

**МВД России
Санкт-Петербургский университет**

Н.Н. Бухаров, А.В. Шахматов, В.М. Егоршин, А. И. Куртяк.

**ПРАВОВОЙ СТАТУС ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА,
ОСУЩЕСТВЛЯЮЩЕГО ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНУЮ
ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В ОРГАНАХ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ**

**Санкт-Петербург
2020**

МВД России
Санкт-Петербургский университет

Н.Н. Бухаров
А.В. Шахматов
В.М. Егоришин
А. И. Куртяк

**ПРАВОВОЙ СТАТУС ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА,
ОСУЩЕСТВЛЯЮЩЕГО ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНУЮ
ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В ОРГАНАХ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ**

Учебно-методическое пособие

Санкт-Петербург
2020

Правовой статус должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.: учебно-методическое пособие. — СПб.: Изд-во СПб ун-та МВД России, 2020. — 100 с.

ISBN

Авторский коллектив:

Н.Н. Бухаров кандидат юридических наук доцент (Глава I., 1.1 - 1.2, Приложение 1 в соавторстве.)

А.В. Шахматов доктор юридических наук профессор. (Глава II., 2.1-2.2 Приложение 2 в соавторстве.)

В.М. Егоршин доктор юридических наук профессор. (Глава II., 2.1-2.2 Приложение 2 в соавторстве.)

А.И. Куртяк. (Глава I., 1.1 -1.2 , Приложение 1 в соавторстве.)

В учебно-методическом пособии изложен теоретический материал, проведено научное исследование на предмет совершенствования правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел. Предложена методология совершенствования законодательства правового статуса должностного лица . Предназначено для научно-педагогических работников, курсантов и слушателей образовательных организаций МВД России, а также для сотрудников оперативных подразделений.

УДК343
ББК67

Рецензенты:

Заместитель начальника УНК ГУ МВД России по городу Санкт-Петербургу и Ленинградской области полковник полиции Ф.В. Иванов

ISBN

© Санкт-Петербургский университет
МВД России, 2020

Содержание

Ведение.....	5
Глава I. Методология научного исследования правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.....	5-37
1.1. Правовой статус должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.....	5-24
1.2. Методология формирования определения должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.....	24-37
Глава II. Исследование законодательства, регулирующего правовой статус должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.....	38-75
2.1. Законодательство, регулирующее правовой статус должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.....	38-59
2.2. Особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.....	59-75
Заключение.	76
Список использованной литературы.....	77-87
Приложение № 1.....	88-92
Приложение № 2.....	93-100

Введение

Объектом социологического исследования выступает Учебно-методическое пособие тесно связано с учебной дисциплиной «Оперативно-розыскная деятельность в органах внутренних дел», которая является сложным направлением специальной деятельности уполномоченных субъектов права. Одним из субъектов права в оперативно-розыскной деятельности является должностное лицо, которое осуществляет задачи, функции оперативно-розыскной деятельности в органах внутренних дел. Принимая управленческое решение в области оперативно-розыскной деятельности, должностное лицо должно обладать правовым статусом. Определение правового статуса должностного лица в сфере оперативно-розыскной деятельности - это первостепенная задача законодателя.

Природу правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел можно выявить только при наличии сравнительного анализа теории оперативно-розыскной деятельности и иных отраслей права, которые разрабатывали правовой статус и предлагали основные его критерии. Критерии правового статуса должностного лица изложены в учебно-методическом пособии.

На основе научного исследования правового статуса должностного лица, представлена методология формирования определения должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел. Проанализировано законодательство, регулирующее правовой статус, выявлены особенности содержания правового статуса должностного лица.

Приложение № 1 и приложение № 2 отражают практическую составляющую учебно-методического пособия, правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.

Глава I. Методология научного исследования правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.

1.1. Правовой статус должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.

Социологическое исследование функций, полномочий и юридической ответственности должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, несомненно, вызывает научный и правовой интерес среди ученых правоведов

¹Научный интерес заключается в том, что законодатель не закрепил юридические определения и юридические категорий для правоприменителя и в правоприменительной практике субъектов, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность определить «должностное лицо», «функции» и «полномочия» вызывают определенные коллизии в праве.² Для решения коллизионных правовых вопросов, проведено социологическое исследование среди сотрудников органов внутренних дел с целью выявить пробел в праве и разработать рекомендации для правоприменителя.

В социологическом исследовании принимали участие 307 сотрудников.

Из них 156 сотрудников, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность; 94 сотрудника, обеспечивающих подразделений органов

¹ Шумейко В.Ф. Беседы с авторами Конституции России: Конституционное совещание, Конституция формальная и материальная // Законодательство и экономика. 2007. № 11. С. 5 - 13.

² Россинский С.Б. Проблема использования в уголовном процессе результатов оперативно-розыскной деятельности требует окончательного разрешения // Lexrussica. 2018. № 10. С. 70 - 84.

внутренних дел; 57 сотрудников, обучающихся по программе «правоохранительная деятельность».¹

Цель социологического исследования – представить научному сообществу варианты разрешения коллизионных правовых вопросов в области понятия «должностное лицо» его «функции» и «полномочия», «должностное лицо, осуществляющее оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел», его функции, полномочия и юридическую ответственность.

В социологическом исследовании использовалась индивидуальная методология по сбору и обработке информации, анкетирование сотрудников, а также формально-логические методы, позволившие обобщить информацию и сделать выводы по каждому факту исследования.

Правовую основу социологического исследования составил Федеральный закон «О полиции», Федеральный закон «Об оперативно розыскной деятельности»², информация полученная, в связи с анкетированием сотрудников органов внутренних дел.

Анализ Федерального закона и полученная информация, в результате анкетирования сотрудников, условно полученную информацию разделим на следующие факторы:

Фактор № 1 условно называемый законотворческий, который включает в себя: конституционные нормы права; нормы права федерального закона; а также нормы права правовых актов, которые не всегда соответствуют Конституции Российской Федерации.

¹ Трунцевский Ю.В., Новоселов С.А. Уровень доверия граждан к полиции как показатель итогов проведения реформы в органах внутренних дел Российской Федерации // Российский следователь. 2018. № 2. С. 62 - 67.

² Ребров А.А., Лобанов М.А. Некоторые проблемы регулирования Федеральным законом «О полиции» отношений в сфере ОРД // Законы России: опыт, анализ, практика. 2013. № 3. С. 25 - 29.

Фактор №2 условно называемый демографическо-структурный, включает в себя: возраст, географию службы, систему и структуру УМВД и ГУ МВД России;

Фактор № 3 условно называемый право субъектный, включает в себя: правоспособность, дееспособность, деликта способность должностного лица.

Фактор № 4 условно называемый функциональным, включает в себя следующие функции; административно-хозяйственные; управленческие; нормотворческие; юрисдикционные; финансовые и иные.

Фактор № 5 условно называемый компетенционный, включает в себя: права и обязанности разного характера, материальные и процессуальные, простые и сложные, уполномочивающие и обязывающие, запрещающие и юрисдикционные, а также конклюдентные.

Фактор № 6 условно называемый ответственный, включает в себя: гражданско-правовую, уголовно-правовую, административную, налоговую и дисциплинарную ответственность должностного лица.

Итак, логическое разделение полученной информации позволяет сформировать индивидуальную парадигму научного исследования.

Социологические исследования первого фактора заключаются в исследовании конституционных норм права. Исследование проводилось путем анализа конституционных норм права о должностном лице.

Конституционные нормы права о должностном лице содержатся в ст.15; ч.3.ст.41; ч.2. ст.46; ст.53; ч.1. ст.78 Конституции Российской Федерации.¹ Нормы права определили основу правового статуса должностного лица для конституционных и иных правоотношений. Иными правоотношениями являются отношения оперативно-розыскной деятельности в органах внутренних дел.

¹ Шумейко В.Ф. Беседы с авторами Конституции России: Конституционное совещание, Конституция формальная и материальная // Законодательство и экономика. 2007. № 11. С. 5 – 7.

В этой связи законотворческая деятельность должна протекать в таком правотворческом процессе, чтобы Федеральный закон регулировал правоотношение с участием должностного лица.¹ Во исполнение конституционных норм права, законотворческий орган принял Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» и ряд Федеральных законов, которые регулируют правоотношения, определяют правовой статус сотрудника органа внутренних дел, закрепили юридическую ответственность и статус не закрепили определений «руководитель», «наемный руководитель», но главного субъекта права «должностное лицо» законодатель определить не желает. По этому, нормы конституции о должностном лице не детализированы, не конкретизированы, а категория «должностное лицо» закреплена в Федеральном законе «О полиции»: Федеральном законе «О службе в органах внутренних дел»; Федеральном законе «Об оперативно-розыскной деятельности» в следующих статьях.

В ч.3 ст. 1; п.11 ст.2; ч.3 ст.8; ч.4 ст.10; ч.1.п.1, 28,33, 36, 37 ст.12; ч.1.п.1-4,12,17,21,30,ч.4 ст.13; ч.2., 4 ст.14; ч.5. ст.17; п.1-2 ч.3 ст.28; ч.3 ст.30 Федерального закона «О полиции».

В ч.1.п.14 ст. 11; ч.1.п.5 ст. 13; ч.3-4 ст.18; ч.1. ст.19; ч.2 ст.31.1.; ч.3. п.2 с.31.1.; ч.1. п.3. ст.37; ч.12. ст. 51; ч.8. ст.89 Федерального закона «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

В абз.1, 8,12, ст. 5; абз.5. ст.6; абз. 1 ст.8, ч.3. абз. 5 ст.8; ч.1.абз..1. ч.4.-5 ст.15; ст.16; абз.1 ст.1 7 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности».

Названные статьи Федерального законодательства содержат нормы права под названием «должностное лицо». Законодатель не дает полного комментария по перечисленным нормам права, что в правоприменительной

¹ Головкин Р.Б. Некоторые аспекты преемственности права по отношению к иным социальным нормам // Юридическая техника. 2011. № 5. С. 130 - 135.

практике органа внутренних дел ведет к сложному процессу при определении функций, полномочий и юридической ответственности сотрудника, назначенного на определенную должность.

С одной стороны сотрудник является представителем исполнительной власти, а с другой стороны должностным лицом. И разделить грань когда сотрудник является представителем исполнительной власти, а когда должностным лицом может только суд при привлечение сотрудника к юридической ответственности. (См. рис. № 1)

**Доля сотрудников различных возрастных групп, по мнению
которых им сегодня была бы полезна информация по
«должностному лицу».**

Сотрудники органов внутренних дел	Стаж службы в органах внутренних дел (лет)								
	т до 10 лет	от 10 до 20 лет	от 20 до 30 лет	от 30 до 40 лет	от 40 до 50 лет	от 50 до 60 лет	от 60 до 70 лет	от 70 до 80 лет	от 80 и более лет
Сотрудники оперативных подразделений	9	8	5						
Сотрудники иных подразделений				4	7	3			
Слушатели выпускного курса							7		

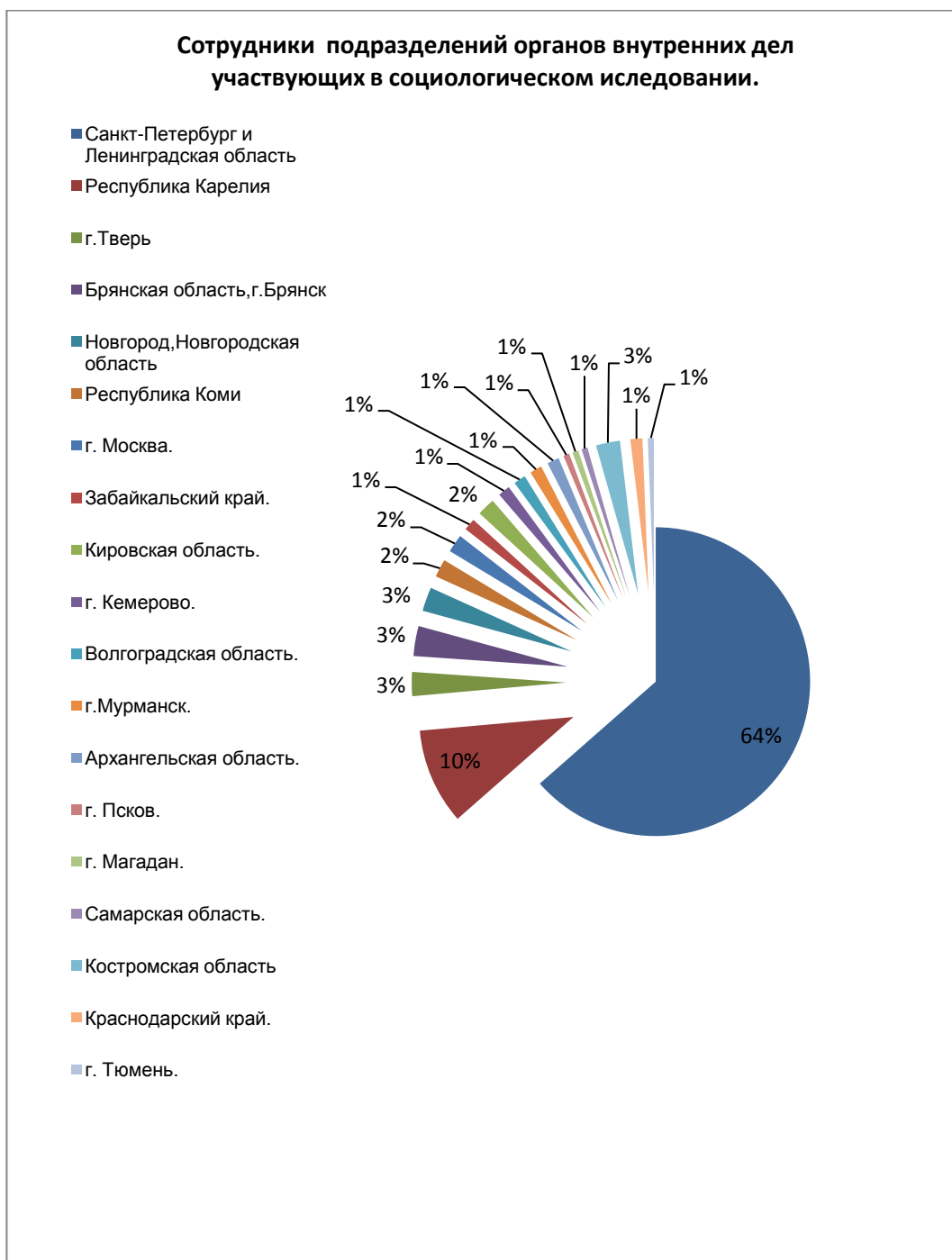
Санкт-Петербургского университета МВД России (факультета оперативных служб)									
Итого							70	1	4

Иначе говоря, 170 опрошенных имеют стаж службы от 0 до 10 лет, 91 опрошенных имеют стаж службы от 10 до 20 лет, 44 опрошенных имеют стаж службы более 20 лет. То есть, это сотрудники, которые имеют определенную правоприменительную практику в органах внутренних дел и в оперативных подразделениях.

На наш взгляд законотворческий субъект недооценивает и не придает особой значимости юридическому определению «должностное лицо». Это свидетельствует о том, что в Федеральном законодательстве юридическая категория «должностное лицо» не стала предметом для обсуждения, скорее, о ней можно говорить как о субъекте, вступающим в разные правоотношения. Всеобщее соблюдение Федерального законодательства считается главным критерием оперативно-розыскной деятельности и большинство опрошенных сотрудников всех возрастных групп, а также сотрудников, имеющих разный уровень образования, это подтверждают.

Фактор №2 условно называемый источник, из которого получена информация, включает в себя: географическое расположение управлений, отделов и иных структурных подразделений МВД России.

Источники ГУ МВД России, из которых получена правовая информация о «должностном лице», % (см. рис. № 2)



В социологическом исследовании принимали участие сотрудники оперативных подразделений ГУ МВД России по Санкт-Петербургу и Ленинградской области; СУ УМВД России по городу Пскову, УМВД России по Псковской области, УМВД России по Вологодской области; СУ УМВД

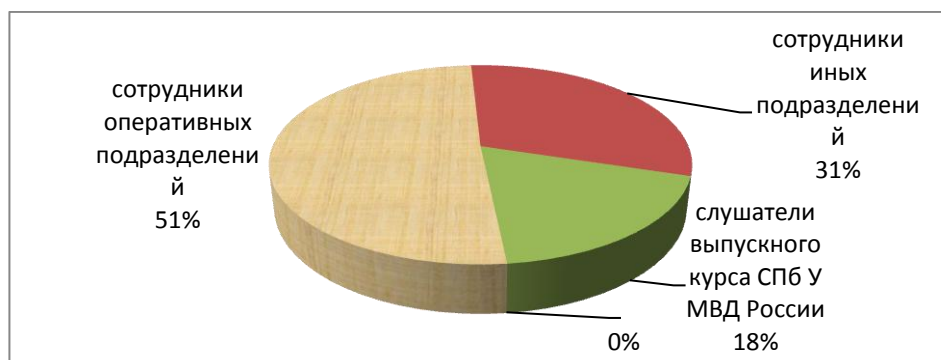
России по городу Твери; МВД по Республике Карелия; УМВД России по городу Петрозаводску; УМВД России по Архангельской области; СУ УМВД по Тюменской области, УМВД России по Владимирской области; СО МУ МВД России «Люберецкое», Управление на транспорте МВД России по Северо-Западному Федеральному Округу, УМВД России по Новгородской области.

Фактор № 3 условно называемый правосубъектный, включает в себя: правоспособность, дееспособность, деликта способность должностного лица.

