ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ КАЗЕННОЕ

ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ «НИЖЕГОРОДСКАЯ АКАДЕМИЯ МИНИСТЕРСТВА ВНУТРЕННИХ ДЕЛ

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»

Кафедра предварительного расследования

УТВЕРЖДАЮ

Начальник кафедры

предварительного расследования

полковник полиции

А.Ю. Ушаков

«\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_2020г.

**Конспект занятия лекционного типа**

**по теме № 1.** Система органов дознания МВД России. Общая характеристика предварительного расследования в форме дознания.

**дисциплины** «Дознание в органах внутренних дел»

для слушателей, обучающихсяпо направлению подготовки

40.03.01 Юриспруденция, направленность (профиль) – уголовно-правовая (деятельность оперуполномоченного уголовного розыска)

(для набора 2017 года заочной формы обучения)

**Разработчик(и):**

Материалы, содержащиеся в конспекте занятия лекционного типа, вычитаны, цифры, факты, цитаты сверены с первоисточником. Материал не содержит сведений, доступ к которым и распространение ограничены.

Старший преподаватель кафедры предварительного расследования Нижегородской академии МВД России, подполковник полиции\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ В.Н. Тангриева

Обсужден и одобрен на заседании кафедры уголовного процесса Нижегородской академии МВД России (протокол № 15 от 11 марта 2020 г.).

Нижний Новгород

2020

1.  **Содержание занятия лекционного типа:**

1.1. Тема занятия, (вид занятия) количество часов, отводимых на данное занятие: «Система органов дознания МВД России. Общая характеристика предварительного расследования в форме дознания» - занятие лекционного типа, 2 часа.

**1.2. Цель и задачи занятия.**

Сформировать у обучающихся знания о понятии и процессуальном статусе органа дознания и должностных лиц органа дознания.

**Задачи:**

– обучающиеся должны знать понятие и процессуальные компетенции органа дознания. Структуру органов дознания в системе МВД России

– обучающиеся должны знать понятие и процессуальные компетенции начальника органа дознания

– обучающиеся должны знать понятие и процессуальные компетенции начальника подразделения дознания

– обучающиеся должны знать понятие и процессуальные компетенции дознавателя

**1.3. Учебные вопросы**.

Вопрос 1. Орган дознания

Вопрос 2. Начальник органа дознания

Вопрос 3. Начальник подразделения дознания

Вопрос 4. Дознаватель

Вопрос 5. Соотношение уголовно-процессуальной и оперативно-розыскной деятельности

* 1. **Рекомендуемая литература по данному занятию.**

**Нормативные правовые акты и судебная практика**

*Нормативно-правовые акты:*

1. Конституция Российской Федерации (принята 12 декабря 1993 г. всенародным голосованием) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ и от 30.12.2008 № 7-ФКЗ) [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».
2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: утв. ФЗ от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».
3. Уголовный кодекс Российской Федерации: утв. ФЗ от 13 июня 1996 г. № 64-ФЗ. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».
4. О полиции: Федеральный закон РФ от 07 февраля 2011 г. № 3-ФЗ (действующая ред. 2016г.). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».
5. О прокуратуре Российской Федерации: закон РФ от 17 января 1992 г. № 2202-1 (действующая редакция 2016 года). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».
6. Об утверждении Инструкции «О порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу Дознание, следователю или в суд»: Приказ 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 27.09.2013 (Зарегистрировано в Минюсте России 05.12.2013 № 30544 [Электронный ресурс] <http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_155629/>
7. Об утверждении Инструкции «По организации совместной оперативно-служебной деятельности подразделений органов внутренних дел РФ при раскрытии преступлений и расследовании уголовных дел»: Приказ МВД России от 29 апреля 2015 г. № 495 дсп.
8. О некоторых вопросах организации оперативно-розыскной деятельности в системе МВД России: Приказ МВД России от 15 августа 2011 г. № 938. [Электронный ресурс] <http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_119115/>
9. Об утверждении Инструкции «О порядке приема, регистрации и разрешения в территориальных органах Министерства внутренних дел Российской Федерации заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях»: Приказ МВД России от 29.08.2014 № 736 [Электронный ресурс]: <http://www.consultant.ru/law/hotdocs/38440.html>
10. Об организации прокурорского надзора за соблюдением конституционных прав граждан в уголовном судопроизводстве: Приказ Генпрокуратуры России от 27 ноября 2007 № 189. [Электронный ресурс] http://www.consultant.ru/document/cons\_doc\_LAW\_74128/
11. Об утверждении Инструкции «По делопроизводству в органах внутренних дел Российской Федерации»: Приказ МВД России от 20 июня 2012 г. № 615. (в ред. от 28.05.13) [Электронный ресурс]: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=EXP&n=539374&req=doc#0>
12. Приказ МВД России от 21.11.2012 № 1051 «Вопросы организации деятельности подразделений Дознание (организации Дознание) территориальных органов МВД РФ».

*Общепризнанные принципы и нормы международного права:*

1. Всеобщая Декларация прав человека от 10 декабря 1948 г. // Российская газета. –1995. –5 апреля.
2. Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. и Протоколы к ней // Международное гуманитарное право в документах. – М.: Московский независимый институт международного права, 1996. – С.69 –93.
3. Декларация о полиции: Резолюция 690 Парламентской Ассамблеи Совета Европы от 8 мая 1979 г. // Сборник документов Совета Европы в области зашиты прав человека и борьбы с преступностью. –М.: Изд-во «Спарк», 1998. – С. 77 – 81.
4. Кодекс поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка: Резолюция 34/169 Генеральной Ассамблеи ООН от 17 декабря 1979 г. // Сборник стандартов и норм Организации Объединенных Наций в области предупреждения преступности и уголовного правосудия. – Нью-Йорк: ООН, 1992. –С. 158 – 160.
5. Руководящие принципы для эффективного осуществления Кодекса поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка: Резолюция 1989/61 ЭКОСОС ООН от 24 мая 1989 г // Сборник стандартов и норм Организации Объединенных Нации и области предупреждения преступности и уголовного правосудия. – Нью-Йорк: ООН, 1992. –С.161-162.

*Перечень основной учебной литературы*

1. Клоков С.Н. Дознание в органах внутренних дел в схемах и определениях : учеб. нагляд. пособие / С.Н. Клоков. - Н.Новгород : НА МВД России, 2016. – 143 с.
2. Россинская, Е.Р. Криминалистика : учебник / Е. Р. Россинская. - М. : Норма : Инфра-М, 2018. - 464 с.
3. Тангриева В.Н. Уголовно-процессуальная деятельность органов дознания [Электронный ресурс] : учеб.-практ. пособие / В.Н. Тангриева, Д.В. Круглова. – Н. Новгород: НА МВД России, 2019. – 91 с. – ЭБС НА МВД России. – Режим доступа: <https://namvd.bibliotech.ru/Reader/Book/2019051509352607473200002397> (дата обращения 11.03. 2020).

