

## ОПЕРАТИВНЫЙ ЭКСПЕРИМЕНТ: ЗАКОННОЕ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНОЕ ДЕЙСТВИЕ ИЛИ ПРОВОКАЦИЯ

### OPERATIONAL EXPERIMENT: A LEGITIMATE LAW ENFORCEMENT ACTION, OR PROVOCATION

*O. Filippova  
A. Zatsepin  
M. Permyakov*

#### Annotation

The article discusses the origins and analyzes modern requirements for operational activities – operational experiment. Operational experiment has the goal of detection, prevention, suppression and detection of serious or particularly serious crimes, as well as to identify and establish the persons who are preparing, committing or have committed.

**Keywords:** operational experiment, the instigator, the operational event; investigative activity, prevention and suppression of crimes.

Органы, исполняющие оперативно-розыскную деятельность, к сожалению, не имеют безграничных возможностей. Они ограничены довольно строгими рамками, для получения информации, нужной для принятия соответствующих решений, проводят оперативно-розыскные мероприятия, в число наиболее частых входит оперативный эксперимент, считающийся одним из продуктивных и эффективных по выявлению виновных в совершении преступления лиц, что было замечено многими учеными [14, 15].

Особенность такого оперативно-розыскного мероприятия в том, что для поимки преступника создаются искусственные ловушки и приманки, поэтому как в теоретической [6], так и в различной правовой литературе вышеуказанное мероприятие именуют как провокационное [13]. Следовательно, встает проблема приемлемости проведения оперативного эксперимента и обоснования его законности.

Необходимо уточнить, что провокация еще в истории

*Филиппова Ольга Владимировна*  
К.ю.н., доцент, Уральский институт  
доп. профессионального образования  
"Всероссийский государственный  
университет юстиции (РПА Минюста России)";  
член Российской криминологической  
ассоциации; Нотариус г. Екатеринбурга  
**Зацепин Александр Михайлович**  
К.ю.н., доцент, Уральский институт  
доп. профессионального образования  
"Всероссийский государственный университет  
юстиции (РПА Минюста России)";  
доцент, УрГЮУ; председатель отделения  
Российской криминологической ассоциации  
**Пермяков Максим Владимирович**  
К.ю.н., доцент, ФГБОУ ВО "Уральский  
государственный экономический  
университет"

#### Аннотация

В статье указаны истоки происхождения и анализируются современные требования к проведению оперативного мероприятия – оперативный эксперимент. Основная цель и задача оперативного эксперимента – выявить, предупредить, пресечь или раскрыть тяжкое или особо тяжкое преступление, а также выявить и установить лица, которые стоят за их организацией или совершением.

#### Ключевые слова:

Оперативный эксперимент, подстрекатель, оперативное мероприятие; розыскная деятельность, предупреждение и пресечение преступлений.

полицейской деятельности частной охраны использовалась как способ работы оперативных подразделений. Например, Н.С. Таганцев пишет: "провокаторами и подстрекателями могут быть не только частные лица, их роли могут выполнять агенты полицейской власти, сыщики" [12]. Еще более ранние исследования, связанные с оперативным экспериментом, который ещё называют "провокационным методом", писал немецкий криминалист Гепп [10]: "провокаторы – это тайные агенты полиции, деятельность которых направлена на побуждение нежелательных правительству индивидуумов, от которых оно хочет отделаться, к изменническим или бунтовщическим деяниям, и последующую выдачу этих лиц органам суда для наказания".

*Основанием для проведения данной деятельности являются:*

- ◆ наличие уголовных дел, которым суд уже дал ход
- ◆ поступившая информация о правонарушении

или преступлении, которое совершилось, совершается или только планируется (явка с повинной, СМИ, сигнализация и пр.)

- ◆ наличие трупа неизвестного происхождения
- ◆ постановление о проведении данного мероприятия (только после постановления суда и при наличии необходимых документов)
- ◆ необходимость применения мер в отношении лиц, которым требуется защита (судьи, свидетели и пр.).

В советское время в оперативно-розыскных мероприятиях оперативный эксперимент использовался крайне редко, так как считался нетрадиционным и неэффективным средством и способом борьбы с преступностью, в частности еще в 1969 году Ф.Г. Бурчак не принимая его использование, в качестве ОРМ писал: "использование провокаторов – характерная особенность любого эксплуататорского государства, в первую очередь, капиталистического. В условиях морально-политического единства народа в Стране Советов нет и не может быть групп, заинтересованных в искусственном создании преступлений с целью их последующего разоблачения" [7].

Необходимо заметить, что похожая идеологическая точка зрения советской эпохи мелькала и в работах М. И. Ковалева, который углубленно исследовал данное направление: "в советской юридической литературе проблема агента-провокатора никаких трудностей не вызывает. Работа советских карательных органов, и, в частности, органов милиции, строится на принципиально иных основах. Этим органам совершенно чужды методы работы буржуазной полиции, являющейся наиболее антинародным и наиболее реакционным органом в капиталистических государствах" [9].

