

УДК 343.1

UDC 343.1

12.00.00 Юридические науки

Legal sciences

**ДОЛЖНОСТНЫЕ ЛИЦА ОРГАНА ДОЗНАНИЯ, ИСПОЛНЯЮЩИЕ ПОРУЧЕНИЯ НАЧАЛЬНИКА ОРГАНА ДОЗНАНИЯ, КАК УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА**

**OFFICIALS OF THE INQUEST BODY, IMPLEMENTING ORDERS THE HEAD OF THE INQUEST BODY AS PARTICIPANTS IN THE CRIMINAL PROCESS**

Малин Петр Михайлович  
кандидат юридических наук, доцент  
РИНЦ SPIN-код автора 4367-9231  
*Кубанский государственный аграрный университет, Краснодар, Россия*

Malin Petr Mihaylovich  
Candidate of Legal Sciences, docent  
RSCI SPIN-code 4367-9231  
*Kuban State Agrarian University, Krasnodar, Russia*

В статье анализируется законодательное определение дефиниции «должностное лицо органа дознания» (введено в п. 6 ч. 1. ст. 40.2 УПК РФ Федеральным законом от 30.12.2015 г.), обосновывается определение и разграничение процессуальных полномочий указанных должностных лиц, вовлеченных в процесс исполнения поручений начальника органа дознания

The article analyzes the legislative definition of the term of "official of the body of inquiry" (introduced in the paragraph 6 of part 1. article 40.2 of the code of Criminal Procedure of the Russian Federation the Federal law from 30.12.2015 year); it substantiates the definition and demarcation of the procedural powers of the relevant officials involved in the instruction execution process of the head of the inquiry body

Ключевые слова: НАЧАЛЬНИК ОРГАНА ДОЗНАНИЯ, НАЧАЛЬНИК ПОДРАЗДЕЛЕНИЯ ОРГАНА ДОЗНАНИЯ, ДОЛЖНОСТНОЕ ЛИЦО ОРГАНА ДОЗНАНИЯ, УЧАСТНИК, УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС, ПОРУЧЕНИЕ, ИСПОЛНЕНИЕ, СЛЕДОВАТЕЛЬ, ДОЗНАВАТЕЛЬ, ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ, СТАТУС, ПОЛНОМОЧИЯ

Keywords: THE HEAD OF THE INQUEST BODY, CHAPTER OF DIVISION OF THE INQUEST BODY, OFFICIAL OF THE INQUEST BODY, PARTICIPANT, CRIMINAL PROCESS, ORDER, EXECUTION, INVESTIGATOR, ACTIVITIES, STATUS, AUTHORIZATION

**Doi: 10.21515/1990-4665-134-093**

В науке уголовного процесса, уделяется повышенное внимание вопросам процессуального статуса должностных лиц органа дознания - начальника подразделения дознания и дознавателя. Причем, особый интерес в аспекте изучаемых проблем возник в связи с появлением в УПК РФ нового участника уголовного судопроизводства - начальника органа дознания.

30 декабря 2015 г. Федеральным законом № 440 в УПК РФ введена новая статья (40.2), закрепившая процессуальные полномочия начальника органа дознания (систематизировавшая их в одной норме). Кроме того, была уточнена уголовно-процессуальная дефиниция «начальник органа дознания». Новая редакция п. 17 ст. 5 УПК РФ определила, что «17) начальник органа дознания - должностное лицо, возглавляющее соответ-

ствующий орган дознания, а также его заместитель». Новое нормативное определение начальника органа дознания соответствует устоявшемуся в юридической литературе и на практике мнению, что полномочиями того или иного органа в полном объеме обладает его руководитель, начальник органа сам входит в штат учреждения, содержание его деятельности, а следовательно, и его правовой статус произведен от содержания статуса органа [3, 115-123].