*Перечень дополнительной учебной литературы:*

1. Авдеев, В. Н. Производство дознания в сокращенной форме [Текст] : учеб.-практ. пособие / В. Н. Авдеев, В. В. Сидоров ; МВД России, ДГСК. - М. : ДГСК МВД России, 2015. - 64 с. - Библиогр.: с. 38-39. - То же: Электронный ресурс: файл на диске // Электронные издания ДГСК МВД России за 2015 г. (Э-176). - То же [Электронный ресурс] // Локал. сеть НА МВД / Электронная библиотека / Издания ДГСК МВД России.- URL: http://192.168.40.47/proba3/dgsk/material/№3-2015.pdf.
2. Дознание в органах внутренних дел [Текст] : учеб. пособие для студентов вузов, обуч. по спец. "Юриспруденция" / [Ф. К. Зиннуров и др.]; под ред. Н. В. Румянцева, Ф. К. Зиннурова. - М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2010 : Закон и право. - 375 с.
3. Дюкарев, Н. Н. Документационное обеспечение управления в ОВД : учеб. пособие / Н. Н. Дюкарев ; МВД РФ, ДКО. - М. : ЦОКР МВД России, 2010. - 142 с.
4. Клоков, С. Н. Дознание в органах внутренних дел [Текст] : курс лекций / С. Н. Клоков ; МВД России, НА. - Н. Новгород : НА МВД России, 2012. - 193 с.
5. Уголовно-процессуальная деятельность органов дознания системы МВД России : учеб. пособие / К. В. Муравьев [и др.] ; МВД РФ; Департамент кадр. обеспечения. - М. : ЦОКР МВД России, 2010. - 136с.
6. Уголовно-процессуальное право. Актуальные проблемы теории и практики : учеб. для магистров / под общ. ред. В. А. Лазаревой, А. А. Тарасова. - М. : Юрайт, 2012. - 476 с.
   1. **Краткое описание учебных вопросов.**

***Вопрос 1. Орган дознания***

Развитие института дознания в российском уголовном процессе свидетельствует о том, что существование двух форм расследования уголовных дел - дознания и предварительного следствия — полностью себя оправдывает. Предварительное следствие нельзя заменить дознанием, ибо фактически это означает слияние процессуальной формы расследования с непроцессуальной оперативно-розыскной деятельностью, осуществляемой органом дознания. Нельзя упразднить и дознание как самостоятельную процессуальную форму расследования, так как в этом случае расследование оказалось бы без оперативно-розыскного обеспечения.

Дознание — обязательный этап уголовного преследования по каждому уголовному делу. Начинается с регистрации сообщения о совершенном или готовящемся преступлении, оканчивается уголовное преследование в форме дознания составлением обвинительного акта при очевидности совершенного преступления небольшой или средней тяжести и направлением материалов дела прокурору и в суд. Дознание должно быть проведено в разумный срок, определяемый дознавателем, по согласованию с надзирающим прокурором. При необходимости осуществления доказывания в полном объеме переходит в форму следствия.

Органами дознания, согласно УПК РФ являются правоохранительные органы государства, на которые возлагаются следующие процессуальные задачи:

- производство дознания по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия необязательно;

- выполнение неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно.

Анализ норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих деятельность дознания позволяет сформулировать понятие правовой основы органов дознания — это система законов и подзаконных нормативных актов, устанавливающих и регламентирующих организацию и тактику проведения органами дознания процессуальных действий и оперативно-розыскных мероприятий в целях решения задач уголовного судопроизводства.

Согласно законодательному определению, закрепленному п. 24 ст. 5 УПК РФ, под органами дознания следует понимать государственные органы и должностные лица, уполномоченные в соответствии с УПК РФ осуществлять дознание и другие процессуальные полномочия. В данном контексте слово "орган" в русском языке означает государственное или общественное учреждение, организацию[[1]](#footnote-2). Организация - это "общественное объединение или государственное учреждение", а учреждение, в свою очередь, - это "организация, ведающая каким-нибудь направлением работы". Как видим, слова "организация" и "учреждение" являются синонимами. Для удобства изложения далее мы будем пользоваться термином "организация". Итак, орган - это организация, ведающая каким-либо направлением работы.

Последние законодательные уточнения наименования органов дознания в статье 40 УПК РФ позволяют дать четкое объяснение: «органы дознания — государственные органы» — это сегодня исключительно правоохранительные органы. Соответственно «органы дознания — должностные лица» - это субъекты, возглавляющие неправоохранительные структуры. Признак причастности к правоохранительной деятельности, а если говорить более конкретно, то к борьбе с преступностью, позволяет четко дифференцировать понятие органов дознания на два указанных блока.

Цель производства дознания - быстрое и полное раскрытие преступления, изобличение и привлечение лица, его совершившего, к уголовной ответственности, а также возмещение ущерба, причиненного преступлением.

Согласно Указа Президента РФ «Вопросы организации полиции» от 01.03.2011 N 250 в соответствии со [статьей 4](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=110165;fld=134;dst=100036) Федерального закона от 7 февраля 2011 г. N 3-ФЗ "О полиции":

1. Установить, что в состав полиции входят подразделения, организации и службы, на которые возлагаются:

е) производство дознания, отдельных процессуальных действий по уголовным делам, а также производство по делам об административных правонарушениях, отнесенных законодательством Российской Федерации к подведомственности полиции[[2]](#footnote-3);

Наиболее важной частью компетенции органов дознания является подследственность. Подследственность - это совокупность признаков преступления, на основе которых закон определяет, какой орган дознания вправе расследовать уголовное дело в форме дознания.

Дознание начинается с момента возбуждения уголовного дела, по которому предварительное следствие является необязательным, в порядке, установленном ст. 146 УПК РФ. В ч. 1 этой нормы в качестве субъекта возбуждения уголовного дела указан, наряду со следователем и дознавателем, также и орган дознания.

Часть 3 ст. 150 УПК РФ устанавливает перечень преступлений, уголовные дела о которых расследуются в форме дознания. Именно по этим уголовным делам теоретически вправе возбуждать уголовные дела орган дознания. Однако органов дознания много, и в ч. 1 ст. 146 УПК РФ прямо указано, что они, равно как и иные субъекты возбуждения уголовного дела, должны действовать в пределах "компетенции, установленной настоящим Кодексом".

Такая компетенция определяется в первую очередь подследственностью (ст. 151 УПК РФ). То есть для начала надо решить вопрос о том, относится ли вообще совершенное преступление к подследственности органа дознания и если да, то подследственность какого именно из указанных в законе органов дознания предусматривает принятие решения о возбуждении уголовного дела.

Правильное решение данного вопроса представляется нам очень важным. Ведь на основании п. 3 ст. 149 УПК РФ сразу после возбуждения уголовного дела орган дознания должен приступить к дознанию. Как представляется, уголовное дело, возбужденное и оконченное производством нелегитимным субъектом, не может стать предметом рассмотрения в суде.

В форме дознания по письменному указанию прокурора могут расследоваться и иные (кроме указанных в ч. 3 ст. 150 УПК РФ) преступления небольшой и средней тяжести. Данное положение закона идет в разрез с устоявшимися представлениями о том, что при определении формы досудебного производства может допускаться замена менее сложной формы на более сложную, но не наоборот.

Предметная подследственность органов дознания определяется квалификацией преступления. В ч. 3 ст. 150 УПК к подследственности органов дознания отнесено 94 преступления. В соответствии с этим признаком:

- органы внутренних дел проводят дознание по всем уголовным делам, предварительное следствие по которым необязательно (ч. 3 ст. 150 УПК), за исключением дел, подследственных пограничным органам Федеральной службы безопасности, органам Службы судебных приставов, таможенным органам, органам Государственного пожарного надзора Федеральной противопожарной службы, органам по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ;

- пограничные органы ФСБ проводят дознание по пяти видам преступлений: нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации (ст. 253 УК в части, касающейся незаконной добычи водных животных и растений, обнаруженной пограничными органами ФСБ), незаконная добыча водных животных и растений (ст. 256 УК в части, касающейся незаконной добычи водных животных и растений, обнаруженной пограничными органами ФСБ); незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации (ч. 1 ст. 322 УК), противоправное изменение Государственной границы Российской Федерации (ч. 1 ст. 323 УК), контрабанда (ч. 1 ст. 188 УК в части, касающейся контрабанды, задержанной пограничными органами ФСБ в отсутствие таможенных органов);

- органы службы судебных приставов проводят дознание по семи видам преступлений: злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК), злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК), воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования (ч. 1 ст. 294 УК), неуважение к суду (ст. 297 УК), разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса (ч. 1 ст. 311 УК), незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации (ст. 312 УК), неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта (ст. 315 УК);

- органы Государственного пожарного надзора Федеральной противопожарной службы проводят дознание по трем видам преступлений: уничтожение или повреждение имущества по неосторожности (ст. 168 УК), нарушение правил пожарной безопасности (ч. 1 ст. 219 УК), уничтожение или повреждение лесов (ч. 1 ст. 261 УК);

- следователями Следственного комитета Российской Федерации - по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных частью третьей [статьи 150](consultantplus://offline/ref=19B9B3A2ED37AFEC88ECD73C2BAE931344DD8F8A7B49F3686C586A9D292DC1E268076CAA88C7D3E5mDj6B) настоящего Кодекса, совершенных лицами, указанными в [подпунктах "б"](consultantplus://offline/ref=19B9B3A2ED37AFEC88ECD73C2BAE931344DD8F8A7B49F3686C586A9D292DC1E268076CAA88C7D3E5mDjFB) и ["в"](consultantplus://offline/ref=19B9B3A2ED37AFEC88ECD73C2BAE931344DD8F8A7B49F3686C586A9D292DC1E268076CAA88C5D1E7mDj6B) пункта 1 части второй п.3 ст. 151 УПК РФ;

- органы по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ проводят дознание по семи видам преступлений: незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ч. 1 ст. 228 УК), нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228.2, 282.3 УК РФ), склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (ч. 1 ст. 230 УК), незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества (ч. 1 ст. 231 УК), организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ (ч. 1 ст. 232 УК), незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ (ст. 233 УК), незаконный оборот сильно действующих или ядовитых веществ в целях сбыта (ч. 1 и ч. 4 ст. 234 УК), ч.1 и 2 327УК РФ.

