

С. П. Жданов

УЧАСТИЕ СПЕЦИАЛИСТА
В ПРОВЕДЕНИИ
ОПЕРАТИВНО-РАЗЫСКНЫХ
МЕРОПРИЯТИЙ
ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ
И СОВРЕМЕННОЙ ПРАКТИКИ

МОНОГРАФИЯ

ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ УЧАСТИЯ СПЕЦИАЛИСТА
В ПРОВЕДЕНИИ ОПЕРАТИВНО-РАЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ
И ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ

ПРАКТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ УЧАСТИЯ СПЕЦИАЛИСТА
В ПРОВЕДЕНИИ ОПЕРАТИВНО-РАЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ
И ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ

И ДР.



С. П. Жданов

**Участие специалиста в проведении
оперативно-разыскных
мероприятий: проблемы теории
и современной практики**

«Проспект»

2017

УДК 343.132

ББК 67.411

Жданов С. П.

Участие специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий: проблемы теории и современной практики / С. П. Жданов — «Проспект», 2017

ISBN 978-5-39-227550-2

Монография посвящена проблемам теории и современной практики участия специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий и выполнена с учетом того, что для Комитета Совета Федерации по обороне и безопасности является важным то, что решение проблем участия специалиста в оперативно-разыскной деятельности нуждается в расширенном специальном исследовании. Значительное место в монографии уделено практике участия специалиста и его значимости при проведении оперативно-разыскных мероприятий (абзац 5 статьи 6 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-разыскной деятельности») некоторыми оперативными подразделениями органов внутренних дел РФ, органов Федеральной службы безопасности, таможенных органов РФ и Федеральной службы исполнения наказаний. Законодательство приводится по состоянию на 1 ноября 2017 г. Для научных работников, профессорско-преподавательского состава, аспирантов (адъюнктов), студентов (курсантов), слушателей юридических высших образовательных учреждений и факультетов, а также для практических работников правоохранительных органов, экспертных учреждений и спецслужб России.

УДК 343.132

ББК 67.411

ISBN 978-5-39-227550-2

© Жданов С. П., 2017

© Проспект, 2017

Содержание

Введение	7
Основные сокращения	9
Глава I. Теоретические проблемы участия специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий и пути их решения	10
§ 1.1. Понятие и форма участия специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий	10
§ 1.2. Правовые основания, принципы участия и полномочия специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий	16
§ 1.3. Участие специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий	20
Конец ознакомительного фрагмента.	23

С. Жданов

**Участие специалиста в проведении
оперативно-разыскных мероприятий.
Проблемы теории и современной практики**

© Жданов С. П., 2017

© ООО «Перспектив», 2017

* * *

Автор:

Жданов С. П., кандидат юридических наук, ученик и последователь основателя и руководителя междисциплинарной научной школы в отечественной юриспруденции, доктора юридических наук, профессора А. Ю. Шумилова.

Рецензенты:

Леханова Е. С., доктор юридических наук, доцент, профессор кафедры судебной экспертизы ФГАОУ ВО «Национальный исследовательский Нижегородский государственный университет им. Н. И. Лобачевского»;

Опальский А. П., доктор экономических наук, профессор, главный научный сотрудник НИЦ № 3 ФГКУ «ВНИИ МВД России»;

Шумилов А. Ю., доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры оперативно-разыскной деятельности ГКОУ ВО «Российская таможенная академия».

Введение

В настоящее время пробелы в современном российском законодательстве являются, к сожалению, его неотъемлемым атрибутом, выступают результатами правотворчества и правоприменения и обнаруживаются в сферах, поименованных Г. Кельзенем позитивным и негативным правовым регулированием.

В первой названной области они заключаются в наличии в формальных источниках права суждений, непонятных или взаимно исключających друг друга либо нуждающихся для практической реализации в дополнении другими.

Во второй сфере эти результаты представлены иными феноменами. Речь идет о присутствии здесь разрядов поступков, которые, исходя из целей суверена, следует упорядочить позитивным правовым регулированием, т. е. или запретить, или предписать, или дозволить, сформулировав дополнительные законодательные правила¹. *Субъектами, в том числе владеющими инструментарием позитивного правового регулирования, должны выступить специалисты, обладающие специальными познаниями (знаниями)*².

Особое внимание в большинстве научных работ уделено использованию (применению)³ специальных познаний (знаний) специалиста в процессуальных действиях⁴. Вместе с тем фундаментальных комплексных научных исследований по использованию (применению) специальных познаний (знаний) специалиста в проведении ОРМ⁵ в Российской Федерации до настоящего времени не проводилось или они затрагивались фрагментарно⁶.

¹ Цит. по: Тихонравов Е. Ю. Способы восполнения пробелов в законодательстве: вопросы теории и истории: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2013. С. 8.

² «Сведения, знания, познания» – синонимы. *Знания* – совокупность понятий, представлений о чем-либо, полученных, накопленных в результате учения, опыта и т. п. и обычно реализуемых в деятельности; *познания* – сумма определенных знаний, сведений в какой-либо области (областях); *сведения* – общие или не очень глубокие представления, знания о чем-либо» // Словарь синонимов русского языка: в 2 т. Т. 1: А – Н / ИЛИ РАН; под ред. А. П. Евгеньевой. М.: ООО «Изд-во Астрель»: ООО «Изд-во АСТ», 2003. С. 406.

³ «Применять, использовать» – синонимы. Под ними следует понимать давать практическое применение чему-либо; вводить в устную или письменную речь какие-либо слова, выражения и т. д. // Словарь синонимов русского языка: в 2 т. Т. 2: О – Я / ИЛИ РАН; под ред. А. П. Евгеньевой. М.: ООО «Изд-во Астрель»: ООО «Изд-во АСТ», 2003. С. 618.

⁴ Напр., см.: Тарасов А. А. Эксперт и специалист в уголовном процессе России: монография. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2017; Орлов Ю. К. Современные проблемы доказывания и использования специальных знаний в уголовном судопроизводстве: научно-учебное пособие. М.: Проспект, 2017; Зинин А. М. Участие специалиста в процессуальных действиях: учебник. М.: Проспект, 2016; Зинин А. М., Семикаленова А. И., Иванова Е. В. Участие специалиста в процессуальных действиях: учебник / под общ. ред. А. М. Зинина. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2016; Использование специальных знаний при расследовании преступлений: учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по специальностям «Юриспруденция», «Правоохранительная деятельность» / Д. В. Алехин и др.; под ред. А. И. Бастрыкина. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2016; Гусев А. В. Концепция формирования специального криминалистического познания и механизма его реализации в уголовном судопроизводстве вне судебно-экспертной деятельности: дис. ... д-ра юрид. наук. Краснодар, 2015; Гриштина Е. П. Концептуальные и правовые проблемы участия специалиста в состязательном уголовном судопроизводстве: монография. М.: Юрлитинформ, 2015.

⁵ В соответствии с официальными правилами русского языка, термин «оперативно-разыскной» и производные от него термины должны писаться через букву «а» в слове «разыскной» (напр., см.: Орфографический словарь русского языка. 6-е изд. / Б. З. Букчина, И. К. Сазонова, Л. К. Чельцова. М.: АСТ-ПРЕСС КНИГА, 2011. С. 637).