Проанализировав соответствующие новеллы УПК РФ, мы обнаружили, что, процессуальные полномочия начальника органа дознания, как руководителя, начальника органа, входящего в штат учреждения по руководству подчиненными ему лицами урегулированы законодателем без закрепления процессуального статуса всех должностных лиц находящихся в его подчинении (кроме начальника подразделения дознания и дознавателя).

Существует ряд участников, вовлеченных законодателем в уголовный процесс, имеющих непосредственное отношение к органу дознания, которые, не наделены процессуальными полномочиями, подобными полномочиям начальника подразделения дознания и дознавателя.

Аргументация наших суждений вытекает из требований п. 6 ч. 1. ст. 40.2 УПК РФ, согласно которым, начальнику органа дознания предоставлены полномочия поручать должностным лицам органа дознания исполнение письменных поручений следователя, дознавателя о проведении оперативно-розыскных мероприятий, о производстве отдельных следственных действий, об исполнении постановлений о задержании, приводе, заключении под стражу и о производстве иных процессуальных действий, а также об оказании содействия при их осуществлении.

Кроме того, в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 40.2 УПК РФ начальник органа дознания уполномочен поручать проверку сообщения о преступлении, принятие по нему решения в порядке, установленном настоящим Кодек-

сом, а также производство дознания и неотложных следственных действий по уголовному делу. Исходя из текста анализируемой нормы, остается неизвестным, кому из должностных лиц может быть адресовано исполнение подобных поручений. Полагаем, что в данную деятельность могут быть вовлечены и должностные лица, которым вменено исполнение поручений, перечисленных п. 6 ч. 1. ст. 40.2 УПК РФ.

О включении должностных лиц в уголовно-процессуальные процедуры можно судить из текста ст. 210 УПК РФ о розыске подозреваемого, обвиняемого, а также из содержания ч. 7 ст.164 УПК РФ об общих правилах производства следственных действий. «Если место нахождения подозреваемого, обвиняемого неизвестно, то следователь поручает его розыск органам дознания, о чем указывает в постановлении о приостановлении предварительного следствия или выносит отдельное постановление»; «Следователь вправе привлечь к участию в следственном действии должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, о чем делается соответствующая отметка в протоколе». Заметим, что привлечь к участию в следственном действии следователь может только должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, через отдельное поручение.

При определении полномочий дознавателя, законодатель обращает внимание на участие рассматриваемой категории лиц в производстве дознания, с одновременным установлением для них запретов. Так, согласно ч. 2 ст. 41 УПК РФ не допускается возложение полномочий по проведению дознания на то лицо, которое проводило или проводит по данному уголовному делу оперативно-розыскные мероприятия.

Из этого следует, что начальником органа дознания путем дачи письменного поручения допускается возложение на лицо (должностное лицо органа дознания) полномочий органа дознания, предусмотренные п. 1 ч. 2 ст. 40 (дознание по уголовным делам, по которым производство пред-

варительного следствия необязательно), которое не проводило или не проводит по данному уголовному делу оперативно-розыскные мероприятия. Данное лицо на момент производства дознания, в рамках исполняемого поручения обладает процессуальным статусом дознавателя.

При обращении к толкованию слов поручить, поручать, мы обнаружили, что под их значением понимается вменить в обязанность на кого-н, исполнение какого-н дела [4, 426].

Соответствующее поручение, как уголовно-процессуальное и управленческое действие начальника органа дознания, должно быть обличено в письменную форму, содержать указания, учитывающие особенности деятельности по его исполнению (ответственные за исполнение, сроки исполнения и. т. п.), в том числе указания касающиеся особенностей взаимодействия с органами предварительного расследования. Оно (поручение), служит средством реализации должностными лицами органа дознания своих прав и обязанностей.

Виды деятельности должностных лиц органа дознания по исполнению поручения могут быть различными: в виде оперативно-розыскной, уголовно-процессуальной, а также иной (по оказанию содействия) деятельности в зависимости от вида поручения. Причем, исполнение отдельного поручения может включать либо один из перечисленных видов деятельности, либо сочетать несколько из них.