Современные исследования, как правило, минуют такое оперативное мероприятие как оперативный эксперимент, так как, по мнению И.В. Тимошенко, данное мероприятие связано с тонкой гранью законности и нарушений законности, а его ошибочное выполнение может спровоцировать нарушение прав граждан [13]. С мнением автора в полном объеме согласиться нельзя, поскольку есть определенно конкретные требования, предъявляемые к оперативному эксперименту, которые должен знать каждый оперативный сотрудник.

Кроме сказанного оперативный эксперимент, по отношению к оперативно-розыскной деятельности предусматривается в ч. 1 ст. 6 Закона об ОРД. В частности, на основании названного закона, производятся следующие оперативно-розыскные мероприятия: разговор, исследование улик (документы, телефонные сообщения, сбор сведений).

Любые другие действия, не касающиеся закона об ОРД, и ничем не управляемые, не имеют никакого отношения к правовой, правомерной и законной деятельности сотрудников полиции [3] и других оперативных подразделений, поэтому принуждающим или противозаконным действием – оперативный эксперимент, никак назвать нельзя.

В статье 8 Федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" [4] законодателем четко называются цели проведения оперативного эксперимента заключающиеся в выявлении, предупреждении, пресечении и раскрытии тяжкого или особо тяжкого преступления, а также с целью выявления и установления лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших.

*Итак, проводя оперативный эксперимент запрещается:*

- ◆ провоцировать, подстрекать, заставлять участника оперативного эксперимента к совершению правомерных действий;
- ◆ ставить лицо в обстоятельства, затрудняющие удовлетворение своих потребностей законными способами, опосредованно воздействуя на результат;
- ◆ унижать честь и достоинство участников О.Э.;
- ◆ применять условия, создающие опасность для жизни и здоровья участников.

Если оперативный эксперимент, был воспроизведен с грубыми нарушениями установленных законом требований, могут повлечь отказ от возбуждения уголовного дела по статье о взяточничестве, но стать предметом уголовного дела по ст. 304 УК РФ, в соответствии с пунктами 32, 33 и 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2013 № 24 "О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях" [5], так как именно подстрекательские действия, спровоцировавшие должностное лицо, или лицо выполняющие управленческие функции на принятие взятки не являются преступлением для этого лица, но становятся обвинением в отношении сотрудника, который путем обмана или незаметно, без согласия потерпевшего совершил данную провокацию [8]. В частности из указанного постановления следует: "Провокация взятки или коммерческого подкупа является законченным преступлением с момента передачи имущества либо оказания услуг имущественного характера без уведомления должностного лица или лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, либо несмотря на их отказ принять незаконное вознаграждение".

В итоге, незаконные действия должностного лица во время оперативного эксперимента, заключающиеся в

провокации взятки, не имея согласия на взятие или получение взятки, не могут привести к эффективному за-

вершению оперативного мероприятия и к положительному результату.

#### ЛИТЕРАТУРА

1. Нормативные правовые акты
2. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 26.07.2017 № 203-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 17.06.1996. № 25. Ст. 2954.
3. Федеральный закон от 07.02.2011 N 3-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О полиции" // Собрание законодательства РФ. 14.02.2011. N 7. Ст. 900.
4. Федеральный закон от 12.08.1995 N 144-ФЗ (ред. 06.07.2016 № 374-ФЗ) "Об оперативно-розыскной деятельности" // Собрание законодательства РФ. 14.08.1995. № 33. Ст. 3349.
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2013 № 24 (ред. от 03.12.2013) "О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях" // Бюллетень Верховного Суда РФ. № 9. сентябрь, 2013.
6. Блинов Ю.С. К вопросу о структуре оперативного эксперимента. – М.: Академия управления МВД России. 2015. С. 33.
7. Бурчак Ф.Г. Учение о соучастии по советскому уголовному праву. – Киев, 1969.
8. Ескакова Г.А. Уголовный кодекс РФ (постатейный комментарий). – М.: Проспект, 2017. С. 635.
9. Ковалев М.И. Соучастие в преступлении. Ч. 1. Понятие соучастия. // "Ученые труды" Свердловского юридического института. Т. 3. Серия уголовного права. – Свердловск, 1960, 287 с.
10. Снетков В.А. Проблемы криминалистической диагностики // Труды ВНИИ МВД СССР. 1972. № 23.
11. Тимошенко И.В. Провокация взятки и оперативный эксперимент // Северо-Кавказский юридический вестник, № 1. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/provokatsiya-vzyatki-i-operativnyy-eksperiment-sootnoshenie-ponyatiy> (дата обращения 21.11.2017)
12. Таганцев Н.С. Русское уголовное право. – М., 1994. С. 348.
13. Тимошенко И.В. Провокация взятки и оперативный эксперимент // Северо-Кавказский юридический вестник, № 1. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/provokatsiya-vzyatki-i-operativnyy-eksperiment-sootnoshenie-ponyatiy> (дата обращения 21.11.2017)
14. Шумилов А.Ю. Курс основ оперативно-розыскной деятельности. – М.: "Проспект", 2014. С. 335.
15. Горбухов В.А. Оперативно-розыскная деятельность. Ростов н/Дону: "Феникс" 2014. С. 117.

© О.В. Филиппова, А.М. Зацепин, М.В. Пермяков, (ovz24@ya.ru), Журнал «Современная наука: актуальные проблемы теории и практики»,



Уральский государственный юридический университет