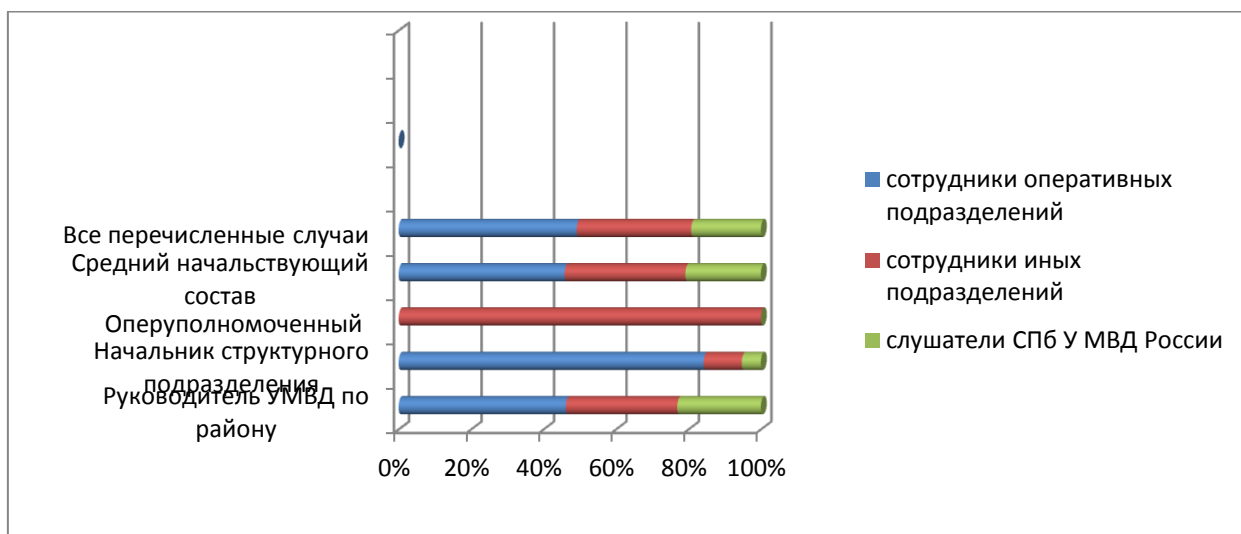
В качестве основного аспекта должностного лица, опрошенные сотрудники выделяли несколько доминирующих критериев, то есть с учетом Федерального закона называют правосубъектность, которая включает: 1) функции должностного лица; 2) полномочия должностного лица; 3) юридическая ответственность должностного лица.

Определяя основной критерий «должностного лица», почти 51 % опрошенных сотрудников оперативных подразделений не упомянули такой критерий, как правосубъектность. В качестве критерия функции считают 31 %. опрошенных сотрудники иных подразделений органов внутренних дел. Какие полномочия выполняет должностное лицо, опрошенные слушатели выпускных курсов Санкт-Петербургского университета МВД России считают 18%.

Мнение сотрудников органов внутренних дел о том, кто из оперативных сотрудников правосубъекты как должностное лицо, %



Доля должностных лиц в оперативных подразделениях, %



Сотрудники структурных подразделений считают, что 80 % начальников подразделения является должностным лицом, и наоборот 100% сотрудников иных подразделений считают, что оперуполномоченный сотрудник является должностным лицом.

Итак, неоднозначная позиция сотрудников структурных подразделений говорит о том, что коллизии в законодательстве воспринимаются сотрудниками двусмысленно.

Фактор № 4, условно называемый функциональным, включает в себя следующие функции; административно-хозяйственные; управленческие; нормотворческие; юрисдикционные; финансовые и иные.

Какие функции выполняет должностное лицо, осуществляющее оперативно-розыскную деятельность.

Анализ информации, полученной при анкетировании сотрудников данных категорий, говорит о том, что большая часть склоняется к ответу, что все перечисленные функции входят в состав функций должностного лица,

осуществляющего оперативно-розыскную деятельность. Но если же мы возьмем общую сумму ответов сотрудников, то мы увидим, что отвечающих на данный вопрос по конкретному виду функций намного больше, чем опрошенных ответивших, что все перечисленные функции входят в состав должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность.

Тем самым это дает нам понять, что существует разногласие в данном контексте и требует научного анализа.

Мнение сотрудников о функциях должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность

Функции	Сотрудники оперативных подразделений ОВД	Сотрудники иных подразделений ОВД	Слушатели и выпускного курса Санкт-Петербургского университета МВД России (факультета для оперативных служб)
Административно-хозяйственная	16	8	5

функция			
Распорядительная функция	9	2	0
Организационно-распорядительная функция	0	0	5
Организационная функция	43	14	10
Административно-хозяйственная функция	12	6	2
Нормотворческая функция	6	1	3
Административно-хозяйственная, организационно-распорядительная функция	5	0	0
Административно-хозяйственная, экономико-распорядительная, организационно-распорядительная функция	0	6	2
Организационно-распорядительная-нормотворческая функция	0	2	10

Административно-хозяйственная, нормотворческая функция	0	3	0
Экономико-распорядительная, организационно-распорядительная функция	0	14	0
Иное мнение	10	3	4
Все перечисленные варианты	55	42	28

Мнение сотрудников, участвовавших в социологическом опросе, разделилось, и большинство опрошенных ответили, что должностное лицо, осуществляющее оперативно-розыскную деятельность наделено «организационной функцией» - 43 %. А также большинство сотрудников считают, что должностное лицо, наделено всеми функциями – 55 %.

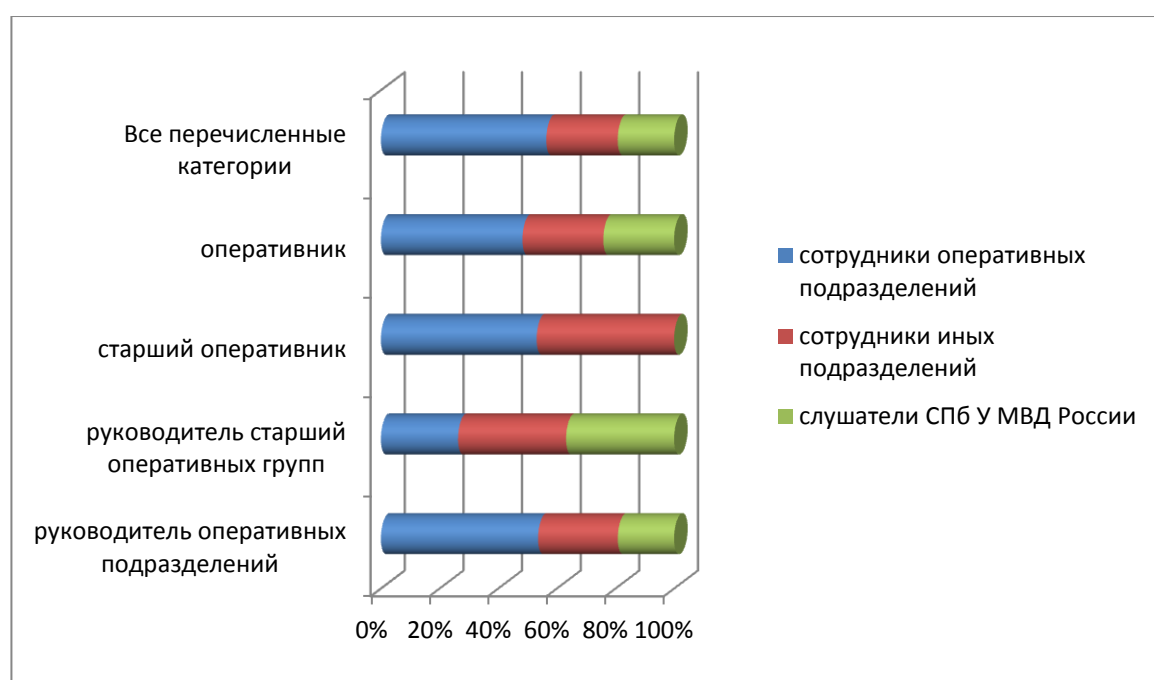
Итак, должностное лицо, осуществляющее оперативно-розыскную деятельность, по мнению опрошенных сотрудников, наделено «организационной функцией».

Фактор № 5, условно называемый компетенционный, включает в себя объём прав и обязанностей разного характера, материальные и процессуальные, простые и сложные, уполномочивающие и обязывающие, запрещающие и юрисдикционные, а также конклюдентные и иные.

Объём полномочий сотрудников оперативных подразделений формально разделим на несколько групп: 1) административно-хозяйственные полномочия: 2) экономические-распорядительные полномочия; 3)

организационно-распорядительные полномочия; 4) нормотворческие полномочия. Разделенные полномочия подверглись определенному социологическому исследованию в целях выявить какие субъекты исследования обладают определенной группой полномочий и в каких объемах.

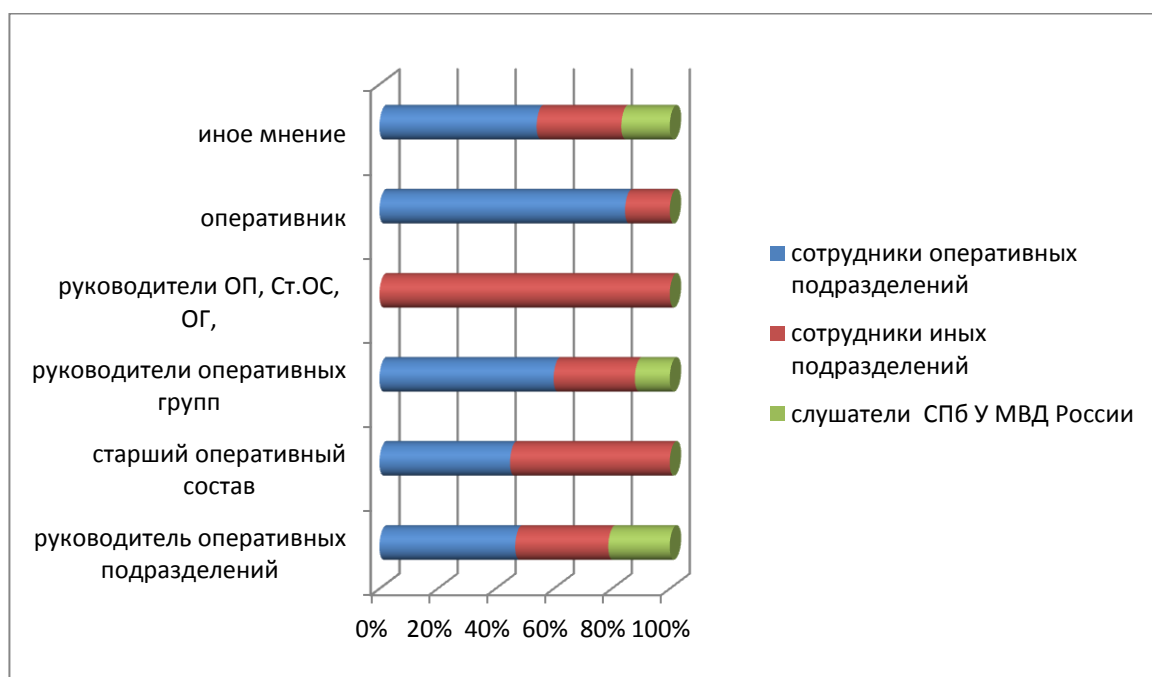
Объем административно-хозяйственных полномочий руководителя оперативных подразделений, руководителя и старшего оперативного состава, старшего оперативного состава, оперативника, %



Административно-хозяйственными полномочиями обладают руководители – 50%, старшие оперативники - 55 %, оперативники - 40 %. Сотрудники иных подразделений считают, что старшие оперативники наделены административно-хозяйственными полномочиями -50 %. Имеется и альтернативное мнение, что названными полномочиями обладают все категории сотрудников.

Объем экономическо-распорядительных полномочий: руководители оперативных подразделений; старший оперативный состав; руководители оперативных групп; руководители оперативных

подразделений, старший оперативный состав; руководители оперативных подразделений, старший оперативный состав, руководители оперативных групп; оперативник, %



Определенным объемом экономико-распределительными полномочиями обладают оперативники – 80 %. И наоборот у руководителей оперативных групп, старшие оперативные сотрудники не наделяются полномочиями экономико-распределительными. Руководитель оперативных подразделений, по мнению сотрудников, наделен названными полномочиями только на 40%.

Итак, если определить, что должностное лицо наделяется экономико-распределительными полномочиями, то должностным лицом является руководитель подразделения и оперативный работник.

Объем организационно-распорядительных полномочий:
руководителя оперативных подразделений, руководителя и старшего оперативного состава. руководителя оперативных групп;
оперативника, %



Сотрудники оперативных подразделений считают, что оперативник 100 % обладает организационно-распорядительными полномочиями. На второе место опрошенные определили руководителей и старший оперативный состав – 60 %. На третье место определены руководители структурных подразделений и руководители оперативных групп – 40 %.

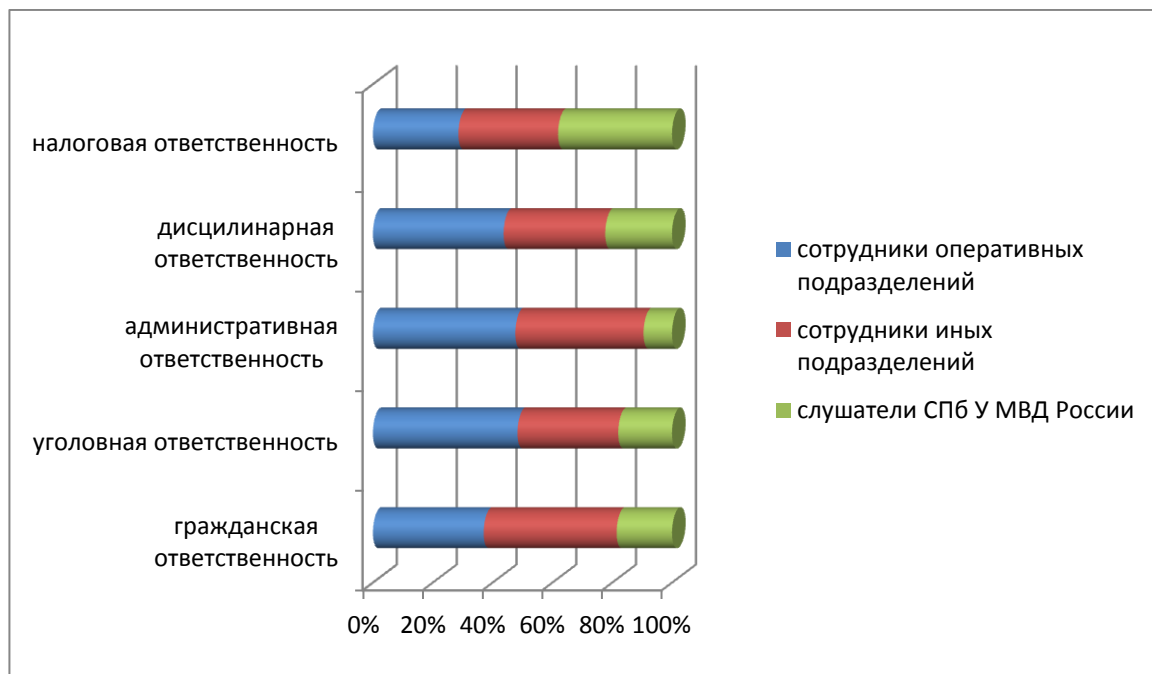
Объем нормотворческих полномочий: руководитель оперативных подразделений, руководитель и старший оперативный состав, руководитель оперативных групп; оперативник, %



Нормотворческими полномочиями обладают все категории сотрудников оперативных подразделений. Сбалансированными полномочиями обладают руководители оперативных подразделений, это отмечают все опрошенные сотрудники.

Итак, объём полномочий должностных лиц, исходя из полученной информации разный, но ее можно свести к определенному знаменателю, например, что все руководители структурных подразделений обладают в равной степени объёмом полномочий как должностное лицо.

Фактор № 6, условно называемый ответственный, включает в себя: гражданско-правовую, уголовно-правовую, административную, налоговую и дисциплинарную ответственность должностного лица.



Рассмотрев данные полученные в результате исследования, перечисленные виды ответственности, присущны должностным лицам осуществляющим оперативно-розыскную деятельность. Но в большей степени опрошенные сотрудники выделяют уголовную и административную ответственность, что касается других видов ответственности, сотрудники в меньшей степени выделяют их, возможно, это связано с тем, что опрошенные сотрудники в меньшей степени сталкивались с наступлениями данных видов ответственности в своей деятельности.

Таким образом, юридическая ответственность как самостоятельный институт в праве, который не только охраняет все виды правоотношений с участием должностных лиц, но и определяет отношение сотрудников полиции к качественному правоприменению функций и полномочий в органах внутренних дел.

1.2. Методология формирования определения должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел

Методология формирования понятия должностного лица осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел сформировалась в теории и практике правоприменения.

В теории права методологии рассматривается как учение о методах. В большом толковом словаре русского языка под редакцией Д.Н. Ушакова понятие методология рассматривается в следующих аспектах. Методология [от греческого *methodos*- метод и *logos* – учение]. Учение о научном методе или методах отдельных наук.¹ Следуя этимологии, новая российская энциклопедия трактует понятие методологии в широком и узком смысле слов: в узком смысле методология – совокупность процедур, приемов и методов науки, объединенных в единую конструктивную программу и служащих средствами для постижения и конструирования того или иного объекта научного знания: в широком смысле слова методология совокупность методов используемых в той или иной области деятельности для реализации определенных целей и задач изучаемого объекта².

Методы методологии в широком и узком смысле слова позволяют провести исследование по определению понятия должностного лица органа внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.

В исследовании использовалась научная и учебная литература, а также научные изыскания в оперативно-розыскной деятельности. Научные коллективы и индивидуальные исследователи выдвигают разные гипотезы по

¹ Большой толковый словарь русского языка: Ок. 679 60000 слов// Под ред. Д.Н. Ушакова.- М.: ООО «Издательство АСТ»: ООО «Издательство Астрель», 2004. С. 430.