⁶ Зинин А. М., Семикаленова А. И., Иванова Е. В. Участие специалиста в оперативно-разыскных мероприятиях // Участие специалиста в процессуальных действиях: учебник / под общ. ред. А. М. Зинина. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2016. С. 226–240; Жданов С. П. Использование специальных познаний в выявлении преступлений, совершаемых во внешнеэкономической деятельности: учебно-практ. пособие / С. П. Жданов, А. Ю. Шумилов. М.: ИД Шумиловой И. И., 2011. С. 51–66; Атмажитов В. М. Использование специальных знаний в оперативно-разыскной деятельности / В. М. Атмажитов, В. Г. Бобров // Теория и практика использования специальных знаний в раскрытии и расследовании преступлений (к 90-летию со дня рождения профессора И. М. Лузгина и к 80-летию со дня рождения профессора Е. И. Зуева): сб. материалов 50-х Криминалистических чтений: в 2 ч. М.: АУ МВД России, 2009. Ч. 1. С. 241–249; Блинов Ю. С. Участие специалиста в

Монография посвящена проблемам теории и современной практики участия специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий и выполнена с учетом того, что для Комитета Совета Федерации по обороне и безопасности является важным то, что решение проблем участия специалиста в оперативно-разыскной деятельности нуждается в расширенном специальном исследовании⁷.

Значительное место в монографии уделено практике участия специалиста и его значимости при проведении оперативно-разыскных мероприятий (абзац 5 ст. 6 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности») некоторыми оперативными подразделениями органов внутренних дел РФ, органов федеральной службы безопасности, таможенных органов РФ и федеральной службы исполнения наказаний. «Сближение теории с практикой» – писал академик П. Л. Чебышев, – дает самые благотворные результаты, и не одна только практика от этого выигрывает, сама наука развивается под влиянием ее, она открывает им новые предметы для исследования или новые стороны в предметах⁸.

Для научных работников, профессорско-преподавательского состава, аспирантов (адъюнктов), студентов (курсантов), слушателей юридических высших образовательных учреждений и факультетов, а также для практических работников правоохранительных органов, экспертных учреждений и спецслужб России.

Автор весьма признателен за ряд ценных советов и рекомендаций уважаемым рецензентам: доктору юридических наук, доценту Е. С. Лехановой⁹, доктору экономических наук, профессору А. П. Опальскому¹⁰ и доктору юридических наук, профессору А. Ю. Шумилу¹¹.

Разумеется, данный труд не лишен определенных недостатков и погрешностей, возможно, немалых. Поэтому автор с благодарностью примет все объективные замечания и рекомендации.

проведении оперативно-розыскных мероприятий // Практическое руководство по производству судебных экспертиз для экспертов и специалистов: научно-практич. пособие / под ред. Т. В. Аверьяновой, В. Ф. Статкуса. М.: Юрайт, 2011. С. 301–317; *Леханова Е. С.* Судебно-экономические знания в юридической науке и в практике раскрытия преступлений: монография / под ред. С. П. Голубятникова. Н. Новгород: НА МВД РФ, 2011; *Она же.* Судебно-экономические знания в оперативно-разыскной деятельности // Вестник Нижегородского ун-та им. Н. И. Лобачевского. 2015. № 4. С. 146–149; *Нестеров А. В.* Применение специальных знаний в оперативно-розыскной деятельности // Оперативник (сыщик). 2011. № 1 (26). С. 9–11; Документально-проверочная деятельность органов внутренних дел при расследовании преступлений в сфере налогообложения: монография / под ред. А. П. Опальского. М.: АУ МВД России, 2011. 140 с.; *Опальский А. П., Жданов С. П.* Тактические особенности использования помощи специалистов в выявлении преступлений, совершаемых во внешнеэкономической деятельности // Черные дыры в российском законодательстве. Юридический журнал. 2012. № 4. С. 97–99.

⁷ См.: отзыв председателя Комитета Совета Федерации по обороне и безопасности В. А. Озерова на тему и развернутый план подготовки диссертации на соискание ученой степени доктора юридических наук С. П. Жданова, канд. юрид. наук, от 6 февраля 2015 г. № 3.3.-31/158.

⁸ Цит. по: *Карташов В. Н.* Юридическая практика в правовой системе общества // Общая теория государства и права. Академический курс: в 2 т. / под ред. проф. М. Н. Марченко. Т. 2. Теория права. М.: Зерцало-М, 2000. С. 354.

⁹ Доктор юридических наук по специальности 12.00.09 «Уголовный процесс, криминалистика; оперативно-розыскная деятельность», 2012 г.; тема докторской диссертации «Судебно-экономические знания в юридической науке и в практике раскрытия преступлений» (научный консультант: доктор юридических наук, профессор С. П. Голубятников).

¹⁰ Доктор экономических наук (2005 г.), профессор по кафедре экономических и налоговых расследований (2006 г.), научный интерес связан с исследованием организационно-экономических и правовых проблем: управления ведомственными финансами, экономической деятельности силовых структур, развития налоговой системы России, обеспечения экономической безопасности различных отраслей экономики.

¹¹ Основатель, главный редактор и председатель редакционного совета журнала «Оперативник (сыщик)» (специализация журнала «О(сы)» – освещение научного познания оперативно-разыскной и связанной с ней деятельности, а также изучение других видов профессионального сыска); доктор юридических наук (по трем шифрам научных специальностей, включая 12.00.08 и 12.00.09), 1997 г.; профессор по кафедре уголовного права и уголовного процесса (1999 г.).

Основные сокращения

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ

УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ

УПК РФ – Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря г. 2001 № 174-ФЗ

Закон о ГСЭД – Федеральный закон от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»

Закон о службе безопасности – Федеральный закон от 3 апреля 1995 г. № 40-ФЗ «О Федеральной службе безопасности»

Закон о внешней разведке – Федеральный закон от 10 января 1996 г. № 5-ФЗ «О внешней разведке»

Закон о государственной охране – Федеральный закон от 27 мая 1996 г. № 57-ФЗ «О государственной охране»

ФЗ об ОРД – Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-разыскной деятельности»

ОВД – орган внутренних дел

ОМП – осмотр места происшествия

ОРД – оперативно-разыскная деятельность

ОРМ – оперативно-разыскные мероприятия

п. – пункт (-ы), параграф (-ы)

подп. – подпункт (-ы)

РФ – Российская Федерация

СОГ – следственно-оперативная группа

ст. – статья (-и)

УВД – управление внутренних дел

УИС – уголовно-исполнительная система

ч. – часть (-и)

ЭКП – экспертно-криминалистическое подразделение

ЭКЦ – экспертно-криминалистический центр

ЦЭКТУ – Центральное экспертно-криминалистическое таможенное управление

Глава I. Теоретические проблемы участия специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий и пути их решения

§ 1.1. Понятие и форма участия специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий

Первая проблема (законодательное и доктринальное понятие специалиста). По мнению А. Ю. Шумилова, проблемное пространство оперативно-разыскной деятельности характеризуется относительной новизной. С одной стороны, законодателем предпринимаются попытки упорядочить общественные отношения, возникающие в современной оперативно-разыскной деятельности (для этого был принят, в частности, еще в 1992 г. Закон «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации», а затем в 1995 г. ныне действующий Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности»), а с другой – принятие Закона 1992 г. объективно поставило перед учеными и практиками профессионального сыска задачу поиска ответа на вопрос: не является ли данный Закон зародышем новой отрасли российского законодательства? Причем сложившуюся к настоящему времени ситуацию в сфере законодательного регулирования в ОРД можно охарактеризовать как неудовлетворительную¹².

