

МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Федеральное государственное казенное образовательное учреждение
высшего образования
«Уфимский юридический институт Министерства внутренних дел
Российской Федерации»

Кафедра уголовного процесса

ДИПЛОМНАЯ РАБОТА

**на тему «АКТУАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ОРГАНИЗАЦИИ И
ОБЕСПЕЧЕНИЯ ОПЕРУПОЛНОМОЧЕННЫМ УГОЛОВНОГО
РОЗЫСКА ТАЙНЫ ПЕРЕПИСКИ, ТЕЛЕФОННЫХ И ИНЫХ
ПЕРЕГОВОРОВ, ПОЧТОВО-ТЕЛЕГРАФНЫХ И ИНЫХ
СООБЩЕНИЙ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО
РАССЛЕДОВАНИЯ (ПО МАТЕРИАЛАМ ТЕРРИТОРИАЛЬНОГО
ОРГАНА ВНУТРЕННИХ ДЕЛ)»**

Выполнил
Семёнов Вадим Михайлович
обучающийся по специальности
40.05.02 Правоохранительная деятельность
2019 года набора, 923 учебного взвода

Руководитель
старший преподаватель кафедры
Хаметова Алиса Расимовна

К защите _____

рекомендуется / не рекомендуется

Заместитель начальника кафедры _____ В.С.Латыпов

подпись

Дата защиты « ___ » _____ 2024 г. Оценка _____

ПЛАН

Введение.....	3
Глава 1. Тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений при производстве предварительного расследования.....	6
§ 1. Понятие, цели и задачи тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений.....	6
§ 2. Выявление следов преступления.....	16
§ 3. Фиксация следов преступления.....	20
§ 4. Изъятие следов преступления.....	22
Глава 2. Проблемы реализации принципа тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.....	31
§ 1. Деятельность сотрудников уголовного розыска по обеспечению тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.....	31
§ 2. Проблемы применения организации и обеспечения оперуполномоченным уголовного розыска тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений при производстве предварительного расследования.....	36
Заключение	51
Список использованной литературы.....	54

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность исследования. Об актуальности темы исследования свидетельствует факт увеличения преступности и использовании при совершении преступлений технических новшеств. Достижения научно-технического прогресса позволяют осуществлять преступную деятельность наиболее изощренно, скрываться от наказания. Значимой является организация и обеспечение оперуполномоченным уголовного розыска тайны переписки, телефонных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений при производстве предварительного расследования. Содержания информации и ее носитель значения не имеют.

Объективная сторона уголовного преступления, предусмотренного ст. 138 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ)¹ в совершении действий, нарушающих тайну переписки, сообщений граждан. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Незаконность выражена в получении доступа к содержанию информации против воли лица, в условиях, не оговоренных законом Российской Федерации. Мотивы совершения преступления: корысть, любопытство, месть и т. д. Частно-публичный характер обвинения уголовных дел, возбужденных по признакам преступления по заявлению потерпевшего или законного представителя. Если заявление от потерпевшего или законного представителя не поступило, то возбуждение уголовного дела будет являться незаконным. В мире информационных технологии, умысел преступников направлен на ознакомление с личной перепиской в социальных сетях или посредством электронной почты.

Целью выпускной квалификационной работы является исследование вопросов организации и обеспечения оперуполномоченным уголовного

¹ Уголовный кодекс Российской Федерации: федер. закон Рос. Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ: принят Гос. Думой Федер. Собр. Рос. Федерации 24 мая 1996 г.: одобр. Советом Федерации Федер. Собр. Рос. Федерации 5 июня 1996 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1996. – № 25. ст. 2954.

розыска по взаимодействию со следователем тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений при производстве предварительного расследования.

Достижение заявленных проблем и выявление решений предопределяет постановку следующих задач:

- изучить понятие тайну переписки, телефонных и иных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений при производстве предварительного расследования;

- исследовать порядок выявления следов преступления;

- проанализировать процесс фиксации следов преступления;

- изучить порядок фиксации следов преступления;

- рассмотреть деятельность сотрудников уголовного розыска по обеспечению тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений;

- выявить проблемы применения организации и обеспечения оперуполномоченным уголовного розыска тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений при производстве предварительного расследования

Объектом дипломной работы являются урегулированные правовыми нормами общественные отношения, возникающие в ходе организации и обеспечения оперуполномоченным уголовного розыска по взаимодействию со следователем тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений при производстве предварительного расследования.

Предметом дипломной работы являются теоретическое и практическое рассмотрение организации и обеспечения оперуполномоченным уголовного розыска тайны переписки и переговоров при производстве предварительного расследования.

Теоретическую основу исследования составили труды следующих ученых: Амичба Л. Р., Арюткин Д. В., Гусев Р. Д., Ендольцева А. В., Кацкель Е. Л., Луговик В. Ф., Маринов А. А., Усов Е. Г., Загайнов В. В., Омелин В. Н., Осипенко А. Л., Лахин А. Н., Вострецова Е. В., Паутова Т. А., Верхотурова С. В., Плеснева Л. П., Попов К. И., Пожидаев В. В. и др. Методология и методы: системный и информационный подходы, методы анализа, синтеза, сравнения, логический, системно-структурный, сравнительно-правовой, формально-юридический и другие.

Работа представлена: введением, двумя главами, шестью параграфами, заключением и списком используемой литературы.

ГЛАВА 1. ТАЙНА ПЕРЕПИСКИ, ТЕЛЕФОННЫХ И ИНЫХ ПЕРЕГОВОРОВ, ПОЧТОВО-ТЕЛЕГРАФНЫХ И ИНЫХ СООБЩЕНИЙ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

§ 1. Понятие, цели и задачи тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений

Правоохранительные органы вправе получить конфиденциальную информацию, сведения, являющиеся тайной телефонных переговоров. Принцип тайности информации не является случайным, это реакция на развитие современного общества. Сотрудники правоохранительных органов; организаций, оказывающих услуги в сфере связи могут быть причастны к нарушению тайны переписки и переговоров при недобросовестном выполнении профессиональной деятельности¹.

В настоящее время информация распространяется в интернет-сети, на онлайн сервисах, абонентов беспокоит сохранение тайны и неприкосновенность информации. Право на тайну переписки, переговоров, сообщений закреплено законодательно так как личные права и свободы гражданина необходимо защищать, увеличилась актуальность и необходимость нормативного корректирования и наблюдения. Сохранения тайны корпоративной или служебной информации. В соответствии с федеральным законом от 17 июля 1999 г. № 176 - ФЗ «О почтовой связи» операторы несут ответственность за разглашение информации, которую они узнали при выполнении служебных обязанностей². При нарушении тайны переписки нарушаются право на неприкосновенность частной жизни, защиту

¹ Гусев Р. Д. Тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых телеграфных и иных сообщений как принцип российского уголовного судопроизводства // Вестник науки. 2023. № 1. С. 434.

² О почтовой связи: федер. закон Рос. Федерации от 17 июля 1999 г. № 176-ФЗ: принят Гос. Думой Федер. Собр. Рос. Федерации 24 июня 1999 г.: одобр. Советом Федерации Федер. Собр. Рос. Федерации 2 июля 1999 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1999. – № 29. ст. 3697.

чести и доброго имени. В соответствии со ст. 138 УК РФ субъектами преступления являются граждане, но уточнение относительно гражданской принадлежности не сделано.

При выполнении должностных обязанностей по расследованию и предотвращению противоправных деяний сотрудники правоохранительных органов могут стать участниками уголовного преследования, чего необходимо избежать, усиливая контроль над исполнением и качество исполнения. Необходимо усовершенствовать оперативный канал обмена перехваченных данных, необходимо уничтожая информацию, соблюдать определенный алгоритм, который не нарушал бы чьих-либо прав.

Нарушение охраняемой законом тайны возможно при вмешательстве в сферу независимости личности и отсутствии за соблюдением требований, содержащихся в законодательных нормах (взлом электронной корреспонденции, ознакомление с содержанием переписки другого человека, прослушивание телефонного разговора). Если тайна корреспонденции и переговоров нарушается с согласия лица, осуществляющего переписку или переговоры, то уголовная ответственность отсутствует. При этом выполнение согласия в письменной форме является его подтверждением и имеет доказательственное значение

Субъект преступления, предусмотренного ст. 138 УК РФ – способное действовать сознательно и нести ответственность за свои действия физическое лицо в шестнадцатилетнем возрасте и старше. Субъективная сторона – вина в виде прямого умысла. Мотивы лица на квалификацию содеянного не влияют. Квалифицированным видом данного преступления (ч. 2 ст. 138 УК РФ) является совершение преступления лицом при использовании служебного положения. Предполагаются использование должностных обязанностей по службе при нарушении тайны переписки и переговоров, возможностей, которые имеются у лица в связи с исполнением обязанностей по занимаемой должности. Тайна переписки предполагает основное самостоятельное право (ч. 2 ст. 23 Конституции РФ); гарантию права

на неприкосновенность частной жизни, личную, семейную тайну (ч. 1 ст. 23 Конституции РФ); основу правового статуса личности (ст. 64 Конституции РФ)¹.

В соответствии со ст. 23 Конституции РФ право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну не должны нарушаться.

Тайна телефонных переговоров – особая тайна. Ст. 2 Конституции РФ гарантировано право на тайну переписки, телефонных переговоров, сообщений². Ограничить это право вправе Решение суда и даже при нарушении интересов государства (например, в процессе осуществления оперативно-розыскной деятельности) при отсутствии судебного разрешения проведение мероприятий является незаконным и совершение таких действий предусматривает уголовную ответственность.

Тайна переписки, переговоров, сообщений связана с ограничениями доступа к ним и возможностью ознакомления на основании судебного решения. Осуществляются контроль и запись переговоров лиц, имеющих статус подозреваемого, обвиняемого, обладающих значимыми для уголовного дела сведениями при совершении преступлений, относящихся к категории средней тяжести, тяжких и особо тяжких³.

Если в отношении потерпевшего, свидетеля или лиц, с которыми они находятся в близких отношениях, допускаются насильственные действия, и они письменно заявляют о необходимости контроля и записи переговоров, переписки то для их осуществления решение суда не требуется. Руководитель оперативно-розыскного органа выносит постановление и уведомляет суд. Судья дает разрешение на арест отправлений по почте и телеграфу и выемку в

¹ Кацкель Е. Л. Правовая регламентация тайны переписки, телефонных и иных переговоров, телеграфных и иных сообщений // Молодой ученый. 2023. № 40 (487). С. 206.

² Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. с учетом поправок, внесенных Законом Рос. Федерации о поправках к Конституции Рос. Федерации от 1 июля 2020 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2022. – № 1. ст. 6935.

³ Омелин В. Н. О прослушивании телефонных переговоров с учетом решений Конституционного Суда Российской Федерации // Закон и право 2019. № 1. С. 140.

учреждениях связи, на получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами в соответствии со ст. 13 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее – УПК РФ)¹.

Если нарушена тайна переписки, переговоров, сообщений граждан то предусмотрено наказание в виде штрафа в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода, осужденного за период до шести месяцев, исправительных работ на срок до одного года, обязательных работ на срок до трехсот шестидесяти часов. Если используется служебное положение, то предусмотрено наказание в виде штрафа в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от двух до пяти лет, обязательных работ на срок до четырехсот восьмидесяти часов, принудительных работ на срок до четырех лет, ареста на срок до четырех месяцев, лишения свободы на срок до четырех лет².