² Новая российская энциклопедия :в 12 томах.// Под ред. В.И. Данилов-Данильян, А.Д. Некипелов. Том 2 - М.: Издательство «Энциклопедия», 2012. С 330.

понятию должностного лица вообще и, в частности, при осуществлении оперативно-розыскной деятельности в органах внутренних дел.

Проведем анализ «Теории оперативно-розыскной деятельности», а также «Теории административного права» в качестве выявления основных критериев определения «должностного лица» и на их основе возможно разработка новой методологии и критериев понятия должностного лица.

Взгляды авторов советского и российского периодов стали основой для развития теоретической концепции понятия должностного лица на современном уровне. Научной проблемой занимались следующие авторы, как: А.И. Елистратов, Н.С. Лазарев, Ц.А. Ямпольская, И.И. Евтихеев, А.А. Власов, С.С. Студеникина, Е.С. Слесарев, И.Ф. Панкратов, Д.Н. Бахрах, Л.Г. Усольцев, А.Н. Костюков, В.М. Манохин, В.Г. Чмутов, В.А. Юсупов, Л.Л. Попов, А.Н. Алехин, Ю.М. Козлов, С.П. Маврин, И.П. Плиев, А.П. Коренев, Ю.М. Старилов, А.В. Воронков и другие¹. Названные авторы в разных аспектах исследовали понятие должностного лица, предлагая научному сообществу собственные выводы для обсуждения в авторских монографиях, статьях, учебниках. В авторских монографиях исследователи утверждают, что термин «должностное лицо» до настоящего времени является объектом

¹ Елистратов А.И. Основы начала административного права. М., 1922. С. 19.; Евтихеев А.А., Власов А.А. Административное право СССР. М., 1946. С. 49—50.; Ямпольская Ц.А. О должностном лице в советском государственном аппарате // Вопросы советского административного права. М., 1948. С. 141.; Лазарев Н.С. Дисциплинарная и административная ответственность должностных лиц. Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1948. 273 с.; Студеникин С.С. Советская государственная служба: В кн. Вопросы советского административного права. М., 1949. С. 76—77.; Манохин В.М. Советская государственная служба. М., 1966. С. 123. Старилов Ю.Н. Государственная служба в Российской Федерации (Теоретико-правовое исследование). Автореф. дисс.... док.юрид. наук. Саратов, 1996. С. 28—29; Государственная служба в Российской Федерации (Сборник нормативных актов): Учебное пособие / Сост. Ю.Н. Старилов. Воронеж, 1995, Изд-во ВГУ. 320 с.; Воронков А.В. Проблемы теории административного права: сравнительно-правовое исследование. СПб., 2001. С. 160.

исследования и предметом многих дискуссий. Основой научной дискуссии являются признаки должностного лица. По мнению одних авторов — это функции, а по мнению других авторов — полномочия. Авторы предлагают различные признаки должностного лица для того, чтобы законодатель закрепил их в материальных и процессуальных нормах права.

Взгляды авторов советского периода стали основой для развития теоретической концепции понятия должностного лица на современном уровне. Данной научной проблемой занимались следующие авторы, как: А.И. Елистратов, Н.С. Лазарев, Ц.А. Ямпольская.

А.И. Елистратов, рассматривая понятие должностного лица и гражданина, называет их и чиновниками коронной администрации, и служащими по местному самоуправлению, и членами правления частных обществ.

А.И. Елистратов показал, что должностному лицу свойственны общественные функции, которые при данном публично правовом укладе почитаются необходимыми для общежития, т.е. являются общественными функциями. Под общественной функцией он понимает служебное время должностного лица, комплекс его публичных полномочий и скомбинированные средства их осуществления¹.

Научное исследование А.И. Елистратова послужило основой для использования функций в качестве критерия в системе классификации должностных лиц.

Ц.А. Ямпольская, исследуя должностное лицо в системе государственного аппарата, предложила следующее определение понятия должностного лица: «должностными лицами называются государственные служащие, которые действуют в соответствующих органах государственной власти — законодательной, исполнительной и судебной, — имеют право

¹ Елистратов А.И. Основы начала административного права. М., 1922. С. 19.

действовать от имени органов государственной власти»¹. Названное определение заслуживает внимания в связи с тем, что оно охватывает не только аппарат государственного управления, но и государственную власть, а также тех лиц, которые имеют право действовать от имени государства.

Н.С. Лазарев полагал, что должностное лицо в системе государственного аппарата, не только действует от имени государства и его органов, но за свои действия несет дисциплинарную и административную ответственность².

Названные авторы рассматривали должностное лицо в системе государственного аппарата, в основе которого они видели один критерий — это действие должностного лица от имени государственных органов и органов управления. Учитывая то, что должностное лицо органически связано с государственной службой, органом государственного управления, Советом Народных Комиссаров, министерством, оно выполняет функции и полномочия государственных органов и несет дисциплинарную и административную ответственность. На всех этапах развития теории оперативно-розыскной деятельности многие из авторов пытались разработать понятие должностного лица осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, но данное понятие так и не разработано и не закреплено на государственном уровне.

Научные исследователи теории оперативно-розыскной деятельности на основе выводов и предложений материального права разработали и предложили для дискуссии научному сообществу коллективные и индивидуальные гипотезы понятия должностного лица в оперативно-розыскной деятельности в органах внутренних дел. Авторы К. К. Горяинова,

¹ Ямпольская Ц.А. О должностном лице в советском государственном аппарате // Вопросы советского административного права. М., 1948. С. 141.

² Лазарев Н.С. Дисциплинарная и административная ответственность должностных лиц. Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1948. 273 с.

В. С. Овчинского, Г. К. Сенилова, Е.С. Дубоносов, А.Г. Маркушин и другие авторы.

Авторский коллектив «Теории оперативно-розыскной деятельности» К. К. Горяинова, В. С. Овчинского, Г. К. Сенилова рассматривают понятие должностного лица, осуществляющего оперативно розыскную деятельность с использованием субъектов оперативно-розыскной деятельности их права, и обязанности и компетенции межведомственное и международное сотрудничество¹.

Е.С. Дубоносов определяет понятие должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, так же через субъектов оперативно-розыскной деятельности, дает понятие и структуру самих органов осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, компетенции, права и обязанности лиц осуществляющих оперативно-розыскную деятельность а так же затрагивает правовой статус лиц, содействующих оперативным подразделениям.²

А.Г. Маркушин в учебнике «Оперативно-розыскная деятельность» рассматривает понятие должностного лица. осуществляющего оперативно розыскную деятельность через критерий всех субъектов оперативно-розыскной деятельности, органы осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, через социально правовую защиту должностных лиц, обязанности и права субъектов органов осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, а так же через содействие граждан, органам осуществляющим оперативно розыскную деятельность.³

¹ Горяинова, К.К., Овчинского В.С., Сенилова. Г.К., Теория оперативно-розыскной деятельности. М.,2016. С130-174.

² Дубоносов Е.С., Оперативно-розыскная деятельность базовый курс.М.2013. С142-187.

³ Маркушин А.Г., Оперативно-розыскная деятельность учебник и практикум.М.2016. С88-124.

Рассматривая научные мысли двух авторов С.А. Дениса, Т.О. Базиева о формировании понятия должностное лицо в Российской правовой системе, авторы изучили многие научные теории формирования понятия должное лицо, ученых-теоретиков, также изучили законодательную базу формирования данного понятия. Авторский коллектив рассматривает понятие должностного лица через призму науки уголовного права и формирует конкретное понятие именно для использования данного понятия в уголовном законодательстве, для определенных видов статей связанных с должностными преступлениями.

Авторы критикуют понятие «должностного лица» сформулированное в статье 285 УК РФ из отсутствия толкования основных признаков «представитель власти», «организационно-распорядительная», «административно-хозяйственные функции». Авторы считают что данное понятие должностного лица не может использоваться для других уголовно-правовых норм.

Ученые сформировали свое понятие должностного лица – понимается лицо, занимающее определенную должность в государственных органах (органах власти и управления, судебной власти, прокуратуры, правоохранительных органах, муниципальных образований, вооруженных силах, воинских формированиях), реализующих их полномочия на основе принципа законности, путем реализации служебных, организационно-распорядительных, административно-хозяйственных, государственно-властных функций в целях соблюдения прав и законных интересов граждан, общества и государства¹.

Данное понятие сформированное авторами весьма обширно и во многом раскрывает основные критерии формирования понятия

¹ Денисов С.А. Базиев Т.О. Должностное лицо в российском праве: проблемы и пути их решения.// «Теоретические и прикладные проблемы деятельности правоохранительных органов в современных условиях». Сборник трудов докторантов, адъюнктов и соискателей. Выпуск 13, часть 1 . СПб., 2000. С119-123,.С.390.

должностного лица, но оно разработано для уголовной отрасли права и заимствование его в оперативно-розыскной деятельности требует еще доработки, указания и раскрытия основных критериев разграничения должностного лица и специалиста осуществляющего оперативно розыскную деятельность.

Одними из известных ученых рассматривающих проблематику формирования понятия должностного лица осуществляющего оперативно-розыскную деятельность являются представитель омской школы теории оперативно-розыскной деятельности Важенин В.В., Лугович С.М. ученые в своей научной статье «Некоторые аспекты регулирования правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, по законодательству стран дальнего зарубежья» проводят правовой анализ нормативных актов Российской Федерации и стран дальнего зарубежья, для сравнения и выявления аспектов для формирования понятия должностного лица осуществляющего оперативно-розыскную деятельность.

Авторы приходят к выводу: «что в России и за рубежом отсутствует единый подход к правовому регулированию статуса оперативника. Законодательные акты, регламентирующие ОРД, как правило, содержат положения, определяющие основания и порядок ее осуществления, ОРМ, перечень оперативных подразделений, выступающих субъектами, их компетенцию.

Однако они не содержат нормы, устанавливающие правовой статус оперативника как непосредственного субъекта оперативно-розыскной деятельности. В связи с чем при определении его компетенции следует исходить из компетенции того подразделения, где он проходит службу»¹.

¹ Важенин В.В., Лугович С.М. «Некоторые аспекты регулирования правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность по законодательству стран дальнего зарубежья»././ Международный научно-практический журнал « Общество и право» Краснодарский университет МВД России. № 4 (50). Краснодар. 2014. С216-221., С239.

Рассмотрев авторское мнение и проанализировав законодательство России, хочется сделать вывод, что разработка и решение проблематики по формированию понятия должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность актуальна и требует более детального решения.

И. В. Куртяк, В. И. Кычков изучали правоохранительные органы и пришли к следующему выводу.

И. В. Куртяк в диссертации выработал критерии должностного лица. Это — лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию занимает должность и осуществляет функции представителя власти, либо выполняет организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах внутренних дел и несет юридическую ответственность¹.

В. И. Кычков в правовом статусе должностного лица таможенных органов определил следующие элементы: должность, функции, права, обязанности, гарантии, полномочия и ответственность².

Анализ теоретических основ должностного лица позволяет сделать классификацию, используя критерии, выработанные научным сообществом. Первый критерий — это должность. Использование должности как критерия можно выделить руководителя. Ю.А. Тихомиров определил руководителя как лицо, которое управляет коллективом в целом, официально представляет организацию вовне³.

Содержание задач, функций, обязанностей и прав руководителя в совокупности определяют деятельность конкретных должностных лиц. Поэтому должность руководителя представляет часть полномочий органа внутренних дел. Итак, руководитель это разновидность должностных лиц,

¹ Куртяк И.В. Правовой статус должностного лица в системе органов внутренних дел. Автореф...канд. юрид. наук. СПб., 1998. С. 7.

² Кычков В.И. Правовой статус должностного лица в системе государственной службы в таможенных органах. Автореф...канд. юрид. наук. СПб., 2001. С. 8.

³ Тихомиров Ю.А. Курс административного права и процесса. М., 1998. С. 322.

они имеют одинаковый правовой статус, но и могут отличаться друг от друга объемом полномочий.

Многие научные авторы в перечисленных выше работах разработали и сформировали только основные части формирования основного понятия должностного лица органа внутренних дел, осуществляющего оперативно розыскную или иную другую деятельность, связанную с прохождением службы в органах внутренних дел. Данные предпосылки подталкивают научное сообщество на формирование конкретного обособленного понятия должностного лица, органа внутренних дел которое станет основным шаблоном для использования понятия должностное лицо для оперативно-розыскной и другой науки.

Рассматривая научные статьи, которые изучают понятие формирования должностного лица осуществляющего оперативно-розыскную или другую деятельность, связанную с осуществлением функций органа внутренних дел, можно сделать вывод, что авторы в них раскрывают свои основные идеи и мысли.

И.В. Куртяк . в своей статье «Развитие понятия «должностное лицо органов внутренних дел» в советском и российском праве» опубликованной в журнале «Вестник Санкт-Петербургского университета МВД», рассматривает периоды развития и формирования понятия должностного лица органа внутренних дел, проводит анализ законодательства советского периода и России по формированию понятия «должностное лицо в органах внутренних дел». Так же автор рассматривает основные функции и полномочия должностного лица органа внутренних дел которые и входят основной критерий формирования понятия должностного лица.¹

¹ Куртяк И.В. Развитие понятия «Должностное лицо органов внутренних дел» в советском и российском праве. // Научно-теоретический журнал «Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. № 1(13). СПб., 2002.С 36-41,. С135.

В разработке понятия должностного лица принимали и принимают участие коллективы авторов — исследователей, цель которых представить законодателю оптимальный вариант понятия «должностное лицо» для дальнейшего использования его в нормотворческих отношениях в целях разграничения функций и полномочий в деятельности должностных лиц. Сформулированная научным сообществом концепция «должностное лицо» в советский период и до настоящего времени подвергается исследованию и научной критике.

В теории оперативно-розыскной деятельности в настоящее время принято классифицировать должностных лиц с точки зрения выполняемой ими функции, и полномочий в данной деятельности. На таком основании выделяются следующие группы лиц: осуществляющие оперативно-розыскную деятельность в полном объеме, оказывающие содействие в той или иной форме и уполномоченные контролировать ее проведение.

К кругу лиц первой группы традиционно относят кадровых гласных оперативников. Именно они, безусловно, занимают центральное место в системе должностных лиц осуществляющих оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел. В процессе своей деятельности они регулярно взаимодействуют не только с остальными группами должностных лиц, но и с обычными гражданами, добровольно оказывающими содействие на гласной и негласной основе.

Ко второй группе субъектов относятся: штатные негласные сотрудники оперативно-технических и оперативно-поисковых подразделений государственных оперативно-розыскных органов, следователи, органы дознания, внештатные оперативники, операторы связи.

Несмотря на то, что сотрудники вышеупомянутых технических и поисковых подразделений обладают полномочиями на самостоятельное проведение отдельных оперативно-розыскных мероприятий, самой главной и основной их задачей является, прежде всего, содействие и обеспечение наиболее эффективной деятельности гласных оперативников. Основная часть

деятельности указанных лиц регулируется закрытой для общего доступа нормативно-правовой базой.

В соответствии с действующим федеральным законодательством, на следователей возложены полномочия по производству предварительного следствия¹.

Что касается оперативно-розыскной деятельности, здесь следователь уполномочен давать поручения оперативно-розыскным подразделениям, что само по себе уже может выступить юридическим основанием к проведению оперативно-розыскного мероприятия. Следует оговориться, что обязательным условием к поручению является его относимость к уголовному делу, находящемуся в ведении данного следователя. Помимо этого, следователь может принимать участие или осуществлять руководство оперативно-следственной группой, а также давать уголовно-правовую оценку поступающей к нему оперативной информации.

На сотрудников органов дознания уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации возлагает полномочия по производству дознания². Помимо этого, они обязаны принимать оперативно-розыскные меры для выявления преступлений и лиц совершивших их³.

В приведенных ниже ситуациях, когда преступление совершено в местах ограниченного доступа людей, к дознавателям могут быть приравнены иные должностные лица: начальник зимовки – если данный момент транспортные связи с зимовкой отсутствуют; командир воинской части, начальник органа военной полиции или военного учреждения, гарнизона – если преступление совершено в расположении указанных подразделений; капитан морского судна – если судно находится в дальнем

¹ "Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 19.02.2018): Ч. 2, Ст. 151.

² См. Там же - Ч. 3, Ст. 151.

³ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 « 174-ФЗ (ред. от 19.02.2018): - Ч. 4, Ст. 157.

плавании; начальник подразделения уголовно-исполнительной системы – в случае совершения преступления в расположении данного подразделения.

Внештатными оперативными сотрудниками являются те граждане, которые, хотя и не числятся в кадрах государственного оперативно-розыскного органа, но по своим личностным убеждениям, развитому гражданскому самосознанию, способностям и возможностям добровольно содействуют кадровым оперативникам в решении задач оперативно-розыскной деятельности. При заключении сотрудничества они наделяются правами и обязанностями. Одной из особенностей является их полная и прямая подчиненность оперативным сотрудникам. Участие внештатных оперативных сотрудников в оперативно-розыскной деятельности во многом способствует реализации принципа конспирации. В качестве примера использования внештатных оперативных сотрудников выступает их привлечение к обеспечению контроля пересечения Государственной границы РФ и пресечения преступлений, связанных с ее незаконным пересечением¹.

Оператором связи является юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги связи на основании соответствующей лицензии².

На операторов связи законодательством возложена обязанность по содействию органам-субъектам оперативно-розыскной деятельности в части предоставления им имеющейся необходимой информации об абонентах, а также приостановления или возобновления предоставления услуг определенным лицам при наличии мотивированного решения руководителя органа³.

¹ Постановление Правительства РФ от 15.04.1995 № 339 «О Порядке привлечения граждан к защите Государственной границы Российской Федерации»(ред. от 05.12.2008):

² Федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ "О связи" (ред. от 05.12.2017):П. 12, Ст. 2.