В ст. 40 УПК статус органов дознания предоставлен государственным органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность. Отдельные из них не имеют предметной подследственности (ч. 3 ст. 151 УПК). В настоящее время отсутствует предметная подследственность у органов: а) Федеральной службы безопасности; б) федеральных органов государственной охраны; в) Службы внешней разведки; г) Федеральной службы исполнения наказаний (ст. 13 Закона об ОРД). Отсутствует предметная подследственность и у командиров воинских частей, соединений, начальников военных учреждений, гарнизонов, наделенных полномочиями органа дознания (п. 3 ч. 1 ст. 40 УПК).

В действующем уголовном судопроизводстве сложилась правовая ситуация, когда орган дознания есть, а полномочий по возбуждению и производству дознания у него нет. Представляется, что это не совсем разумно. Законодателю необходимо обратить внимание на недостатки современного состояния предметной подследственности органов дознания и принять меры к их устранению путем наделения указанных выше органов полномочиями по возбуждению и расследованию отдельных видов преступлений в форме дознания либо лишения их статуса органа дознания[[3]](#footnote-4).

Последние законодательные уточнения наименования органов дознания в статье 40 УПК РФ позволяют дать четкое объяснение: «органы дознания — государственные органы» — это сегодня исключительно правоохранительные органы. Соответственно «органы дознания — должностные лица» - это субъекты, возглавляющие неправоохранительные структуры.

При поступлении заявления или сообщения гражданина о преступлении в органы внутренних дел дознаватель проводит по нему проверку и принимает решение о возбуждении уголовного, а если в действиях лица нет признаков преступления, то он отказывает в возбуждении уголовного дела.

Дознаватель, как и следователь, проводит следственные действия, предусмотренные уголовно-процессуальным законодательством – осмотр места происшествия, допросы, очные ставки, обыски и т.д. Кроме того, дознаватель, как и следователь, имеет право применять в отношении подозреваемого меру пресечения в виде заключения под стражу (арест), подписки о не выезде, личного поручительства[[4]](#footnote-5).

Важнейшей задачей низшего звена системы - специализированных подразделений дознания городского и районного уровня - является организация работы по расследованию и профилактике преступлений на обслуживаемой территории. Основная задача начальников подразделений дознания этого уровня - осуществление процессуального контроля, оказание помощи дознавателям в решении стоящих перед ними задач, участие в организации отдельных мероприятий, осуществление учета и отчетности, иная работа с дознавателями подразделения, их обучение и воспитание. Последнее особенно важно, так как дознаватели территориальных органов внутренних дел районного уровня расследуют основную массу преступлений, это их ведущая служебная функция.

Управленческое воздействие руководители этих подразделений, как правило, осуществляют в пределах непосредственной реализации этой функции. Ее четкое выполнение обеспечивается наличием ограничений системы, к которым относятся: определенность и стабильность выполняемых задач, уголовное и уголовно-процессуальное законодательство, иные действующие в системе нормативные правовые акты. Эти ограничения стабильны и изменяются лишь законодательным путем.

Согласно нормативному определению, закрепленному в п. 24 ст. 5 УПК, органы дознания– это государственные органы и должностные лица, уполномоченные в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом осуществлять дознание и другие процессуальные полномочия.

Перечень государственных органов и должностных лиц, причисленных законодателем к числу органов дознания, закреплен в ч.1 ст. 40 УПК, согласно которой к органам дознания законодателем отнесены:

***I.***Органы внутренних дел Российской Федерации и входящие в их состав территориальные, в том числе линейные, управления (отделы, отделения) полиции, а также иные органы исполнительной власти, наделенные полномочиями по осуществлению оперативно-разыскной деятельности[[5]](#footnote-6);

***II.*** Органы Федеральной службы судебных приставов;

***III.*** Командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов.

***IV.*** Органы государственного пожарного надзора Федеральной противопожарной службы.

Кроме того, часть 3 ст. 40 УПК устанавливает перечень *отдельных должностных лиц,* которые вправе возбуждать уголовные дела в порядке ст. 146 УПК о преступлениях, совершенных исключительно в пределах объекта, которым руководят, и производить по ним неотложные следственные действия. Данная частичная реализация функций органа дознания возлагается на три категории должностных лиц: капитанов морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании; руководителей удаленных геологоразведочных партий и зимовок; глав дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации.

Следует заметить, что должностных лиц, перечисленных в ч. 3 ст. 40 УПК, законодатель к органам дознания не относит. В пользу такого утверждения можно привести следующий аргумент. В пункте 2 ч. 3 ст. 40 УПК сказано, что руководители геологоразведочных партий вправе возбуждать уголовные дела и производить неотложные следственные действия только в том случае, если они «*удалены от мест расположения органов дознания, указанных в части первой настоящей статьи*...». Здесь мы видим четкое отделение органов дознания от должностных лиц, указанных в ч. 3 ст. 40 УПК.

При этом следует сказать, что перечисленные в ст. 13 ФЗ «Об ОРД» **субъекты оперативно-розыскной деятельности не всегда являются одновременно и субъектами уголовно-процессуальной деятельности в качестве органа дознания.**

Данный вывод обусловлен тем, что:

- осуществляя оперативно-розыскные мероприятия, учреждения, указанные в ст. 13 Закона об ОРД, действуют за пределами уголовного судопроизводства и не в качестве органов дознания;

- анализ требований ч. 2 ст. 41 УПК РФ, не допускающей возложение полномочий по проведению дознания на то лицо, которое проводило или проводит по этому же уголовному делу оперативно-розыскные мероприятия, позволяет сделать вывод о том, что исполнители уголовно-процессуальной и оперативно-розыскной деятельности должны быть разные;

- сам законодатель различает органы дознания , как субъекты уголовно-процессуальной деятельности и субъекты оперативно-розыскной деятельности. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 7 Закона об ОРД органы дознания вправе давать поручения о проведе­нии оперативно-розыскных мероприятий органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность. Статья 11 того же Закона пред­усматривает направление результатов оперативно-розыскной деятель­ности не только следователю и суду, но и органу дознания, дознава­телю.

Исходя из вышесказанного, делаем вывод, что законодатель, в разных случаях обращаясь к органам дознания, обращается к разным должностным лицам органов дознания как к разным субъектам, участвующим в уголовном судопроизводстве – ***либо к лицам, имеющим право осуществлять ОРД***, либо к ***лицам, уполномоченным осуществлять расследование*** в форме ***дознания***, или ***неотложные следственные действия***.

Говоря о содержании уголовно-процессуальной компетенции органа дознания, следует начать с того, что не на все из перечисленных в ст. 40 УПК органы дознания возложены полномочия по производству дознания. Так, согласно ч. 3 ст. 151 УПК дознание производится:

а) дознавателями: органов внутренних дел Российской Федерации; пограничных органов федеральной службы безопасности; органов Федеральной службы судебных приставов; таможенных органов Российской Федерации; органов государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы.