Если Начальник территориального отделения полиции выносит мотивированное Постановление и обращается с ним в суд, то следователь выносит ходатайство, которое направляет для исполнения сотрудникам уголовного розыска. Необходимо обратить внимание на наличие в ходатайстве оснований для производства оперативно-розыскных мероприятий; личностных данных лиц переговоры и переписка которых контролируются и записываются; наименование органа, которому поручено техническое осуществление действия. Срок исполнения – 6 месяцев, для того чтобы прекратить ограничения по переписке, переговорам следователем выносятся постановление, если срок по делу истек или принято другое решение,

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: Федер. закон Рос. Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ: принят Гос. Думой. Федер. Собр. Рос. Федерации 22 ноября 2001 г.: одобр. Советом Федерации. Федер. Собр. Рос. Федерации 5 декабря 2001 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2001. – № 52. ст. 2345.

² Омелин В. Н. Указ. соч. С. 140.

прекращающее действия по его расследованию, то ограничения также снимаются.

Для установления лиц, причастных к совершению преступлений сотрудникам уголовного розыска в некоторых случаях требуется осуществлять прослушивание телефонных переговоров, просматривать почту. При этом раскрывать ход мероприятий и полученную информацию сотрудник не вправе. Сотрудники уголовного розыска могут осуществлять такое оперативно-розыскное мероприятие, как прослушивание телефонных переговоров, технические средства фиксируют передаваемую по линиям телефонной связи информацию о преступной деятельности, связях. Прослушивание телефонных переговоров не регламентировано в УПК РФ в отличие от контроля и запись переговоров, относящихся к следственному действию¹.

В соответствии со ст. 11 Федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144 - ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»² (далее – ФЗ об ОРД) повод и основание для возбуждения уголовного дела составляют данные, которые получены оперативными подразделениями при проведении оперативно-розыскных мероприятий. Они могут использоваться как доказательственная база по уголовным делам. Если сотрудник уголовного розыска получает информацию о совершаемом преступлении, то он сообщает об этом руководству, которое принимает решение о необходимости обращения в суд для получения разрешения. Если рассматриваемое действие выполняется в соответствии с поручением следователя, то судебное решение должно прилагаться к поручению.

К задачам оперативно-розыскной деятельности относятся: выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, установление лиц, причастных к нему; добывание информации о событиях или действиях

¹ Булатов Б. Б. Уголовный процесс : учебник для вузов. М.: Юрайт. 2023. С. 350-357.

² Об оперативно-розыскной деятельности: федер. закон Рос. Федерации от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ: принят Гос. Думой Федер. Собр. Рос. Федерации 5 июля 1995 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1995. – № 33. ст. 3349.

(бездействию), угрожающих государственной, военной, информационной, экономической, экологической безопасности; розыск лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от уголовного наказания, без вести пропавших; установление имущества, необходимого для обеспечения исполнения приговора по гражданскому иску, имущественных взысканий.

На отдельные поручения следователя поступает ответ о том, что сведения получены в результате проведения оперативно-розыскных мероприятий к которым относятся контроль почтовых отправлений, сообщений, прослушивание переговоров, снятие информации с технических каналов связи.

Оперативно-розыскные мероприятия на территории России могут применяться в отношении любого лица независимо от гражданства, места жительства, национальности, пола, должностного, имущественного, социального положения, политических убеждений, участия в общественной деятельности, религиозности должностными лицами, специалистами, имеющими специальные знания, при использовании гласно, негласно граждан при наличии согласия. Наиболее часто проводимым оперативно-розыскным мероприятием является прослушивание телефонных переговоров¹.

Оперативно-розыскные мероприятия, ограничивающие права граждан гарантированные Конституцией России соответствуют законодательству при наличии информации о преступлении определенной категории, обязанности проведения производства предварительного следствия; лицах, причастных к совершению преступления, событиях или действиях, создающих опасность для государства. Судья не разрешает проведение оперативно-розыскного мероприятия до уверенности в его необходимости, законности и обоснованности. Формальный подход при этом должен быть исключен.

Если при осуществлении служебной деятельности необходимо получить определенную информацию, применяются оперативно-технические силы и средства органов внутренних дел, федеральной службы безопасности. Алгоритм действий должен соответствовать законодательству, проводиться в

¹ Омелин В. Н. Указ. соч. С. 141.

установленном законом порядке. Органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность заключают Соглашения о совместной деятельности.

Целью наблюдения за перепиской, переговорами является исполнение поручения следователя в рамках расследования уголовного дела. Не должна нарушаться тайна переговоров и переписки, так как они могут содержать персональные данные, конфиденциальную информацию.

При этом поручение должно выполняться в строго определенный срок, а действия по сообщению в некоторых случаях не терпят отлагательств. Согласно ст. 152 УПК РФ срок исполнения поручений не более 10 суток. При этом необходимо обратить внимание на формулировку данной статьи, рассматривающей место производства предварительного расследования, отличающегося от места прикрепления сотрудника уголовного розыска. Десятидневный срок может быть недостаточен, например, при нерегулярно поступающей почтовой корреспонденции или при необходимости проведения срочных действий избыточен. Поручение от следователя, дознавателя должно поступить в установленном законом порядке и при отсутствии его соблюдения поручение не выполняется, а возвращается без исполнения.

Рассмотрим вопрос об исполнении отдельных поручений сотрудниками уголовного розыска. Между сотрудниками должно осуществляться взаимодействие, которое направлено на раскрытие уголовного дела и установление лиц, причастных к совершению преступления. Необходимо обеспечить всесторонность, объективность и полноту раскрытия и расследования. Должна увеличиться раскрываемость, но при этом не должно уменьшаться качество. Сотрудник уголовного розыска не должен формально относиться к исполнению поручения, однако если на его исполнение отведено небольшое количество времени, особенно при выполнении поручений от

территориальных подразделений других отделов внутренних дел, других регионов могут допускаться ошибки, выполняться не все действия.

Поручение может содержать большой объем действий при ограниченности срока исполнения, быть неточным или недостаточно

юридически грамотным, сотрудники, выполняющие поручение, могут быть перегружены. При вынесении поручения лицо, расследующее уголовное дело может давать неполную информацию или указывать на проведение конкретного оперативно-розыскного действия, не учитывая специфику деятельности уголовного розыска, ограничивая в выборе методов и средств сотрудников уголовного розыска¹.

До настоящего времени отсутствует, соответствующее настоящему времени совместное распоряжение МВД России и Следственного комитета Российской Федерации, в котором содержались бы требования к составлению поручений. Необходимо разработать распоряжение, содержащее требования к составлению поручений, регламент направления следователем (дознавателем) органам дознания и порядок их исполнения. Необходимо более строгое отношение начальников территориальных отделов полиции, получающих письменные поручения следователя (дознавателя), составленные некорректно. Такие поручения должны возвращаться, так как их исполнение не будет являться действенным, ответ будет формальным, на что потребуются сроки. Следователь, получив ответ на такое свое поручение, не будет удовлетворен ответом, что приведёт к составлению поручения повторно, повторному его направления для исполнения. В результате время, которое могло бы быть направлено на борьбу с преступностью тратится на направление поручений и отписки от них.

Практика составления обязательных поручений, присутствующих в каждом уголовном деле даже при отсутствии необходимости проведения дополнительных оперативно-розыскных мероприятий не соответствует цели расследования уголовных дел и раскрытию преступлений². Некорректные поручения должны возвращаться без исполнения начальниками

¹ Маркушин. А. Г. Оперативно-розыскная деятельность: учебник и практикум. М.: Юрайт, 2023. С. 240-242.

² Стукалов В. В. Исполнение поручений как одна из форм взаимодействия сотрудников уголовного розыска с органами предварительного расследования // Вестник Краснодарского университета МВД России. 2020. № 1. С. 106.

территориальных отделов полиции, Должны проводиться только те оперативно-розыскные действия, которые являются обязательными для проведения по тому или иному делу.

Задачи сотрудников уголовного розыска и лиц, расследующих его, совпадают при осуществлении борьбы с преступностью, но их должностные обязанности отличаются; методы, силы и средства борьбы различаются; следователь и орган дознания являются самостоятельными звеньями одной цепи. Организационная форма взаимодействия предполагает сотрудничество, осуществляемое на основе исполнения нормативно-правовых актов, процессуальная форма взаимодействия основана на исполнении положений УПК РФ.

Следователь или дознаватель, получив к своему исполнению производство по уголовным делам знакомится с материалами, возбуждает уголовные дела, составляет план расследования в который включает следственные действия, которые будет производить самостоятельно и оперативно-розыскные мероприятия выполнение которых поручит сотрудникам уголовно розыска территориально прикрепленных к месту совершения преступления.

Оперативное сопровождение не считается самостоятельной формой взаимодействия следователя с органами дознания. Взаимный обмен информацией относится к условию взаимодействия. Следственные и оперативно-розыскные действия могут проводиться совместно¹. При необходимости поддержки осуществляется содействие, возможное при проведении сложного следственного действия; большой протяженности места проведения следственного действия; необходимости приложения больших усилий, мер организационно-тактического характера; обеспечении безопасности в подготовке и проведении следственных действий. Руководит исполнением действий по уголовному делу следователь, так как в его

¹ Лапин. Е. С. Оперативно-розыскная деятельность : учебник и практикум. М.: Юрайт, 2023. С. 350-353.

производстве находится уголовное дело, и он отвечает за качество расследования¹.

Наибольшее взаимодействие наблюдается при возбуждении уголовного дела, когда сотрудники стремятся установить доказательства совершаемого деяния и лицо его совершившее. Прослушивание переговоров и просматривание почты возможно после возбуждения уголовного дела, однако алгоритм их осуществления и решение о необходимости определяются уже при осмотре места происшествия. Следовательно необходимо при поручении производства какого-либо оперативно-розыскного действия указать на основании чего оно будет выполняться, и почему оно не будет выполняться следователем. В поручении указывается также на то кому поручено выполнение того или иного действия и указание на отчет при его исполнении². С какого же времени начинается взаимодействие между следователем и сотрудником уголовного розыска. По этому вопросу однозначное время отсутствует.

В некоторых научных работах взаимодействие предполагает любые контакты между следователем и органами дознания, например: осмотр места происшествия; изучение материалов уголовного дела; возбуждение уголовного дела и проведение следственных действий, являющихся неотложными, принятие оперативно-розыскных мер; совместное использование тактики и методов проведения проверки информации по делу и др. С этой точкой зрения мы не согласимся, так как такие мероприятия не урегулированы законодательно и деятельность сотрудников законодательно не определена, утрачивается содержание оперативно-розыскной деятельности.

Взаимодействие следователей и сотрудников уголовного дела проявляется в законных действиях по раскрытию и расследованию

¹ Плеснева Л. П. Формы взаимодействия следователя с органами дознания // Сибирский юридический вестник. № 1. 2019. С. 120.

² Паутова Т.А., Верхотурова С.В. Вопросы правовой регламентации поручений следователя, дознавателя в уголовном судопроизводстве // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2018. № 2 (44). С. 106.

преступления, определенных на законодательном уровне. Оперативно-розыскные действия, не связанные с расследованием уголовного дела, не относятся к взаимодействию. Если оперативные материалы начинают реализовываться, согласовываться со следственными действиями, то можно рассуждать о взаимодействии.

Таким образом, под тайной переписки понимают определенный пласт общественных отношений, который формируется между лицами по поводу выполнения решений и действий секретодателя, которые выражаются в обеспечении секретности определенных данных, а также в реализации ограничений либо исключении доступа к ним и к их носителям третьим лицам. Задачи тайны переписки, телефонных и иных переговоров: обеспечение неприкосновенности частной жизни; защита личной и семейной тайны; сохранение в тайне полученных сведений на протяжении всего производства по уголовному делу. Целью наблюдения за перепиской, переговорами является исполнение поручения следователя в рамках расследования уголовного дела. Не должна нарушаться тайна переговоров и переписки, так как они могут содержать персональные данные, конфиденциальную информацию.