³ См. Там же - Ст. 64.

Рассмотрим должностных лиц группы контроля над проведением оперативно-розыскной деятельности в соответствии с их полномочиями. Надзором за соблюдением оперативно-розыскной деятельности органами занимается Генеральный прокурор РФ и прокуроры, уполномоченные им. Полномочия по внешнему контролю и контролю внутри отдельного органа отводятся соответственно сотрудникам инспектирующих подразделений и руководителю данного органа.

Объем и характер государственно-служебных полномочий должностных лиц не одинаков, следует отметить, что наличие многочисленных суждений о понятии должностного лица в Российской Федерации является как положительным фактором, так и недостатком.

Положительный фактор выражен в различных суждениях и высказываниях о понятии должностного лица и таким образом позволяет формировать общую концепцию должностного лица, которая не в полной мере истребована законодателем.

Отрицательным моментом в понятии должностного лица является то, что в правоприменительной практике органа государственного управления происходит путаница по вопросу кого считать должностными лицами при применении к лицу норм юридической ответственности.

Таким образом, проанализировав большое количество научной литературы и мнения авторов, которые разрабатывали гипотезы понятия должностного лица, выдвигаем индивидуальную гипотезу понятия должностного лица, осуществляющего оперативно розыскную деятельность.

Во-первых, это лицо, наделенное государственно-властными полномочиями в области оперативно-розыскной деятельности, полномочия могут быть как гласными, так и не гласными;

Во-вторых, это лицо, наделяется функциями распорядительно-финансовой, хозяйственно-административной и надзорно-контрольной функцией в оперативных подразделениях органов внутренних дел;

В-третьих, это лица, занимающие должность в оперативных подразделениях органов внутренних дел осуществляющее оперативно-розыскную деятельность в полном объеме.

На основании названных критериев сформулируем понятие должностного лица, осуществляющего оперативно розыскную деятельность в органах внутренних дел.

Должностное лицо, осуществляющее оперативно розыскную деятельность в органах внутренних дел – это лицо являющееся представителем власти наделенное в законном порядке полномочиями связанными с распорядительно-финансовой, хозяйственно-административной, и надзорно-контрольной функцией, занимающее установленную нормативно правовыми актами должность в оперативных подразделения и осуществляющее оперативно-розыскную деятельность в полном объеме.

Глава II. Исследование законодательства, регулирующего правовой статус должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.

2.1. Законодательство, регулирующее правовой статус должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.

Законодательство определяется в юридической литературе как внешняя форма выражения объективного права. Объективное право – это совокупность правовых актов, в которых закреплены нормы права, определяющие правовой статус должностного лица органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность.

Законодательство как внешняя форма выражения права - это деятельность правотворческих и нормотворческих органов. Деятельность правотворческих органов направленная на создание норм права. И придание норме права правовой формы в виде декретов, законов, указов, постановлений, приказов, инструкций, которые определяют правовой статус должностного лица органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность. Следовательно, в юридической науке существуют разные аспекты понимания законодательства о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность. Наиболее устоявшаяся юридическая терминология закреплена в словаре или в энциклопедии и считается, что законодательство это: «как общность и совокупность постановлений и законов»¹, «совокупность всех правовых норм, действующих в государстве»², или «совокупность законов»³. Следуя

¹ Даль В. Толковый словарь. М.: Терра - книжный клуб, 1998. Т. 1. С. 1470.

² Большой энциклопедический словарь / Под ред. А.М. Прохорова. Указ.соч. С. 409.

³ Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: Русский язык, 1985. С. 179.

юридической терминологии можно предположить, что законодательство весьма сложная юридическая категория и состоит из множества правовых форм, которые составляют определенную систему, то есть систему законодательства о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность. Используя юридическую категорию «законодательство» для определения должностного лица органов внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность это форма развития и упорядочения правовой системы оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации.

В современном государстве подсистемой законодательства о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, следует понимать совокупность правовых актов различной юридической силы, которые исходят из стоящих перед органами внутренних дел задач, обладают согласованностью и юридическим единством¹. Названа позиция авторов на вопрос «законодательства» отражает систему законодательства. И теоретическую позицию авторов можно использовать за основу для построения системы законодательства о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность.

Система законодательства о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную как совокупность правовых актов, связана с систематизацией и классификацией правовых актов в целях обеспечения его доступности и удобства для сотрудников органов внутренних дел, надзорных и контролирующих государственных органов.

Систематизация законодательства о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность это упорядочение действующих правовых актов в единую согласованную

¹ Корельский В.М., Перевалов В.Д. Теория государства и права. М.: Издательская группа ИНФРА-М-НОРМА, 1997. С. 318; Муханов Р.Т. Теория государства и права. М., 2001. С. 328.

систему права. Единая система права позволяет правоприменителю действовать в рамках системы права, исполнять задачи, функции и полномочия не нарушая основные принципы Конституции Российской Федерации. В системе права формируется единый предмет, метод правопонимания.

Поэтому законодательство о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, рассматривается в широком и узком смысле слова.

Законодательство о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, в широком смысле понимается как внешняя форма объективного права, включающая в себя совокупность всех правовых актов, действующих в отношении должностных лиц.

Широкое понимание законодательства - это то, что гораздо более жизненно и что действительно работает на практику органов внутренних дел. Отечественный опыт свидетельствует о том, что развитие системы законодательства о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность идет по пути его дальнейшей специализации, то есть приобретает не только предметный, но и более обособленный характер.

Нельзя не согласиться с точкой зрения С. Л.Зивса, справедливо считающего, что «любой ведомственный акт без каких-либо уточнений и оговорок к законодательству отнести нельзя»¹. Действительно в правовых актах, регулирующих оперативно-розыскную деятельность множественно уточнений, изменений и дополнений. Это необходимо, так как меняются объективные и субъективные условия оперативно-розыскной деятельности органов внутренних дел. А система законодательства позволяет относить ведомственный правовой акт к законодательству.

¹ Зивс С.Л. Источники права. М.: Наука, 1981. С. 31.

о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную Система законодательства, ее содержание, в конечном счете, отражает сущность развития государства и тех задач, которые решаются на историческом этапе развития органов внутренних дел. Формирование законодательства о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, позволивших достичь определенных результатов в степени систематизации, является то, что оно создается на базе ранее принятых исторических концепций. Исторические концепции законодательства были приняты и действовали продолжительное время. И первая историческая концепция законодательства была сформулирована и принята на основе закона ««Об организации сыскной части». С этого периода и началась эпоха формирования системы законодательства о должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность.

На основании исторической концепции приняты законы и правовые акты, которые формулируют этапы законодательства деятельность. Система законодательства берет начало с принятием закона «Об организации сыскной части»; с принятием Уголовно-Процессуального Кодекса Р.С.Ф.С.Р; с принятием закона СССР от 25.12.1958 (ред. от 28.11.1989) «Об утверждении Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик»; с принятием федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ (ред. от 06.07.2016) «Об оперативно-розыскной деятельности»; с разработкой проекта кодекса «Об оперативно-розыскной деятельности». В основе законодательства лежит правовой акт, оформляющий решение законотворческого органа.

Однако в юридической литературе имеется иное мнение. Так, Т. И. Железняк исследуя законодательство оперативно-розыскной деятельности в научном изыскании делает ряд выводов, что законодательство оперативно-розыскной деятельности можно подразделить на три группы:

- 1) законодательные акты, посредственно регулирующие оперативно-розыскную деятельность;

2) законодательные акты, регулирующие иные формы деятельности, но имеющие в своем содержании нормы права, прямо относящиеся к оперативно-розыскной деятельности;

3) законодательные акты, не имеющие норм, прямо регулирующих оперативно-розыскную деятельность, но опосредованно влияющие на ее осуществление¹.

Представленная авторская классификация законодательных актов регулирующих оперативно-розыскную деятельность заслуживает внимания и ее можно использовать для формирования системы законодательства. Но любая классификация законодательства не является идеальной, она имеет положительные и отрицательные стороны. Положительно то, что автор разделил законодательство на группы, а положительно то, что автор на основании классификации делает индивидуальные выводы.

К. В. Сурков исследуя оперативно-розыскное законодательство России, разработал инструментарий «контекст-анализ» содержания Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности». Результаты этого анализа представлены в обобщенном виде, имеют форму модельного оперативно-процессуального кодекса².

Автор работы обосновывает необходимость систематизации, кодификации, законодательства, издание федеральных законов, регулирующих отдельные аспекты правового статуса органов и их

¹ Железняк, Татьяна Ивановна «Проблемы законодательного регулирования оперативно-розыскной деятельности» // Дисс. соискание к.ю.н.12.00.09 (Уголовный процесс; криминалистика и судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность), Иркутск., 2007 г. с.167.

² Сурков К. В. «Оперативно-розыскное законодательство России: пути совершенствования и развития»// Дисс. соискание д. ю. н. 12.00.09 (Уголовный процесс; криминалистика и судебная экспертиза; оперативно-закорозыскная деятельность), М., 1999 г. с.432.

должностных лиц. Юридическая сила правового акта определяется, в какую форму он облечен – прежде все в закон или в иной правовой акт.

Итак, система законодательства о должностных лицах в органах внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, представляет собой иерархию норм права. Иерархия норм права внутренне согласована, логична и достигается внутренняя согласованность путем систематизации. В основе любой системы, а законодательство – это система, состоит из конституционных норм права, которые детализированы федеральными законами. В. Д Зоркин писал, что «нестабильность законодательства, что неизбежно ведет к нарушению его системности и подрывает ключевой принцип правовой определенности»¹.

Нестабильность норм права федерального законодательства, если они не регулируют правоотношения в области оперативно-розыскной деятельности органов внутренних дел, ведет к нарушениям основных принципов права. Поэтому систематизация законодательства специалистами в области оперативно-розыскной деятельности рассматривается как один из основных факторов развития: сыскной полиции; милиции; российской полиции. На каждом этапе становления и развития оперативно-розыскной деятельности в органах внутренних дел, вопрос: о законодательстве, должностных лицах органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, являлся актуальным. И каждый аспект исследования законодательства вносил новые направление на его совершенствование. В настоящее время в области оперативно-розыскной деятельности органов внутренних дел образовался массив норм права законов, инструкций, кодекса, основ законодательства, федерального закона, проекта кодекса, которые необходимо провести в единую систему. Этой

¹ Зоркин В.Д. Конституция живет в законах. Резервы повышения качества российского законодательства // Журнал конституционного правосудия. 2015. № 3. С. 1 - 5.

системой может стать систематизированное законодательство в форме кодекса.

Но массив законодательных актов о должностных лицах, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел таков, что необходимо разделить его на пять этапов. Разделив все этапы развития и становления законодательства на пять этапов можно исследовать каждый из этапов в историческом аспекте и затем выявить главный критерий систематизации законодательства в единый правовой акт «Оперативно-розыскной Кодекс Российской Федерации»

Первый этап законодательства – это принятие закона «Об организации сыскной части»¹; второй этап законодательства – принятие Постановления ВЦИК от 15.02.1923 «Об утверждении Уголовно-Процессуального Кодекса Р.С.Ф.С.Р.»²; третий этап законодательства – это принятие закона СССР от 25.12.1958 (ред. от 28.11.1989) «Об утверждении Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик»³; четвертый этап законодательства – это принятие федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ (ред. от 06.07.2016) «Об оперативно-розыскной деятельности»⁴. пятый этап законодательства – это гармонизация законодательства и разработка проекта кодекса «Оперативно-розыскной Кодекс Российской Федерации»⁵.

Первым законодательным актом, формирующим нормативную правовую базу о должностных лицах сыскной полиции, представлен:

¹ ПСЗ. Собр.3-у.Т.ХХVIII.ОТД.1.1911.№ 30672.

² СУ РСФСР, 1923, № 7, ст. 106.

³ Ведомости ВС СССР", 1959, № 1, ст. 15

⁴ Собрание законодательства РФ, 14.08.1995, № 33, ст. 3349.

⁵ Проект Федерального закона № 831609-6 «Оперативно-розыскной Кодекс Российской Федерации» (ред., внесенная в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 06.07.2015) // Текст документа приведен в соответствии с публикацией на сайте <http://asozd.duma.gov.ru> по состоянию на 06.07.2015; Зажицкий В.И. О проекте Оперативно-розыскного кодекса Российской Федерации // Российская юстиция, 2016, № 3, С.51-55.

«полным собранием законов Российской империи»; «Сводом законов Российской Империи»; «Собранием узаконений и распоряжений Правительства Российской Империи»; «Свод законов об обязанностях полиции»; «Права и обязанности урядников, приставов, чинов городской и уездной полиции».

Своды законов дополняют подзаконные акты и ведомственные инструкции, разработанные Департаментом полиции и изданы как «Справочная книжка для полицейских урядников»; «Инструкция чинам полиции при производстве дознания» и «Инструкция чинам сыскной полиции»¹.

Особый интерес представляет Закон от 6 июня 1908 года «Об организации сыскной части», который действовал до марта 1917 года. На основании названного закона 9 августа 1910 года принята «Инструкция чинам сыскной полиции».

Нормы права закона и инструкции более подробно регламентировали порядок деятельности сыскной полиции, гласные и негласные расследования, а также систематический надзор за преступлениями. Закреплены чины сыскной полиции – это «Вахмистр», «Городовой», «Околоточный», «Пожарный унтер-офицер», «Начальник сыскной полиции». Названные чины сыскной полиции были наделены полномочиями гласными и негласными методами в области надзора за преступлениями.

Закон и инструкция содержали уполномочивающие, обязывающие нормы права. А также инструкция содержала нормы права, которые определяли, что начальник сыскной полиции С-Петербургский. Московский, Варшавский подчиняются: первых два – Градоначальникам, а последний – обер полицмейстеру.

¹ Калашникова, Светлана Ивановна История уголовного сыска в России в конце XIX - нач. XX вв. :на материалах Забайкальской области \ \ Дисс. соискание к.и.н.07.00.02 Отечественная история, Улан-Удэ., 2007 г. с.154.

Инструкция закрепила устройство сыскных отделений, права и обязанности чинов сыскных отделений¹.

В инструкции были закреплены и ряд функций, такие как кадровые функции, организационные, информационные и другие. Как отмечено в научной литературе инструкция носила как положительные, так и отрицательные стороны.

Положительные моменты состоят в том, что сыскные отделения организовывались к своему городу. Недостатки, во-первых, нормы права были туманными, неточными, размытыми и начальники сыскных отделений толковали нормы права в зависимости от их благоустройства. В этих целях начальники сыскной полиции проводили занятия и учили подчиненных приказов и инструкций². В 1903 году при Департаменте сыскной полиции были организованы курсы по изучению норм права, где лекции читали опытные сыщики В. И. Лебедев, издавший курс лекций отдельной книгой³.

В целом сыск времен «царской России» сложился со своими задачами, методами и средствами розыскной деятельности с одной стороны и как государственная правоохранительная структура в системе Министерства внутренних дел с другой стороны. В этот период времени были заложены прочные основы для правового статуса должностных лиц сыскных дел, разработаны, освоены и реализованы различные формы и методы уголовного сыска.

Второй этап развития законодательства о должностных лицах, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, берет свое начало с принятия постановления ВЦИК. Постановление

¹ Полиция России. М.:Полиграфиздат: СПб,2010.

² Шутова М.В. Организационно-правовое становление и развитие службы уголовного розыска России в XI-XX вв. (историко-правовое исследование). Автореферат на соискание к.ю.н. 12.00.01 Росто-на-Дону.2005, С.17.

³ Лебедев В.И. Искусство раскрытия преступлений / В.И. Лебедев, СПб., 1909 г.

ВЦИК от 15.02.1923 «Об утверждении Уголовно-Процессуального Кодекса Р.С.Ф.С.Р».

В п 1. ст.97 УПК Р.С.Ф.С.Р ВЦИК закрепил нормы права, что органами дознания являются органы милиции. Нормы права УПК РСФСР содержали бланкетную норму, которая соотносилась с инструкцией НКВД 1918 года¹.

Инструкция НКВД 1918 года содержала нормы права: о составе Советской Рабоче-Крестьянской Милиции; о порядке определения и увольнения должностных лиц Губернской, Уездной и Городской Советской Рабоче-Крестьянской Милиции; о временном замещении должностей; о предметах ведения Советской Милиции; о порядке подчинения и сношения должностных лиц Советской Милиции; об отчетности и ответственности должностных лиц Милиции. То есть нормы права Инструкции 1918 году определили термин «должностное лицо», широкого толкования ему не дали. Должностные лица Советской Милиции в соответствии с Инструкцией были наделены процессуальными и материальными нормами права.

Процессуальное законодательство УПК РСФСР наделяло их такими полномочиями как проведение дознания по преступлениям и проступкам, а также функцией производства неотложных следственных действий, но их перечень был ограничен осмотром, обыском и освидетельствованием. Материальные нормы Инструкции определяли ответственность должностных лиц за отчетность и иные действия².

В 1926 году Постановлением ВЦИК от 19.11.1926 г. «Об утверждении Положения о Судеустройстве Р.С.Ф.С.Р.»³. На основании названного

¹ Постановление НКВД РСФСР, Наркомюста РСФСР от 13.10.1918 «Об организации Советской Рабоче-Крестьянской Милиции (Инструкция)» // СУ РСФСР, 1918, № 75, ст. 813.

² Коротков А. П. Закономерности исторического развития и современные проблемы модернизации форм предварительного расследования // Российский следователь. 2010. № 15. С. 27 - 29.

³ СУ РСФСР, 1926, № 85, ст. 624.

постановления за должностными лицами милиции осуществлялся прокурорский надзор.