Для преодоления коллизий и для того, чтобы право развивалось и, развиваясь, обеспечивало потребности изменяющейся жизни, необходимо богатое юридическое толкование – теоретическое и практическое, прежде всего судебное¹³. Однако, как справедливо отмечает В. Д. Зорькин: «ФЗ об ОРД регулирует весьма непростую сферу правоотношений, касающихся средств и методов борьбы с преступностью, в том числе осуществляемых преимущественно *негласно*, прямо затрагивающих и (или) ограничивающих конституционные права личности¹⁴, а потому имеющих зыбкую грань между правом и бесправием, соблюдением и защитой прав и их необоснованным ограничением или нарушением»¹⁵.

Как утверждает А. Ю. Шумилов, законодательное регулирование в ОРД как организационная, научно-обоснованная система отсутствует. При этом он полагает, что доказательством данного суждения являются проблемные характеристики состояния отдельных сторон законодательного регулирования общественных отношений в области оперативно-разыскной

¹² Шумилов А. Ю. Проблемы законодательного регулирования в оперативно-разыскной деятельности: десять лет спустя (конституционные, административные, уголовные, уголовно-процессуальные и уголовно-сыскные аспекты): монография. 2-е изд., испр. и доп. М.: ИД Шумиловой И. И., 2008. С. 165.

¹³ 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.: Норма, 2016. С. 9.

¹⁴ Напр., см.: Конституционно-правовое обеспечение прав человека на неприкосновенность частной жизни в Российской Федерации: монография / С. П. Жданов, И. Ю. Зальсин, И. Б. Качурина, П. В. Несмелов. М.: ФГБОУ ВПО МГУП, 2013; Ефимичев П. С. Расследование преступлений: теория, практика, обеспечение прав личности / П. С. Ефимичев, С. П. Ефимичев. М.: Юстицинформ, 2009; Корневский Ю. В., Токарева М. Е. Использование результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по уголовным делам: методич. пособие. М.: ООО Изд-во «Юрлитинформ», 2000.

¹⁵ 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.: Норма, 2016. С. 8.

работы¹⁶, в том числе связанной, по нашему мнению, с использованием помощи специалистов и понятийного аппарата.

Так, с позиции филологической науки применяемые законодателем термины и иная лексика – скорее объединяют понятия специалиста и эксперта, а не различают их.

Данное суждение подкрепляется сложившейся практикой ЭКЦ МВД по Республике Коми и ЭКЦ УТ МВД России СКФО, так как в большинстве случаев в качестве специалиста привлекается лицо, работающее в экспертном учреждении в качестве эксперта¹⁷.

На этом основании очевидной становится необходимость разграничения понятий специалист и эксперт, что требует *уточнения их функциональных обязанностей и возможностей*.

Более того, в *Большой советской энциклопедии* под *экспертом* понимается «специалист в области науки, техники, искусства и других отраслей, приглашаемый для разрешения вопросов, требующих специальных знаний»¹⁸.

В *Словаре русского языка*, под *специалистом* понимается «человек, обладающий специальными знаниями в какой-либо отрасли науки или техники; представитель какой-либо специальности»¹⁹.

При обращении к тематическому специальному словарю по *оперативно-разыскной деятельности* под *специалистом* понимается «лицо, обладающее научно-техническими или иными специальными знаниями, умениями или навыками, привлекаемое оперативником для участия в ОРД (ОРМ и др.) в соответствии с оперативно-разыскным законодательством в целях оказания содействия в решении конкретных задач ОРД, как на гласной, так и на конфиденциальной основе»²⁰. В основном мы поддерживаем эту точку зрения на определение специалиста в ОРД.

Как указывает А. Г. Маркушин, сотрудники оперативных подразделений в ходе проведения ОРМ при необходимости могут прибегнуть к помощи должностных лиц и специалистов, обладающих научными, техническими и иными специальными знаниями, а также отдельных граждан с их согласия на гласной и негласной основе²¹. По мнению автора, А. Г. Маркушин в отличие от определения специалиста, предложенного А. Ю. Шумиловым, не указывает на его умения или навыки, а также он поставил знак равенства между должностными лицами, специалистом и отдельными гражданами, обладающими научными, техническими и иными специальными знаниями. Все это несколько снижает ценность предложенного уважаемым ученым определения специалиста.

В свою очередь, законодательно закрепленное понятие специалиста в ОРД отсутствует, что на наш взгляд является существенным упущением законодателя²².

Более того, в научной юридической литературе широко используются термины «специалист», «специалист-криминалист», «специалист-кинолог», «дежурный специалист», «спе-

¹⁶ Шумилов А. Ю. Проблемы законодательного регулирования в оперативно-разыскной деятельности: десять лет спустя (конституционные, административные, уголовные, уголовно-процессуальные и уголовно-сыскные аспекты): монография. 2-е изд., испр. и доп. М.: ИД Шумиловой И. И., 2008. С. 165–166.

¹⁷ Жданов С. П. Участие специалиста в судопроизводстве и оперативно-разыскной деятельности: постановка проблем: препринт монографии / С. П. Жданов; предисловие А. Ю. Шумилова. М.: ИД Шумиловой И. И., 2014. С. 151, 164–165.

¹⁸ Большая советская энциклопедия / гл. ред. Б. А. Введенский. 2-е изд. Т. 48. М., 1957. С. 412.

¹⁹ Словарь русского языка: в 4-х т. / АН СССР, Ин-т рус. яз.; под ред. А. П. Евгеньевой. М.: Государственное издательство иностранных и национальных словарей, 1961. Т. 4. С – Я, 1961. С. 306.

²⁰ Оперативно-разыскной словарь: учеб. пособие / авт. – сост. А. Ю. Шумилов. М.: ИД Шумиловой И. И., 2008. С. 144.

²¹ Маркушин А. Г. Оперативно-разыскная деятельность: учебник для вузов. М.: Юрайт, 2012. С. 157.

²² Видимо, поэтому в ст. 1 проекта Федерального закона № 831609-6 «Оперативно-разыскной кодекс Российской Федерации» содержится понятие специалиста, под которым понимается лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в оперативно-разыскной деятельности в порядке, установленном настоящим Кодексом.