Заметим, положения п. 6 ч. 1. ст. 40.2 УПК РФ развивают тезисы п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ; п. 1.1 ч. 3 ст. 41 УПК РФ об обязательном исполнении органом дознания письменных поручений следователя и дознавателя. Следовательно, начальник органа дознания, исходя из положений п. 6 ч. 1 ст. 40.2 УПК РФ, является своего рода «посредником», «связующим звеном» между следователем либо дознавателем и должностными лицами соответствующего органа дознания по исполнению обязательных письменных поручений.

Законодатель не конкретизирует перечень соответствующих должностных лиц, так, как, он может привести к излишнему нагромождению УПК РФ.

Попытаемся обнаружить, в этой связи, кто из должностных лиц может быть отнесен к должностным лицам органа дознания, исполняющим поручения начальника органа дознания. При этом, следует обратить внимание на принадлежность рассматриваемой категории лиц к определенному органу дознания и на объем полномочий в деятельности по исполнению того или иного поручения.

При изучении поставленной проблемы, следует уточнить понятие должностного лица в уголовном судопроизводстве. Ввиду новых законодательных установок о должностных лицах органа дознания, уяснение определения понятия должностного лица в уголовном судопроизводстве заслуживает отдельного исследования, опирающегося на ведущие теоретические разработки, посвященные исследованию процессуального статуса участников уголовного процесса, наделенных властными полномочиями.

Итак, обратимся к ст. 40 УПК РФ, из смысла которой следует, что к органам дознания относятся: органы внутренних дел Российской Федерации и входящие в их состав территориальные, в том числе линейные, управления (отделы, отделения, пункты) полиции, а также иные органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности; органы Федеральной службы судебных приставов; начальники органов военной полиции Вооруженных Сил Российской Федерации, командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений и гарнизонов; органы государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы; капитаны морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании; руководители геолого-разведочных партий и зимовок, начальники российских антарктических станций и сезонных полевых баз,

удаленных от мест расположения органов дознания, указанных в ч. 1 ст. 40 УПК РФ; глав дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации.

Прежде, выясним, могут ли быть отнесены штатные дознаватели и другие должностные лица органа дознания к должностным лицам в аспекте исполнения поручений указанных в п. 1 ч. 1 ст. 40.2 УПК РФ, п. 6 ч. 1 ст. 40.2 УПК РФ?

Согласно требованиям ст. 151 УПК РФ, дознание по уголовным делам производится дознавателями органов внутренних дел РФ; дознавателями пограничных органов ФСБ; дознавателями органов Федеральной службы судебных приставов; дознавателями органов государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы; дознавателями таможенных органов Российской Федерации; следователями Следственного комитета РФ. Очевидно, указанные должностные лица, кроме следователей Следственного комитета РФ находятся в штате соответствующего органа дознания под непосредственным руководством начальника подразделения дознания.

Исполнение письменных поручений следователя и дознавателя (подведомственного или иного правоохранительного органа) не входит в круг полномочий дознавателя, предусмотренных ст. 41 УПК РФ. Эта деятельность адресована другим должностным лицам органа дознания, где есть штатные дознаватели, либо их нет (например, в военной полиции), которые могут быть представлены в виде сотрудников определенных министерств и ведомств, т.е. лицами, имеющими специальные, воинские звания, а также гражданскими служащими (находящимися государственной службе). Представители коммерческих организаций к должностным лицам органа дознания не относятся.

Данные должностные лица органа дознания, а также дознаватели, находящиеся в подчинении начальников органов дознания, перечисленных

в ст. 40 УПК, могут быть вовлечены в процесс исполнения поручений по проверке сообщения о преступлении, производстве дознания и неотложных следственных действий по уголовному делу (п. 1 ч. 1 ст. 40.2 УПК РФ).