В основном нормативная база, регулировавшая оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел была закрыта. Но, научные статьи появлялись. Например, И. Н. Якимов¹, автор научной статьи анализировал нормы права розыскной работы советского уголовного розыска и впервые говорил о научном подходе к анализу и совершенствовании норм права и теории оперативного искусства. Его труды стали основой для развития теории оперативно искусства и в том числе современной учебной дисциплины оперативно-розыскной деятельности.

В 1930 году Цетророзыск С. М. Потапов опубликовал ряд научных статей, которые анализировали правовую основу совершенствование законодательства о должностных лицах². Автор научных статей анализировал нормы права, которые носили бланкетный характер, но автор предлагал авторские решения для совершенствования законодательства.

Третий этап развития и становления законодательства о должностных лицах, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, начался с принятием Закона СССР от 25.12.1958 (ред. от 28.11.1989) «Об утверждении Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик».

В ст. 29 Закона СССР впервые закреплён юридический термин «оперативно-розыскные меры». Но на законодательном уровне не было

¹ Якимов И.Н. Современное розыскное искусство / Административный вестник НКВД РСФСР, 1925, № 6, с. 5-8.

² Дубоносов Е.С. Оперативно-розыскная деятельность. Учебник для Вузов. 3-е изд. Москва. Юрайт.2013 с.17.

раскрыто понятие оперативно-розыскных мер, и по прежнему их применение регламентировалось закрытыми правовыми актами¹.

Анализ открытых правовых актов позволяет выделить субъектов оперативно-розыскной деятельности. Субъектами оперативно-розыскных мер, по закону СССР, являлись сотрудники милиции, уполномоченные на то законом учреждения и организации, а также командиры воинских частей, соединений и начальники военных учреждений.

То есть, законодатель определил должностных лиц, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность не только сотрудников милиции, но и начальников, командиров воинских частей. Широкий круг развития видов должностных лиц оправдан экономическими, политическими, историческими условиями и периодом развития и становления законодательства о должностных лицах, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность в милиции.

На этой основе и началась научная работа по совершенствованию законодательства о должностных лицах, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.

Научная работа по совершенствованию законодательства началась в коллективах исследовавших криминалистику, уголовный процесс и другие юридические науки. Теоретические проблемы законодательства о должностных лицах, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, исследовали А.Н. Васильева², Р.С. Белкин³, А.И. Винберг, и другие.

¹ Шахматов А. В. Агентурная работа в оперативно-розыскной деятельности (теоретико-правовое исследование российского опыта). Автореф. на соиск. д.ю.н. 12.00.09. Санкт-Петербург., 2005, С.21-22.

² Васильева А.Н. Криминалистика. М., 1963.С.275.

³ Белкин Р.С. Криминалистика и новые новые области знаний // Труды Омской ВШ МВД СССР. Омск.1973. Вып. 16. с.3-13.

А.Н. Васильева, исследуя отдельные сферы оперативно-розыскной деятельности связывает ее с уголовно-процессуальной деятельностью органов дознания и криминалистикой, автор выделяет на законодательном уровне новую дисциплину. Научная позиция А.Н. Васильевой состоит в том, что автор определяет: а) оперативная деятельность основана на законе, но протекает в процессуальной форме; б) закон требует четкого распределения прав и обязанностей следователя и оперативного работника, которые в разной степени отвечают за раскрытия преступления, идут к общей цели, разными формами и методами.

Р.С. Белкин рассматривал законодательство об оперативно-розыскной деятельности в составе криминалистики, а затем автор выделил законодательство в самостоятельную отрасль. Авторская позиция состоит в том, что необходимо создавать те нормы права, которые бы регулировали правоотношения с участием оперативных работников и специалистов в области криминалистики.

Итак, научная и правоприменительная практика законодательства стала основой для разработки и принятия федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности».

С принятием федерального закона **начинается четвертый этап** развития законодательства о должностных лицах, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.

В 1995 году принят федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности»¹. Федеральный закон концептуально изменил правовые условия деятельности должностных лиц оперативных подразделений милиции, которые ранее регламентировались на ведомственном уровне закрытыми правовыми актами².

¹ Собрание законодательства РФ, 14.08.1995, № 33, ст. 3349.

² Румянцев Н. В. Обеспечение прав и свобод граждан в процессе оперативно-розыскной профилактики преступлений // Уголовно-исполнительная система: право, экономика, управление. 2018. № 3. С. 28 - 30.

Федеральный закон закрепил задачи, принципы, правовое регулирование, полномочия оперативных подразделений, юридическую терминологию «должностное лицо» и титульное понятие оперативно-розыскная деятельность. А также правоотношения должностных лиц органов внутренних дел, осуществляющих оперативно розыскную деятельность с иными субъектами права. Однако, федеральный закон содержит большое количество норм права, которые можно классифицировать по критериям бланкетной нормы, регулятивной нормы, уполномочивающей нормы. Правовой механизм их реализации основан на правовых актах Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, МВД России. Многие правовые акты носят закрытый характер и тем самым реализуют правовую концепцию федерального закона.

Вместе с тем, нормы права федерального закона «о должностном лице» по своему содержанию являются нормы дефиниции, нормы бланкетными, а другая часть нормы регулятивная и уполномочивающая норма.

Нормы дефиниции федерального закона «о должностном лице» представляется вполне логично. Федеральный закон закрепил только одну юридическую дефиницию – «оперативно-розыскная деятельность».

Правовая дефиниция федерального закона указывают на то, что основные задачи, принципы, признаки обеспечивают единство правового регулирования оперативно-розыскной деятельности. Дефинитивные нормы права предусмотрены во многих федеральных законах и ни у кого не вызывает сомнений¹. Следовательно, отказываться от разработки определения «должностное лицо», нет никаких оснований. А наоборот, разработка определения «должностное лицо», его критериев, способствует

¹ Давыдова М.Л., Лучихина И.Ф. Декларации, дефиниции и принципы современных российских кодексов: регулятивная роль и техника закрепления / Кодификация законодательства: теория, практика, техника. Нижний Новгород, 2009. С. 349.

предпосылкам укрепления конституционного принципа законности оперативно-розыскной деятельности.

Бланкетная норма права федерального закона содержит признаки о должностном лице. Но сами признаки в федеральном законе не закреплены и в свою очередь правоприменитель при определении должностного лица обращается к иным правовым актам, судебной практике, которые толкуют бланкетную норму права федерального закона не однозначно. Неоднозначное толкование бланкетной нормы права о должностном лице неоднократно становилось предметом рассмотрения в Конституционном Суде Российской Федерации.

Обратимся к федеральному закону, абз.1, 8, 12, ст. 5; «Органы (должностные лица), осуществляющие оперативно-розыскную деятельность,...» 8, ст. 5 «Органам (должностным лицам), осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, запрещается:..», 12, ст. 5 «При нарушении органом (должностным лицом), осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, прав и законных интересов физических и юридических лиц вышестоящий орган, прокурор либо судья....».

Абз. 5. ст.6 «Должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, решают ее задачи посредством личного участия в организации и проведении оперативно-розыскных мероприятий,...».

Бланкетные нормы права федерального закона, как и другие нормы права, заключаются в раскрытии и разъяснении в них правовых предписаний о должностном лице, что обеспечит правильное их применение. Основным способом толкования бланкетных норм права федерального закона следует признать способ, который именуется систематическим.

Систематический способ бланкетных норм права федерального закона, неясными без обращения к другим правовым актам или отраслей права. Бланкетные нормы о должностном лице характеризуются множеством признаков, которые позволяют классифицировать их на разные группы, по форме выражения, по отрасли.

По форме выражения – это нормы с явной открытой бланкетностью, например, ч.1.абз..1. ст.15 «В случае изъятия документов, предметов, материалов при проведении гласных оперативно-розыскных мероприятий должностное лицо.....».

По отраслевой принадлежности федеральный закон, с которым связана бланкетная норма, нормы, связанные с отраслью права как оперативно-розыскной деятельностью в органах внутренних дел.

Бланкетные нормы права разрешают должностным лицам органов внутренних дел, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность принимать правовые акты, определяющие задачи, полномочия для других субъектов оперативно-розыскной деятельности.

Уполномочивающие нормы права представляют должностным лицам органов внутренних дел, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность возможность совершать определенные юридические действия, основаны на принципе юридического равенства.

Принцип юридического равенства требует от должностных лиц органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность равного обращения с лицами, находящимися в разных жизненных ситуациях. Но не всегда принцип юридического равенства реализуется должностными лицами, что явилось разбирательством в Конституционном Суде Российской Федерации.

На уполномочивающие нормы права федерального закона неоднократно обращал свое внимание Конституционный суд Российской Федерации в судебных актах. Он подчеркнул, что возбуждение уголовного дела решается должностными лицами с использованием лишь тех полученных в результате оперативно-розыскной деятельности сведений о наличии или отсутствии признаков преступления¹.

¹ Решение Конституционного Суда РФ от 05.02.2015 «Об утверждении обзора практики Конституционного Суда Российской Федерации за третий и четвертый кварталы

Многочисленные обращения в Конституционный Суд Российской Федерации¹ свидетельствуют о том, что федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» не совершенный, содержит большое количество дефектов законодательной техники, что подрывает принцип правовой определенности. Как показывает анализ федерального закона, даже мелкие на первый взгляд технические погрешности порождают грубые нарушения прав и свобод со стороны должностных лиц органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность.

Помимо указанных законодательных проблем следует остановиться на отдельных проблемах, по которым ведется исследование:

- необходимость унификации федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» в условиях строгого соблюдения ст. 19 Конституции Российской Федерации;

- обеспечение прав личности в деятельности должностных лиц органов внутренних дел, осуществляющих оперативно розыскную деятельность. Здесь особую актуальность приобретает законодательное определение «должностное лицо»;

- совершенствование законодательства «Об оперативно-розыскной деятельности. Очевидно, что нам нужно уходить от бесконечного внесения изменений и дополнений и подходить к кодификации законодательства, регулирующего однородные правоотношения.

Пятый этап развития законодательства о должностных лицах осуществляющих оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних

2014 года // Текст документа приведен в соответствии с публикацией на сайте <http://www.ksrf.ru/> по состоянию на 19.02.2015.

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 14.07.1998 № 86-О «По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона «Об оперативно - розыскной деятельности» по жалобе гражданки И.Г. Черновой» // Собрание законодательства РФ, 24.08.1998, № 34, ст. 4368.

дел, именуется как период разработки проекта правовых актов и создание «Оперативно-розыскного кодекса Российской Федерации».

Итак, группа ученых исследователей провела анализ решения Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации¹; решений Конституционного Суда Российской Федерации; правовых актов правоприменителей пришли к выводу, что необходимо применить теоретический принцип кодификации норм права Федерального закона и предложила законодательному органу проект Федерального закона № 831609-6 «Оперативно-розыскной Кодекс Российской Федерации»².

Проект «Оперативно-розыскной Кодекс Российской Федерации» основан на:

во-первых, основанием принятия нового федерального закона, авторы проекта обосновывают наличием недостатков в правовой регламентации оперативно-розыскной деятельности, которые были сформулированы в докладе Совета Федерации Федеральному Собранию Российской Федерации 2009 г. «О состоянии законодательства в Российской Федерации. Мониторинг правового обеспечения основных направлений внутренней и внешней политики»³;

во-вторых, обращение в Конституционный Суд Российской Федерации с требованиями о проверке на конституционность положений и норм права федерального закона. Учитывая, что все решения Конституционного Суда Российской Федерации, касающиеся оспаривания положений Федерального

¹ Доклад Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации 2009 года «О состоянии законодательства в Российской Федерации. Мониторинг правового обеспечения основных направлений внутренней и внешней политики» // СПС КонсультантПлюс.

² Проект Федерального закона «Оперативно-розыскной Кодекс Российской Федерации» // Официально не опубликован.

³ Зажицкий В.И. О проекте Оперативно-розыскного кодекса Российской Федерации // Российская юстиция. 2016. № 3. С. 51 - 55.

закона «Об оперативно-розыскной деятельности», являются определениями об отказе в рассмотрении жалоб заявителей ввиду их несоответствия требованиям Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации», в соответствии с которыми жалоба в Конституционный Суд Российской Федерации признается допустимой, в значительной степени это связано с необоснованностью обращений, неверным пониманием содержания оспариваемых норм, неправильным их применением или оценкой правоприменительных действий¹;

в третьих, создание кодекса является реализацией основного принципа правотворчества – принципа научно-обоснованного правового акта. Суть проекта заключается в том, чтобы закон был подготовлен на научно обоснованных аспектах с учетом достижений в отрасли права и других юридических науке. Данный принцип предполагает привлечение специалистов, юристов для создания правового акта;

в четвертых, предполагаемый проект кодекса принципиально отличается от Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности». Он содержит 12 глав, включающих 81 статью, в действующем федеральном законе 6 глав и 23 статьи, то есть проект Кодекса более детально регламентирует оперативно-розыскную деятельность;

в пятых, федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» содержит ряд недостатков: декларативные нормы; отсутствует регламентация процедуры проведения оперативно-розыскных мероприятий; недостаточная регламентация контроля и надзора за оперативно-розыскной деятельностью; неурегулированность правового статуса оперуполномоченного, руководителей оперативного подразделения и

¹ Конституционно-правовые проблемы оперативно-розыскной деятельности: сборник материалов Всероссийского круглого стола: 3 ноября 2011 г. / В.В. Абрамочкин, А.С. Александров, В.М. Аتماжитов и др.; сост. К.Б. Калиновский. СПб.: Петрополис, 2012. 218 с.

оперативно-розыскного органа, а также иных участников оперативно-розыскной деятельности¹.

Выявлены основные обстоятельства разработки проекта «Оперативно-розыскной Кодекс Российской Федерации». Однако появление проекта «Оперативно-розыскной Кодекс Российской Федерации» в научной общественности вызвало неоднозначную критику и отзывы.

Авторы проекта кодекса В.Ф. Логовик и В.Н. Сафронов профессора Омской академии МВД России в научной дискуссии высказали свои доводы по разработке проекта кодекса. В частности авторы считают, что федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» не отвечает требованиям, об этом было сформулировано в докладе Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации в 2009 году, в федеральный закон внесено более 27 раз, Конституционный Суд Российской Федерации более 160 раз разрешал дела соответствует ли федеральный закон Конституции Российской Федерации, нельзя игнорировать решения Европейского Суда по правам человека. И считаю, что новый кодифицированный федеральный закон внесет существенный вклад в правовое регулирование оперативно-розыскной деятельности.

На проект кодекса научная общественность отреагировала неоднозначно.

Так, профессор И. В. Зажицкий писал, что новая концепция нового правового регулирования оперативно-розыскной деятельности содержит ряд заимствований от Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации. Автор отмечает, что такой подход ничего позитивного не

¹ Пояснительная записка «К проекту Федерального закона "Оперативно-розыскной Кодекс Российской Федерации» // Текст документа приведен в соответствии с публикацией на сайте <http://asozd.duma.gov.ru> по 06.07.2015 г.

принесет, если Кодекс будет принят. Кодекс содержит ряд пробелов, которые обусловлены недостаточностью его подготовленности¹.

Проект «Оперативно-разыскной кодекс Российской Федерации» обсуждался на Всероссийском круглом столе «Конституционно-правовые проблемы оперативно-розыскной деятельности»². Участники круглого стола в своих докладах неоднозначно обсуждали проект кодекса. Так, автор О. А. Вагин в научном докладе обосновал, что целесообразным рассмотреть гипотетическую возможность разрешения в ЗаконеобОРД вопроса о допуске адвоката к участию в оперативно-розыскных мероприятиях и тем самым реализации в этом Законе положений статьи 48 Конституции Российской Федерации³.

Вывод, во-первых, проведенный анализ закона «Об организации сыскной части»; постановления ВЦИК от 15.02.1923 «Об утверждении Уголовно-Процессуального Кодекса Р.С.Ф.С.Р; закона СССР от 25.12.1958 (ред. от 28.11.1989) «Об утверждении Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик»; федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности»; проект федерального закона № 831609-6 «Оперативно-разыскной Кодекс Российской Федерации являются основой для разработки основных элементов правового статуса должностного лица органов внутренних дел, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность ;

¹Зажицкий В.И. О проекте Оперативно-розыскного кодекса Российской Федерации // Российская юстиция. 2016. № 3. С. 51 - 55.

² Конституционно-правовые проблемы оперативно-розыскной деятельности: сборник материалов Всероссийского круглого стола: 3 ноября 2011 г. / В.В. Абрамочкин, А.С. Александров, В.М. Аتماжитов и др.; сост. К.Б. Калиновский. СПб.: Петрополис, 2012. 218 с.

³ См.: там же с.

во-вторых, законодательство, регулирующее правовой статус должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел необходимо систематизировать по форме Кодекса.

2.2.Особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.

Особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, рассматривается в контексте этимологии, конституционного правового статуса личности¹, теоретических проблем теории правового положения личности², правового статуса оперативного работника, а также правового статуса системы и структуры полиции при ее реформировании³.

Поэтому особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, является многоаспектным субъектом для исследования и исследуется с разных аспектов, таких как этимологический, теоретический, конституционный, правовой аспект.

Следовательно, с позиции этимологии правовой статус понимается в разных направлениях. Новый энциклопедический словарь и современный словарь положение личности, закрепляют как совокупность его прав и обязанностей⁴, или как расширительное понимание правового статуса¹.

¹ Кудрявцев М. А. Конституционный принцип равноправия в правовом положении личности в Российской Федерации // Автореф. дис. к.ю.н.12.00.02.М., 2004.- 28 с.

²Витрук Н. В. Проблемы теории правового положения личности в развитом социалистическом обществе // Автореф. дис. д.ю.н.12.00.01. М., 1979.- 32 с.

³ Булавин С.. П., Черников В. В. Федеральный закон «О полиции»: предпосылки и концептуальные идеи // Административное право и процесс. 2011. № 4. С. 3 - 9.; Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ (ред. от 18.07.2019) «О полиции» //Собрание законодательства РФ, 14.02.2011, 3 7, ст. 900; Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» // СЗ РФ. 14.08.1995. № 33, ст. 3349.