§ 2. Выявление следов преступления

В ходе расследования уголовных дел сотрудники правоохранительных органов используют современные технические средства, в число которых вошли и прослушивающие устройства, использование которых помогает выявить преступника и не допустить совершения преступления. Прослушивание является эффективным, но не во всех случаях осуществляется законно.

Для того чтобы идентифицировать личность по голосу и речевой информации, установить наличие монтажа, стирания, перезаписи и иных

изменений, внесенных в фонограмму, определить материалы, обстоятельства, средства и условия записи звука проводится фоноскопическая экспертиза. На экспертизу представляется фонограмма – диск, кассета, передаваемые следователю в опечатанном виде с сопроводительным письмом, в котором указаны даты и время начала, окончания записи переговоров, краткие характеристики используемых технических средств. На экспертизу предоставляются свободные образцы, то есть записи речи проверяемого лица, выполненные до исследуемой записи или до производства по уголовному делу и не связанные с обстоятельствами расследуемого события.

Экспериментальные образцы – фонограммы, выполненные участниками уголовного судопроизводства для использования материалов при сравнительном исследовании для сличения. При подготовке сравнительных образцов учитываются акустические характеристики помещения; вид и технические характеристика аппаратуры используемой для записи звука эмоциональное состояние и др. Если условия хранения и эксплуатации запоминающих устройств будут нарушены, то информация, содержащаяся на носителе, меняется или портится. Магнитные ленты не хранятся в стальных (металлических) ящиках, шкафах, вблизи металлических предметов, в местах с высокой температурой или влажностью. Запоминающие устройства оберегаются от влажности, механических повреждений, пыли и т. д. Для того чтобы фонограмму направить на исследование, экспертизу ее необходимо упаковать и опечатать, что исключает вскрытие третьими лицами, на ней должны содержаться удостоверяющие подписи должностных лиц, производивших изъятие, контроль записи¹.

Назначая экспертизу, следователь должен представить оригинал фонограммы, а не копию, чтобы исключить признаки монтажа и изменений. Копия выполняется для производства других действий. Если изготовление копии невозможно, то оригинал прослушивается максимально осторожно

¹ Усачев А.А. Уголовный процесс: учебник для вузов. М.: Юрайт, 2023. С. 204-206.

минимальное количество раз так как при многократном прослушивании высока вероятность приведения надписи в негодность. Испытуемый при записи голоса не должен прерываться, должен высказываться свободно, могут иметь место высказывания на сторонние, не относящиеся к материалам дела темы. Длительность речи 15–20 минут. Для того чтобы получить образцы текст читается быстро, медленно, с преподнесённой рукой ко рту и т. д. по 5-7 минут каждым способом¹.

Оперативно-розыскные аппараты используются для ведения технической записи, содержат сведения о неотложных процессуальных или оперативно-розыскных действиях. При осуществлении личного прослушивания следователем составляется график, который подлежит замене при необходимости. Контакты лица, переговоры которого контролируются или собеседников могут подвергаться стимуляции. Смысл информации шифруется, системы звонков могут применяться при отсутствии обмена вербальной информацией, имеется возможность вступления в диалог от имени вымышленного лица и т.д.

Операторы предупреждаются об осторожности лиц, переговоры которых контролируются, о содержании переговоров, о ведении которых извещаются органы расследования. Средства и приемы технического обеспечения контроля и записи переговоров зависят от технических характеристик, используемых при переговорах. В специальный журнал заносятся даты, часы, минуты начала и окончания диалога, характеристики участников и краткое содержание.

Следователь получает фонограмму в опечатанном виде для уверенности в отсутствии использования её кем-то другим и утечки информации. После того как следователь в производстве которого находится уголовное дело получает фонограмму, он составляет протокол осмотра вещественного доказательства, осуществляет прослушивание.

¹ Султалиев А. Р. Особенности производства и использования результатов контроля и записи переговоров // Молодой ученый. 2023. № 2 (449). С. 335.

В сопроводительном письме, прикрепленном к фонограмме указываются дата и время начала и окончания записи переговоров для того чтобы исключить использование третьими лицами, устранение информации, также указываются краткие характеристики использованных технических средств.

Следователь может привлечь к осмотру специалиста, о чем делает надпись в протоколе осмотра, где указывает лиц, разговор которых записывается, как участвующих при осмотре¹. Замечания присутствующих при осмотре и прослушивании фонограммы лиц выслушиваются и записываются. Следователь выносит постановление о приобщении к делу вещественных доказательств, указывая на упаковку и печать, вид печати. Обычно применяется нумерованная печать для пакетов органа внутренних дел.

Использование фонограммы третьими лицами должно быть исключено. Обеспечиваются сохранность, и техническая пригодность фонограммы для того чтобы имелась возможность последующего прослушивания, в том числе в судебном заседании. Если следователь не может произвести осмотр самостоятельно, то им приглашается специалист, в качестве которого приглашаются эксперты, проводящие фоноскопические экспертизы, специалисты в области радиотехники.

Таким образом, эффективность контроля и записи переговоров, переписки, сообщений определяется уровнем организации деятельности и сочетанием с тактическим разнообразием приемов и способов, использованием результатов при расследовании уголовного дела. При контроле и записи переговоров данные, имеющие значение в расследовании уголовного дела фиксируются в фонограмме. Информация фиксируется на физическом носителе (компьютерные диски, магнитные ленты аудиокассет, проволоки и т. п.), относящиеся к «иным документам». В условиях технического прогресса понятие документов не ограничивается письменной формой. Согласно ч. 2 ст.

¹ Луковников Г. Д. Следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия : учебное пособие для вузов . М.: Юрайт, 2023. С. 92-95.

84 УПК РФ документы могут содержать сведения, зафиксированные не только в письменном виде (материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи)¹.

§ 3. Фиксация следов преступления

Прежде чем приступить к получению образцов необходимо установить обстановку и условия получения фонограммы; время и место произведения записи; · аппаратура использована; применение при записи дополнительных устройств). Для получения образцов необходимо использовать аппаратуру, на которой производилась исследуемая запись, соблюдать аналогичные условия. Магнитную ленту для изготовления образца необходимо брать такого же типа, какой использован для исследуемой фонограммы, запись производить с той же скоростью. Необходимо соблюдать условия записи, использовать ту же аппаратуру. При невозможности получить экспериментальные образцы как материал для сравнительного исследования используются свободные образцы – магнитные записи бесед, где проверяемый произносит определенные слова и обороты речи.

Фоноскопическими объектами – носителями значимой для криминалистики информации – фонограммы и технические средства, посредством использования которых записывают или воспроизводят звуковые сигналы, используемые в качестве вещественных доказательств по уголовным делам. Фонограммы могут содержать информацию, о подготовке, совершении или сокрытии преступления (переговоры преступников или иных лиц, связанных с рассматриваемым делом); могут выступать предметом преступного посягательства, относиться к производству оперативных, следственных и иных процессуальных действий.

К новым видам специальных исследований, содержащим оперативные данные и расширяющим список вещественных доказательств относится

¹ Попов К. И. Использование в доказывании результатов контроля и записи переговоров// Правопорядок: история, теория, практика. 2014. № 1. С. 139.

криминалистическая фоноскопия, которая исследует звуковые следы посредством сличения и диагностики источника, средств фиксации звуковых сигналов, которые записаны на носитель информации. Манеру высказывания при записи переговоров характеризует интонация, придающая звуковую окраску, особенности говора. Автоматизированные комплексы на базе компьютера позволяют получать информацию при анализе устной речи, связанную с биологическими характеристиками (возраст, пол, рост); психофизиологическими особенностями (отклонения от нормы), регионом в котором устная речь приобрела развитие (акцент, диалект); социальными характеристиками (образование, профессия, уровень культуры); способами произнесения речи; эмоциональным состоянием (возбуждение, подавленность, спокойствие).

Предмет фоноскопической экспертизы; обстоятельства дела, фактические данные, установленные на основе криминалистического исследования условий, материалов и следов звукозаписи.

Объекты фоноскопической экспертизы подразделяются на: идентифицирующие и идентифицируемые. К идентифицирующим объектам относятся спорные фонограммы и экспериментальные, свободные, условно свободные образцы. Проблемой развития фоноскопии является сложность с принятием доказательств, не являющихся бумажными. Если доказательства предъявляются «в записи» – на магнитофонной ленте, на дисках или других устройствах (в том числе, цифровых), то необходимо больше доказательств подлинности чем при предъявлении нотариальных документов, писем, фотографий¹.

Таким образом, фоноскопическая экспертиза идентифицирует человека по голосу, отождествляет звуко- и видеозаписывающую аппаратуру. Звуковой сигнал записывается на цифровой магнитный носитель, которым могут являться диктофон или жесткий диск компьютера. Фоноскопическая экспертиза

¹ Ушаков С. И. Криминалистическая фоноскопия и фоноскопическая экспертиза // Молодой ученый. 2020. № 3. С. 235.

может быть использована в различных случаях, начиная от записи показаний очевидцев преступного деяния, до идентификации преступника по его голосу, может быть проведена в государственном экспертном учреждении, в негосударственной экспертной организации.

§ 4. Изъятие следов преступления

В настоящее время не отрицается то, что информационно-телекоммуникационные технологии развиваются и совершенствуются. Социальные явления являются непростыми. Современные информационные технологии в настоящее время развиваются стремительно. Правоохранительные органы должны реагировать быстро и интенсивно на угрозы, стремясь обеспечить информационную безопасность, под которой подразумеваются мероприятия, позволяющие закрыть доступ к важным или секретным данным чужим и посторонним лицам.

Под информационной безопасностью понимается всесторонняя защита информации и инфраструктуры, поддерживающей её от случайных или злонамеренных воздействий, результатом которых может явиться нанесение ущерба информации, владельцам или инфраструктуре.

Задачи информационной безопасности сводятся к минимизации ущерба, прогнозированию и предотвращению воздействий. Для сохранения информации ранее использовались надёжные сейфы, работали охранники, секретная информация шифровалась.

В настоящее время информация хранится более надёжно, в ходе расследования уголовных дел сотрудниками правоохранительных органов используются современные технические средства, к которым относятся прослушивающие устройства, помогающие вычислить лиц, причастных к совершению преступлений и препятствующие их совершению. Необходимо не только использовать прослушивающие средства, не только осуществлять

записи переговоров, но при этом соблюдать нормы законодательства для того чтобы записи были признаны допустимыми доказательствами. Прослушивание может быть проведено как в рамках, так и вне рамок судебного решения. Для того чтобы доказательство имело наибольшую значимость проводятся фоноскопическая и психолого-лингвистическая экспертиза¹.

Если комментировать теоретическую сторону вопроса (законное использование в материалах дела записей телефонных разговоров, получение в рамках другого расследования), то на вопрос однозначного ответа нет. Суд проверяет законность доказательства, рассматриваемого в деле: возникновение, получение, обстоятельства приобщения к материалам уголовного дела. Если доказательство получено по другому делу, то должна наблюдаться процессуальная цепочка, доказывающая причину приобщения, связь между расследуемыми уголовными делами, объясняющаяся принятием процессуальных решений и объясняющая их, к которым относятся выделение, соединение дел. Если требования выполнены, и нарушения отсутствуют, то объяснение перехода доказательств представляется возможным. Но если материал изымается из одного уголовного дела и присоединяется к другому при отсутствии законных оснований, то вещественным доказательством оно не может быть признано. Если прослушивание, осуществляемое сотрудниками органов внутренних дел в рамках расследования, не является законным, то фонограмма не является допустимым доказательством².