б) дознавателями (следователями) органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Следовательно, полномочиями производства дознания наделены только шесть указанных государственных органов (органы федеральной государственной охраны в их число не входят). Также дознание может проводиться следователями Следственного комитета Российской Федерации (п.7 ч.3 ст. 151 УПК), несмотря на то, что Следственный комитет, безусловно, органом дознания не является.

Формы уголовно-процессуальной деятельности органов дознания обусловлены содержанием ч.2 ст. 40 УПК, а также иными нормами УПК.

Так, на основании ч. 2 ст. 40 УПК на органы дознания возлагается осуществление следующих видов уголовно-процессуальной деятельности:

- расследование преступлений в форме дознания по делам, по которым производство предварительного следствия необязательно (в порядке гл. 32 УПК);

- выполнение неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым предварительное следствие обязательно (в порядке ст. 157 УПК);

Кроме того, объем уголовно-процессуальной компетенции органа дознания дополняется другими законодательными нормами, содержащими перечень иных видов процессуальной деятельности органов дознания.

К ним относятся:

1) принятие и проверка сообщения о любом совершенном или готовящемся преступлении, в пределах компетенции, установленной УПК, принятие по нему решение в срок не позднее 3 суток со дня поступления указанного сообщения (ч. 1 ст. 144 УПК);

2) направление в пределах полномочий обязательных для исполнения всеми учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами и гражданами требований, поручений и запросов (ч. 4 ст. 21 УПК);

3) осуществление по поручению следователя оперативно-разыскных мероприятий и следственных действий, в том числе в другом месте, т.е. не по месту совершения преступления (п. 4 ч. 2 ст. 38, ч.1 ст. 152 УПК);

4) исполнение постановлений следователя о задержании, приводе, аресте и производстве иных процессуальных действий (п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК);

5) оказание содействия следователю при производстве следственных и иных процессуальных действий (п. 4 ч. 2 ст. 38, ч. 7 ст. 164 УПК);

6) самостоятельное осуществление разыскных и оперативно-разыскных мероприятий по нераскрытым уголовным делам, по которым предварительное следствие обязательно с уведомлением об их результатах следователя (ч. 4 ст. 157 УПК);

7) участие должностных лиц органов, осуществляющих оперативно-разыскную деятельность, в работе следственной группы и группы дознавателей (ч. 2 ст. 163, ч.2 ст.223.2 УПК).

Кроме того, органы дознания вправе:

1) при проверке сообщения о преступлении требовать производства документальных проверок, ревизий, исследований документов, предметов, трупов и привлекать к их участию специалистов, проводить по письменному поручению следователя (дознавателя), руководителя следственного органа оперативно-розыскные мероприятия (ч. 1 ст. 144 УПК).

2) по поручению прокурора проводить проверку по сообщению о преступлении, распространенному в средствах массовой информации (ч. 2 ст. 144 УПК);

3) возбуждать уголовные дела и отказывать в возбуждении уголовного дела (ч. 1 ст. 146 и ч. 1 ст. 148 УПК);

4) взаимодействовать с соответствующими компетентными органами и должностными лицами иностранных государств и международными организациями (гл. 53 УПК).

***Вопросы для самоконтроля:***

***-*** *Имеет ли право должностное лицо органа дознания возбудить уголовное дело?*

*-* *Наделены ли полномочиями производства дознания органы федеральной государственной охраны?*

*- Что такое подследственность?*

***Вопрос 2. Начальник органа дознания.***

Рассматривая компетенцию начальника органа дознания, следует помнить, что предписания, которые законодатель адресует органу дознания, не могут быть реализованы без начальника органа дознания (должностного лица). Это обусловлено тем, что орган дознания как учреждение не может осуществлять какие-либо конкретные действия, принимать процессуальные решения, так как фактически это может сделать только конкретное физическое лицо. Этим лицом и является начальник органа дознания, который и олицетворяет собой орган дознания, указанный в ч.1 ст. 40 УПК. Именно поэтому следует считать верным суждение о том, что процессуальные документы, вынесенные от имени органа дознания, не имеют юридической силы до тех пор, пока они не утверждены руководителем (начальником) органа дознания. Другими словами, эти понятия тождественны с точки зрения соотношения их процессуальных полномочий в качестве участника уголовно-процессуальной деятельности.

Вместе с тем, в ряде норм УПК начальник органа дознания упоминается как самостоятельный субъект принятия процессуальных решений (н-р., в ст. 158.1, 223.2, 225 УПК), хотя отдельной нормы, определяющей полномочия именно начальника органа дознания, в УПК не предусмотрено, что следует рассматривать как упущение законодателя.

Согласно п. 17 ст. 5 УПК, начальник органа дознания - это должностное лицо органа дознания, в том числе заместитель начальника органа дознания, уполномоченное давать поручения о производстве дознания и неотложных следственных действий, осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК. В системе органов внутренних дел статусом начальника органа дознания обладает как начальник ОВД, так и начальник входящего в его состав территориального, в том числе линейного, управления (отдела, отделения) полиции.

Так как законодатель в гл. 6 УПК «Участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения» должным образом не закрепил уголовно-процессуальную компетенцию начальника органа дознания, то определять ее пределы следует исходя из текста нескольких норм уголовно-процессуального закона и подзаконных нормативных актов:

1. На основании п. 17 ст. 5 и ч. 4 ст. 41 УПК начальник органа дознания вправе давать обязательные для исполнения указания дознавателю (в частности о производстве дознания, о необходимости выполнения неотложных следственных действий и др.);

2. На основании ч. 3 ст. 144 УПК начальник органа дознания вправе продлить срок проверки заявления о преступлении до 10 суток;

3. На основании ч. 4 ст. 40.1 УПК начальник органа дознания обязан рассматривать письменные возражения дознавателя на письменные указания начальника подразделения дознания в случае не согласия с ними;

4. На основании ч. 1 ст. 158.1 УПК начальник органа дознания выносит постановление о восстановлении утраченного уголовного дела, его материалов.

5. На основании ч. 2 ст.223.2 УПК начальник органа дознания выносит постановление о производстве дознания группой дознавателей, если уголовное дело является сложным или большого объема;

6. На основании ч. 4 ст. 225 УПК начальник органа дознания утверждает обвинительный акт, придавая тем самым указанному документу юридическую силу итогового процессуального решения по результатам расследования преступления, произведенного в форме дознания.

Проведя анализ ведомственных нормативных актов, регламентирующих организацию работы городских, районных ОВД и линейных органов внутренних дел на транспорте, можно назвать иные обязанности начальника ОВД по руководству специализированными подразделениями дознания:

1. Обеспечение исполнения поручений следователей (дознавателей);

2. Распределение поступивших заявлений и подлежащих расследованию уголовных дел в форме дознания;

3. Организация взаимодействия дознавателей с другими службами и подразделениями ОВД;

4. Изучение уголовных дел, находящихся в производстве дознавателя, дача дознавателю письменных указаний о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий и сроках их выполнения, об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения, о квалификации преступления и об объеме обвинения;

5. Осуществление контроля за приостановлением уголовных дел.

Как мы видим, компетенция начальника органа дознания включает в себя помимо обязанностей, присущих органу дознания, еще и те дополнительные положения, которые законодатель адресует непосредственно ему – начальнику органа дознания, что позволяет говорить о том, что компетенция начальника органа дознания объемнее (шире), чем компетенция органа дознания.

***Вопросы для самоконтроля:***

*- Имеет ли право начальник органа дознания продлевать срок проверки сообщения о преступлении ?*

*- Входит ли в компетенцию начальника органа дознания распределение поступивших заявлений и подлежащих расследованию уголовных дел в форме дознания?*

*- Обладает ли заместитель начальника органа дознания теми же полномочиями, что и начальник органа дознания?*

***Вопрос 3. Начальник подразделения дознания.***

В системе ОВД руководитель специализированного подразделения по организации дознания существует с 1992 г. на основании приказа МВД России от 16 октября № 368, т.е. с момента образования подобных подразделений в системе ОВД. И хотя в указанном ведомственном нормативном акте были определены основные полномочия данного руководителя по отношению к подчиненным сотрудникам, вместе с тем, с точки зрения уголовно-процессуального закона начальник подразделения дознания не был участником уголовно-процессуальных правоотношений до 2007 г., когда его процессуальный статус был закреплен в тексте УПК.