⁴ Новый энциклопедический словарь. М., 2001. С. 1158; Словарь современных понятий и терминов / Сост. В.А. Макаренко. М., 2002. С. 412; Современный толковый словарь русского языка / Гл. ред. С.А. Кузнецов. СПб., 2001. С. 792.

Расширительное толкование правового статуса применяется к особенностям правового статуса должностного лица. Оно представляет интерес для органов исполнительной власти и углубленных теоретических исследований названного субъекта. Применительно к правовому статусу должностного лица органов внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность необходимо выявить его особенности.

Особенность правового статуса в общетеоретическом смысле или с учетом его отраслевой принадлежности может и должно быть определено с ориентацией на содержание правовых норм и институтов, имеющих в той или иной отрасли права, обязанности и предопределяющих потенциальные возможности абстрактной личности в ее взаимоотношениях с различными субъектами права.

Теоретический аспект правового статуса должностного лица исследован с использованием социального статуса личности. Так, ряд авторов, исследовавший социальный статус личности считают, что должностное лицо – это личность. В. А. Ануфриев писал «в жизни нередко встречаются примеры ложно понятого или присвоенного статуса. Если этот статус понимается неверно, то человек ориентируется на чуждые образцы поведения»². Авторская позиция В. А. Ануфриева очень значительная для должностных лиц органов внутренних дел, осуществляющее оперативно-розыскную деятельность, если правовой статус размыт, не понятный для

¹Старилов Ю.Н. Административное право. Ч. 2. Кн. первая: Субъекты. Органы управления. Государственная служба. Воронеж, 2001. С. 436; Овсянко Д.М. Государственная служба: Учеб. пособие. М., 2005. С. 113; Кустов М.В., Ногина О.А., Шевелева Н.А. Налоговое право России. Общая часть: Учеб. / Отв. ред. Н.А. Шевелева. М., 2001. С. 66 - 67; Бахмуткина К.Ю. Понятие правового статуса наследника как субъекта наследственного права и субъекта наследственных правоотношений // Наследственное право. 2007. № 2.

² Ануфриев В.А. Социальный статус и активность личности. М., 1984. С. 178 - 179.

оперативного служащего, то в нем скрывается негативное поведение в служебных правоотношениях.

Должностное лицо, осуществляющее оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, одновременно является федеральным служащим - работником. И как федеральный служащий, должностное лицо обязано выполнять, нормы служебного права. Служебное право регулирует правоотношения с участием должностных лиц. И правовой статус должностного лица в служебных правоотношениях определяется его содержанием.

С другой стороны должностное лицо это работник и его деятельность регламентируется трудовым правом. В свою очередь, А.Л. Анисимов подтверждает: «Незнание работающим населением своего правового статуса порождает правовой беспредел и бесконечные жалобы граждан, касающиеся нарушений их трудовых прав и законных интересов, связанных с материальными последствиями, не говоря уже о нравственном и физическом ущербе»¹.

Р. А. Ромашов отметил, что права и обязанности любого субъекта являются тем краеугольным камнем, на котором основываются юридическая ответственность, ограничения и запреты, правовые принципы, задачи, полномочия. Они соотносятся как общее к частному. Названную точку зрения мы находим у иных правоведов².

В. Ф. Луговик и С. М. Лугович в монографическом исследовании «Правовой статус оперуполномоченного при проведении оперативно-розыскных мероприятий» отмечают, что в понятие правового статуса оперуполномоченного необходимо включить такие критерии как

¹ Анисимов А.Л. Правовой статус работника в трудовых отношениях и требования к его деловым качествам // Право и экономика. 2007. № 12.

² Ромашов Р.А. Некоторые проблемные аспекты понимания правосубъектности индивидуального и коллективного лица // Правовой статус и правосубъектность лиц: теория, история и компаративистика: Материалы науч.-теорет. конф. СПб., 2007. С. 3.

самостоятельность, усмотрение, права и обязанности и ответственность¹. Авторы научного исследования в правовом статусе оперуполномоченного выделили два критерия «самостоятельность» и «усмотрение». Названные критерии можно использовать для особенностей правового статуса должностного лица органов внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность.

В юридической литературе имеются исследования более узкого понимания правового статуса лиц, оказывающих содействие органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность. Основные критерии правового статуса лиц, оказывающих содействие органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность - принципы, задачи, функции и полномочия, а также специфики оперативно-розыскной деятельности². Основными критериями правового статуса лиц являются принципы, задачи, функции и полномочия.

Анализ теоретических суждений о правовом статусе личности, оперуполномоченном, лиц, содействующих органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, выявленные основные критерии правового статуса и их особенности. Общие критерии правового статуса закреплены в конституционных нормах права, а особенности правового статуса закреплены в отраслевом законодательстве.

Особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, регулируется конституционными и отраслевыми нормами права. Отраслевое

¹ В.Ф. Лувивик и С.М. Лугович Правовой статус оперуполномоченного при проведении оперативно-розыскных мероприятий: монография. М.: ИНФРА-М, - 156 с.

² Павличенко Н. В. Правовой статус лиц, оказывающих содействие органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность // Современное право. 2009. N 8. С. 103 – 106; Обидин К. В. Некоторые особенности правового статуса лиц, оказывающих содействие органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность // Актуальные проблемы российского права. 2016. № 7. С. 144 – 151;

законодательство детализирует и конкретизирует нормы Конституции Российской Федерации и наполняет определенным содержанием зафиксированный правовой статус должностного лица органов внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в Конституции Российской Федерации. Нормы права закрепленные в федеральных законах «О полиции», «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» конкретизируют конституционные нормы права. Названные федеральные законы содержат нормы права, определяющие правовое положение личности и правовой статус должностного лица органов внутренних дел.

Однако, нормы права федерального закона от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» закрепляет особенности и содержание правового статуса должностного лица органов внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность. Кроме того, уголовный закон оговаривает, что лицо, состоящее на службе в названных подразделениях, должно быть уполномочено на проведение оперативно-розыскных мероприятий. Данные полномочия должностных лиц оперативно-розыскных органов регламентируются ч. 4 ст. 6, ст. ст. 13 - 16 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», законами, регулирующими правовой статус отдельных правоохранительных органов и служащих там должностных лиц (Федеральные законы "О полиции", "О федеральной службе безопасности" и др.), а также специальными внутриведомственными приказами или инструкциями должностного лица (чаще всего оперуполномоченных), в которых в числе других его прав и обязанностей оговаривается, что оно имеет право или уполномочено проводить оперативно-розыскные мероприятия¹.

¹Халиков А. Фальсификация результатов оперативно-розыскной деятельности // Уголовное право. 2013. № 2. С. 59 - 66.

Представляется, что в настоящее время особенность правового статуса должностного лица закреплено не в полном объеме в федеральном законе. Сложившаяся правовая ситуация о поверхностном правовом регулировании правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, не позволяет осветить все стороны правоотношений должностного лица, возникающих при реализации его прав и обязанностей. Поэтому правовой статус должностного лица исследуется с разных аспектов в целях выявления основных критериев и его особенностей.

Основываясь на теоретических суждениях по вопросу правового статуса личности, работника, лиц, оказывающих содействие органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность и выявленных критерии правового статуса можно выдвинуть парадигму особенностей правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, которая включает в себя.

Во-первых, представляется, что особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, состоит из правосубъектности, который начинается с момента поступления на службу.

Во-вторых, особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, это права и обязанности конституционного и отраслевого характера.

В третьих, особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, это не только правосубъектность, права и обязанности, но и самостоятельность, усмотрение и юридическая ответственность.

Основные аспекты, которые определили правовой статус должностного лица, определили в виде пяти элементов:

- 1) особый порядок прохождения службы в полиции;

- 2) назначение на должность оперативного работника и определение прав и обязанностей по занимаемой должности;
- 3) наделение специальными правами и обязанностями;
- 4) самостоятельность и усмотрение в оперативной деятельности;
- 5) специальный субъект юридической ответственности.

Особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, конкретизируется в правосубъектности. Момент правосубъектности должностного лица это начало прохождения им службы в полиции.

Назначение на должность, прав и обязанностей, присвоение специальных званий, служебное время и время отдыха, гарантии социальной защиты, порядок прекращения службы, финансирование службы в органах внутренних дел.

Особый порядок прохождения службы в полиции характеризуется федеральным законом¹, указом Президента Российской Федерации², постановлением Правительства Российской Федерации «Правил профессионального психологического отбора на службу в органы внутренних дел Российской Федерации»³, прохождения службы и завершение службы, которые регулируются ведомственными нормативно-правовыми актам МВД России.

Вопрос о моменте возникновения, особенности правового статуса должностного лица органов внутренних дел, осуществляющего оперативно-

¹ Федеральный закон от 30.11.2011 № 342-ФЗ (ред. от 02.08.2019) «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 05.12.2011, 3 49 (ч. 1), ст. 7020,

² Указ Президента РФ от 22.11.2012 № 1575(ред. от 27.03.2019) «Вопросы прохождения службы сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 26.11.2012, № 48, ст. 6668.

³ Собрание законодательства РФ, 10.12.2012, № 50 (ч. 6), ст. 7075,

розыскную деятельность, не всегда определяется законодательно. Так в источниках права содержатся правовые нормы права, согласно которым, должностное лицо приобретает особый правовой статус с момента назначения его на должность, с момента присвоения специального звания или иные условия.

Особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, зависит от занимаемой должности в оперативных подразделениях¹.

Таких как: уголовный розыск - в полном объеме; подразделения экономической безопасности и противодействия коррупции; подразделения собственной безопасности; подразделения по противодействию экстремизму; подразделения по борьбе с преступными посягательствами на грузы; подразделения по обеспечению безопасности лиц, подлежащих государственной защите; подразделения по обеспечению взаимодействия с правоохранительными органами иностранных государств - членов Международной организации уголовной полиции; оперативно-поисковые подразделения; подразделения специальных технических мероприятий (оперативно-технические подразделения); подразделения оперативно-розыскной информации; межрегиональные оперативно-розыскные подразделения территориальных органов МВД России на окружном уровне ; подразделения по контролю за оборотом наркотиков, за исключением специального отряда быстрого реагирования управления обеспечения специальных мероприятий Главного управления по контролю за оборотом наркотиков МВД России, отрядов специального назначения «Гром» подразделений по контролю за оборотом наркотиков территориальных органов МВД России на региональном уровне. Особенности правового

¹ Приказ МВД России от 19.06.2012 № 608 (ред. от 01.07.2019) "О некоторых вопросах организации оперативно-розыскной деятельности в системе МВД России" (Зарегистрировано в Минюсте России 25.07.2012 N 25005) // Российская газета, № 177, 03.08.2012.

статуса должностного лица проявляется в структуре оперативных подразделений. Каждое структурное оперативное подразделение имеет особенности в задачах, функциях и в полномочиях, которые непосредственно отражаются на правовом статусе должностного лица.

Кроме этого особенность правового статуса должностного лица зависит от специального звания¹. Специальное звание должностному лицу присвоено на основании гл. 6 Федерального закона «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». Специальное звание должностного лица означает, что должностное лицо наделено специальным статусом.

Специальное звание подтверждается исполнением прав и обязанностей по занимаемой должности, специальной подготовкой, стажем службы и другими условиями. В этой связи имеется два условия. Первое условие, это нахождение в кадрах МВД России. Второе условие это присвоение специального звания.

Третье условие это разрешенный доступ к государственной тайне². Государственная тайна - защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации. Допуск должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, в органах внутренних дел, к государственной тайне

¹Ольшевский А.В., Рябов Е.В. Офицеры полиции // Административное право и процесс. 2018. № 5. С. 29 - 31.

² Закон РФ от 21.07.1993 № 5485-1 (ред. от 29.07.2018) «О государственной тайне» // Собрание законодательства РФ, 13.10.1997, № 41, стр. 8220-8235, Постановление Правительства РФ от 06.02.2010 N 63 (ред. от 19.04.2019) «Об утверждении Инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне» // Собрание законодательства РФ, 13.10.1997, № 41, стр. 8220-8235,

является одним из условий особенностей правового статуса должностного лица. Итак, названные условия государственной тайны определяют особенности правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел,.

Особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, это права и обязанности. Права и обязанности должностных лиц классифицируем на конституционные и отраслевые права и обязанности.

Конституционные права, свободы и обязанности правового статуса должностного лица органов внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность. Конституционные основы особенности правового статуса должностного лица носят объективный и субъективный характер.

Объективный характер правового статуса должностного лица зависит от общего юридического статуса. В этом смысле слова должностное лицо действует самостоятельно с логикой развития реальной деятельности в целях достижения поставленных задач.

Субъективный характер конституционных основ правового статуса должностного лица это социальный статус должностного лица, юридическим выражением которого являются основы, складывавшиеся под воздействием всей совокупности общественно-экономических, политических факторов, сформировавшихся в обществе, в соответствии с которыми устанавливается юридическое состояние должностного лица.

Отраслевые права и обязанности соотносятся с особенностями правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел. Отраслевые права и обязанности правового статуса должностного лица закреплены федеральным законодательством. Однако федеральное законодательство закрепило обязанности органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, а также права органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность. То есть специальные права и обязанности правового статуса

должностного лица зависят от органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность.

Так, орган уголовного розыска, должностные лица, наделены специальными правами и обязанностями; подразделения экономической безопасности и противодействия коррупции, должностные лица наделены иными специальными правами и обязанностями и другие органы.

Особенность правового статуса должностного лица органа внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, это самостоятельность, усмотрение и юридическая ответственность.

Самостоятельность должностного лица представляет собой, что оно самостоятельно применяет участие в проведение оперативно-розыскного мероприятия, а так в выборе данного мероприятия. Основанием оперативно-розыскных мероприятий А. В. Савинский понимает юридические обстоятельства, с наличием которых законодатель связывает возможность их осуществления. Эти обстоятельства выступают в двух качествах:

- во-первых, как имеющиеся у оперативного органа фактические данные о противоправной деятельности или об угрозе безопасности России, обосновывающие необходимость проведения ОРМ;

- во-вторых, как документальные источники такого рода фактических данных, выполняющих, по существу, роль поводов проведения оперативно-розыскной деятельности¹.

Несмотря на различия предлагаемых определений, приведенная выше группа авторов склонна разделять основания для проведения оперативно-розыскной деятельности на фактические и формальные права и обязанности (юридические) основания, выступающие в роли поводов проведения оперативно-розыскных мероприятий. С таким специальными прав и

¹ Савинский А. В. Актуальные проблемы юридической регламентации оперативно-розыскной деятельности: Монография. Архангельск: Изд-во Помор.ун-та, 2010. С. 104

обязанностей правового статуса должностных лиц соглашаются и другие ученые¹.

Особенность правового статуса должностного лица органа внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, проявляется в процессуальных процедурах Уголовного процессуального кодекса Российской Федерации.

Так, должностное лицо самостоятельно осуществляющее проверку сообщения о преступлении, используя полномочия, предусмотренные ч. 1 ст. 144 УПК РФ, позволяющие давать органу дознания обязательное для исполнения письменное поручение о проведении оперативно розыскных мероприятий, может путем получения ответа на поручение, предоставленного в соответствии с требованиями Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», провести изъятие документов и предметов (путем ограничения охраняемых законом прав граждан)².

В процессуальном аспекте особенности правового статуса должностного лица органа внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, проявляется в том, что оно выступает самостоятельным субъектом уголовно-процессуальных правоотношений. Основанием возникновения уголовно-процессуальных правоотношений является совершенное преступление. Таки образом, уголовно-процессуальные нормы закрепляют особый правовой статус должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.

¹ Атмажитов В. М., Бобров В. Г. Оперативно-розыскные мероприятия: актуальные вопросы теории и практики // Государство и право. 2005. N 3. С. 28; Чечетин А. Е. Оперативно-розыскные мероприятия и права личности: Монография. Барнаул: Изд-во Барнаул. юрид. ин-та МВД России, 2006. С. 7; Зуев В.И. Оперативно-розыскная деятельность: Учеб.-метод. пособие. Оренбург, 2005. С. 85.

² Гармаев Ю. П., Степаненко Д. А., Степаненко Р. А. Особенности расследования преступлений, связанных с посредничеством во взяточничестве и коммерческом подкупе // СПС Консультант Плюс. 2017.

Следующий элемент, который характеризует особенность правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, это оперативное усмотрение.

Оперативное усмотрение в настоящее время не нашло свое закрепление в федеральном законе «Об оперативно-розыскной деятельности». В этой связи необходимо обратиться к иным аспектам по вопросу юридического термина «усмотрение».

Усмотрение в праве рассматривается в разных аспектах. В административном праве – это фактически существующее правовое явление, не имеющее должного законодательного закрепления. На усмотрение законодатель чаще всего оставляет выбор способа осуществления прав и обязанностей, а также выбор между осуществлением действия и бездействием должностных лиц, в том числе в процессе реализации прав и обязанностей в их отношении ¹.

Административное усмотрение непосредственно влияет на оперативное усмотрение. Правильно заметили авторы монографического исследования С. Ф. Луговик и С. М. Лугович, что оперативное усмотрение оперуполномоченного необходимо для реализации прав и обязанностей.

Оперативное усмотрение характеризует правовой статус должностного лица в связи с тем, что оно выбирает способы реализации своих прав и обязанностей. Должностное лицо органа внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, использует оперативное усмотрение с учетом сложившихся объективных и субъективных обстоятельств. При объективных обстоятельствах оперативное усмотрение должностного лица это выбор способов решения оперативной задачи и применение форм оперативных мероприятий. Субъективный характер оперативного усмотрения должностного лица это действие или бездействие при

¹ Дремова И. А. Административное усмотрение в системе правового регулирования Российской Федерации // Административное право и процесс. 2019. № 5. С. 81 - 85.