циалист-педагог», «специалист-психолог»²³. По данному вопросу мы поддерживаем позицию А. М. Садовского который высказал следующие суждение: если законодатель пойдет по пути дробления форм участия сведущих лиц по профессиональному признаку и специфике их познаний, то это будет чревато «наводнением» уголовного судопроизводства и оперативно-разыскной деятельности (выделено и добавлено нами. – С. Ж.) участниками-специалистами в узкой области знаний (автотехниками, бухгалтерами, взрывотехниками, криминалистами, и т. д.) и представляется неудачным вариантом совершенствования законодательства о сведущих лицах²⁴. Данное суждение рационально, и в этой связи в соответствующем законодательстве целесообразно закрепить положение о том, что в качестве специалистов могут привлекаться физические лица, обладающие специальными познаниями (знаниями).

В действующем законодательстве не содержится ответа на основной практический вопрос: кто определяет, является данное лицо специалистом или нет? Следовательно, по нашему мнению, определить, является ли данное лицо специалистом, *вправе руководитель экспертного учреждения или профильного высшего учебного заведения, иной организации, где он состоит в трудовых правоотношениях.*

К специалисту должны быть предъявлены следующие требования (в дальнейшем они могут быть изменены и (или) дополнены):

1) наличие у специалиста знаний в области конкретной науки, в том числе техники и (или)

2) наличие у специалиста практических навыков, приобретенных путем получения профессионального образования и (или)

3) наличие у специалиста профессионального опыта работы не менее пяти лет²⁵.

В данной связи под специалистом мы предлагаем понимать физическое лицо, обладающее специальными познаниями (знаниями), привлекаемое к участию для решения конкретных задач в оперативно-разыскной деятельности.

Это определение целесообразно нормативно представить в виде нормы-дефиниции в соответствующем законодательном акте.

Вторая проблема (использование понятий «знание» и «познание»)²⁶. Обращение автора к Толковому словарю русского языка показало, что между словами «знание» и «позна-

²³ Напр., см.: Гурдин С. В. Участие специалиста-кинолога на досудебных стадиях уголовного процесса: монография. М., 2007; Кислицина И. Н. Принципы справочно-консультационной деятельности специалиста-криминалиста в уголовном процессе // Вестник криминалистики / отв. ред. А. Г. Филиппов. М.: Спарк, 2010. Вып. 1 (33); Кудрявцев А. В. Правовой статус специалиста в уголовном судопроизводстве России // Вестник криминалистики / отв. ред. А. Г. Филиппов. М.: Спарк, 2010. Вып. 2 (34); Гурдин В. В. Актуальные вопросы совершенствования профессиональной и правоохранительной деятельности специалистов-кинологов таможенных органов // Оперативник (сыщик). 2011. № 2 (27); Зинин А. М. Участие специалиста в процессуальных действиях: учебник. М.: Проспект, 2016; Приказ ФТС России от 29 дек. 2012 г. № 2690 «Об утверждении Порядка непрерывного экспертно-криминалистического обеспечения правоохранительной деятельности таможенных органов».

²⁴ Садовский А. И. Педагог в уголовном судопроизводстве: самостоятельный участник процесса или разновидность специалиста? // Теория и практика использования специальных знаний в раскрытии и расследовании преступлений (к 90-летию со дня рождения профессора И. М. Лузгина и к 80-летию со дня рождения профессора Е. И. Зуева): сб. мат-лов 50-х Криминалистических чтений: в 2 ч. М.: АУ МВД России, 2009. Ч. 1. С. 210–214.

²⁵ Проведенное нами исследование показало, что у практических работников правоохранительных органов, экспертных учреждений и спецслужб России возникают вопросы относительно опыта работы специалиста. Для решения данного вопроса предлагаем, исходит из стажа работы не менее пяти лет установленного в требованиях, предъявляемых к кандидатам на должность судьи (подп. 4 п. 2 ст. 4 Закона РФ от 26 июня 1992 г. № 3132–1 «О статусе судей в Российской Федерации»). Полагаем, что данное предложение не вызовет сомнений в достаточности опыта работы специалиста как у судей, так и у других участников процесса.

²⁶ Эйсман А. А. Заключение эксперта (Структура и научное обоснование). М., 1967. С. 91; Орлов Ю. К. Заключение эксперта и его оценка (по уголовным делам). М., 1995. С. 6–7; Белкин П. С. Криминалистическая энциклопедия. 2-е изд., доп. М.: Мегатрон XXI, 2000. С. 215; Махов В. Н. Использование специальных знаний сведущих лиц при расследовании преступлений.

ние» имеются некоторые различия в том, что «знание – совокупность сведений», а «познание – совокупность знаний»²⁷. Однако в словаре рекомендуется употреблять их как синонимы²⁸. При этом в нем же поясняется: «знания» – совокупность понятий, представлений о чем-либо, полученных, накопленных в результате учения, опыта и т. п. и обычно реализуемых в деятельности; «познания» – сумма определенных знаний, сведений в какой-либо области (областях); а «сведения» – общие или не очень глубокие представления, знания о чем-либо²⁹.

В *Словаре русского языка* «познания» – совокупность знаний в какой-либо области³⁰, а «знания» – сведения, познания в какой-либо области³¹.

Таким образом, современный уровень развития российского законодательства, широкое использование (применение) специальных познаний (знаний) в ходе различных процессуальных и непроцессуальных действий, требует однозначного решения употребляемого на законодательном уровне понятийного аппарата, в том числе понятия «специальные познания (знания)»³².

Полагаем, основным понятием может стать понятие «специальные познания (знания)», так как по справедливому замечанию Т. В. Аверьяновой: «оба эти понятия («специальные познания» и «специальные знания») имеют право на существование, однако следует уточнить, что «познание – это особая деятельность, в том время как знание – это результат такой деятельности»³³.

Итак, *специальные познания (знания) – это система знания в области конкретной науки, в том числе техники и (или) практических навыков, приобретаемых путем получения профессионального образования и (или) профессионального опыта работы не менее пяти лет и необходимых для применения и (или) использования в оперативно-разыскной деятельности.*

В свою очередь, *специальные познания (знания) специалиста – это система знания в области конкретной науки, в том числе техники и (или) практических навыков, приобретаемых путем получения профессионального образования и (или) профессионального опыта работы не менее пяти лет и необходимых для применения и (или) использования в оперативно-разыскной деятельности без производства экспертизы.*

М.: изд-во РУДН, 2000. С. 46; *Россинская Е. Р.* Теория судебной экспертизы: учебник / Е. Р. Россинская, Е. А. Галяшина, А. М. Зинин под ред. Е. Р. Россинской. М.: Норма, 2009. С. 9; *Майлис Н. П.* Введение в судебную экспертизу: учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция». 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА. Закон и право, 2011. С. 19; *Сорокотягин И. Н.* Судебная экспертиза: учебник и практикум для академического бакалавриата / И. Н. Сорокотягин, Д. А. Сорокотягина. М.: Юрайт, 2015. С. 21; Словарь по криминалистике. 1250 терминов и определений / авт. – сост. А. М. Багмет и др.; под ред. А. И. Бастрыкина. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015. С. 302.

²⁷ Знание – совокупность сведений в какой-нибудь области. Познание – совокупность знаний в какой-нибудь области (Ожегов С. И. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений. Российская академия наук. Институт русского языка им. В. В. Виноградова. 4-е изд., доп. / С. И. Ожегов, Н. Ю. Шведова. М.: Азбуковник, 1999. С. 231, 548).