Так, Федеральным законом от 6 июня 2007 г. № 90-ФЗ с 15 июня 2007 г. путем дополнения ст. 5 УПК пунктом 17.1 и гл. 6 УПК статьей 40.1 в уголовном судопроизводстве был введен новый участник процесса со стороны обвинения - начальник структурного подразделения органа дознания, которым является должностное лицо органа дознания, возглавляющее соответствующее специализированное подразделение, осуществляющее предварительное расследование в форме дознания, а также его заместитель.

Начальник подразделения дознания наделен законодателем определенными процессуальными полномочиями, которые он вправе осуществлять только по отношению к штатным дознавателям. Распространять свои процессуальные полномочия по отношению к иным должностным лицам ОВД он не вправе.

В соответствии с требованиями ст. 40.1 УПК начальник подразделения дознания по отношению к штатным дознавателям уполномочен:

1. Поручать дознавателю проверку сообщения о преступлении, принятие по нему решения в порядке, установленном ст. 145 УПК, выполнение неотложных следственных действий либо производство дознания по уголовному делу;

2. Изымать уголовное дело у дознавателя и передавать его другому дознавателю с обязательным указанием оснований такой передачи;

3. Отменять необоснованные постановления дознавателя о приостановлении производства дознания по уголовному делу;

4. Вносить прокурору ходатайство об отмене незаконных или необоснованных постановлений дознавателя об отказе в возбуждении уголовного дела.

5. Проверять материалы уголовного дела[[6]](#footnote-7).

6. Давать дознавателю письменные обязательные для исполнения указания о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий, об избрании в отношении подозреваемого меры процессуального принуждения, о квалификации преступления и об объеме обвинения.

Начальник подразделения дознания также вправе возбудить уголовное дело, принять его к своему производству и провести дознание в полном объеме, обладая при этом полномочиями дознавателя, а в случаях, если для расследования уголовного дела была создана группа дознавателей, - полномочиями руководителя этой группы, изложенными в ч.2 и 3 ст. 223.2 УПК).

Кроме того, начальник подразделения дознания:

1. Осуществляет руководство деятельностью подразделения и несет персональную ответственность за выполнение возложенных на него задач;

2. Планирует работу подразделения, принимает в пределах своих полномочий решения по всем вопросам его деятельности и осуществляет контроль за их исполнением;

3. Организует в пределах компетенции взаимодействие с подразделениями полиции, экспертно-криминалистическими подразделениями, а также с органами следствия, органами, осуществляющими прокурорский надзор и судебный контроль по уголовным делам;

4. Определяет должностные обязанности своих заместителей, руководителей структурных подразделений, а также сотрудников;

5. Проводит оперативные совещания, заслушивает доклады и отчеты сотрудников подразделения о результатах работы;

6. Проводит работу по отбору и воспитанию кадров, организует обучение личного состава в системе боевой и служебной подготовки, несет персональную ответственность за состояние дисциплины и законности в подразделении;

7. На основе анализа результатов оперативно-служебной деятельности подразделений дознания вносит в установленном порядке предложения по совершенствованию их работы, структуре и штатной численности;

8. В установленном порядке вносит предложения:

- кадрового обеспечения (о представлении отпусков, назначении на должность, перемещении, временном отстранении и увольнении сотрудников подчиненного подразделения), о выезде в командировки сотрудникам подразделения;

- об обеспечении сотрудников подразделения средствами организационной, криминалистической и вычислительной техники, выделении служебных помещений, улучшении условий их труда и быта, социальной защищенности и личной безопасности;

- о применении к сотрудникам подразделения мер морального и материального стимулирования;

9. Осуществляет другие полномочия, предусмотренные законодательством Российской Федерации и нормативными правовыми актами МВД России.

Кроме того, на начальника подразделения дознания возлагается ответственность за организацию и состояние взаимодействия между подразделениями ОВД при раскрытии и расследовании преступлений, отнесенных к компетенции дознавателей. При этом начальник подразделения дознания:

- в пределах своей компетенции совместно с руководителями оперативных подразделений и экспертно-криминалистических подразделений ежемесячно заслушивает дознавателей, сотрудников оперативных подразделений и экспертно-криминалистических подразделений (при необходимости - сотрудников других подразделений) о результатах работы по раскрытию и расследованию конкретных преступлений, отнесенных к компетенции дознавателей;

- оказывает практическую помощь в организации проведения следственных действий и оперативно-разыскных мероприятий;

- контролирует своевременное направление на экспертное исследование изъятых с места происшествия следов и иных предметов, а также организацию их хранения и эффективное использование в раскрытии преступления;

- осуществляет контроль за своевременностью выполнения дознавателем плановых мероприятий по раскрытию и расследованию преступлений, используя при этом предоставленные ему процессуальные полномочия;

- ежемесячно проверяет обоснованность приостановления производства по уголовным делам вследствие неустановления места нахождения подозреваемого (обвиняемого) или из-за его болезни; дает оценку фактам несвоевременного объявления скрывшихся лиц в розыск и необоснованного приостановления расследования;

- совместно с руководителем экспертно-криминалистического подразделения анализирует практику использования изъятых с места происшествия следов, иных предметов; разрабатывает меры, направленные на повышение эффективности этой работы о результатах информирует начальника ОВД;

- ежеквартально анализирует результаты расследования, причины прекращения и приостановления производства по уголовным делам, определяет меры по устранению недостатков в организации работы.

***Вопросы для самоконтроля:***

*- Имеет ли право начальник подразделения дознания отменять незаконные постановления дознавателей о возбуждении уголовного дела?*

*- Входит ли в компетенцию начальника подразделения дознания дача указаний оперативным уполномоченным, как должностным лицам органа дознания?*

*- Имеет ли право начальник подразделения дознания возбуждать уголовные дела и проводить по ним расследование в форме дознания?*

*Вопрос 4. Дознаватель.*

Впервые штатные дознаватели появились в 1982 г. на основании приказа МВД СССР от 5 августа 1982 г. № 254, однако лишь через 10 лет в структуре милиции общественной безопасности были созданы специализированные подразделения дознания, предусматривающие штатную должность дознавателя, хотя их процессуальный статус в действующем на тот момент уголовно-процессуальном законодательстве определен не был. В настоящее время дознавателем является должностное лицо органа дознания, правомочное осуществлять предварительное расследование в форме дознания, а также иные полномочия, предусмотренные УПК (п.7 ст. 5 УПК). Должностные лица органа дознания могут приобрести процессуальный статус дознавателя в двух случаях:

1. Когда должностное лицо ОВД *назначается* на должность дознавателя приказом начальника ОВД, после чего в силу своего служебного положения оно *правомочно* осуществлять расследование преступлений в форме дознания.

2. Когда начальник органа дознания *уполномочил* кого-либо из должностных лиц ОВД (например, сотрудника подразделения полиции) осуществлять уголовно-процессуальные действия, т.е. *делегировал* подчиненному сотруднику осуществление уголовно-процессуальных полномочий, присущих дознавателю. В этом случае следует говорить о *кратковременном,* возможно разовом исполнениисотрудником ОВД уголовно-процессуальных действии в статусе участника уголовного судопроизводства. Подобное делегирование процессуальных полномочий оформляется письменным распоряжением начальника ОВД либо его резолюцией на соответствующих процессуальных документах[[7]](#footnote-8). Однако при этом следует помнить, что начальник органа дознания не вправе возложить осуществление уголовно-процессуальной деятельности по уголовному делу на то должностное лицо ОВД, которое именно по этому уголовному делу проводило или проводит оперативно-розыскные мероприятия (ч. 2 ст. 41 УПК). Данное законодательное установление еще раз подтверждает тот факт, что законодатель четко разграничивает уголовно-процессуальную деятельность дознавателя, являющуюся самостоятельным комплексным видом юридической деятельности, с полномочия должностных лиц органа дознания по осуществлению ОРД.