проведении оперативных мероприятий. Оперативное усмотрение характеризует особенности правового статуса должностного лица органа внутренних дел, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность.

Юридическая ответственность как элемент особенности правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, заключается в том, что должностное лицо несет все виды ответственности за ненадлежащее исполнение прав и обязанностей по должности.

Во-первых, гражданско-правовая ответственность возлагает на должностное лицо, возместить материальный или моральный вред при исполнении прав и обязанностей по должности. Причинения вреда должностным лицом органа внутренних дел, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность регулируется ГК РФ и вред может быть причинен при совершении юридических действий или бездействий.

Во-вторых, административная ответственность должностных лиц наступает при совершении административного правонарушения. В этой связи должностное лицо несет административную ответственность за административные правонарушения в сфере безопасности дорожного движения на общих основаниях. А с учетом особых условий п.3 ст. 1.4. КоАП РФ должностное лицо освобождается от административной ответственности при выполнении функций государства.

В-третьих, должностное лицо, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, является субъектом уголовной ответственности. Гл. 30 УК РФ «Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления» регулирует уголовную ответственность. Особенностью должностных преступлений является то, что их совершение становится возможным лишь благодаря занимаемой должности или путем использования лицом предоставленных ему служебных полномочий. Итак,

должностное лицо в этом виде юридической ответственности является специальным субъектом права¹.

В четвертых, на должностное лицо возложена дисциплинарная ответственность, и тем самым оно приобретает особый правовой статус. Дисциплинарную ответственность должностное лицо несет в пределах Трудового кодекса РФ, Федерального закона «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и Дисциплинарного устава органов внутренних дел².

Законодательство определяет особенности привлечения к дисциплинарной ответственности должностных лиц, за правонарушения предусмотрены не только нормы права Трудового кодекса РФ, но и нормы права отраслевого законодательства. Таким образом, нормы права определяют особенности правового статуса должностного лица при привлечении к дисциплинарной ответственности.

В пятых, должностное лицо, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел, является субъектом налоговой ответственности³.

На основании Налогового кодекса РФ и указа Президента РФ должностные лица органов внутренних дел, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность обязаны представлять сведения о своих доходах, об

¹ Оздоев М.Т. Должностные преступления: уголовно-правовой анализ и предупреждение: Дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2005. С. 207.

² Собрание законодательства РФ, 22.10.2012, № 43, ст. 5808.

³ Указ Президента РФ от 18.05.2009 № 557 (ред. от 03.07.2018) «Об утверждении перечня должностей федеральной государственной службы, при замещении которых федеральные государственные служащие обязаны представлять сведения о своих доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера, а также сведения о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера своих супруги (супруга) и несовершеннолетних детей» // "Собрание законодательства РФ", 25.05.2009, № 21, ст. 2542.

имуществе и обязательствах имущественного характера, а также сведения о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера своих супруги (супруга) и несовершеннолетних детей. В случае не предоставления сведений имущественного характера, должностное лицо несет дисциплинарную и налоговую ответственность. Таким образом, и проявляется особенности правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел.

Заключение

Правовой статус должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность в органах внутренних дел представляет собой правосубъектность лица, занимающего должность в оперативных подразделениях органов внутренних дел и выполняющего функции, полномочия оперативно-розыскной деятельности.

Анализ закона «Об организации сыскной части»; постановления ВЦИК от 15.02.1923 «Об утверждении Уголовно-Процессуального Кодекса Р.С.Ф.С.Р; закона СССР от 25.12.1958 (ред. от 28.11.1989) «Об утверждении Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик»; федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» дает нам основание о систематизации норм права в форме Кодекса., что позволит исследовать и разрабатывать новые элементы правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельности в органах внутренних дел.

Литература.

нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрании законодательства РФ, 04.08.2014, № 31, ст. 4398.
2. Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ (ред. от 18.07.2019) «О полиции» //Собрание законодательства РФ, 14.02.2011, 3 7, ст. 900.
3. Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» // СЗ РФ. 14.08.1995. № 33, ст. 3349.
4. Федеральный закон от 30.11.2011 № 342-ФЗ (ред. от 02.08.2019) «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 05.12.2011, 3 49 (ч. 1), ст. 7020.
5. Федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (ред. от 05.12.2017) // Собрание законодательства РФ, 14.07.2003, № 28, ст. 2895.
6. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 19.02.2018): // Собрание законодательства РФ, 24.12.2001, № 52 (ч. I), ст. 4921.
7. Пояснительная записка «К проекту Федерального закона «Оперативно-розыскной Кодекс Российской Федерации» // Текст документа приведен в соответствии с публикацией на сайте <http://asozd.duma.gov.ru> по 06.07.2015 г.
8. Проект Федерального закона № 831609-6 «Оперативно-розыскной Кодекс Российской Федерации» (ред., внесенная в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 06.07.2015) // Текст документа приведен в соответствии с публикацией на сайте <http://asozd.duma.gov.ru> по состоянию на 06.07.2015.

9. Закон РФ от 21.07.1993 № 5485-1 (ред. от 29.07.2018) «О государственной тайне» // Собрание законодательства РФ, 13.10.1997, № 41, стр. 8220-8235, Постановление Правительства РФ от 06.02.2010 N 63 (ред. от 19.04.2019) «Об утверждении Инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне» // Собрание законодательства РФ, 13.10.1997, № 41, стр. 8220-8235.

10. Закон СССР от 25.12.1958 (ред. от 28.11.1989) «Об утверждении Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республиках»./// Ведомости Верховного Совета СССР", 1959, № 1, ст. 15.

11. Закон «Об организации сыскной части» Полное Собрание Законов Российской Империи. Собр.3-у.Т.XXVIII.ОТД.1.1911.№ 30672.

12. Указ Президента РФ от 22.11.2012 № 1575(ред. от 27.03.2019) «Вопросы прохождения службы сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 26.11.2012, № 48, ст. 6668.

13. Указ Президента РФ от 18.05.2009 № 557 (ред. от 03.07.2018) «Об утверждении перечня должностей федеральной государственной службы, при замещении которых федеральные государственные служащие обязаны представлять сведения о своих доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера, а также сведения о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера своих супруги (супруга) и несовершеннолетних детей» // Собрание законодательства РФ, 25.05.2009, № 21, ст. 2542.

14. Постановление Правительства РФ от 15.04.1995 № 339 «О Порядке привлечения граждан к защите Государственной границы Российской Федерации»(ред. от 05.12.2008): //Собрание законодательства РФ, 24.04.1995, № 17, ст. 1545.

15. Постановление НКВД РСФСР, Наркомюста РСФСР от 13.10.1918 «Об организации Советской Рабоче-Крестьянской Милиции (Инструкция)» // Собрание Узаконений РСФСР, 1918, № 75, ст. 813.

16. Постановление ВЦИК от 15.02.1923 «Об утверждении Уголовно-Процессуального Кодекса Р.С.Ф.С.Р. // Собрание Узаконений РСФСР, 1923. № 7, ст. 106.

17. Приказ МВД России от 19.06.2012 № 608 (ред. от 01.07.2019) "О некоторых вопросах организации оперативно-розыскной деятельности в системе МВД России" (Зарегистрировано в Минюсте России 25.07.2012 N 25005) // Российская газета, № 177, 03.08.2012.

Судебные акты

1. Решение Конституционного Суда РФ от 05.02.2015 «Об утверждении обзора практики Конституционного Суда Российской Федерации за третий и четвертый кварталы 2014 года // Текст документа приведен в соответствии с публикацией на сайте <http://www.ksrf.ru/> по состоянию на 19.02.2015.

2. Определение Конституционного Суда РФ от 14.07.1998 № 86-О «По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона «Об оперативно - розыскной деятельности» по жалобе гражданки И.Г. Черновой» // Собрание законодательства РФ, 24.08.1998, № 34, ст. 4368.

Основанная литература

1. Абрамочкин В.В., Александров А.С., Аتماжитов В.М. Конституционно-правовые проблемы оперативно-розыскной деятельности: сборник материалов Всероссийского круглого стола: 3 ноября 2011 г. /.; сост. К.Б. Калиновский. СПб.: Петрополис, 2012. 218 с.
2. Анисимов А.Л. Правовой статус работника в трудовых отношениях и требования к его деловым качествам // Право и экономика. 2007. № 12.
3. Ануфриев В.А. Социальный статус и активность личности. М., 1984. С. 178 - 179.
4. Аتماжитов В. М., Бобров В. Г. Оперативно-розыскные мероприятия: актуальные вопросы теории и практики // Государство и право. 2005. N 3. С. 28;
5. Бахмуткина К.Ю. Понятие правового статуса наследника как субъекта наследственного права и субъекта наследственных правоотношений // Наследственное право. 2007. № 2.
6. Белкин Р.С. Криминалистика и новые новые области знаний // Труды Омской ВШ МВД СССР. Омск.1973. Вып. 16. с.3-13.
7. Большой толковый словарь русского языка: Ок. Б79 60000 слов// Под ред. Д.Н. Ушакова.- М.: ООО «Издательство АСТ»: ООО «Издательство Астрель», 2004. С. 430.
8. Большой энциклопедический словарь / Под ред. А.М. Прохорова. Указ.соч. С. 409.
9. Булавин С.. П., Черников В. В. Федеральный закон «О полиции»: предпосылки и концептуальные идеи // Административное право и процесс. 2011. № 4. С. 3 - 9.;
10. Важенин В.В., Лугович С.М. «Некоторые аспекты регулирования правового статуса должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность по законодательству стран дальнего зарубежья»././ Международный научно-практический журнал «Общество и право»

Краснодарский университет МВД России. № 4 (50).Краснодар.2014.С216-221,.С239.

11. Васильева А.Н. Криминалистика. М., 1963.С.275.

12. Воронков А.В. Проблемы теории административного права: сравнительно-правовое исследование. СПб., 2001. С. 160.

13. Гармаев Ю. П., Степаненко Д. А., Степаненко Р. А. Особенности расследования преступлений, связанных с посредничеством во взяточничестве и коммерческом подкупе // СПС КонсультантПлюс. 2017.

14. Головкин Р.Б. Некоторые аспекты преемственности права по отношению к иным социальным нормам // Юридическая техника. 2011. № 5. С. 130 - 135.

15. Горяинова, К.К., Овчинского В.С., Сенилова. Г.К., Теория оперативно-розыскной деятельности. М.,2016. С130-174.

16. Государственная служба в Российской Федерации (Сборник нормативных актов): Учебное пособие / Сост. Ю.Н. Старилов. Воронеж, 1995, Изд-во ВГУ. 320 с.;

17. Давыдова М.Л., Лучихина И.Ф. Декларации, дефиниции и принципы современных российских кодексов: регулятивная роль и техника закрепления / Кодификация законодательства: теория, практика, техника. Нижний Новгород, 2009. С. 349.

18. Даль В.И. Толковый словарь. М.: Терра - книжный клуб, 1998. Т. 1. С. 1470.

19. Денисов С.А. Бозиев Т.О. Должностное лицо в российском праве: проблемы и пути их решения.// «Теоретические и прикладные проблемы деятельности правоохранительных органов в современных условиях». Сборник трудов докторантов, адъюнктов и соискателей. Выпуск 13, часть 1 . СПб., 2000. С119-123,.С.390.

20. Доклад Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации 2009 года «О состоянии законодательства в Российской

Федерации. Мониторинг правового обеспечения основных направлений внутренней и внешней политики» // СПС КонсультантПлюс.

21. Дремова И. А. Административное усмотрение в системе правового регулирования Российской Федерации // Административное право и процесс. 2019. № 5. С. 81 - 85.

22. Дубоносов Е.С. Оперативно-розыскная деятельность. Учебник для Вузов. 3-е изд. Москва. Юрайт. 2013 с.17.

23. Дубоносов Е.С., Оперативно-розыскная деятельность базовый курс. М. 2013. С.142-187.

24. Евтихеев А.А., Власов А.А. Административное право СССР. М., 1946. С. 49—50.;

25. Елистратов А.И. Основы начала административного права. М., 1922. С. 19.;

26. Елистратов А.И. Основы начала административного права. М., 1922. С. 19.

27. Зажицкий В.И. О проекте Оперативно-розыскного кодекса Российской Федерации // Российская юстиция, 2016, № 3, С.51-55.

28. Зажицкий В.И. О проекте Оперативно-розыскного кодекса Российской Федерации // Российская юстиция. 2016. № 3. С. 51 - 55.

29. Зивс С.Л. Источники права. М.: Наука, 1981. С. 31.

30. Зоркин В.Д. Конституция живет в законах. Резервы повышения качества российского законодательства // Журнал конституционного правосудия. 2015. № 3. С. 1 - 5.

31. Зуев В.И. Оперативно-розыскная деятельность: Учеб.-метод. пособие. Оренбург, 2005. С. 85.

32. Калашникова, Светлана Ивановна История уголовного сыска в России в конце XIX - нач. XX вв. :на материалах Забайкальской области \\\ Дисс. соискание к.и.н.07.00.02 Отечественная история, Улан-Удэ., 2007 г. с.154.

33. Корельский В.М., Перевалов В.Д. Теория государства и права. М.: Издательская группа ИНФРА-М-НОРМА, 1997. С. 318; Муханов Р.Т. Теория государства и права. М., 2001. С. 328.
34. Коротков А. П. Закономерности исторического развития и современные проблемы модернизации форм предварительного расследования // Российский следователь. 2010. № 15. С. 27 - 29.
35. Куртяк И.В. Развитие понятия «Должностное лицо органов внутренних дел» в советском и российском праве. // Научно-теоретический журнал «Вестник Санкт-Петербургского университета МВД Росси. № 1(13). СПб., 2002. С 36-41,. С135.
36. Кустов М.В., Ногина О.А., Шевелева Н.А. Налоговое право России. Общая часть: Учеб. / Отв. ред. Н.А. Шевелева. М., 2001. С. 66 - 67;
37. Лебедев В.И. Искусство раскрытия преступлений / В.И. Лебедев, СПб., 1909 г.
38. Луговик В.Ф. и Логович С.М. Правовой статус оперуполномоченного при проведении оперативно-розыскных мероприятий: монография. М.: ИНФРА-М, - 156 с.
39. Манохин В.М. Советская государственная служба. М., 1966. С. 123.
40. Маркушин А.Г., Оперативно-розыскная деятельность учебник и практикум. М., 2016. С.88-124.
41. Новая российская энциклопедия :в 12 томах.// Под ред. В.И. Данилов Данильян, А.Д. Некипелов. Том 2 - М.: Издательство «Энциклопедия», 2012. С 330.
42. Новый энциклопедический словарь. М., 2001. С. 1158; Словарь современных понятий и терминов / Сост. В.А. Макаренко. М., 2002. С. 412.
43. Современный толковый словарь русского языка / Гл. ред. С.А. Кузнецов. СПб., 2001. С. 792.
44. Обидин К. В. Некоторые особенности правового статуса лиц, оказывающих содействие органам, осуществляющим оперативно-розыскную

деятельность // Актуальные проблемы российского права. 2016. № 7. С. 144 – 151;

45. Овсянко Д.М. Государственная служба: Учеб.пособие. М., 2005. С. 113;

46. Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: Русский язык, 1985. С. 179.

47. Ольшевский А.В., Рябов Е.В. Офицеры полиции // Административное право и процесс. 2018. № 5. С. 29 - 31.

48. Павличенко Н. В. Правовой статус лиц, оказывающих содействие органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность // Современное право. 2009. N 8. С. 103 – 106;

49. Полиция России. М.:Полиграфиздат: СПб,2010.

50. Ребров А.А., Лобанов М.А. Некоторые проблемы регулирования Федеральным законом «О полиции» отношений в сфере ОРД // Законы России: опыт, анализ, практика. 2013. № 3. С. 25 - 29.

51. Ромашов Р.А. Некоторые проблемные аспекты понимания правосубъектности индивидуального и коллективного лица // Правовой статус и правосубъектность лиц: теория, история и компаративистика: Материалы науч.-теорет. конф. СПб., 2007. С. 3.

52. Россинский С.Б. Проблема использования в уголовном процессе результатов оперативно-розыскной деятельности требует окончательного разрешения // Lexrussica. 2018. № 10. С. 70 - 84.

53. Румянцев Н. В. Обеспечение прав и свобод граждан в процессе оперативно-розыскной профилактики преступлений // Уголовно-исполнительная система: право, экономика, управление. 2018. № 3. С. 28 - 30.

54. Савинский А. В. Актуальные проблемы юридической регламентации оперативно-розыскной деятельности: Монография. Архангельск: Изд-во Помор.ун-та, 2010. С. 104

55. Старилов Ю.Н. Административное право. Ч. 2. Кн. первая: Субъекты. Органы управления. Государственная служба. Воронеж, 2001. С. 436;
56. Студеникин С.С. Советская государственная служба: В кн. Вопросы советского административного права. М., 1949. С. 76—77.;
57. Тихомиров Ю.А. Курс административного права и процесса. М., 1998. С. 322.
58. Трунцевский Ю.В., Новоселов С.А. Уровень доверия граждан к полиции как показатель итогов проведения реформы в органах внутренних дел Российской Федерации // Российский следователь. 2018. № 2. С. 62 - 67.
59. Халиков А. Н. Фальсификация результатов оперативно-розыскной деятельности // Уголовное право. 2013. № 2. С. 59 - 66.
60. Чечетин А. Е. Оперативно-розыскные мероприятия и права личности: Монография. Барнаул: Изд-во Барнаул.юрид. ин-та МВД России, 2006. С. 7;
61. Шумейко В.Ф. Беседы с авторами Конституции России: Конституционное совещание, Конституция формальная и материальная // Законодательство и экономика. 2007. № 11. С. 5 - 13.
62. Якимов И.Н. Современное розыскное искусство / Административный вестник НКВД РСФСР, 1925, № 6, с. 5-8.
63. Ямпольская Ц.А. О должностном лице в советском государственном аппарате // Вопросы советского административного права. М., 1948. С. 141.