Обстоятельства по делу зависят от дела и конкретной ситуации. Следствие должно соблюдать процессуальные рамки законности определенного действия, но могут иметься основания, признаваемые

¹ Вострецова Е. В. Основы информационной безопасности: учебное пособие для студентов вузов. Екатеринбург: Урал. ун-т. 2019. С. 78.

² Осипенко А. Л., Лахин А. Н. Использование информационных технологий в деятельности оперативных подразделений органов внутренних дел // Вестник Волгоградской академии МВД России. 2016. № 2. С. 104.

нарушениями, и это препятствует законности, целесообразности, объективности расследования¹.

Разрешение, даваемое на запись и прослушивание судом по одному делу, может использоваться в другом деле и это не будет нарушением законодательства. Результаты оперативно-розыскной деятельности часто фальсифицируются, факт фальсификации доказать сложно, не целесообразно, оценка прослушанных разговоров лиц, причастных к совершению преступления, может осуществляться в свете, являющемся выгодным для следователя, представляющем интерес для него².

При расследовании убийств (особенно по найму или организованными преступными группировками) сотрудники уголовного розыска стремятся раскрыть преступление наименее затратным путём при наиболее быстром получении результатов.

Существенная информация позволяет определить связь между потерпевшим и лицами, причастными к совершению преступления, тактику расследования преступления. Специальная техника, применяемая при расследовании преступлений, позволяет раскрыть их наиболее быстро, обнаружить вещественные доказательства.

Учитывая опыт работы следственных комитетов приходится сознавать, что не все следователи и не в полной мере осведомлены о возможностях проведения технических мероприятий специальными подразделениями органов внутренних дел.

Если расследуются убийства, которые признаны неочевидными только при наличии тесного взаимодействия следственных подразделений с органами внутренних дел возможно наиболее эффективное использование возможностей аппаратов уголовного розыска для организации проведения специальных технических мероприятий, что позволяет правоохранительным органам

¹ Луговик В. Ф., Осипенко А. Л. Оперативно-розыскная деятельность органов внутренних дел: перспективы совершенствования правового регулирования // Вестник Воронежского института МВД России. 2015. № 4. С. 5.

² Вострецова Е. В. Указ. соч. С. 76.

выработать единую тактику, способствующую установлению лиц причастных к совершению преступления, его раскрытию, установлению обстоятельств по делу в наиболее короткие сроки и установлению доказательной базы, в кратчайшие сроки.

Следователь, давая поручения оперативным сотрудникам должен понимать, что в соответствии с законодательство Российской Федерации органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность могут своими действиями и принятыми решениями ограничивать конституционные права и свободы человека и гражданина в соответствии с ч.3 ст.55 Конституции РФ если требуется защитить здоровье, конституционный строй, нравственность, законные интересы граждан, если необходимо обеспечить безопасность и оборону страны.

Наиболее часто ограничиваются право на неприкосновенность жилища, частной жизни, личная и семейная тайна; тайна переписки, переговоров, сообщений.

Оперативно-розыскные мероприятия ограничивающие конституционные права должны проводится негласно при соблюдении конспирации установленные в соответствие с законом и предусмотренным локальными нормативно правовыми актами , что препятствует оценке гражданами возможности самостоятельной оценки законности и обоснованности ограничения прав и свобод при отсутствии получения из источников, которые заслуживают доверие информации о проведении в отношении них оперативно-розыскных мероприятий. Если проведение оперативно-розыскных мероприятий организуется грамотно, то действия оперативных сотрудников не подлежат огласке и проводятся тайно от проверяемых лиц.

В соответствии с ФЗ «Об ОРД» лицо, предполагающее, что в отношении него сотрудники уголовного розыска проводят оперативно-розыскные действия, которые нарушают их права и свободы, то они вправе обжаловать их

в вышестоящий оперативно-розыскной орган, прокурору или в суд (ч. 3 ст. 5 ФЗ «Об ОРД»). Для того чтобы реализовать право на обжалование необходимо чтобы лицо знало о проведении в отношении него оперативно-розыскных мероприятий. В большинстве случаев только прокурор выявляет нарушение при проведении оперативно-розыскного мероприятия, так как контроль судом в этой сфере ограничен, что признано объективной реальностью. Хотя контроль и запись переговоров при производстве следственного действия, снятие информации с технических каналов связи применяются редко, но практика применения образуется.

В настоящее время имеется опыт использования результатов прослушивания телефонных переговоров при проведении оперативно-розыскных мероприятий по уголовным делам, возбужденным по фактам взяточничества, похищения человека, убийствах и других преступлений, имеющих категорию средней тяжести, тяжких и особо тяжких. Прослушиваемые сведения могут использоваться следователями как информация, которая ориентирует на выдвижение версий, производство следственных действий, составление доказательственной базы.

«Контроль и запись переговоров» – следственное действие, которое проводится с целью прослушивания и записи переговоров при использовании средств коммуникации, осмотра и прослушивания фонограмм. Для того чтобы провести оперативно-розыскное мероприятие грамотно необходимо знать: криминологическую характеристику подозреваемых; потерпевшего, их окружения. Опыт оперативно-розыскной работы позволяет определить лиц, совершавших преступления; способы совершения, сокрытие следов; изучить жаргон лиц, причастных к совершению преступления; методы и приемы раскрытия; негативные и позитивные факторы, влияющие на эффективность работы оперативных аппаратов по раскрытию преступлений.

Если следователь считает необходимым провести прослушивание, то он делает это в порядке, предусмотренном ст. 186 УПК РФ. Использование результатов прослушивания переговоров является допустимым, если оперативно-розыскные, следственные действия выполняются в соответствии с требованиями закона.

В соответствии с ч. 2 ст. 23 Конституции РФ ограничение права человека и гражданина на тайну переговоров, переписки, сообщений допускается, как мы уже ранее указывали на основании судебного решения. Законодателем в случаях, не терпящих отлагательства (ст.3 ч.8 ФЗ «Об ОРД»), предусмотрено прослушивание переговоров осуществлять на основании мотивированного постановления органа, проводящего оперативно-розыскные мероприятия, но при этом с обязательным уведомлением суда (судьи) в течение 24-х часов после проведения. Если оперативно-розыскное мероприятие нарушает тайну переговоров, переписки, сообщений, то о его проведении уведомляют суд в течение 48 часов с момента проведения, суд даёт разрешение на проведение действия.

Следователь, исполняя свои должностные обязанности, решает вопрос о возбуждении перед судом ходатайства о проведении контроля записи переговоров интересующих его лиц. После того как суд даст разрешение на контроль и запись переговоров, переписки, сообщений постановление о производстве контроля и записи переговоров направляется в соответствующий орган для исполнения. Собранная следователем информация анализируется при изучении материалов уголовного дела, определяются основания производства оперативно-розыскного действия; изучаются данные о лице, в отношении которого осуществляется контроль, устанавливаются используемые средства связи.

Сотрудники оперативного аппарата при привлечении подразделений технических мероприятий организуют специальное техническое сопровождение. Участвовать при проведении мероприятий могут работники

предприятий связи, абонентом которых является лицо, переговоры которого контролируются и записываются при реализации использования технических средств и мер, предназначенных для проведения оперативно-розыскных мероприятий в сетях беспроводной, подвижной, телефонной, связи и радиосвязи. После того как подготовительные мероприятия осуществлены правоохранительными органами к примеру органами внутренних дел или федеральной службой безопасности, далее (ОВД, ФСБ) получив постановление от следователя приступает к исполнению используя необходимые технические средства.

Кроме технической стороны при контроле и записи переговоров имеет значимость тактика проведения следственного действия. Непосредственное прослушивание является наиболее эффективным, так как позволяет оказывать оперативное реагирование на информацию и проводить действия, способствующие раскрытию уголовного дела и созданию доказательственной базы.

Результат следственного действия зависит от применяемых тактических приемов (доведение до подозреваемых или заинтересованных лиц сведений, создающих тревожную ситуацию, обмен информацией, значимой для расследования уголовного дела, связь по телефону со знакомыми, родственниками, соучастниками). Создание тревожной ситуации среди подозреваемых при прослушивании переговоров используется как тактический прием, при котором контролируемые сведения сообщаются с целью увеличения активности, действий (бездействия), инсценировки утечки данных, связанных с расследуемым событием и т. д. Подозреваемые начинают использовать получаемую информацию в личных целях, в том числе путем применения средств коммуникации. Чем выше субъективная значимость тревожной ситуации, тем больше вероятность осознания ее опасности и выше проявление активности защиты, в том числе с использованием средств связи. Следователю и оперативным работникам (выполняющим поручения) учитывается

применение подозреваемыми средств, способствующих противодействию расследования.

Орган, осуществляющий оперативно-розыскное действие, в соответствии с п. 19 Инструкции обязан сохранить фонограмму и бумажный носитель, обеспечить целостность; защитить от деформации и др. После того как материалы по результатам проведенных мероприятий получены, следователь принимает сведения, зафиксированные в фонограмме, осматривает и прослушивает в присутствии понятых. При осмотре участвуют специалист и лицо (лица), переговоры которого записаны.

Фонограмма проверяется и оценивается по правилам гл. 11 УПК РФ на допустимость, достоверность, относимость. Она включается следователем в обвинительное заключение как доказательство, подтверждающее событие преступления, виновность обвиняемых и другие подлежащие доказыванию обстоятельства. Необходимо всесторонне изучить, и умело применять на практике возможности подразделений правоохранительных органов, уполномоченных на проведение мероприятий¹.

Таким образом, «контроль и запись переговоров» – следственное действие, которое проводится с целью прослушивания и записи переговоров при использовании средств коммуникации, осмотра и прослушивания фонограмм. Для того чтобы провести оперативно-розыскное мероприятие грамотно необходимо знать: криминологическую характеристику подозреваемых; потерпевшего, их окружения. Опыт оперативно-розыскной работы позволяет определить лиц, совершавших преступления; способы совершения, сокрытие следов; изучить жаргон лиц, причастных к совершению преступления; методы и приемы раскрытия; негативные и позитивные факторы, влияющие на эффективность работы оперативных аппаратов по раскрытию преступлений.

¹ Пожидаев В. В. Применение специальных средств при организации проведения прослушивания телефонных переговоров при расследовании неочевидных тяжких и особо тяжких преступлений // Молодой ученый. 2014. № 14 (73). С. 201.

Обратим внимание, что на заключительном этапе сведения, полученные при проведении оперативно-розыскных мероприятий приобретают законность. Представление результатов оперативно-розыскных мероприятий, связанных с прослушиванием переговоров, следователю или в суд осуществляется в соответствии ч. 3 ст. 11 ФЗ «Об ОРД», на основании постановления руководителя органа, осуществляющего такую деятельность, в порядке, предусмотренном нормативным актом («Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд¹»).

¹ Об утверждении Инструкции о порядке предоставления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд: утв. Приказом МВД Рос. Федерации от 27 сентября 2013 г. // Рос. газ. – 2013. – № 282. – 5 декабря.