Рассматривая уголовно-процессуальную компетенцию дознавателя, следует иметь в виду, что на основании ст. 223 УПК правила, установленные главами 21, 22 и 24-29 УПК, адресованные следователю, могут применяться и во время производства дознания дознавателем, даже если он не указан в тексте статьи как субъект принятия процессуального решения или производства процессуального действия.

Так, например, ст. 41 УПК «Дознаватель» в отличие от ст. 38 УПК «Следователь» впрямую не наделяет дознавателя правом давать органу дознания обязательные для исполнения письменные поручения о производстве отдельных следственных действий. Однако, так как глава 32 УПК распространяет правила, установленные главой 21 УПК на производство дознания, то на основании ч. 1 ст. 152 УПК дознаватель в случае необходимости производства следственных действий вне места производства дознания вправе поручить производство этих действий соответственно следователю или органу дознания, которые обязаны выполнить поручение в срок не позднее 10 суток.

Обращаясь непосредственно к пределам уголовно-процессуальной компетенции дознавателя, следует исходить из текста ст. 41 УПК, согласно которой полномочия органа дознания, предусмотренные п. 1 ч. 2 ст. 40 УПК, в том числе по производству расследования преступлений в форме дознания, возлагаются на дознавателя начальником органа дознания или его заместителем[[8]](#footnote-9).

Так, ч. 3 ст. 41 УПК уполномочивает дознавателя *самостоятельно* производить следственные и иные процессуальные действия, а также принимать процессуальные решения за исключением случаев, когда в соответствии с УПК на это требуется согласие начальника органа дознания, прокурора и (или) судебное решение. Дознаватель вправе самостоятельно:

1. Возбудить уголовное дело в порядке ст. 146 УПК;

2. На основании п. 1 ч.3 ст. 151 УПК осуществлять дознание по тем преступлениям, которые отнесены к его подследственности;

3. Производить по делу следственные действия в порядке глав 24-27 УПК за исключением случаев, когда на это требуется судебное решение;

4. Принимать решение о задержании лица по подозрению в совершении преступления в порядке ст. 91 УПК;

5. На основании ст. 97 УПК избрать подозреваемому, обвиняемому меру пресечения, не требующую судебного решения;

6. На основании ст. 223.1 УПК составлять письменное уведомление о подозрении лица в совершении преступления;

7. На основании ст. 208 УПК приостановить дознание по делу при наличии к тому законных оснований;

8. На основании ст. 168-170 УПК привлекать к участию в следственном действии специалиста, переводчика, понятых;

9. На основании ст. 212 УПК принимать предусмотренные главой 18 УПК меры по реабилитации лица;

10. На основании ч. 3 ст. 224 УПК предъявить подозреваемому обвинение в порядке норм главы 23 УПК;

11. Принимать по окончании дознания итоговые решения (составить обвинительный акт в порядке ст. 225 УПК либо вынести постановление о прекращении дела в порядке гл.29 УПК.

Вместе с тем, дознаватель *только с согласия прокурора* *уполномочен*:

1. Возбудить уголовное дело частного и частно-публичного обвинения независимо от волеизъявления потерпевшего при отсутствии его заявления (заявления его законного представителя), если будут установлены достаточные данные, указывающие на то, что преступление совершено в отношении лица, которое в силу зависимого или беспомощного состояния либо по иным причинам не способен самостоятельно защищать свои права и законные интересы (ч.4 ст. 20 УПК);

2. Прекратить уголовное дело в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой или средней тяжести, если это лицо примирилось с потерпевшим и загладило причиненный ему вред при наличии заявления потерпевшего (ст. 25 УПК);

3. Прекратить уголовное преследование в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой или средней тяжести, в связи с его деятельным раскаянием и с его согласия (ст. 28 УПК)[[9]](#footnote-10);

4. Выйти с ходатайством в суд: об избрании подозреваемому (обвиняемому) мер пресечения: залог, домашний арест, заключение под стражу; иных мер процессуального принуждения: временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество, денежное взыскание; о помещении в соответствии с п.3 ч.2 ст. 29 УПК в мед. или психиатр. стационар; о производстве указанных в п.4-7, п. 11, 12 ч.2 ст.29 УПК следственных действий.

При производстве по уголовному делу дознаватель *обязан*:

1. По поручению начальника подразделения дознания принять к производству уголовное дело и провести по нему расследование (п. 2 ч.1 ст. 40.1 УПК);

2. При установлении обстоятельств, свидетельствующих о незаконности задержания, лишения свободы, помещения в медицинский или психиатрический стационар, а также превышения срока содержания под стражей, немедленно освободить лицо, в отношении которого осуществляются указанные процессуальные меры (ч. 2 ст. 10 УПК);

3. Разъяснить лицам, вовлекаемым им в уголовное судопроизводство, их права, обязанности и ответственность, а также обеспечить возможность осуществления этих прав (ч. 1 ст. 11, ч. 2 ст. 16 УПК);

4. Предупредить лиц, обладающих свидетельским иммунитетом, но в то же время согласившихся на дачу показаний, о том, что их показания могут использоваться в качестве доказательств в ходе дальнейшего производства по уголовному делу (ч. 2 ст. 11 УПК);

5. Принять предусмотренные законом меры безопасности[[10]](#footnote-11) в отношении участников уголовного судопроизводства, их родственников и близких лиц в случае поступления в отношении них угроз убийства, применения насилия, повреждения их имущества или иных противоправных действий (ч. 3 ст. 11 УПК);

6. По просьбе подозреваемого, обвиняемого обеспечить участие в деле защитника (ч. 2 ст. 50 УПК);

7. Выполнять указания прокурора о производстве дополнительного расследования или пересоставлении обвинительного акта (п. 15 ч. 2 ст. 37, п.2 ч. 1 ст. 226 УПК)[[11]](#footnote-12).

В ходе выполнения процессуальных полномочий дознаватель *не вправе* применять федеральный закон, противоречащий УПК (ч.1 ст. 7 УПК).

***Вопросы для самоконтроля:***

- Имеет ли право дознаватель возбудить уголовное дело частного обвинения?

- Входит ли в компетенцию дознавателя принятие по окончании дознания итоговых решений (составить обвинительный акт в порядке ст. 225 УПК либо вынести постановление о прекращении дела в порядке гл.29 УПК)?

- Имеет ли право дознаватель вынести самостоятельное решение о приостановлении дознания по уголовному делу?