Если следователь (дознаватель) не принял к производству уголовное дело, исполнение его письменных поручений в порядке п. 6 ч. 1. ст. 40.2 УПК РФ, п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ, п. 1.1 ч. 3 ст. 41 УПК РФ не может быть возложено на органы дознания указанные в ч. 3 ст. 40 УПК РФ - капитанов морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании; руководителей геолого-разведочных партий и зимовок, начальников российских антарктических станций и сезонных полевых баз, удаленных от мест расположения органов дознания, указанных в ч. 1 ст. 40 УПК РФ; глав дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации. В данном случае должностные лица, находящиеся в подчинении указанных органов дознания (начальников органов дознания) обретают статус должностных лиц органа дознания, исполняющих поручения начальника органа дознания, после того, когда возбужденное уголовное дело передано по подследственности и принято к производству соответствующим органом предварительного расследования.

Статус рассматриваемой категории лиц определен различным законодательством, а также нормативно-правовыми актами, в зависимости от принадлежности к соответствующему министерству и ведомству.

В органах Федеральной службы судебных приставов, например, должностными лицами органа дознания являются штатные дознаватели и судебные приставы. Их деятельность регулируется Законом о судебных приставах. Этот закон в ст. 12 определяет круг их прав и обязанностей. Так, в процессе принудительного исполнения судебных актов и актов других органов, предусмотренных федеральным законом об исполнительном производстве, судебный пристав-исполнитель при выявлении признаков

преступления составляет сообщение об этом и направляет его начальнику органа дознания (старшему судебному приставу) для принятия решения в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством. В качестве должностных лиц органа дознания, судебные приставы, не имеют полномочий осуществлять ОРД и, следовательно, проводить оперативно-розыскные мероприятия, в том числе по поручению начальника органа дознания.

Иначе дело обстоит у сотрудников органов внутренних дел. В качестве должностных лиц органа дознания в указанной структуре выступают чаще всего оперуполномоченные. Их статус обусловлен ФЗ «О полиции», ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», ФЗ об оперативно-розыскной деятельности (далее – ФЗ об ОРД), Приказом МВД РФ № 333 «О некоторых организационных вопросах и структурном построении территориальных органов МВД России» и т. п.

Основными элементами правового статуса сотрудника полиции являются: способ замещения должности; требования, предъявляемые к сотруднику; права и обязанности сотрудника; ограничения и запреты, связанные со службой; режим служебного времени и организация службы; порядок прохождения службы; гарантии правовой защиты сотрудника; меры стимулирования служебной деятельности; характер ответственности сотрудника полиции. При этом нельзя ни обратить внимание на специальные полномочия сотрудника полиции, под которыми понимаются права и обязанности, которые он выполняет по должности. Они производны от прав и обязанностей полиции и являются формой их реализации. Их комплекс зависит от вида полицейского подразделения (оперативный сотрудник, патрульный, инспектор дорожно-патрульной службы и т.д.) и уровня занимаемой должности (министерство, территориальный орган и т.п.). Перечень данных полномочий содержится в должностном регламенте (долж-

ностных инструкциях) сотрудника полиции, утверждаемом соответствующими руководителями [2, 2-10].

Следовательно, оперуполномоченный, при исполнении поручения начальника органа дознания, как сотрудник полиции, наделенный собственными правами и обязанностями, как должностное лицо подразделения, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, в рамках реализации специальных полномочий, обретает процессуальный статус должностного лица органа дознания.

Иными словами, рассматриваемое должностное лицо, наделенное правами и обязанностями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности, в соответствии с ФЗ об ОРД, исполняя поручение начальника органа дознания, наделяется на основании п. 6 ч. 1 ст. 40.2 УПК РФ дополнительными уголовно-процессуальными правами и обязанностями. В частности, оперуполномоченный обязан, прежде всего, исполнить соответствующее поручение в рамках расследуемого уголовного дела. При исполнении этой обязанности ему могут вменяться дополнительные специфические права и обязанности, в зависимости от содержания поручения (перечень принадлежащих им дополнительных специфических прав и обязанностей в УПК РФ не установлен).