²⁸ Словарь синонимов русского языка: в 2 т. Т. 1: А – Н. ИЛИ РАН / под ред. А. П. Евгеньевой. М.: ООО «Из-во Астрель». ООО «Из-во АСТ», 2003. С. 406; *Александрова З. Е.* Словарь синонимов русского языка. Около 9000 синонимических рядов / под ред. Л. А. Чешко. 4-е изд., репродуц. М.: Русский язык, 1975. С. 377.

²⁹ Словарь синонимов русского языка: в 2 т. Т. 1: А – Н. ИЛИ РАН / под ред. А. П. Евгеньевой. М.: ООО «Из-во Астрель». ООО «Из-во АСТ», 2003. С. 406.

³⁰ Словарь русского языка: в 4 т. АН СССР, Ин-т рус. яз. / под ред. А. П. Евгеньевой. 2-е изд., испр. и доп. М.: Русский язык, 1981–1984. Т. 3. П – Р, 1984. С. 240.

³¹ Словарь русского языка: в 4 т. АН СССР, Ин-т рус. яз. / под ред. А. П. Евгеньевой. 2-е изд., испр. и доп. М.: Русский язык, 1981. Т. 1. А – Й, 1981. С. 616.

³² *Жданов С. П.* Понятие и сущность специальных познаний (знаний) специалиста // Вестник Владимирского юрид. ин-та. 2015. № 1 (34). С. 161–163; *Он же.* К вопросу о специалисте и использовании его специальных познаний (знаний) в оперативно-разыскной деятельности // Оперативник (сыщик). 2014. № 4 (41). С. 24–27.

³³ *Аверьянова Т. В.* Судебная экспертиза. Курс общей теории. М.: Норма. ИНФРА-М, 2014. С. 178.

Эти определения целесообразно нормативно представить в виде нормы-дефиниции в соответствующем законодательном акте.

Третья проблема (форма участия специалиста). В юридической литературе специальные знания могут классифицироваться как в процессуальной форме, когда результаты их применения имеют доказательственное значение, так и непроцессуальной форме³⁴.

В свою очередь, *непроцессуальную форму* предлагаем классифицировать на *виды* (в зависимости от *субъекта* и *целей* использования (применения) специальных познаний (знаний)).

Итак, *в оперативно-разыскной (оперативно-процессуальной) форме* в соответствии с правилами ФЗ об ОРД и в целом оперативно-разыскного законодательства имеются основания для выделения следующих видов применения специальных познаний (знаний).

По субъекту применения выделяют: используемые привлеченными оперативным сотрудником (оперативным подразделением) для оказания содействия в осуществлении ОРД специалистами (как на гласной, так и на негласной основах)³⁵.

По *целям* применения при:

- 1) непосредственном совершении конкретных ОРМ;
- 2) изъятии документов, материалов и сообщений в ходе проведения ОРМ;
- 3) прерывании оказания услуг связи в процессе осуществления ОРМ;
- 4) применении технических средств, включая специальные;
- 5) постановке вопросов привлеченному к оказанию содействия специалисту.

Таким образом, специальные познания (знания) специалиста применяются в непроцессуальной форме.

Мы поддерживаем позицию Е. В. Селиной которая высказала следующие суждения: «непроцессуальная форма применения специальных познаний в уголовном процессе – это легитимная по сути, не противоречащая закону, но по решению законодателя не столь значимая, чтобы быть закрепленной в УПК РФ, система правил применения в предварительном расследовании и судебном разбирательстве уголовных дел специальных познаний сведущих лиц»³⁶.

Виды используемых специальных познаний (знаний) в приведенной непроцессуальной форме подразделяются в зависимости от субъектов и целей их применения.

Полагаем, что предложенная нами классификация должна *включать и научную область* специальных познаний (знаний) специалиста при применении (использовании) в оперативно-разыскной деятельности.

К примеру, участие врача (специалиста) в расследовании убийств, предполагает наличие у него специальных познаний (знаний) в области судебной медицины как отрасли науки (14.03.05 – «Судебная медицина»), содержащую формулу специальности и области исследования.

Таким образом, в целях единообразного подхода в понимании содержания специальных познаний (знаний) в области науки, в том числе техники *предлагаем классификацию исходя из шифра и наименования специальности, формулы и области исследования, то есть паспорта научных специальностей одобренных президиумом ВАК при Минобрнауки России.*

³⁴ *Зинин А. М.* Участие специалиста в процессуальных действиях: учебник. М.: Проспект, 2016. С. 12; *Махов В. Н.* Использование специальных знаний сведущих лиц при расследовании преступлений. М.: Изд-во РУДН, 2000. С. 72–86; *Селина Е. В.* Применение специальных познаний в российском уголовном процессе: автореф. дис... д-ра юрид. наук. Краснодар, 2003. С. 9–10.

³⁵ Подробнее см.: *Шумилов А. Ю.* Курс основ оперативно-разыскной деятельности: учебник для вузов. 3-е изд., доп. и перераб. М.: ИД Шумиловой И. И., 2008.

³⁶ *Селина Е. В.* Применение специальных познаний в российском уголовном процессе: автореф. дис... д-ра юрид. наук. Краснодар, 2003. С. 10.

Надо признать, что изложенная нами классификация весьма *условна и может изменяться и дополняться* по мере совершенствования оперативно-разыскного и иного отечественного законодательства о применении и (или) использовании специальных познаний (знаний) специалиста.

§ 1.2. Правовые основания, принципы участия и полномочия специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий

Первая проблема (правовые основания участия специалиста). Как справедливо отмечает В. К. Бабаев, юридическая норма (норма права) – общеобязательное веление, выраженное в виде государственно-властного предписания и регулирующее общественные отношения и обладающая *следующими характерными чертами*:

- 1) отражает наиболее важные, имеющие ценности для общества, личности или социальной группы общественные отношения;
- 2) представляет собой модель регулируемых общественных отношений;
- 3) отражает и закрепляет типичность социальных процессов, явлений, связей как следствие их повторяемости;
- 4) обладает общеобязательным характером³⁷.

Обращаясь к деонтологии (логике норм) различают собственное содержание правовой нормы (правил поведения) и источник, императив, которым норма установлена и (или) охраняется от нарушения³⁸

О. Э. Лейст утверждает, что в правоведении этому соответствует так называемая «трехчленная структура правовой нормы», согласно которой логическая структура правовой нормы включает гипотезу (определение круга лиц, которым адресована норма, и жизненных обстоятельств, на которые она рассчитана), диспозицию (определение предписываемого поведения) и санкцию (меры принуждения, применяемые в случае правонарушения)³⁹.

Таким образом, *предлагаем классифицировать правовые нормы, регламентирующие деятельность специалиста, по предмету правового регулирования, т. е. по виду тех общественных отношений, которые регулируются конкретной нормой.*

В свою очередь, *порядок и условия участия специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий регулируются статьей 6 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» и нормами, изложенными в отдельных подзаконных нормативных актах, включая ведомственные.*

Вторая проблема (принципы участия специалиста). В правоведении выделяют, во-первых, принципы, сформулированные учеными-юристами, которые выступают в виде фундаментальных идей и идеалов, отражающих достижения правовой мысли, практического опыта, объективные закономерности развития общества. Указанные принципы составляют важнейшую часть научного и профессионального правосознания, юридической политики и не являются обязательными для субъекта права⁴⁰.

