исчерпывающие сведения по документированию самого сбыта, и составленный по итогам проведенного мероприятия сотрудником рапорт или иной документ, сообщающий о факте совершенного преступления, в соответствии со статьей 140 УПК РФ является поводом и основанием для возбуждения уголовного дела. Таким образом, в результате проведения ОРМ «проверочная закупка» мы имеем набор данных о совершенном преступлении, необходимых для возбуждения уголовного дела: сделку со сбытчиком, зафиксированную с использованием средств аудио- и видеотехники, наркотические средства, полученные в ходе проведения мероприятия. В большинстве случаев при проведении ОРМ умысел, выраженный в действиях сбытчика, очевиден, так как сами действия носят скрытый характер, и установить его возможно только при проведении следственных действий. Каждый факт сбыта следует рассматривать отдельно с учетом его условий (круга и количества лиц, приобретающих наркотики, места сбыта, количества наркотиков и т. д.).

Результаты оперативно-разыскного мероприятия «проверочная закупка» могут быть не только поводом и основанием для возбуждения уголовного дела, но и даже могут быть положены в основу приговора, если они получены в соответствии с требованиями закона и свидетельствуют о наличии у сбытчика умысла на незаконный оборот наркоти-

ческих средств и психотропных веществ, сформировавшийся независимо от деятельности сотрудников полиции [10, с. 224]. Также сбытчик должен осуществить все подготовительные действия, необходимые для совершения преступления.

Органы, осуществляющие оперативно-разыскную деятельность, при передаче оперативных материалов для возбуждения уголовного дела действуют на основании совместного приказа МВД России № 776, Минобороны 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 сентября 2013 года «Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-разыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд».

В Инструкции указаны требования, предъявляемые к результатам ОРД, представляемым органам предварительного расследования или в суд, порядок их представления. В соответствии с требованиями Инструкции результаты ОРД могут представляться в виде обобщенного официального сообщения либо в виде подлинников соответствующих оперативно-служебных документов.

Представляемые материалы должна сопровождать информация о времени, месте и обстоятельствах изъятия предметов, материалов и документов, получения сообщений, видео- и аудиозаписей, кино- и фотоматериалов, копий и слепков, а также должно быть описание индивидуальных признаков указанных предметов и материалов.

Согласно пункту 20 Инструкции результаты оперативно-разыскной деятельности, представляемые для использования в доказывании по уголовным делам, должны позволять формировать доказательства, удовлетворяющие требованиям уголовно-процессуального законодательства, предъявляемым к доказательствам в целом, к соответствующим видам доказательств; содержать сведения, имеющие значение для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, указания на ОРМ, при проведении которых получены предполагаемые доказательства, а также данные, позволяющие проверить в условиях уголовного судопроизводства доказательства, сформированные на их основе.

Несоблюдение требований закона о порядке проведения и оформления оперативно-разыскных мероприятий, необоснованность проведения таких мероприятий, равно как и несоблюдение положений уголовно-процессуального закона о проведении следственных действий влекут признание полученных доказательств недопустимыми.

И здесь оперативными сотрудниками допускаются ошибки, которые выражаются в следующем: в резолютивной части постановления о представлении результатов ОРД следователю подробно не перечисляются подлежащие представлению конкретные документы. Иногда делается запись «Приложения», но далее либо предметы не перечислены

и не описаны подробно, либо не указывается, что они упакованы, опечатаны и т. д. Иногда все приложения описаны в сопроводительном письме, но указаны в постановлении.

При проведении проверочной закупки наркотических средств и психотропных веществ необходимо соблюдать все условия и порядок оформления ОРМ, так как несоблюдение этих правил приведет к тому, что результаты деятельности оперативных сотрудников не будут признаны доказательствами по уголовным делам и виновные лица смогут избежать заслуженного наказания.

Примечания

1. Информационно-аналитическая справка о наркоситуации в Российской Федерации и результатах борьбы с незаконным оборотом наркотиков за 9 месяцев 2013 года. URL: <http://fskn.gov.ru/pages/main/prevent/3939/40252> (дата обращения: 26.11.2013).

2. Оценка наркоситуации в среде детей, подростков и молодежи. URL: http://narkotiki.ru/research_5672.html (дата обращения: 26.11.2013).

3. Результаты и основные направления деятельности Министерства внутренних дел Российской Федерации: официальный сайт МВД России. URL: http://pda.mvd.ru/documents/Rezultati_i_osnovnih_napraavljenijah_dejat (дата обращения: 26.11.2013).

4. О наркотических средствах и психотропных веществах: федеральный закон от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ (ред. от 23.07.2013) (ст. 49) // СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 20.11.2013).

5. Койсин А.А. Проведение проверочной закупки по делам о незаконном обороте наркотических средств // Сибирский юридический вестник. 2000. № 3.

6. Фомин М.А. Что нужно знать об оперативно-розыскном мероприятии «проверочная закупка». URL: http://narkotiki-zaschita.ru/extra/ob-orm-“proverochnaya_zakupka”.html (дата обращения: 26.11.2013).

7. Коваль В.С. Проверочная закупка или провокация: текущая практика Верховного суда РФ // Уголовный процесс. 2012. № 10.

8. Сибалаков А.Т. О провокации преступлений оперативными сотрудниками милиции и наркоконтроля при проведении проверочной закупки наркотических средств.

URL: http://legis.ru/misc/analit.php?news_id=32 (дата обращения: 26.11.2013).

9. Фомин М.А. Сбыт наркотиков: отграничение единого продолжаемого преступления от совокупности деяний // Уголовный процесс. 2012. № 10.

10. Калужный А.Н., Флоря Д.Ф. Особенности расследования преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ. М., 2010.

Notes

1. Data about drugs situation in the Russian Federation and results of the fight against drugs turn-over during 9 months 2013. URL: <http://fskn.gov.ru/pages/main/prevent/3939/40252> (date of address: 26.11.2013).

2. Evaluation of drugs situation among children, teenagers and young people. URL: http://narkotiki.ru/research_5672.html (date of address: 26.11.2013).

3. Results and major trends of the RF Ministry of internal affairs. URL: http://pda.mvd.ru/documents/Rezultati_i_osnovnih_napraavljenijah_dejat (date of address: 26.11.2013).

4. On drugs means and psychotropic matter: federal law of 08.01.1998 № 3-FZ (text of 23.07.2013) (art. 49) // SPS «ConsultantPlus» (date of address: 20.11.2013).

5. Koyzin A.A. Holding of the verification purchase in the cases of illegal turnover of the drug means // Siberian juridical bulletin. 2000. № 3.

6. Fomin M.A. What one should know about operative-search event «verification purchase». URL: http://narkotiki-zaschita.ru/extra/ob-orm-“proverochnaya_zakupka”.html (date of address: 26.11.2013).

7. Koval V.S. Verification purchase or provocation: the current practice of the RF Supreme Court // Criminal procedure. 2012. № 10.

8. Sibalakov A.T. On provocation by the operative agents of the militia and drugs control agencies when conducting a verification purchase of drugs means. URL: http://legis.ru/misc/analit.php?news_id=32 (date of address: 26.11.2013).

9. Fomin M.A. Sale of drugs: delimiting of a single continuous crime from the aggregate of action // Criminal procedure. 2012. № 10.

10. Kaluzhnyi A.N., Florya D.A. Particularities of the investigation of crimes connected with illegal turnover of drug means and psychotropic matter. Moscow, 2010.