Если речь идет о необходимости проведения оперативно-розыскных мероприятий, то основания, порядок и результаты их проведения должны соответствовать исполняемому поручению, данному от имени начальника органа дознания - должностного лица, возглавляющего соответствующий орган дознания, либо его заместителя возглавляющего оперативно-розыскную работу в данном органе дознания.

Для более глубокого уяснения проблемы обратимся к первому из списка поручений начальника органа дознания, указанного в п. 6 ч. 1 ст. 40.2 УПК РФ. Это исполнение поручения о проведении оперативно-розыскных мероприятий.

Соответствующий порядок исполнения выходит за пределы регулирования УПК РФ. Данные мероприятия, в соответствии со ст. 6 ФЗ об ОРД могут проводиться только при осуществлении оперативно-розыскной деятельности.

К оперативно-розыскным мероприятиям (ОРМ) относятся: опрос; наведение справок; сбор образцов для сравнительного исследования; проверочная закупка; исследование предметов и документов; наблюдение; отождествление личности; обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств; контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений; прослушивание телефонных переговоров; снятие информации с технических каналов связи; оперативное внедрение; контролируемая поставка; оперативный эксперимент.

Проведение этих мероприятий, в соответствии со ст. 13 ФЗ об ОРД, находится в компетенции оперативных подразделений органов внутренних дел Российской Федерации; органов федеральной службы безопасности; федерального органа исполнительной власти в области государственной охраны; таможенных органов Российской Федерации; службы внешней разведки Российской Федерации; федеральной службы исполнения наказаний.

По поводу уточнений названий соответствующих подразделений, отметим, что их изучение заслуживает внимания в рамках отдельного исследования. Заметим, перечисленные выше органы, в соответствии с п. 1 ч.1 ст. 40 УПК РФ, являются одновременно органами дознания.

Кто же из должностных лиц органа дознания правомочен проводить оперативно-розыскные мероприятия? Разумеется, это должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность. В соответствии со ст. 6 ФЗ об ОРД, должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, решают ее задачи посредством личного участия в организации и проведении оперативно-розыскных меро-

приятый, используя помощь должностных лиц и специалистов, обладающих научными, техническими и иными специальными знаниями, а также отдельных граждан с их согласия на гласной и негласной основе.

Должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, могут обретать одновременно статус должностных лиц органа дознания только тогда, когда они действуют в рамках уголовно-процессуальных отношений при исполнении поручений начальника органа дознания.

Следовательно, должностные лица органа дознания, исполняющие поручение начальника органа дознания о проведении оперативно-розыскных мероприятий наделены одновременно правами и обязанностями должностного лица органа осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, уполномоченного осуществлять соответствующее оперативно-розыскное мероприятие и правами и обязанностями должностного лица органа дознания.

При этом следует учесть, что, например, не все должностные лица органов, осуществляющих ОРД, вправе осуществлять оперативно-розыскное мероприятие в виде снятия информации с технических каналов связи, а только те, кто служит в соответствующем подразделении, имеет соответствующий допуск и наделен функциональной обязанностью на проведение соответствующего мероприятия. Если возникла необходимость дачи поручения в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 40.2 УПК РФ, то оно (поручение) должно быть адресовано тому лицу, кто имеет полномочия его исполнить. Выдача поручения, в рассматриваемом аспекте, это уголовно-процессуальное действие и его исполнение – действие должностного лица, обеспечивающее предварительное расследование с помощью внепроцессуальных средств, установленных ФЗ об ОРД. Результаты проведения соответствующего оперативно-розыскного мероприятия должны быть обличены в процессуальную форму и адресованы инициатору проведения ОРМ –

следователю или дознавателю, например, рапортом о результатах проведения ОРМ.