ГЛАВА 2. ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ПРИНЦИПА ТАЙНЫ ПЕРЕПИСКИ, ТЕЛЕФОННЫХ И ИНЫХ ПЕРЕГОВОРОВ, ПОЧТОВЫХ, ТЕЛЕГРАФНЫХ И ИНЫХ СООБЩЕНИЙ

§ 1. Деятельность сотрудников уголовного розыска по обеспечению тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений

Управление «К» Министерства внутренних дел выявляет, предупреждает, пресекает и раскрывает преступления, связанные с нарушением тайны телефонных переговоров, оказывает оперативное сопровождение по уголовным делам, возбужденным по ст. 138 УК РФ. Расследуют уголовные дела, возбуждаемые по признакам преступления предусмотренного ст. 138 УК РФ следователи Следственного комитета Российской Федерации.

Нарушения тайны переписки, переговоров, сообщений (тайны связи) приобретают актуальность, имеют место компьютерные атаки, целью которых является сбой компьютерной сети. Криминальные структуры используют электронные средства коммуникаций: пейджер, радиосвязь, телефон, телеграф, телефакс и другие устройства.

Распространено совершение преступлений, предусмотренных ст. 138 УК РФ операторами сотовой связи, наблюдаются факты укрытия преступлений, когда вместо сообщения о нарушении тайны переписки или записи переговоров сотрудники служб безопасности предлагают уволиться под угрозой обращения в полицию и сведения до оперуполномоченных не доходят, необходимо определить алгоритм совершения преступлений и принимать меры, способствующие выявлению нарушений законодательства и виновных лиц.

В связи с тем, что использование Интернета является массовым, защита информационной безопасности является актуальной. Необходимо предотвращать преступления посредством использования научно-технических достижений. Если сотрудник уголовного розыска не будет иметь знания в

сфере связи и компьютерной техники, то он не сможет установить лиц, совершающих преступления, и они смогут избежать привлечения к уголовной ответственности.

Лицо, имея доступ к личным кабинетам абонентов сотовой связи вправе контролировать расходы, подключать и отключать дополнительные услуги, получать детализацию телефонных переговоров при указании адреса электронной почты. Во время входа в личный кабинет автоматически фиксируется IP-адрес, посредством использования которого сотрудник уголовного розыска устанавливает местонахождение того абонента, который воспользовался личным кабинетом. Имеется возможность войти в личный кабинет абонента при введении кода, поступившего на телефон. Если телефоном завладело третье лицо, то оно получает возможность доступа к информации о соединениях абонента и незаконно воспользоваться не принадлежащими ему данными.

Оперативный сотрудник по заявлению о преступлении исследует имеющиеся документы и предметы, получив согласие потерпевшего, входит в его личный кабинет, фиксируя признаки преступления. Войти в личный кабинет можно посредством использования телефона, электронного почтового ящика.

Фотофиксация позволяет избежать утраты информации. Может наблюдаться не только неправомерное завладение данными, но и заражение устройства программами-вирусами. При контактном пути вредоносная программа причиняет вред данным при использовании физического носителя (карта памяти, оптический диск и др.), при бесконтактном пути пользователь якобы переходит в приложение по ссылке или установке вируса и происходит заражение. Если устройство заражено вредоносным программным обеспечением, то доступ к нему могут получить третьи лица, являющиеся инициаторами заражения и получающие возможность знакомиться с информацией, находящейся на устройстве, отправлять, блокировать СМС-сообщения, записывать переговоры с устройства, получать детализацию

звонков. Для определения зараженности вредоносным программным обеспечением проводится компьютерная экспертиза.

Сообщения о преступлениях анализируются ведомственным программным обеспечением Автоматизированные рабочие места «Дежурная Часть Факт», позволяющим в течение короткого временного промежутка, используя определенные признаки найти материалы, которые зарегистрированы в книгах учета сообщений о происшествиях.

Затруднение расследований преступлений данного вида связано с нежеланием потерпевших заявлять в правоохранительные органы о факте нарушения их прав, отсутствии доверия к правоохранительным органам и нежеланием тратить время, сложности в документировании следов преступления. Расследование преступлений, связанных с защитой конфиденциальности информации может выполняться не только сотрудниками, имеющими специальные познания, но и не имеющими их, не относящиеся по роду деятельности к оперативно-розыскной деятельности (например, участковыми уполномоченными полиции), что приводит к ошибкам при расследовании. При недостаточности опыта и квалификации при рассмотрении материалов по факту нарушения тайны переговоров, записи сообщений могут выноситься незаконно и необоснованно решения об отказе в возбуждении уголовного дела¹.

Пленум Верховного суда напомнил, что личная и семейная тайна не контролируется государством и обществом². Незаконный доступ к информации о входящих и исходящих звонках абонента считается нарушением конституционных прав граждан. Для того чтобы привлечь к ответственности за действия, связанные с нарушением тайны переписки или переговоров

¹ Маринов А. А., Усов Е. Г., Загайнов В. В. Противодействие преступлениям, связанным с нарушением тайны телефонных переговоров // Вестник Сибирского государственного университета телекоммуникаций и информатики. 2021. № 4. С. 71.

² О некоторых вопросах судебной практики по делам о преступлениях против конституционных прав и свобод человека и гражданина (статьи 137, 138, 138.1, 139, 144.1, 145, 145.1 Уголовного кодекса Российской Федерации): Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 декабря 2018 № 46 // Рос. газ. – 2018. – 28 декабря.

необходимо наличие прямого умысла. Пленум Верховного Суда предлагает установить наступление ответственности за нарушение тайны переписки, переговоров, сообщений вне зависимости от наличия тайны в информации.

Пленум Верховного Суда указал условие отнесения к шпионским гаджетам видеорегистратора, диктофона, смартфона при доработке для негласного получения информации. Необходимо доказать отсутствие заблуждения относительно предназначения устройства и желание негласно получать информацию. Если для установления принадлежности технического средства требуются специальные знания, то привлекаются специалист и эксперт, которые составляют заключение. При приобретении устройства предназначенного для получения информации негласно для использования в целях личной безопасности, обеспечения безопасности членов семьи, детей, сохранности имущества или наблюдения за животными и отсутствии желания нарушать конституционные права других граждан то его привлечь уголовной ответственности не представляется возможным и виновным оно не считается.

Негласная запись разговора при личной встрече или телефонного разговора в режиме громкой связи при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий не аналогичны прослушиванию и фиксации телефонных переговоров и не требуют вынесения специального решения суда. Об этом говорится в Определении 1737-О/2023 Конституционного суда РФ, которым отказано в рассмотрении жалобы А. Маслова, совершившего незаконный оборот наркотических средств¹ и обжалующего как незаконное прослушивание и фиксацию телефонных переговоров при отсутствии решения суда после того как провели контрольную закупку. Осужденный настаивал на обязанности сотрудника уголовного розыска обосновать законность оперативно-розыскных мероприятий перед судом. Конституционным Судом РФ было отмечено, что

¹ Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Маслова Александра Алексеевича на нарушение его конституционных прав частью восьмой статьи 8 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» [Электронный ресурс] : определение Конституционного Суда РФ от 27 июня 2023 № 1737-О по делу Маслова А. А. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

переговоры Маслова по телефону не прослушивались, на диктофон записывался его разговор при личной встрече с другим лицом в режиме громкой связи. Необходимость судебного решения имеется только при проведении оперативно-розыскных мероприятий, которые ограничивали бы конституционные права человека и гражданина, а не фиксировали бы ход и результат. Конституционным Судом РФ подчеркнуто, что результаты оперативно-розыскных мероприятий доказательственной силы самостоятельно не имеют, должны подкрепляться другими доказательствами, закрепляются процессуальным путем, на основе норм уголовно-процессуального права¹.

Конституционным Судом опубликовано Определение № 2694-О/2023 от 28 сентября по жалобе на отсутствие соответствия Конституции РФ положений ст. 7, 9 и 12 ФЗ «Об ОРД»² по жалобе М. Пискарева, осужденного за совершение ряда преступлений. Были сделаны выводы об исключении подмены следственных действий оперативно-розыскными мероприятиями, необходимости ознакомления обвиняемого с судебным разрешением на прослушивание телефонных переговоров, наличии права обжалования в суд действий оперативных сотрудников, незаконно прослушивающих телефонные переговоры, использующих недопустимые доказательства в уголовном деле.

Необходимо обратить внимание на применение права, усилить судебный контроль за ним, исключить формальное исполнение действий сотрудников полиции. Если ходатайства на проведение оперативно-розыскных мероприятий основаны на удовлетворении предположений и домыслов оперативников, то это не допустимо. Выводы сотрудников должны быть основаны на фактах.

¹ О некоторых вопросах судебной практики по делам о преступлениях против конституционных прав и свобод человека и гражданина (статьи 137, 138, 138.1, 139, 144.1, 145, 145.1 Уголовного кодекса Российской Федерации): Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 декабря 2018 № 46 // Рос. газ. – 2018. – 28 декабря.

² Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Пискарева Максима Владимировича на нарушение его конституционных прав положениями статей 7, 9 и 12 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» [Электронный ресурс] : определение Конституционного Суда РФ от 28 сентября 2023 № 2694-О по делу Пискарева М. В Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

Несоблюдение на этапе предварительного следствия норм уголовно-процессуального права и низкий уровень доказательственной базы заслуживает отрицательной оценки. В тоже время недостатки в расследовании и раскрытии уголовного дела не свидетельствуют о слабости законодательной нормы. Конституционный Суд не нашел противоречий в законодательстве так как уголовное дело возбуждено, признаки преступления присутствуют, известны лица, совершившие преступление. Суд указывает на отсутствие связи между основаниями проведения оперативно-розыскных действий и наличие одного из оснований для признания решения основанным на законодательстве. Решение суда при этом не учитывает предположения о наличии признаков противоправного деяния, учитывая только обстоятельства, подтверждающие обоснованность предположений.

Таким образом, результаты организационно-розыскных мероприятий не будут являться доказательствами, если они получены при нарушении требований законодательства и начинают относиться к доказательственной базе только после закрепления процессуальным путем. Правоохранительные органы, решая задачи оперативно-розыскной деятельности вправе получать информацию доступ, к которой ограничен¹.

§ 2. Проблемы применения организации и обеспечения оперуполномоченным уголовного розыска тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений при производстве предварительного расследования

Под контролем понимается использование средств контроля, а не только записи, прослушивания и т.п. Компьютерные средства позволяют создавать звучание голоса, тембр. При умелом использовании технических средств, сотрудник, который исполняет постановление судьи об осуществлении

¹ Маринов А. А., Усов Е. Г., Загайнов В. В. Указ. соч. С. 73.

контроля и записи переговоров, предотвращает поступление к одному из участников телефонного разговора нежелательной для оперативного работника информации и меняет ее на ту, которую следовало услышать. Последствия контроля могут быть как позитивными, так и негативными.

Имеют место угрозы в киберпространстве, несвоевременное их выявление, сложности расследования. Киберпространство – информационная среда, которая не имеет географического расположения, границ, доступная каждому человеку, находящемуся в любой точке мира при использовании сети интернет и имеющего открытый доступ к ней через интернет-сети.

Каждое правовое поле на международном, государственном или частном уровне подвержено угрозам. В связи с технологическим развитием противоправные подходы к нарушению законодательства, защищающего неприкосновенность частной жизни подвержены изменениям. Техническое оснащение должно адаптироваться государственными органами к соответствию современным требованиям, оно подвергается совершенствованию, его использование подлежит контролю.

Своевременное приобретение и изобретение новых видов передачи сообщений и других способов коммуникаций, охраняемых правом должно способствовать увеличению уровня безопасности от незаконных посягательств. Проблему представляет доступность информации которая должна охраняться так как представляет конфиденциальные данные для уполномоченных которыми ограничиваются права частной коммуникации. Доступ к частной информации осуществляется при допустимости его в соответствии с федеральным законом или на основании решения суда. Отсутствуют гарантии или страховка от нарушения тайны переписки.