Например, в уголовном процессе Э. Ф. Побегайло выделяет такой принцип, как профилактика преступлений⁴¹, а в оперативно-разыскной деятельности А. Ю. Шумилов помимо

³⁷ Бабаев В. К. Нормы права // Теория государства и права: учебник. М.: Юристъ, 2005. С. 369–372.

³⁸ Ивин А. А. Логика норм. М., 1973. С. 14–15, 55–62.

³⁹ Лейст О. Э. Нормы права // Теория государства и права: учебник / под ред. М. Н. Марченко. М.: Зерцало-М, 2011. Ч. 2. Теория права. С. 217, 219.

⁴⁰ Карташов В. Н. Принципы права // Теория государства и права: учебник / под ред. В. К. Бабаева. М.: Юристъ, 2005. С. 222.

⁴¹ Побегайло Э. Ф. Конституционные основы (принципы) уголовного судопроизводства // Курс уголовного судопроизводства: учебник в 3 т. / под ред. В. А. Михайлова. М.: изд-во МПСИ. Воронеж: изд-во НПО «МОДЭК», 2006. Т. 1. Общие положения уголовного судопроизводства. С. 206.

«официальных» принципов, изложенных в ФЗ об ОРД, называет также применение конфидентов (в том числе специалистов)⁴².

Во-вторых, выделяют обособленные в виде относительно самостоятельных элементов принципы права, под которыми следует понимать исходные нормативно-руководящие начала (императивные требования), определяющие общую направленность правового регулирования общественных отношений⁴³, *складывающихся в связи с участием специалиста в правоохранительной деятельности (добавлено и выделено. – С. Ж.)*.

Как справедливо отмечает, например, Э. Ф. Побегайло, принципы – это исходные руководящие начала, основные идеи, отправные позиции, общие ориентиры, на которые опирается та или иная социальная деятельность людей. Иными словами, это основные правила деятельности⁴⁴.

Принципы можно классифицировать по различным основаниям. По мнению некоторых ученых, одним из важнейших критериев их классификации является та или иная сфера общественной жизни, которая находит отражение в содержании указанных нормативных правовых предписаний и которая подвергается юридическому воздействию со стороны принципов права⁴⁵, и подразделяются на социально-экономические, политические, идеологические, религиозные и специально-юридические⁴⁶.

При формировании классификации участия специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий, автор предлагает рассматривать ее в рамках специально-юридических принципов⁴⁷, так как они характеризуют правовую систему в целом и отдельные ее элементы (право, юридическую практику и т. п.), отражают закономерности их возникновения, развития и функционирования, специфику правового регулирования общественных отношений, раскрывают место и роль людей, их коллективов и организаций практики⁴⁸.

По мнению автора, принципы участия специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий определены в ФЗ об ОРД. В соответствии со ст. 3 указанного закона ОРД 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. Однако специалисты называют и иные принципы ОРД, которые выработаны практикой.

Так, по мнению А. Ю. Шумилова, система всех принципов оперативно-разыскной деятельности может быть построена в зависимости от степени конкретизации в тех или иных источниках (нормативных правовых, научно-теоретических и т. д.) или широты распространения.

⁴² Шумилов А. Ю. Оперативно-разыскная наука в Российской Федерации: монография: в 3 т. М.: ИД Шумиловой И. И., 2013. Т. I. Оперативно-разыскная деятельность и формирование науки о ней. С. 73.

⁴³ Карташов В. Н. Принципы права // Теория государства и права: учебник / под ред. В. К. Бабаева. М.: Юристъ, 2005. С. 222.

⁴⁴ Побегайло Э. Ф. Конституционные основы (принципы) уголовного судопроизводства // Курс уголовного судопроизводства: учебник в 3 т. / под ред. В. А. Михайлова. М.: изд-во МПСИ. Воронеж: изд-во НПО «МОДЭК», 2006. Т. 1. Общие положения уголовного судопроизводства. С. 177.

⁴⁵ Карташов В. Н. Принципы права // Теория государства и права: учебник / под ред. В. К. Бабаева. М.: Юристъ, 2005. С. 226.

⁴⁶ Марченко М. Н. Понятие и основные признаки права // Теория государства и права: учебник. М.: Зерцало-М, 2011. Ч. 2. Теория права. С. 48.

⁴⁷ Жданов С. П. К вопросу о принципах участия специалиста в судопроизводстве и оперативно-разыскной деятельности // Вестник Академии права и управления. 2015. № 1 (38). С. 52–58.

⁴⁸ Карташов В. Н. Принципы права // Теория государства и права: учебник / под ред. В. К. Бабаева. М.: Юристъ, 2005. С. 228.

По степени конкретизации он различает следующие принципы ОРД:

- 1) определенные законодателем (законность, уважение и соблюдение прав и свобод человека и гражданина, конспирация, сочетание гласных и негласных методов и средств);
- 2) выработанные оперативно-разыскной практикой и обоснованные наукой (вневедомственный (внешний) контроль, гуманизм, оперативность (наступательность), применение конфидентов, соразмерность оперативно-разыскного воздействия (реагирования) и др.

По широте распространения А. Ю. Шумилов различает принципы ОРД, которые характерны для:

- 1) всей правоохранительной деятельности – законность, гуманизм, соблюдение прав человека и гражданина, равенство перед законом, вневедомственный (внешний) контроль;
- 2) деятельности по воздействию на преступность – всесторонность, полнота и объективность производства дела; осуществление только уполномоченными на то лицами; сочетание гласности и негласности; соразмерность реагирования;
- 3) профессиональной сыскной деятельности – конспирация, наступательность, сочетание гласных и негласных сил, средств и методов⁴⁹.

Однако известна иная точка зрения. Так, А. Г. Маркушин, учитывая общепризнанные философско-правовые учения о принципах, объективные закономерности их проявления и нормативные установки в ОРД, а также, разумеется, существующие обоснованные научные мнения, *разделяет принципы этой деятельности на:*

- 1) *конституционные:* законность, уважения и соблюдения прав и свобод человека и гражданина);
- 2) *специальные:* конспирация, сочетание гласных и негласных методов и средств, наступательность⁵⁰.

Аналогичные принципы перечисляет К. К. Горяинов, ссылаясь на ст. 3 ФЗ об ОРД. При этом он указывает, что данный перечень принципов не является исчерпывающим, и на ОРД распространяются принципы, сформулированные в законодательных актах, регулирующих смежные виды деятельности (например, Закон о службе безопасности, Закон о внешней разведке, Закон о государственной охране и др.)⁵¹.

Полагаем, что *отраслевые и межотраслевые принципы непосредственно взаимосвязаны с деятельностью специалиста, как участника процесса, обладающего специальными познаниями (знаниями).*

Что же касается принципов участия специалиста, то по нашему мнению, предлагаем взять за основу специально-юридические принципы и классифицировать их на две группы:

- 1) принципы, определенные законодателем (законность, уважение и соблюдение прав и свобод человека и гражданина и др.);
- 2) принципы, выработанные следственной, судебной, экспертной практикой и обоснованные наукой (достоверность, обоснованность, достаточность и др.).