В этой связи, необходимо обратить внимание на понятие результатов оперативно-розыскной деятельности, данное п. 36.1 ст. 5 УПК РФ, под которыми понимаются сведения, полученные в соответствии с федеральным законом об оперативно-розыскной деятельности, о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного преступления, лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших преступление и скрывшихся от органов дознания, следствия или суда.

Так, как ОРМ – это один из видов ОРД, то и результаты ОРМ, проведенного должностными лицами органа дознания по поручению, являются одновременно результатом ОРД, т.е. сведения, полученные в соответствии с федеральным законом об оперативно-розыскной деятельности. Содержание сведений может зависеть от особенностей ОРМ. Они излагаются в письменном виде с интересующей органы предварительного расследования информацией о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного преступления, лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших преступление и скрывшихся от органов дознания, следствия или суда.

В этой связи, возникает необходимость законодательного закрепления отдельной статьи, формулирующей порядок извещения (рапортом о результатах проведения соответствующего оперативно-розыскного мероприятия) должностным лицом органа дознания следователя или дознавателя, направивших органу дознания письменные поручения о проведении оперативно-розыскных мероприятий для их исполнения в порядке п. 4 ч. 2 ст. 38; п. 1.1 ч. 3 ст. 41 УПК РФ. Между тем, словоупотребление «рапорт» как уголовно-процессуальный термин упоминается в ст. 143 УПК РФ – «Рапорт об обнаружении признаков преступления».

Должностные лица органа дознания, имеющие полномочия на проведение соответствующего оперативно-розыскного мероприятия, в рамках всех этапов реализации поручения (при его получении, планировании, проведении ОРМ, подведении его итогов) наделены, в уголовно-процессуальном смысле, обязанностью его исполнения и подчинены требованиям уголовно-процессуального закона.

Иначе может выглядеть трактовка участия должностных лиц органа дознания при исполнении поручения следователя, дознавателя о производстве следственного действия. Данные лица выполняют функцию субъекта уголовного процесса, содействующего предварительному расследованию, обеспечивающего оперативность собирания доказательств. К их правам, например, можно отнести право на ознакомление с протоколом следственного действия, произведенного с его участием; на заявление ходатайств и отводов; на участие с разрешения дознавателя, следователя в процессуальных действиях (в момент обыска, может возникнуть необходимость задержания лица по подозрению в совершении преступления); задавать вопросы участникам следственного действия; под руководством дознавателя, следователя произвести следственное действие в полном объеме и т.п.

В этой связи, необходимо внести в УПК РФ ряд норм разграничивающих процессуальные полномочия должностных лиц, вовлеченных в процесс исполнения поручений начальника органа дознания, в том числе по осуществлению оперативно-розыскной деятельности на уровне начальника подразделения органа дознания и должностного лица органа дознания. Также законодателю следует дать определение понятия указанных субъектов, а также уточнить выполняемую ими функцию в уголовном судопроизводстве.

### **Литература**

1. Берова Д.М. Функции органов дознания как субъекта уголовного процесса. Общество и право. 2009. №1(23).
2. Булавин С.П., Черников В.В. Правовой статус сотрудника полиции // Административное право и процесс. 2011, № 9.
3. Митюкова М. А. К вопросу о процессуальных полномочиях начальника органа дознания// Сибирский юридический вестник, Выпуск 2, 2016.
4. Ушаков Д.Н. Толковый словарь современного русского языка. М., 2013

### **References**

1. Berova D.M. Funkcii organov doznaniija kak sub#ekta ugolovnogo processa. Obshhestvo i pravo. 2009. №1(23).
2. Bulavin S.P., Chernikov V.V. Pravovoj status sotrudnika policii // Administrativnoe pravo i process. 2011, № 9.
3. Mitjukova M. A. K voprosu o processual'nyh polnomochijah nachal'nika organa doznaniija// Sibirskij juridicheskij vestnik Vypusk 2, 2016. .
4. Ushakov D.N. Tolkovyj slovar' sovremennogo russkogo jazyka. M., 2013.