Ответственность при этом нельзя списывать на неправомерные действия сотрудников правоохранительных органов или других компетентных органов, действиями которых конфиденциальная информация должна защищаться. Граждане также должны защищать собственные данные. Минимальным

багажом инструментов, который позволял бы защитить конфиденциальные данные может воспользоваться каждый. Защите данных способствуют двойная верификация данных, паролей и файлов.

Целесообразно совершенствовать канал обмена перехваченных данных, между правоохранными органами. Уничтожаемая информация должна доводиться до заинтересованных лиц, которым сведения о ней должны быть доступны в соответствии с законодательством. Принцип тайности на практике реализуется с трудом. Особенности российского законодательства, слабый уровень технологического развития и развивающиеся мировые технологии ведут к изменениям, осуществляемым в сфере неприкосновенности частной жизни.

Тайну телефонных переговоров нарушает также незаконный доступ к информации о входящих и об исходящих сигналах соединения между абонентами или абонентскими устройствами пользователей связи (времени, дате, номерах абонентов, данных, продолжительности соединений, позволяющих опознавать абонентов).

Незаконный доступ к содержанию переписки, переговоров, сообщений может состоять в ознакомлении с текстом и (или) материалами переписки, сообщений, прослушивании, копировании, записывании с помощью технических устройств и т.п.

Объем полученных сведений и их последующее распространение не влияют на квалификацию преступления. Иные сообщения граждан, передаются по сетям электрической связи (СМС- и ММС-сообщения, факсимильные сообщения), посредством сети «Интернет» (мгновенные сообщения, электронные письма, видеозвонки), иным способом. Ответственность имеет место не зависимо от того нарушались тайны конкретных лиц или неопределенного круга, наличия в переписке, переговорах, сообщениях сведений личной или семейной тайны. Если один абонент дал согласие на ознакомление с содержанием переписки или переговоров, то нарушаются конституционные права другого, не образуя при этом состава преступления.

Рассмотрим проблемы, встречающиеся при организации и обеспечения оперуполномоченных уголовного розыска тайны переписки, переговоров, сообщений при производстве предварительного расследования.

На совещании Генеральной Прокуратуры РФ 19 марта 2021 года оглашены нарушения законодательства, выраженные жалобами, в которых отражены нарушения конституционных прав при осуществлении оперативно-розыскной деятельности. На нарушение права, на неприкосновенность частной жизни 18 % жалоб, права на тайну телефонных переговоров 16 % жалоб (рис. 2.1)¹.

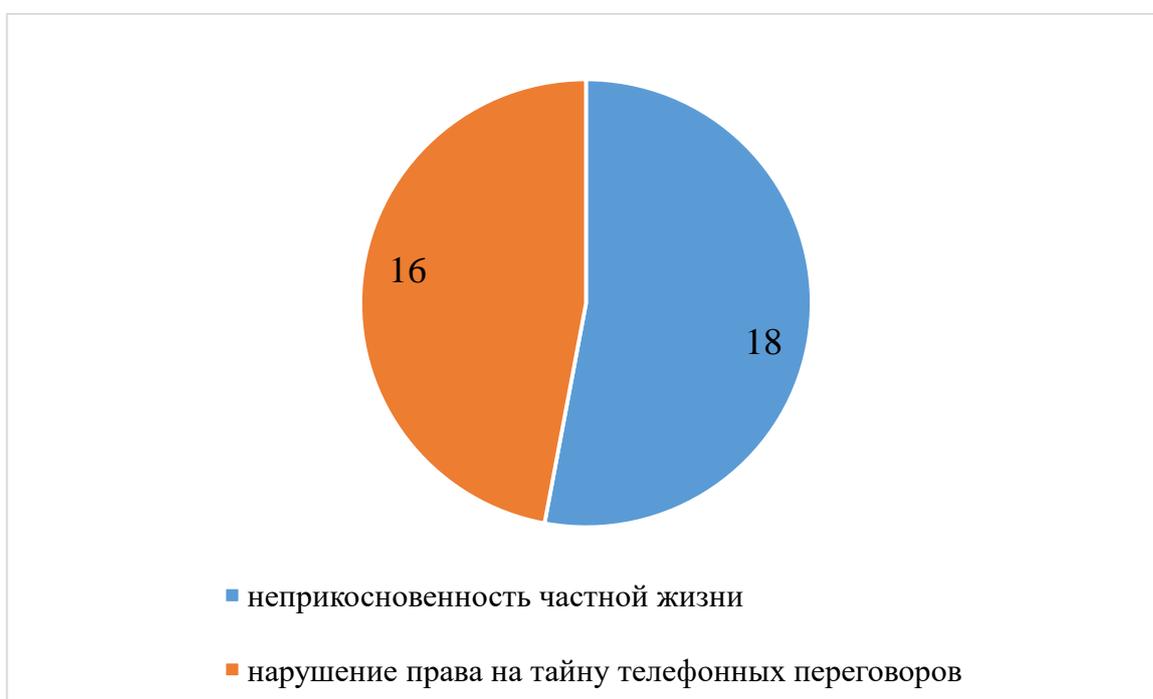


Рис. 2.1 – Жалобы на нарушение прав

Несмотря на то, что субъектами оперативно-розыскной деятельности должна защищаться неприкосновенность частной жизни, имеет место проблема разграничения границ и пределов права на неприкосновенность.

Понятие «частная жизнь» законодательно не закреплено, однако Конституционный суд РФ определяет её, как область жизнедеятельности

¹ Амичба Л. Р. Права личности и оперативно-розыскная деятельность / Л. Р. Амичба, И. Е. Сметанина, А. В. Косолапова, А. А. Северюхин. Текст: непосредственный // Молодой ученый. 2021. № 48 (390). С. 170.

человека, относящуюся к отдельному лицу, не контролируруемую обществом и государством, если нарушение прав отсутствует.

Субъекты оперативно-розыскной деятельности вправе собирать, информацию, свидетельствующую о преступлениях, вмешиваться в «частную жизнь», объективно ограничивать конституционное право на законных правах. При наблюдении за человеком, участвующим в совершении преступления, сотрудники оперативного аппарата получают информацию, напрямую не связанную с совершением преступления.

В некоторых случаях осуществляется наблюдение за лицом, правовой статус которого определен как свидетель, что нарушает его конституционное право. Если свидетель по уголовному делу узнает о проведении по отношению к нему прослушивание телефонных разговоров, то оно вправе ознакомиться с решением суда о мероприятии и оспорить его. Наблюдается ограничение прав личности на тайну телефонных переговоров, сотрудники игнорируют правовые предписания.

Проблему представляют контроль и запись переговоров не как оперативно-розыскное мероприятие, а как процессуальное действие. Исполняют контроль технические исполнители фонограмм, работники органов дознания.

Производство контроля и записи осуществляется негласно, следовательно в течение длительного времени может не контролировать проведение мероприятий, если присутствуют паузы между переговорами, то следователь может не получить для осмотра, прослушивания и приобщения в качестве вещественного доказательства фонограмму в полном объеме, отражающую переговоры, подлежавшие контролю.

Знакомство следователями обвиняемого и его защитника с полным объемом фонограмм записанных переговоров, в том числе и тех, в которых участвовал обвиняемый не осуществляется, из материалов дела могут исключаться даже те фонограммы, которые подтверждают невиновность обвиняемого. К УПК РФ необходимо дополнить необходимость знакомства

обвиняемого со всеми фонограммами, а не только с теми, которые имеют отношение к уголовному делу.

Проблемой контроля и записи переговоров как следственного действия считается отсутствие возможности следователем, принявшим решение о необходимости контроля и записи переговоров, самому их осуществлять. При возбуждении перед судом ходатайство о производстве этого действия, следователем указывается наименование органа, исполняющего технически контроль и запись переговоров и если судья принимает положительное разрешение на ходатайство следователя, то постановление судьи направляется для исполнения.

В УПК РФ указано действие, осуществляемое негласно, не осуществляемое следователем, а ведь под следственными действиями понимаются предусмотренные законодательно процессуальные действия, включающие в себя сбор, исследование, оценку и использование доказательств, которые должны осуществлять следователь, органами дознания, прокурор. Вопрос об исключении из УПК РФ ст. 186 как несоответствующей сущности и системе следственных действий является некорректным, так как следственные действия, к которым относят осмотр и приобщение к уголовному делу с фонограммой представляющей вещественное доказательство и полученной при контроле и записи переговоров выполняются следователем, а сотрудником уголовного розыска выполняется техническая сторона. Деятельность органа дознания, контролирующего и записывающего переговоры, контролируется следствием, вследствие чего он обязан по письменному требованию следователя, в производстве которого находится уголовное дело, прокурора, поддерживающего по нему государственное обвинение в суде, незамедлительно представлять фонограмму записанных переговоров для осмотра, прослушивания и приобщения к уголовному делу в качестве вещественного доказательства.

В ст. 176 УПК РФ («Основания производства осмотра») необходимо ввести дополнение предполагающее наличие у следователя права в любое

время осуществления контроля и записи переговоров органами дознания по уголовному делу, находящемуся у него в производстве истребовать для осмотра, прослушивания и приобщения к делу фонограммы переговоров.

Участие в производстве контроля и записи телефонных переговоров оперативно-розыскных органов не является проблемой, следовательно поручает выполнение технической стороны следственного действия. В теории уголовного процесса отсутствуют разъяснения относительно телефонных переговоров других лиц, являющихся источниками доказательственной информации. Необходимо ограничить круг субъектов, переговоры которых контролируются и записываются. В УПК РФ отсутствует возможность проведения выемки или ареста информации о переговорах, что предусматривает их контроль и ограничение права на тайну переговоров.

Для получения сведений о входящих и исходящих вызовах абонента, данных об абоненте, пользующемся телефоном, имеющим IMEI, месте расположения абонента сотовой связи в момент звонка следователь (дознаватель) должен обратиться к суду с ходатайством о разрешении контроля телефонных переговоров, позволяющим также обнаружить похищенный телефон и лиц, совершивших хищение.

В п. 14.1 ст. 5 УПК РФ содержится определение: «контроль телефонных и иных переговоров – прослушивание и запись переговоров путем использования средств коммуникации, осмотр и прослушивание фонограмм». Необходимо определение дополнить получением сведений об абоненте, о телефонных переговорах. Операторы сотовой связи имеют технические возможности при поиске оборудования по IMEI-коду. При кражах телефонов, номер подается в сервисные центры операторов, информация о телефоне заносится в «черную базу и при регистрации его в сети посредством SIM карты, считывается номер, система указывает данные лица, на которого оформлен номер, что является проблематичным так как кражи квалифицируются по ч. 1, либо ч. 2 ст. 158 УК РФ, относятся к категории преступлений небольшой и средней тяжести, а действия способствующие розыску телефона не могут производиться, если

совершено преступление небольшой тяжести. Правоохранительные органы не могут выполнить техническую сторону данного следственного действия в связи с наличием большого объема работы, недостаточным взаимодействием с сотовыми операторами.

Проблему представляет формальное отношение к следственному поручению. Сотрудники органа дознания могут безответственно относиться к исполнению поручения следователя и дают ответы том, что не представилось возможным установить или разыскать то, что поручал следователь, которого отписки устраивают¹.