# Вопрос 5. *Соотношение уголовно-процессуальной и оперативно-розыскной деятельности*

Российское законодательство уголовно-процессуальную и оперативно-розыскную деятельность достаточно четко разграничивает как сбалансированную противоположность, отделенную друг от друга правовым регулированием. Необходимость такого разделения законодательно оправданна. Методы, средства и способы осуществления этих двух видов деятельности кардинально различны, а значит, и различны их результаты. Так как цель для достижения результатов в каждом из рассматриваемых видов деятельности определена законодателем по-разному (назначение уголовного судопроизводства - ст. 6 УПК РФ, цели и задачи оперативно-розыскной деятельности - ст. 1, 2 Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности Российской Федерации" (далее - Закон об ОРД), в этом и состоит первостепенное различие. Назначение уголовного судопроизводства состоит в защите прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления (ч. 1 ст. 6 УПК РФ), т. е. роль уголовного судопроизводства заключается в восстановлении нарушенных прав и законных интересов физических и юридических лиц, потерпевших от преступления. Цель оперативно-розыскной деятельности несколько иная и состоит в защите основных конституционных ценностей от преступных посягательств: жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, а также собственности в любой ее форме и обеспечение безопасности общества и государства (ст. 1 Закона об ОРД). При этом оперативно-розыскная деятельность, исходя из регламентированных задач, имеет возможность как непроцессуальная деятельность идти на опережение защиты, т. к. смысл слова "защита" может пониматься как отражение нападения, угрозы, которая неминуема. Оперативно-розыскная деятельность в первую очередь создает условие для безопасности, чтобы не допустить состояние защиты путем предупреждения и пресечения преступлений, а при наступлении неминуемой угрозы обеспечивает или создает условия для защиты. Таким образом, ОРД призвана обеспечить защиту, неприкосновенность и безопасность, выражающиеся в предупреждении, пресечении, выявлении, а также раскрытии преступлений при осуществлении содействия уголовному судопроизводству, - именно в этом проявляется ее предназначение как правовой государственной деятельности. Необходимо отметить, что существенные различия между рассмотренными формами защиты состоят в том, что восстановить справедливость от нарушенных прав и законных интересов потерпевших от преступления возможно только при производстве по уголовному делу, влекущем процедурный судебный порядок. Процессуальное производство по уголовному делу дает возможность собрать доказательства, установить на этой основе обстоятельства совершенного преступления и виновность лица, его совершившего, и назначить ему наказание. Суть защиты оперативно-розыскными мерами состоит в алгоритме оперативно-розыскных действий, которые осуществляются в двух взаимно дополняющихся формах - гласно и негласно и представляют систему специальных средств и методов, порядок применения которых определяется Законом об ОРД и ведомственными нормативно-правовыми актами. Кроме того, защита от преступных посягательств общества и государства оперативно-розыскными мерами подразумевает в определенном смысле борьбу с преступностью, которая направлена на ее искоренение посредством выявления, предупреждения и пресечения преступлений (ст. 2 Закона об ОРД) <\*>. Оперативно-розыскной способ позволяет проникнуть в социальную среду для выискивания (добывания) информации о таком негативном социальном явлении, как преступность, т. е. выполняет роль государственного упреждения. При этом оперативно-розыскная деятельность не урегулирована нормами уголовно-процессуального закона, что позволяет называть ее непроцессуальной.

Таким образом, различие уголовно-процессуальной и оперативно-розыскной деятельности состоит в средствах и методах, результатах, а также в субъекте. При этом основным параметром в разграничении уголовно-процессуальной и оперативно-розыскной деятельности становится процессуальность, т. е. процессуальный и непроцессуальный характер деятельности. Существующее различие между уголовно-процессуальной и оперативно-розыскной деятельностью, как и между процессуальной и непроцессуальной деятельностью, заключаются прежде всего в автономном круге участников каждого из видов деятельности. Так, в ст. 13 Закона об ОРД содержится перечень органов, правомочных осуществлять оперативно-розыскную деятельность. При этом уголовно-процессуальный закон оперативно-розыскную деятельность соотносит с органом дознания (ст. 40 УПК РФ), которым согласно п. 24 ст. 5 УПК РФ являются государственные органы и должностные лица, уполномоченные в соответствии с УПК РФ осуществлять дознание и другие процессуальные полномочия. К данным полномочиям уголовно-процессуальный закон предписывает: дознание по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно, выполнение неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно (ст. 157 УПК РФ), а также возбуждение уголовного дела (ст. 146 УПК РФ). Таким образом, орган дознания обязан выполнять процессуальную деятельность и вправе осуществлять оперативно-розыскную, но только во взаимно исключающих случаях, когда, во-первых, орган дознания наделен правомочием осуществлять оперативно-розыскную деятельность, а во-вторых, когда лицо, проводящее оперативно-розыскные мероприятия, не ведет производство дознания по данному уголовному делу (ч. 2 ст. 41 УПК РФ). Как справедливо отметила П. А. Лупинская, аргументом последнего утверждения выступает обстоятельство, которое исключает влияние данных, ставших им известными в ходе оперативно-розыскных мероприятий, на отношение к проведению следственных действий и оценку их результатов.

Необходимо отметить, что в отличие от УПК РСФСР (ст. 118) в УПК РФ дознание используется только в значении одной из форм предварительного расследования. В этой связи обязанности органа дознания в уголовно-процессуальном законе представлены как исключительно процессуальные, а не оперативно-розыскные, способствующие обеспечению уголовного судопроизводства, которые регламентированы УПК РФ только в форме взаимодействия (ст. 38, 40, 89, 152, 157, 163, 210 УПК РФ). При этом суть соотношения заключается в взаимозависимости и взаимоисключении уголовно-процессуальных и оперативно-розыскных правоотношений. Кроме того, разделение уголовно-процессуальной и оперативно-розыскной деятельности основано на процедуре их осуществления. Нерегламентация уголовно-процессуальным законом оперативно-розыскной деятельности как непроцессуальной исходит прежде всего из семантического понимания слова "процесс" - (лат. processus - продвижение), что означает совокупность последовательных действий для достижения какого-либо результата. Таким образом, процесс выступает определенным условием достижения результата, т. к. при несоблюдении последовательных действий конечный результат не может быть достигнут. Однако это правило действует только тогда, когда процесс обязателен и импровизированных действий не допускается (например, УПК РФ). В связи с этим процессуальные действия субъектов уголовно-процессуальной деятельности представляют собой способ организации производства по уголовному делу, тогда как оперативно-розыскная деятельность направлена на достижение законодательно определенных задач, где допускается применение любых из 14 законодательно закрепленных оперативно-розыскных мероприятий (ст. 6 Закона об ОРД) в зависимости от оперативной обстановки и получения результата. Кроме того, способы получения оперативно-розыскной информации определены как гласные и негласные, что предполагает использовать их как в отдельности, так и в совокупности. Такой способ организации дает все основания называть оперативно-розыскную деятельность непроцессуальной и отличить ее от процессуальной, которая не допускает хаотичности в выборе действий от представленной возможности и руководствуется только публичным и гласным началом. При этом соотношение уголовно-процессуальной и оперативно-розыскной деятельности обусловлено прежде всего совместными усилиями для реализации норм уголовного права. Содержание Закона об ОРД регламентирует соотношение ОРД и уголовного процесса как функцию уголовной юстиции. Осознанный образ прогнозируемого результата, на достижение которого направлены действия субъектов уголовно-процессуальной и оперативно-розыскной деятельности, несомненно, различен. Если первая представляет собой завершенное знание о факте и его обстоятельствах, то вторая является средством установления этого знания. Выводы предварительного расследования формируются на основе доказательств. При этом доказательство является достоверным тогда, когда источник и процедура его получения регулируются уголовно-процессуальным законом. Результаты оперативно-розыскной деятельности в соответствии со ст. 11 Закона об ОРД могут быть использованы в рамках уголовного судопроизводства для подготовки и осуществления следственных и судебных действий. В процессе оперативно-розыскной деятельности добывается информация, которая при определенных обстоятельствах может стать источником получения процессуальных доказательств, используемых в ходе предварительного расследования, т. к. сама оперативно-розыскная информация доказательством не является. Перечень источников получения доказательственной информации в уголовном судопроизводстве является исчерпывающим и установлен ч. 2 ст. 74 УПК РФ. Основной отличительный признак таких источников - их гласность и публичность. Средства процессуального доказывания носят исключительно открытый характер. Источники получения оперативно-розыскной информации определены ст. 6 Закона об ОРД. Их природа в отличие от процессуальных в большинстве случаев негласная. Правовой порядок получения доказательственной информации в уголовном судопроизводстве строго регламентирован. Значимая оперативная информация для расследования преступлений процессуально не опосредована, в качестве доказательств не допускается, а при отступлении от процессуальных норм влечет признание доказательств недостоверными. Кроме того, порядок получения оперативно-розыскной информации определяется ведомственными нормативными актами оперативных подразделений. При этом достоверность полученной оперативной информации, ее относимость и допустимость определяются только в процессуальном порядке в случае приобщения ее в качестве доказательств по уголовному делу. Кроме того, любая оперативно-розыскная мера несет в себе результат, который можно использовать при организации оперативно-розыскных мероприятий, требующих предварительной подготовки для создания дополнительных и благоприятных условий, способствующих успешному решению задач оперативно-розыскной деятельности. При решении задач оперативно-розыскной деятельности Закон об ОРД предусматривает использование результата как конечного продукта оперативно-розыскной деятельности в уголовном судопроизводстве. Результат уголовно-процессуальной деятельности представляется иначе. Во-первых, результат подразумевает завершенность производства по уголовному делу. Такая завершенность может быть либо при прекращении уголовного дела, либо при его окончательном производстве, включая при необходимости производство в суде второй инстанции, исполнение приговора и пересмотр вступившего в законную силу приговора. Во-вторых, завершенность уголовно-процессуальной деятельности субъектов зависит от исполнения ими процессуальных прав и обязанностей на определенных этапах уголовного судопроизводства, т. е. результат субъективной деятельности. Так, например, гражданский истец вправе предъявить гражданский иск после возбуждения уголовного дела, но до окончания предварительного расследования (ч. 2 ст. 44 УПК РФ); процессуальные полномочия начальника следственного отдела распространяются только на стадии предварительного расследования (ст. 39 УПК РФ); на орган дознания возлагаются уголовно-процессуальным законом определенные обязанности на начальном этапе расследования (ст. 40 УПК РФ) и т. д. Результат по своей структуре может иметь объективный и субъективный характер, что свойственно как уголовно-процессуальной, так и оперативно-розыскной деятельности. Однако различие содержаний результата предопределяет со стороны уголовно-процессуальной деятельности индивидуальность в системе общей правоприменительной деятельности, а со стороны оперативно-розыскной деятельности - обеспечительный характер для уголовного судопроизводства (ст. 11 Закона об ОРД). Подводя итог изложенным положениям, необходимо отметить, что соотношение уголовно-процессуальной и оперативно-розыскной деятельности при явных различиях, взаимно обусловлено. Так как оперативно-розыскной метод необходим для решения вопросов, стоящих на предварительном следствии, которые связаны с установлением лиц, совершивших преступления, выяснением обстоятельств совершенного преступления, розыском обвиняемого и т. д. Кроме того, оперативно-розыскная деятельность имеет возможность реализовать свои результаты в УПК РФ, в этом проявляется ее социальное предназначение.[[12]](#footnote-13)