Таким образом, *принципы участия специалиста в оперативно-разыскной деятельности – это общие руководящие, исходные теоретико-правовые положения, определяющие правовой статус специалиста, формы и порядок применения (использования) его специальных познаний (знаний) для установления обстоятельств, имеющих значение для дела.*

Третья проблема (обязанности, права и ответственность специалиста). Анализ норм ФЗ об ОРД свидетельствует, что ни обязанности, ни права, ни ответственность специа-

⁴⁹ Шумилов А. Ю. Курс основ оперативно-разыскной деятельности: учебник для вузов. 3-е изд., доп. и перераб. М.: ИД Шумиловой И. И., 2008. С. 30–31.

⁵⁰ Маркушин А. Г. Оперативно-разыскная деятельность: учебник для вузов. М.: Юрайт, 2012. С. 51–52.

⁵¹ Горяинов К. К. Принципы оперативно-разыскной деятельности // Теория оперативно-разыскной деятельности: учебник / под ред. К. К. Горяинова, В. С. Овчинского, Г. К. Синилова. М.: ИНФРА-М, 2007. С. 27, 32.

листа в нем нормативно не обозначены (об этом автор ранее уже писал)⁵². Вместе с тем анализ специальной научной литературы, в том числе по оперативно-разыскной науке (сыскологии)⁵³ свидетельствует, что мнения специалистов в данном вопросе расходятся.

Так, А. Ю. Шумилов, рассматривая становление в РФ законодательства в области ОРД, касается проблемного поля обязанностей, прав и ответственности специалистов (в том числе конфиденентов). При этом он подчеркивает как отсутствие системного совершенствования всей законодательной базы организации и деятельности правоохранительных органов и спецслужб РФ, так и теоретических разработок (моделей) вариантов развития законодательства в области ОРД⁵⁴.

А. Г. Маркушин, рассматривая в работе ОРМ, указывает на необходимость привлечения помощи специалистов, обладающих научными, техническими и иными специальными знаниями⁵⁵, но не касается постановки проблемы в части полномочий специалиста.

Таким образом, должностные лица органов, осуществляющих оперативно-разыскную деятельность, решают ее задачи с помощью специалистов, обладающих научными, техническими и иными специальными знаниями (ч. 5 ст. 6 Федерального закона «Об оперативно-разыскной деятельности»). Однако полномочия этих специалистов (сведущих лиц) в этом Федеральном законе не определены.

Предлагаем дополнить статью 6 Федерального закона «Об оперативно-разыскной деятельности» частью десятой следующего содержания: «Обязанности и права специалистов (сведущих лиц), которые оказывают помощь в осуществлении оперативно-разыскной деятельности, устанавливаются Правительством Российской Федерации»⁵⁶.

⁵² Жданов С. П. Использование специальных познаний при выявлении, раскрытии и расследовании преступлений, совершаемых в сфере внешнеэкономической деятельности: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Н. Новгород, 2011. С. 11.

⁵³ Подробнее об этом см.: Шумилов А. Ю. Оперативно-разыскная наука в Российской Федерации: монография в 3 т. М.: ИД Шумиловой И. И., 2013. Т. 1. Оперативно-разыскная деятельность и формирование науки о ней; *Он же*. Оперативно-разыскная наука в Российской Федерации: монография в 3 т. М.: ИД Шумиловой И. И., 2014. Т. 2. Философия оперативно-разыскной науки; *Он же*. Оперативно-разыскная наука в Российской Федерации: монография в 3 т. М.: ИД Шумиловой И. И., 2015. Т. 3. Основные положения. Кн. 1. Объект, предмет и система оперативно-разыскной науки; *Он же*. Оперативно-разыскная наука в Российской Федерации: монография в 3 т. М.: ИД Шумиловой И. И., 2016. Т. 3. Основные положения. Кн. 2. Методология, принципы, язык, субъекты оперативно-разыскной науки и некоторые иные ее положения.

⁵⁴ Шумилов А. Ю. Проблемы законодательного регулирования в оперативно-разыскной деятельности: десять лет спустя (конституционные, административные, уголовные, уголовно-процессуальные и уголовно-сыские аспекты): монография. 2-е изд., испр. и доп. М.: ИД Шумиловой И. И., 2008. С. 165–166.

⁵⁵ Маркушин А. Г. Оперативно-разыскная деятельность: учебник для вузов. М.: Юрайт, 2012. С. 157.

⁵⁶ Жданов С. П. Использование специальных познаний при выявлении, раскрытии и расследовании преступлений, совершаемых в сфере внешнеэкономической деятельности: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Н. Новгород, 2011. С. 11; Жданов С. П. К вопросу о специалисте и использовании его специальных познаний (знаний) в оперативно-разыскной деятельности // Оперативник (сыщик). 2014. № 4 (41). С. 24–27.

§ 1.3. Участие специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий

Первая проблема (об использовании специальных познаний (знаний) специалиста в оперативно-разыскной деятельности). Как справедливо отмечают В. М. Атмажитов и В. Г. Бобров, значимость использования специальных знаний в ОРД очевидна. Их применение в ней повышает ее эффективность, способствует успешному выявлению преступлений, их предупреждению, пресечению и раскрытию, розыску лиц, скрывшихся от органов дознания, следствия и суда, а также решению других задач указанной деятельности, а ее субъектами являются специалисты, участвующие в проведении ОРМ и другие лица⁵⁷.

Вместе с тем В. М. Атмажитов и В. Г. Бобров рассмотрели лишь отдельные направления использования специальных знаний в оперативно-разыскной деятельности. В их числе следующие:

1) использование языка телодвижений⁵⁸ в ОРД. Его применение в ней поможет распознавать истинность или ложность сведений, сообщаемых тем или иным лицом. Но для этого надо знать этот язык, иметь навыки его употребления. В. М. Атмажитов и В. Г. Бобров констатируют, что оперативный состав таким языком по существу не владеет;

2) наиболее распространенным ОРМ, при проведении которого оперативник вступает в непосредственный контакт с определенным лицом, является *опрос*⁵⁹.

Назовем некоторые направления, касающиеся данной проблемы и использования при этом специалиста:

1) использование специалиста при опросе с применением полиграфа⁶⁰ и репродуктивного гипноза;

2) использование специалиста при опросе с применением психологических реагентов (музыкального и запахового фона);

3) помимо опроса специальные знания могут быть также использованы при проведении других ОРМ. Наиболее часто они применяются при сборе образцов для сравнительного исследования, исследовании предметов и документов, отождествлении личности, а также обследовании помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств;

4) специфическим применением специальных знаний в оперативно-разыскной деятельности является использование в ней переводчиков, т. е. лиц, владеющих определенными языками, знание которых необходимо для перевода, либо понимающих знаки немых или глухих. Такие специалисты используются при проведении различных ОРМ. В первую очередь опроса, а также при прослушивании телефонных переговоров, снятии информации с технических каналов связи и контроле почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений;

⁵⁷ Атмажитов В. М. Использование специальных знаний в оперативно-разыскной деятельности / В. М. Атмажитов, В. Г. Бобров // Теория и практика использования специальных знаний в раскрытии и расследовании преступлений (к 90-летию со дня рождения профессора И. М. Лузгина и к 80-летию со дня рождения профессора Е. И. Зуева): сб. мат-лов 50-х Криминалистических чтений: в 2 ч. М.: АУ МВД России, 2009. Ч. 1. С. 241.