Техническое осуществление контроля и записи переговоров уголовно-процессуальными нормами не регламентировано, наблюдается фиксация переговоров всех лиц, которые используют телефон или находящихся в определенном помещении. Контролироваться и записываться могут переговоры определенного лица. Оперативно-розыскные органы неохотно осуществляют производство контроля и записи телефонных переговоров, объясняя это информированием большого круга лиц при частом проведении рассматриваемого следственного действия о прослушивании и записи телефонных переговоров. Законодатель не запрещает производство неоднократных записи и контроля, даже в отношении одного и того же лица. Если следователем возбуждается ходатайство о производстве контроля и записи телефонных переговоров, то указывается возможность использования телефона другими лицами и необходимость соблюдения осторожности при их использовании; особый порядок производства контроля и записи телефонных переговоров при повторном производстве.

При невозможности прослушивания телефонных переговоров, но наличии прямого умысла на это, преступление квалифицируется, как покушение на тайну телефонных переговоров по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 138 УК РФ. При уничтожении, потере, выбрасывании служащими почтового учреждения

¹ Ендольцева А. В. Поручения следователя органу дознания: проблемные вопросы в теории и практике// Вестник Московского университета МВД России. 2020. № 1. С. 92.

почтовой корреспонденции состав преступления не образуется, так как право на тайну переписки не нарушается. Такие действия являются дисциплинарным проступком ответственность за совершение, которого предусмотрена ст. 192 Трудового кодекса РФ¹ и это должно быть учтено сотрудниками уголовного розыска при проведении оперативно-розыскных мероприятий. Органами уголовного преследования и судом должны доказываться противозаконность и наличие умысла на совершение указанных действий.

В Определении № 189-О/2018 указано, что суды первой и апелляционной инстанций не признают недопустимыми доказательствами протоколы осмотров электронных носителей информации, в которых содержатся сведения о текстах сообщений в связи с отсутствием необходимости получения судебного решения. Конституционный Суд отметил, что, а в соответствии с нормами УПК РФ при осмотре места происшествия не требуется решение суда и при проведении следственного действия могут быть обнаружены доказательства, имеющие значение для дела².

Сотрудник уголовного розыска также участвует в осмотре происшествия. В некоторых случаях является проблемой распределение ролей участников осмотра, однако руководящая роль отводится следователю. Если для производства осмотра требуется продолжительное время или осмотр на месте затруднен, то осматриваемые предметы изымаются в опечатанном и упакованном виде, имея отношение к уголовному делу.

В протоколе осмотра места происшествия указываются особенности изъятого (ст. 176, ч. 2 и 3 ст. 177 УПК РФ). Изъятые предметы могут направляться после возбуждения уголовного дела на судебную экспертизу, до

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации: федер. закон Рос. Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ: принят Гос. Думой. Федер. Собр. Рос. Федерации 21 декабря 2001 г.: одобр. Советом Федерации. Федер. Собр. Рос. Федерации 26 декабря 2001 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2002. – № 1. ст. 3.

² Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Прозоровского Дмитрия Александровича на нарушение его конституционных прав статьями 176, 177 и 195 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации [Электронный ресурс] : определение Конституционного Суда РФ от 25 января 2018 № 189-О по делу Прозоровского Д. А. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

возбуждения на исследование. При проведении осмотра и экспертизы, которые способствуют получению имеющей значение для уголовного дела информации, находящейся в электронной памяти абонентских устройств, изъятых при производстве следственных действий, судебное решение не требуется. Если к осмотру места происшествия предъявляется требование о его незаконности, то он должен быть обжалован.

На стадии производства следственных действий, сборе и изъятии электронных носителей информации или устройств, содержащих сведения о текстах сообщений и соединениях между абонентскими устройствами, возникает спор. При изъятии электронных носителей информации может допускаться разглашение информации, имеющей значение для уголовного дела и если дожидаться решения суда, то это может привести к причинению ущерба и к уничтожению доказательств. К сотрудникам оперативных и следственных органов должны предприниматься административные и дисциплинарные меры за необоснованное изъятие, что позволит более ответственно к нему относиться.

Информационная безопасность связана с принципом тайности данных, является не случайным результатом технологического развития, а закономерностью, реакцией на развитие современного общества. Права граждан на тайную переписку, переговоры, сообщения гарантированы Конституцией России. Количество пользователей интернет-сети увеличивается, количество онлайн сервисов, абонентов мобильной и почтовой связи увеличивается и, следовательно, необходимо сохранять их тайну и конфиденциальность, неприкосновенность информации.

Закрепленное право на тайну переписки, переговоров, сообщений относится к личным правам и свободам граждан и, следовательно, необходимо предпринять меры, направленные на их защиту. Принцип тайны переписки, переговоров, сообщений включает категории специализированного права. От защиты принципа тайны переписки зависит гарантированность права на

неприкосновенность частной жизни, защиту чести и доброго имени. Сохранение тайны переписки, переговоров зависит от оперативно выявленных и разрешенных проблемных аспектов. Темой для дискуссий является определение потерпевших от преступления, которым причинен имущественный, моральный и физический вред так как под ним подразумевается гражданин Российской Федерации без учета иностранных граждан и лиц без гражданства. Однако лица без гражданства, иностранные граждане также нуждаются в защите, так как проблемы и оформление их на территории Российской Федерации приводит к использованию информационными инструментами для обмена данными.

Проблемой является обеспечение личной информационной безопасности, злоумышленники стремятся использовать персональные данные или личную информацию, для противозаконных целей. Человек вправе конфиденциально общаться с другими людьми через почту и телеграф¹.

Информационные технологии – часть жизнедеятельности современного общества, связанная с использованием интернет-сервиса при потере большого количества личных данных. Личные данные, в частности, при уголовном преследовании нуждаются в защите. Должна соблюдаться, например, адвокатская тайна. Адвокат совершает преступление, если известные ему сведения, имеющие значимость для уголовного дела, будут содержаться на его мобильном телефоне или ином электронном носителе информации.

В соответствии со ст. 450.1 УПК РФ, по решению суда электронный носитель информации, принадлежащий адвокату, может подлежать изъятию, и сотрудники полиции приобретают доступ к электронным сообщениям, которые написал адвокат, содержащим сведения, имеющие значение для уголовного дела, сообщения, направляемые адвокатом к доверителю и обратно, представляющие интерес для правоохранительных органов.

¹ Арюткин, Д. В. Уголовная ответственность за нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений // Молодой ученый. 2021. № 9 (351). С. 93.

Ответ на вопрос о распространении режима адвокатской тайны на электронные сообщения между адвокатом и доверителем, информации на изъятых электронных носителях является спорным. Осмотр изъятого у адвоката электронного носителя информации должен производиться по решению суда и при этом должна соблюдаться неприкосновенность сведений, представляющих тайну адвоката.

В соответствии со ст. 450.1 УПК РФ предметы и сведения, составляющие тайну адвоката, не могут изыматься или фиксироваться (в том числе с использованием технических средств) если осуществляется производство следственных действий. Адвокатская тайна распространяется и на показания адвоката, и на сведения, которые объективно существуют во внешней среде, к которым относятся: документы, электронная информация.

Вопрос о распространении тайны адвоката на электронные носители информации (планшет, смартфон и т. д.), находящиеся при адвокате (не в его кабинете или жилище). Адвокатская тайна имеет юридическую силу, отсутствует разница между электронными носителями информации, находящимися в жилище или служебном помещении адвоката, электронном устройстве, находящемся при нем, или другом месте (автомобиле, гараже и т. д.).

Исковое заявление подано после того, как защитник узнал о фиксации оперативниками разговора с доверителем и заведения на него досье, в ознакомлении с материалами отказали под предлогом государственной тайны представитель интересов адвоката назвал отказ в ознакомлении с материалами попыткой прикрыть реальность государственной тайной. Адвокат узнал о проведении оперативно-розыскных мероприятий в отношении его. Начальник уголовного розыска подтвердил проведение оперативно-розыскных мероприятий, указав на отсутствие ограничений конституционных прав адвоката. При этом адвокат не был ознакомлен с ДПОП по причине якобы причинения ущерба оперативно-розыскной деятельности, разглашения

сведений государственной тайны. Если бы решение об отказе в предоставлении необходимых сведений было признано судьей, то тот мог обязать предоставить сведения. Однако судья указал на то, что положения закона о защите сведений об органах, осуществляющих ОРД, не могут служить основанием для отказа лицу в возможности ознакомления с полученными в результате оперативно-розыскной деятельности сведениями, и иск адвоката в ознакомлении удовлетворен не был.

В соответствии со ст. 3 ФЗ «Об ОРД» оперативно-розыскная деятельность основана на соблюдении конституционных принципов законности, уважении и соблюдении прав и свобод человека и гражданина, соблюдении принципов конспирации, применении гласных и негласных методов и средств.

Спорным является вопрос о распространении режима «коммерческой тайны» на электронную информацию, доступ к которой открывается посредством использования электронного носителя.

К коммерческой тайне относятся сведения любого характера, в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность. Сведения могут распространяться с помощью интернет-сервисов между заинтересованными лицами. Доступ к информации, относящейся к коммерческой тайне, через электронный носитель не позволяет собственнику информации защищаться. Уголовно-процессуальный порядок получения электронной информации позволяет игнорировать законодательные ограничения получения доступа к тайнам¹.

Еще раз обратим внимание, что результаты организационно-розыскных мероприятий будут относиться к доказательственной базе только после

¹ Черкасов В. С. Проблема обеспечения режима тайны электронной информации при уголовном преследовании // Правопорядок: история, теория, практика. 2021. № 1. С. 125.

закрепления процессуальным путем. Органами предварительного следствия установлено, что 30.01.2024 года, неустановленное лицо, находясь в неустановленном месте, путем обмана и злоупотребления доверием, завладело денежными средствами в размере 60 000 рублей, принадлежащими А., которые последняя по указанию неустановленного лица перевела на банковскую карту, принадлежащей неустановленному лицу, тем самым был причинен значительный материальный ущерб на сумму 60 000 рублей.

В ходе предварительного следствия также установлено, что неустановленное лицо осуществляло телефонные звонки на абонентский номер потерпевшего ..., подключенного и обслуживаемого в компании оператора сотовой связи ПАО «МТС». Информация, содержащаяся в детализации (распечатке) входящих и исходящих сигналах соединения вышеуказанного номера телефона и в анкетных данных абонента, имеет значение для уголовного дела и подлежит получению для приобщения его к материалам уголовного дела. Данная информация находится в ОАО «МТС», которая может быть получена на основании судебного решения¹.

30.03.2024 года, неустановленное лицо, находясь в неустановленном месте, путем обмана и злоупотребления доверием, под предлогом защиты денежных средств, завладело денежными средствами в размере 40 500 рублей, принадлежащими Б., которые последняя по указанию неустановленного лица перечислила на банковскую карту, принадлежащей неустановленному лицу, тем самым Б. был причинен значительный материальный ущерб на сумму 40 500 рублей. В ходе предварительного следствия также установлено, что неустановленное лицо осуществляло телефонные звонки на абонентский номер потерпевшего ..., подключенного и обслуживаемого в компании оператора сотовой связи ООО «Безлимит». Информация, содержащаяся в детализации (распечатке) входящих и исходящих сигналах соединения вышеуказанного номера телефона и в анкетных данных абонента, имеет значение для

¹ Уголовное дело № 12401800066000176 // Арх. ОРПТО ОП № 6 СУ УМВД России по г. Уфе. 149 л.

уголовного дела и подлежит получению для приобщения его к материалам уголовного дела. Данная информация находится в ООО «Безлимит», которая может быть получена на основании судебного решения¹.

Таким образом, при осуществлении оперативно-розыскных действий имеют место проблемы, чтобы разрешить которые требуются меры, убирающие пробелы законодательства, не в полной мере регулируемые процессы реализации оперативно-розыскных мероприятий, затрагивающих и ограничивающих конституционные права личности². Необходимо обучать сотрудников, уделять внимание определениям и решениям Конституционного суда РФ и развивать конституционное правосознание, заключающееся в уважительном отношении к правам человека и гражданина.