**Оперуполномо́ченный** (оперативный уполномоченный) - должностное лицо [органа дознания](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9E%D1%80%D0%B3%D0%B0%D0%BD_%D0%B4%D0%BE%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D1%8F), уполномоченное на производство оперативно-розыскных мероприятий в рамках [оперативно-розыскной деятельности](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9E%D0%BF%D0%B5%D1%80%D0%B0%D1%82%D0%B8%D0%B2%D0%BD%D0%BE-%D1%80%D0%BE%D0%B7%D1%8B%D1%81%D0%BA%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D0%B4%D0%B5%D1%8F%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C) в соответствии с Федеральным законом от 12 августа 1995 г. «Об оперативно-розыскной деятельности» (№ 144-ФЗ от 05.07.1995 г.);

Несмотря на некоторые различия в служебных обязанностях оперуполномоченных различных министерств, ведомств и подразделений одного органа дознания, осуществляющего ОРД, служебная деятельность оперуполномоченных имеет схожие черты. Основное отличие оперуполномоченных от других должностных лиц органа дознания — особые полномочия, позволяющие осуществлять оперативно-розыскные мероприятия и проводить [агентурную работу](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%90%D0%B3%D0%B5%D0%BD%D1%82_(%D1%81%D0%BF%D0%B5%D1%86%D1%81%D0%BB%D1%83%D0%B6%D0%B1%D1%8B)). Оперативно-розыскная деятельность подразумевает проведение различных мероприятий, связанных со слежкой и другим сбором данных, поэтому требования к внешнему виду подразделений не относятся к оперуполномоченным. В частности, оперуполномоченным разрешается повседневное ношение «гражданской одежды». Делопроизводство, ведущееся в оперативном аппарате, сопровождающее розыск и агентурно-оперативную работу, имеет гриф «секретно» и «совершенно секретно» и не подлежит разглашению и опубликованию.

Наименование должности оперуполномоченного введена после 1918 г., впервые в органах ВЧК-ГПУ-НКВД. Наименование должности «оперуполномоченный уголовного розыска» в советской милиции было изменено на «инспектор уголовного розыска» (1970-80 г.), но в начале 80-х должности оперативного работника органов милиции было возвращено историческое название.

**Процессуальный статус оперуполномоченного** аналогичен процессуальному статусу должностного лица органа дознания, имеющего право проводить предварительное расследование в форме дознания. В связи с этим оперуполномоченные имеют право проводить проверку сообщений о преступлениях и принимать решения, предусмотренные ст.ст. 144—145 Уголовно-процессуального кодекса.

***Вопросы для самоконтроля:***

*- Обязан ли оперуполномоченный, как должностное лицо органа дознания исполнять поручение дознавателя о производстве следственных действий?*

*- Может ли оперуполномоченный, проводивший по оперативно-розыскные мероприятия по уголовному делу заниматься расследованием этого уголовного дела?*

*- Какие мероприятия проводятся должностными лицами органа дознания при проверке сообщения о преступлении?*

1. Ожегов С.И. Словарь русского языка / Под ред. Н.Ю. Шведовой. 20-е изд., стер. М.: Рус. яз., 1989. С. 368. [↑](#footnote-ref-2)
2. Указ Президента РФ «Вопросы организации полиции» т 01.03.2011 N 250 [↑](#footnote-ref-3)
3. Супрун С.В. Предметная подследственность органов дознания по производству дознания // Российский следователь. 2009. N 24. С. 4 - 6. [↑](#footnote-ref-4)
4. <http://www.mvd.ru/mvd/-> официальный сайт МВД РФ [↑](#footnote-ref-5)
5. В силу этого признака, согласно ч.1. ст. 13 ФЗ «Об ОРД»*,* к числу органов дознания относятся 6 оперативно-разыскных подразделенийорганов: федеральной службы безопасности России; федеральной государственной охраны; таможенных органов РФ; службы внешней разведки РФ; федеральной службы исполнения наказаний; органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ. [↑](#footnote-ref-6)
6. В ходе проверки материалов уголовного дела со стороны начальника подразделения дознания подлежат оценке следующие вопросы: законность, обоснованность и оперативность принятия процессуальных решений; выполнение плана расследования по уголовному делу, соблюдение сроков дознания и прав участников уголовного судопроизводства и т.д. [↑](#footnote-ref-7)
7. Сравнивая правовой статус используемого УПК РСФСР до 2001 г. термина «лицо, производящее дознание» и закрепленного в УПК РФ термина «дознаватель» следует констатировать о том, что говорить о значительных изменениях после модификации термина не приходится. Как и ранее, осуществлять дознание может любой сотрудник органа дознания, уполномоченный на то начальником органа дознания. Разумеется, целесообразнее поручать дознание сотрудникам специализированных подразделений дознания, ведь данная деятельность является для них основной, если не единственной, при этом они обладают соответствующими знаниями и навыками. [↑](#footnote-ref-8)
8. Здесь термин «полномочие» означает предоставление дознавателю права самостоятельно совершать соответствующие процессуальные действия и принимать определенные процессуальные решения. [↑](#footnote-ref-9)
9. Деятельным раскаянием являются: явка с повинной, способствование раскрытию преступления, возмещение причиненного ущерба или иное заглаживание причиненного преступлением вреда (статья 75 УК РФ). [↑](#footnote-ref-10)
10. См. ч. 9 ст. 166, ч. 2 ст. 186, ч. 8 ст. 193, п. 4 ч. 2 ст. 241, ч. 5 ст. 278 УПК. [↑](#footnote-ref-11)
11. Следует сказать, что дознаватель не пользуется процессуальной самостоятельностью следователя, так как ч. 4 ст. 41 УПК обязывает дознавателя безусловно исполнить указания прокурора и начальника органа дознания, предоставляя, тем не менее, ему право обжалования этих указаний. Указания начальника органа дознания обжалуются прокурору, а указания прокурора – вышестоящему прокурору. При этом обжалование этих указаний не приостанавливает их исполнения. [↑](#footnote-ref-12)
12. Зеленская Т. В. Российский следователь, 2006, N 8 //Электронный ресурс// http://www.center-bereg.ru/m3528.html [↑](#footnote-ref-13)