Диссертации и авторефераты

1. Витрук Н. В. Проблемы теории правового положения личности в развитом социалистическом обществе // Автореф. дис. д.ю.н.12.00.01. М., 1979.- 32 с.
2. Железняк, Татьяна Ивановна «Проблемы законодательного регулирования оперативно-розыскной деятельности» // Дисс. соискание к.ю.н.12.00.09 (Уголовный процесс; криминалистика и судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность), Иркутск., 2007 г. с.167.
3. Кудрявцев М. А. Конституционный принцип равноправия в правовом положении личности в Российской Федерации // Автореф. дис. к.ю.н.12.00.02.М., 2004.- 28 с.
4. Куртяк И.В. Правовой статус должностного лица в системе органов внутренних дел. Автореф...канд. юрид. наук. СПб., 1998. С. 7.
5. Кычков В.И. Правовой статус должностного лица в системе государственной службы в таможенных органах. Автореф...канд. юрид. наук. СПб., 2001. С. 8.
6. Лазарев Н.С. Дисциплинарная и административная ответственность должностных лиц. Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1948. 273 с.
7. Оздоев М.Т. Должностные преступления: уголовно-правовой анализ и предупреждение: Дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2005. С. 207.
8. Старилов Ю.Н. Государственная служба в Российской Федерации (Теоретико-правовое исследование). Автореф. дисс. док.юрид. наук. Саратов, 1996. С. 28—29.
9. Сурков К. В. «Оперативно-розыскное законодательство России: пути совершенствования и развития»// Дисс. соискание д. ю. н. 12.00.09 (Уголовный процесс; криминалистика и судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность), М., 1999 г. с.432.

10. Шахматов А. В. Агентурная работа в оперативно-розыскной деятельности (теоретико-правовое исследование российского опыта). Автореф. на соиск. д.ю.н. 12.00.09. Санкт-Петербург., 2005, С.21-22.

11. Шутова М.В. Организационно-правовое становление и развитие службы уголовного розыска России в XI-XX вв. (историко-правовое исследование). Автореферат на соискание к.ю.н. 12.00.01 Ростов-на-Дону.2005, С.17.

**Анкетные вопросы по теме:
«Правовой статус должностного лица осуществляющего
оперативно розыскную деятельность в органах внутренних дел»**

Уважаемые коллеги!

Целью анкетирования является:

-выяснить Ваше мнение по вопросам, связанным с разграничением правового статуса оперативного сотрудника;

-определить понятие должностного лица и специалиста, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность;

-разработать понятийный аппарат и выявить критерии, которые формируют понятие должностного лица.

Полученные данные способствуют развитию теории оперативно-розыскной деятельности.

Прежде чем приступить к заполнению анкеты, пожалуйста, внимательно прочитайте все варианты ответов. Если вариант ответа, по вашему мнению, наиболее точно соответствует, обведите его кружком. В том случае, если ни один из вариантов, предложенных в ответах, не подходит, вы можете указать свое мнение по предложенным вопросам.

Материалы данного опроса будут использованы в обобщенном виде для исследования. Поэтому инициалы и фамилии можете не указывать.

Благодарим Вас за оказанную помощь.

1.Укажите свой стаж работы в органах внутренних дел.

Количество лет:

2.Укажиет свой оперативный стаж работы в оперативных подразделениях системы МВД России.

Нет

Количество лет:

3.В каком подразделение вы проходите службу, в каком регионе ?

4.Как вы считаете, должностное лицо, осуществляющее оперативно-розыскную деятельность это:

А. Оперуполномоченный.

Б. Начальник оперативного подразделения.

В. Средний начальствующий оперативный состав (старшие оперуполномоченный, оперуполномоченный по особо важным делам).

- Д. Все перечисленные ответы верны.
- Г. Иное мнение.

5.Какие из перечисленных функций входят в функции должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность?

- А. Административно-хозяйственные.
- Б. Экономически- распорядительные.
- В. Организационно-распорядительные.
- Г. Нормотворческая функция.
- Д. Все перечисленные.
- Е. Иное мнение.

6.Административно-хозяйственная деятельность (функция) «должностного лица», осуществляющего оперативно-розыскную деятельность соответствует:

- А. Руководителям оперативных подразделений.
- Б. Старшему оперативному составу.
- В. Оперативникам.
- Г. Всем выше перечисленным категориям лиц.
- Д. Иное мнение.

7.Экономически-распорядительными полномочиями обладают должностные лица, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность.

- А. Руководители оперативных подразделений.
- Б. Старший оперативный состав.
- В. Оперативник.
- Г. Руководитель оперативных групп .
- Д. Все выше перечисленные категории лиц.
- Е. Иное мнение.

8.Организационно-распорядительными полномочиями обладают должностные лица, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность.

- А. Руководитель оперативных подразделений.
- Б. Старший оперативный состав.
- В. Оперативник.
- Г. Руководитель оперативных групп .
- Д. Все перечисленные категории лиц.

Е. Иное мнение:

9. Нормотворческими полномочиями обладают должностные лица, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность.

- А. Руководитель оперативных подразделений.
- Б. Старший оперативный состав.
- В. Оперативник.
- Г. Руководители оперативных групп.
- Д. Все перечисленные категории лиц.
- Е. Иное мнение:

10. В каких нормативных правовых актах должно быть закреплено понятие «должностное лицо», осуществляющее оперативно-розыскную деятельность ?

- А. Уголовный кодекс РФ.
- Б. Уголовно-процессуальный кодекс РФ.
- В. ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности».
- Г. Кодекс об административных правонарушениях РФ.
- Д. Гражданский кодекс РФ.
- Е. ФЗ «О полиции».
- Ж.ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации».
- З. ФЗ «О противодействии коррупции».
- И. Во всех нормативно-правовых актах, затрагивающих вопросы связанные с «должностным лицом».
- Й. Иное мнение.

11. По вашему мнению, при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий, руководитель оперативного подразделения является?

- А. Должностным лицом, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность в полном объеме.
- Б. Лицом, утверждающим правовую основу и результаты проведения оперативно-розыскных мероприятий
- В. Все ответы верны.
- Г. Иное мнение.

12. Как вы считаете, при организации проведения оперативно-розыскных мероприятий, требующих ведомственного санкционирования, лицо, утверждающее проведение данных мероприятий, является «должностным лицом, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность»?

- А. Да.
- Б. Нет.
- В. Иное мнение.

13. Как вы считаете лицо, осуществляющее оперативно-розыскные мероприятия, не требующие ведомственного санкционирования, является ли «должностным лицом, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность»?

- А. Да.
- Б. Нет.
- В. Иное мнение.

14. По вашему мнению, упрощение системы ведомственного согласования при проведении оперативно-розыскных мероприятий укрепит правовой статус должностных лиц, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность?

- А. Да.
- Б. Нет.
- В. Иное мнение.

15. Стоит ли усовершенствовать нормативно-правовую базу, регулируемую правовой статут должностного лица, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность?

- А. Да.
- Б. Нет.
- В. Иное мнение.

16. Как вы считаете, при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий стоит ли отменить или усовершенствовать комплексную ответственность за нарушение прав и законных интересов граждан, между начальником и исполнителем ОРМ?

- А. Да.
- Б. Нет.
- В. Иное мнение.

17. Как вы считаете, ФЗ от 12 августа 1995 года № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» устарел и требует ли изменений и дополнений в новый период развития правоотношений?

- А. Да.
- Б. Нет.
- В. Иное мнение.

18.Как вы считает, какие виды ответственности присущи должностным лицам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность ?

- А. Административная ответственность.
- Б. Гражданская ответственность.
- В. Уголовная ответственность.
- Г. Дисциплинарная ответственность.
- Д. Иное мнение.

Приложение №2

Примерная форма контракта

о прохождении службы в органах внутренних дел Российской Федерации

_____ " ____ " _____ 20 ____ г.
(место заключения)

(Министр внутренних дел Российской Федерации или уполномоченный руководитель, имеющий право назначения на соответствующую должность)

(специальное звание, фамилия, имя, отчество (при наличии) и гражданин Российской Федерации (сотрудник органов внутренних дел Российской Федерации) (далее - гражданин (сотрудник)

(фамилия, имя, отчество (при наличии), дата рождения, должность, специальное звание) руководствуясь Федеральным законом от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», иными нормативными правовыми актами, регламентирующими порядок и условия прохождения службы в органах внутренних дел Российской Федерации, заключили настоящий контракт о прохождении службы в органах внутренних дел Российской Федерации (далее - контракт) о нижеследующем:

1. По настоящему контракту гражданин (сотрудник) берет на себя обязательства, связанные с прохождением службы в органах внутренних дел Российской Федерации (далее - органы внутренних дел), а

(Министр внутренних дел Российской Федерации или уполномоченный руководитель, имеющий право назначения на соответствующую должность) обязуется обеспечить гражданину (сотруднику) прохождение службы в органах внутренних дел в соответствии с Федеральным законом «О службе в

органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

2. Гражданин (сотрудник) обязуется выполнять обязанности по должности _____.

(наименование должности, подразделения)

3. Сотрудник имеет права, предусмотренные статьей 11 и другими статьями Федерального закона «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», а также иные права в соответствии с законодательством Российской Федерации.

4. Гражданин (сотрудник) _____.
(фамилия, инициалы гражданина (сотрудника) обязуется.

4.1. Выполнять приказы и распоряжения руководителей (начальников), отданные и не противоречащие законодательству Российской Федерации.

4.2. Быть верным Присяге сотрудника органов внутренних дел Российской Федерации, быть честным и преданным порученному делу.

4.3. Добросовестно выполнять служебные обязанности в соответствии с настоящим контрактом, должностным регламентом (должностной инструкцией).

4.4. Соблюдать служебную дисциплину, ограничения и запреты, связанные со службой в органах внутренних дел, установленные статьей 14 Федерального закона "О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

4.5. Соблюдать внутренний служебный распорядок, в возможно короткие сроки сообщать непосредственному руководителю (начальнику) о происшествиях, наступлении временной нетрудоспособности и иных обстоятельствах, исключающих возможность выполнения служебных обязанностей.

4.6. В связи со служебной необходимостью исполнять обязанности, не предусмотренные должностным регламентом (должностной инструкцией), по иной должности на срок до одного месяца в течение календарного года с выплатой должностного оклада не ниже, чем по замещаемой должности, без освобождения от замещаемой должности в органах внутренних дел.

4.7. Не разглашать сведения, составляющие государственную и иную охраняемую законом тайну, конфиденциальную информацию (служебную тайну).

4.8. Сообщать в течение 3 рабочих дней рапортом в соответствующее кадровое подразделение обо всех изменениях в семейном положении, составе семьи, изменении места жительства (места проживания), о возбуждении в отношении него уголовного дела (осуществлении уголовного преследования).

4.9. Уведомлять непосредственного руководителя (начальника), органы прокуратуры или другие государственные органы о каждом случае обращения к нему каких-либо лиц в целях склонения к совершению коррупционного правонарушения.

4.10. Представлять персональные данные, необходимые для прохождения службы в органах внутренних дел, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

4.11. Проходить службу в органах внутренних дел по окончании обучения в образовательной организации высшего образования или научной организации системы МВД России не менее срока, установленного срочным контрактом, заключенным с ним, если обучение осуществлялось за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета.

4.12. Заключить контракт о последующей службе в органах внутренних дел или проходить службу в органе внутренних дел, направившем его на обучение, на период_____.
(указывается один из периодов, предусмотренных в подпунктах "а", "в" и "г" пункта 3 части 3 статьи 23 Федерального закона «О службе в органах

внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», на который должен быть заключен контракт).

4.13. В случае отчисления из образовательной организации высшего образования системы МВД России не ранее чем с третьего курса по основаниям, не препятствующим прохождению службы в органах внутренних дел, заключить контракт о последующей службе в органах внутренних дел или проходить службу в органе внутренних дел, направившем его на обучение, на период не менее 3 лет.

4.14. Возместить МВД России в случаях, установленных Федеральным законом "О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", затраты на его обучение.

4.15. Возместить МВД России стоимость выданных предметов вещевого имущества личного пользования с учетом сроков носки в случаях, предусмотренных Федеральным законом «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и постановлением Правительства Российской Федерации от 13 октября 2011 г. № 835 «О форменной одежде, знаках различия и нормах снабжения вещевым имуществом сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации»¹.

4.16. _____.
(иные условия, не ухудшающие положение сотрудника по сравнению с положением, установленным Федеральным законом «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»)

5. _____.
(Министр внутренних дел Российской Федерации или уполномоченный руководитель, имеющий право назначения на соответствующую должность)

имеет права, предусмотренные Федеральным законом «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

6._____.

(Министр внутренних дел Российской Федерации или уполномоченный руководитель, имеющий право назначения на соответствующую должность) обязуется обеспечить:

6.1. Условия, необходимые для выполнения сотрудником служебных обязанностей и профессионального развития.

6.2. Своевременную и в полном объеме выплату денежного довольствия и предоставление социальных гарантий сотруднику и членам его семьи в соответствии с Федеральным законом от 19 июля 2011 г. № 247-ФЗ «О социальных гарантиях сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

6.3. Государственную защиту в соответствии с законодательством Российской Федерации при наличии угрозы посягательства на жизнь, здоровье или имущество сотрудника органов внутренних дел, членов его семьи в целях воспрепятствования законной деятельности сотрудника либо принуждения его к изменению ее характера, а также из мести за указанную деятельность.

6.4. Получение гражданином (сотрудником) профессионального образования по профессии, специальности или направлению подготовки, необходимым для замещения соответствующей должности в органах внутренних дел.

6.5. Не привлечение курсанта (слушателя) образовательной организации высшего образования системы МВД России, не достигшего

возраста 18 лет, к выполнению задач, связанных с угрозой для его жизни или здоровья.

6.6._____.

(возможные другие обязательства по служебным и социально-бытовым вопросам).

7. Настоящий контракт заключается на_____.

(срок (указать продолжительность) с указанием обстоятельств причин), послуживших основанием для заключения срочного контракта в соответствии с Федеральным законом «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и Федеральным законом от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции»).

8. Дополнительные условия:

8.1. Форма обучения_____.

8.2. Условия прохождения практики в МВД России

_____.

8.3. Размер средств федерального бюджета, затрачиваемых на весь

Период обучения_____.

8.4. Иные дополнительные условия_____.

9. Сотрудник согласен с возможностью перевода в порядке ротации на иную равнозначную должность, в том числе в другую местность, а в случае его отказа - с возможностью перевода на нижестоящую должность или увольнения со службы в органах внутренних дел.

10. Режим служебного времени и времени отдыха:

_____.

(указываются особенности режима служебного времени, отличающиеся от правил внутреннего служебного распорядка).

11. При возникновении спора о выполнении условий настоящего контракта и не достижении соглашения между сторонами служебный спор подлежит разрешению в порядке, установленном Федеральным законом «О

службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

12. Ответственность сторон контракта за неисполнение или ненадлежащее выполнение служебных обязанностей и взятых на себя обязательств по настоящему контракту наступает в соответствии с законодательством Российской Федерации.

13. Условия контракта могут быть изменены только по взаимному соглашению сторон контракта и в письменной форме, за исключением случаев, предусмотренных частью 1 статьи 35 Федерального закона «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

14. Настоящий контракт может быть прекращен или расторгнут по основаниям, предусмотренным Федеральным законом «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

15. Контракт заключен в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами контракта. Один экземпляр контракта передается сотруднику органов внутренних дел, другой хранится в его личном деле.

_____/_____/

_____/_____/

(фамилия, имя, отчество (при наличии) (Министр внутренних дел Российской Федерации гражданина (сотрудника) или уполномоченный руководитель с указанием должности, специального звания, фамилии, инициалов)

Паспортные данные:

МП

Серия _____ № _____

Кем и когда выдан _____

Место жительства _____

Примечания:

1. Подпункты 4.12 - 4.14, 6.4, 6.5, 8.1 - 8.3 предусматриваются в контракте, заключаемом с гражданином (сотрудником), поступающим в образовательную или научную организацию системы МВД России для обучения по очной форме или для подготовки диссертации на соискание ученой степени доктора наук.

2. Строки в подпунктах 4.16, 6.6 и 8.4 заполняются, если имеются другие условия, а в случае их отсутствия в них делается прочерк.

3. Строка в пункте 7 заполняется в случае заключения контракта на определенный срок. В случае заключения контракта на неопределенный срок в ней делается прочерк.

4. Пункт 9 предусматривается в контракте, заключаемом с сотрудником, назначенным на должность в органах внутренних дел, по которой предусмотрена ротация.

1 Собрание законодательства Российской Федерации, 2011, № 43, ст. 6072; 2013, № 9, ст. 948; 2014, № 46, ст. 6348; 2015, № 33, ст. 4848; 2017, № 39, ст. 5690.

Учебное издание

кандидат юридических наук, доцент

Н.Н. Бухаров

доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ

В.М. Егоршин

доктор юридических наук, профессор, заслуженный сотрудник ОВД России

А.В. Шахматов

адъюнкт кафедры ОРД в ОВД

А. И. Куртяк

**ПРАВОВОЙ СТАТУС ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА, ОСУЩЕСТВЛЯ-
ЮЩЕГО ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В
ОРГАНАХ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ.**

Учебно-методическое пособие

Редактор

Компьютерная верстка

Подписано в печать . Формат 60×84 1/16

Печать цифровая 8,0 п. л 4. Тираж 200 экз. Заказ №

Отпечатано в Санкт-Петербургском университете МВД России

198206, Санкт-Петербург, ул. Летчика Пилютова, дом 1