¹ Уголовное дело № 12401800066000519 // Арх. ОРПТО ОП № 6 СУ УМВД России по г. Уфе. 150 л.

² Амичба Л. Р. Указ. соч. С. 170.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

По итогам исследования можно утверждать, что цель достигнута в полном объеме, задачи решены. Право на тайну переговоров, переписки, сообщений относится к правам, гарантируемым Конституцией РФ, Декларация прав и свобод в нормах Конституции РФ не может обеспечить их исполнения, но гарантии и способы обеспечения прав и свобод предусмотрены.

Защита тайны переговоров, переписки, сообщений возможна в рамках административного, гражданского, гражданско-процессуального, информационного, уголовного, уголовно-процессуального права.

В рамках административного и информационного права защита нарушенных прав и законных интересов граждан путем разглашения тайны, осуществляется посредством подачи жалобы.

В УПК РФ, тайна переписки, переговоров, сообщений закреплена в ст. 13 как принцип уголовного процесса. Содержание нормы некорректно, требует изменений. Ограничение права человека и гражданина на тайну переписки, переговоров, сообщений допускается на основании мотивированного судебного решения.

Контроль и запись переговоров – это следственное действие, проводимое по инициативе следователя с согласия руководителя следственного органа или дознавателем с согласия прокурора, вынесения постановления начальником органа внутренних дел для обращения к суду с разрешения суда, техническое исполнение которого исполняется оперативными службами контроля и записи переговоров подозреваемого, обвиняемого и других лиц, причастных к совершению преступления, содержащие сведения, имеющие значение для уголовного дела, результат которых сообщается следователю.

Основание контроля и записи телефонных переговоров – совершение преступлений средней тяжести, тяжкой или особо тяжкой, наличие угроз в адрес участников уголовного процесса. Сотрудники специального

подразделения на основании постановления следователя или суда осуществляют запись переговоров лица, в отношении которого производится следственное действие, фонограмму с записью предоставляют следователю, который осматривает ее, составляет протокол осмотра. Фонограмма упаковывается и опечатывается. На протоколе ставится подпись лица, производящего расследование, участников следственного действия.

Основными проблемами применения организации и обеспечения оперуполномоченным уголовного розыска тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений при производстве предварительного расследования являются:

- Слабый уровень российского законодательства в области получения и передачи полученной информации следователю для приобщения полученных материалов к уголовному делу в порядке 186 УПК РФ;

- Низкий уровень технологических возможностей оперуполномоченного уголовного розыска для осуществления поручения следователя по получению оперативной информации имеющие значение в ходе предварительного следствия;

- Отсутствие законодательного определения « частная жизнь» для четкого понимания правоохранительными органами меры возможностей за которые могут выходить сотрудники для решения конкретных задач;

- Отсутствие регламентации в УПК РФ технического регламента по осуществлению контроля записи и телефонных переговоров;

- Допущение разглашение информации полученные в ходе изъятия электронных носителей имеющие значение для уголовного дела;

Для успешного решения всех выше перечисленных проблем нам необходимо:

- Создать ведомственный нормативный акт позволяющий наиболее быстро в краткие сроки передать полученную информацию следователю для приобщения в материалы уголовного дела;

- Модернизировать технологические возможности в системе МВД РФ;
- Направить письмо в конституционный суд российской федерации с просьбой законодательного определения « частная жизнь» в целях определения допустимых мер в ходе решения конкретных задач;
- Внести предложения в государственную думу о создании дополнительной статьи УПК РФ регламентирующий технический регламент по осуществлению контроля записи и телефонных переговоров;
- Установить дополнительную меру ответственности за разглашение какой-либо информации имеющие значение для уголовного дела вплоть до привлечения лица непосредственно являющийся сотрудником ОВД.

Подводя итоги можно с уверенностью сказать, что результаты, полученные при контроле и записи переговоров, могут иметь доказательственное значение, ориентировать следователя на составление плана расследования, выдвижение проверки версий. Анализ практики применения права свидетельствует о редкости проведения рассматриваемого действия, что объясняется проблемами при его производстве по причине несовершенства правового регулирования, разрешаемого путем изменения законодательства.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:**I. Нормативные правовые акты и иные официальные документы**

1. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. с учетом поправок, внесенных Законом Рос. Федерации о поправках к Конституции Рос. Федерации от 1 июля 2020 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2022. – № 1, ст. 6935.

2. Уголовный кодекс Российской Федерации: федер. закон Рос. Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ: принят Гос. Думой Федер. Собр. Рос. Федерации 24 мая 1996 г.: одобр. Советом Федерации Федер. Собр. Рос. Федерации 5 июня 1996 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1996. – № 25. ст. 2954.

3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: Федер. закон Рос. Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ: принят Гос. Думой. Федер. Собр. Рос. Федерации 22 ноября 2001 г.: одобр. Советом Федерации. Федер. Собр. Рос. Федерации 5 декабря 2001 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2001. – № 52. ст. 2345.

4. Трудовой кодекс Российской Федерации: федер. закон Рос. Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ: принят Гос. Думой. Федер. Собр. Рос. Федерации 21 декабря 2001 г.: одобр. Советом Федерации. Федер. Собр. Рос. Федерации 26 декабря 2001 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2002. – № 1. ст. 3.

5. Об оперативно-розыскной деятельности: федер. закон Рос. Федерации от 20 апреля 1995 г. № 144-ФЗ: принят Гос. Думой Федер. Собр. Рос. Федерации 5 июля 1995 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1995. – № 33. ст. 3349.

6. О почтовой связи: федер. закон Рос. Федерации от 17 июля 1999 г. № 176-ФЗ: принят Гос. Думой Федер. Собр. Рос. Федерации 24 июня 1999 г.: одобр. Советом Федерации Федер. Собр. Рос. Федерации 2 июля 1999 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1999. – № 29. ст. 3697.

7. О некоторых вопросах судебной практики по делам о преступлениях против конституционных прав и свобод человека и гражданина (статьи 137, 138, 138.1, 139, 144.1, 145, 145.1 Уголовного кодекса Российской Федерации): Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 декабря 2018 № 46 // Рос. газ. – 2018. – 28 декабря.

8. Об утверждении Инструкции о порядке предоставления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд: утв. Приказом МВД Рос. Федерации от 27 сентября 2013 г. // Рос. газ. – 2013. – № 282. – 5 декабря.

II. Учебная, научная литература и иные материалы

1. Амичба Л. Р. Права личности и оперативно-розыскная деятельность // Молодой ученый. 2021. № 48 (390). С.167-171.

2. Арюткин Д. В. Уголовная ответственность за нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений // Молодой ученый. 2021. № 9 (351). С.93-94.

3. Вострецова Е. В. Основы информационной безопасности: учебное пособие для студентов вузов. Екатеринбург: Урал. ун-т. 2019. 420 с.

4. Гусев Р. Д. Тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых телеграфных и иных сообщений как принцип российского уголовного судопроизводства // Вестник науки. 2023. № 1. С.429-435.

5. Ендольцева А. В. Поручения следователя органу дознания: проблемные вопросы в теории и практике// Вестник Московского университета МВД России. 2020. № 1. С.91-96.

6. Кацкель Е. Л. Правовая регламентация тайны переписки, телефонных и иных переговоров, телеграфных и иных сообщений // Молодой ученый. 2023. № 40 (487). С.206-208.

7. Луговик В. Ф., Осипенко А. Л. Оперативно-розыскная деятельность органов внутренних дел: перспективы совершенствования правового

регулирования // Вестник Воронежского института МВД России. 2015. № 4. С. 231.

8. Маринов А. А., Усов Е. Г., Загайнов В. В. Противодействие преступлениям, связанным с нарушением тайны телефонных переговоров // Вестник Сибирского государственного университета телекоммуникаций и информатики. 2021. № 4. С.69-75.

9. Омелин В. Н. О прослушивании телефонных переговоров с учетом решений Конституционного Суда Российской Федерации // Закон и право 2019. № 1. С.140-142.

10. Осипенко А. Л., Лахин А. Н. Использование информационных технологий в деятельности оперативных подразделений органов внутренних дел // Вестник Волгоградской академии МВД России. 2016. № 2 (37). С.101-105.

11. Паутова Т. А., Верхотурова С. В. Вопросы правовой регламентации поручений следователя, дознавателя в уголовном судопроизводстве // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2018. № 2 (44). С.101-107.

12. Плеснева Л. П. Формы взаимодействия следователя с органами дознания // Сибирский юридический вестник. № 1. 2019. С.119-125.

13. Попов К. И. Использование в доказывании результатов контроля и записи переговоров// Правопорядок: история, теория, практика.2014. № 1. С.137-140.

14. Пожидаев В. В. Применение специальных средств при организации проведения прослушивания телефонных переговоров при расследовании неочевидных тяжких и особо тяжких преступлений // Молодой ученый. 2014. № 14 (73). С.199-202.

15. Стукалов В. В. Исполнение поручений как одна из форм взаимодействия сотрудников уголовного розыска с органами предварительного расследования // Вестник Краснодарского университета МВД России. 2020. № 1. С.106-109.

16. Султалиев А. Р. Особенности производства и использования результатов контроля и записи переговоров // Молодой ученый. 2023. № 2 (449). С.335-337.

17. Ушаков С. И. Криминалистическая фоноскопия и фоноскопическая экспертиза // Молодой ученый. 2020. № 3. С.234-236.

18. Черкасов В. С. Проблема обеспечения режима тайны электронной информации при уголовном преследовании // Правопорядок: история, теория, практика. 2021. № 1. С.122-127.

19. Булатов Б. Б. Уголовный процесс : учебник для вузов. М.: Юрайт. 2023. 581 с.

20. Усачев А. А. Уголовный процесс: учебник для вузов. М.: Юрайт. 2023. 468 с.

21. Маркушин А.Г. Оперативно-розыскная деятельность : учебник и практикум. М.: Юрайт, 2023. 376 с.

22. Лапин Е.С. Оперативно-розыскная деятельность : учебник и практикум. М.: Юрайт, 2023. 469 с.

23. Луковников Г. Д. Следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия : учебное пособие для вузов. М.: Юрайт, 2023. 290 с.

III. Эмпирические материалы

1. Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Прозоровского Дмитрия Александровича на нарушение его конституционных прав статьями 176, 177 и 195 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации [Электронный ресурс] : определение Конституционного Суда РФ от 25 января 2018 № 189-О по делу Прозоровского Д. А. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

2. Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Маслова Александра Алексеевича на нарушение его конституционных прав частью восьмой статьи 8 Федерального закона «Об оперативно-розыскной

деятельности» [Электронный ресурс] : определение Конституционного Суда РФ от 27 июня 2023 № 1737-О по делу Маслова А. А. Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

3. Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Пискарева Максима Владимировича на нарушение его конституционных прав положениями статей 7, 9 и 12 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» [Электронный ресурс] : определение Конституционного Суда РФ от 28 сентября 2023 № 2694-О по делу Пискарева М. В Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

4. Уголовное дело № 12401800066000176 // Арх. ОРПТО ОП № 6 СУ УМВД России по г. Уфе. 149 л.

5. Уголовное дело № 12401800066000519 // Арх. ОРПТО ОП № 6 СУ УМВД России по г. Уфе. 150 л.

Материал вычитан, цифры, факты, цитаты сверены с первоисточником. Материал не содержит сведений, составляющих государственную и служебную тайну.

В. М. Семенов