⁵⁸ См.: Пиз А. Язык телодвижений. Н. Новгород, 1992.

⁵⁹ Атмажитов В. М. Использование специальных знаний в оперативно-разыскной деятельности / В. М. Атмажитов, В. Г. Бобров // Теория и практика использования специальных знаний в раскрытии и расследовании преступлений (к 90-летию со дня рождения профессора И. М. Лузгина и к 80-летию со дня рождения профессора Е. И. Зуева): сб. мат-лов 50-х Криминалистических чтений: в 2 ч. М.: АУ МВД России, 2009. Ч. 1. С. 242–249.

⁶⁰ Китаев Н. Н. Результаты опроса на полиграфе не могут иметь статус уголовно-процессуальных доказательств // Оперативник (сшык). 2008. № 4 (17). С. 21–22; Волчинская Е. К. Пора наводить порядок (несколько замечаний к законопроекту «О применении полиграфа») / Е. К. Волчинская, Ю. И. Холодный // Вестник Академии экономической безопасности МВД России. 2009. № 11. С. 57–73.

5) отдельно следует назвать специалистов, которых привлекают для прочтения почтовой корреспонденции, содержащей признаки тайнописи, меточных средств, шифров и т. д.;

б) важную роль играют специальные знания при применении таких нетрадиционных методов ОРД как:

а) ведение переговоров с преступниками;

б) использование экстраординарных психофизиологических возможностей человека;

в) разработка и использование психологического портрета предполагаемого преступника;

7) специальные знания необходимы и в других «нишах» оперативно-разыскной деятельности⁶¹, к числу которых, в частности, относятся:

а) применения специальных знаний при использовании оперативно-разыскных средств (оперативного учета, оперативной техники и служебных собак⁶²);

б) использование специальных знаний в работе с лицами, которые оказывают содействие (в первую очередь конфиденциальное) оперативно-разыскным органам;

в) применение специальных знаний при решении вопросов, касающихся организации, а также многих других аспектов ОРД⁶³.

Вторая проблема (об участии специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий). ФЗ об ОРД предусматривает проведение ОРМ, а равно и участие специалиста в них как гласно, так и негласно, что соответствует принципу ОРД, суть которого – в возможности использовать сочетание гласных и негласных методов и средств в достижении цели (ст. 3).

В свою очередь многие ученые обращают внимание на то, что привлечение специалистов к проведению ОРМ следует рассматривать не столько с позиций специальных знаний, сколько с позиции содержания ОРМ и возможных форм использования специалиста. Форма вторична по отношению к содержанию, но, будучи неверно определена для конкретного мероприятия, может затруднить достижение цели данного мероприятия⁶⁴.

Ю. С. Блинов перечисляет и описывает указанные ниже оперативно-разыскные мероприятия и их содержание в рамках, в которых используют специальные знания специалиста⁶⁵:

опрос⁶⁶ – ОРМ по сбору информации в процессе непосредственной беседы сотрудника оперативного подразделения, а также лица, действующего по его поручению или заданию, с

⁶¹ Отдельные положения, излагаемые ниже, В. М. Атмажитов и В. Г. Бобров, видимо, заимствовали из публикаций по криминалистике (см.: Монологи: криминалисты о своей науке, призванной адекватно противостоять современной преступности / А. А. Протасевич, В. А. Образцов, С. Н. Богомолова и др. Иркутск, 1999) и трансформировали их применительно к оперативно-разыскной деятельности.

⁶² См.: Гурдин С. В. Участие специалиста-кинолога на досудебных стадиях уголовного процесса: монография. М., 2007.

⁶³ Атмажитов В. М. Использование специальных знаний в оперативно-разыскной деятельности / В. М. Атмажитов, В. Г. Бобров // Теория и практика использования специальных знаний в раскрытии и расследовании преступлений (к 90-летию со дня рождения профессора И. М. Лузгина и к 80-летию со дня рождения профессора Е. И. Зуева): сб. мат-лов 50-х Криминалистических чтений: в 2 ч. М.: АУ МВД России, 2009. Ч. 1. С. 242–249.

⁶⁴ Блинов Ю. С. Участие специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий // Практическое руководство по производству судебных экспертиз для экспертов и специалистов: науч. – практич. пособие / под ред. Т. В. Аверьяновой, В. Ф. Статкуса. М.: Юрайт, 2011. С. 304.

⁶⁵ Блинов Ю. С. Участие специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий // Практическое руководство по производству судебных экспертиз для экспертов и специалистов: науч. – практич. пособие / под ред. Т. В. Аверьяновой, В. Ф. Статкуса. М.: Юрайт, 2011. С. 308–317.

⁶⁶ Урлис М. Ю. О целесообразности нормативного определения оперативно-разыскного мероприятия «опрос» // Оперативник (сшык). 2011. № 2 (27). С. 54–57; Шумилов А. Ю. Курс основ оперативно-разыскной деятельности. С. 217–220; Теория оперативно-разыскной деятельности: учебник / под ред. К. К. Горяинова, В. С. Овчинского, Г. К. Синилова. 3-е изд., перераб. М.: Норма. ИНФРА-М, 2011. С. 322–325; Маркушин А. Г. Указ. соч. С. 158–160; Китаев Н. Н. О возможности

гражданами, которые осведомлены или могут знать о лицах, фактах и обстоятельствах, представляющих интерес для решения задач ОРД.

Субъект данного мероприятия – сотрудник оперативного подразделения, а также действующий по поручению или заданию специалист (по кругу вопросов, представляющих интерес для решения оперативно-разыскных задач).

Наиболее типичным использованием специалиста при опросе следует считать случаи использования технических средств (гласно и негласно) в целях фиксации полученной информации, в том числе и использования полиграфа⁶⁷. Результаты такого опроса оформляются заключением оператора (специалиста) и могут быть использованы для решения оперативно-разыскных задач;

опроса лиц, получивших смертельные повреждения при несчастных случаях, покушениях на убийство и суицид / Н. Н. Китаев, Р. Г. Ардашев // *Оперативник (сыщик)*. 2013. № 2 (35). С. 15–17.

⁶⁷ Полиграф – специальное техническое устройство, способное реагировать и регистрировать психофизиологические реакции опрашиваемого на задаваемые вопросы и позволяющее определить степень достоверности сообщаемых им сведений (Блинов Ю. С. Участие специалиста в проведении оперативно-разыскных мероприятий // *Практическое руководство по производству судебных экспертиз для экспертов и специалистов: научно-практич. пособие* / под ред. Т. В. Аверьяновой, В. Ф. Статкуса. М.: Юрайт, 2011. С. 309).

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «Литрес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на Литрес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.