

## СЕКЦИЯ «УГОЛОВНОЕ ПРАВО И КРИМИНОЛОГИЯ»

УДК 343.1

М.А.Карпенко (3 курс), Л.А.Щербич, доц.

### ПОНЯТИЕ И МЕСТО КОНТРОЛЯ И ЗАПИСИ ПЕРЕГОВОРОВ В СИСТЕМЕ ПРЕДУСМОТРЕННЫХ В УПК РФ ИСТОЧНИКОВ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

Правовая основа контроля и записи переговоров, а также осмотра и прослушивания полученной в результате фонограммы регламентирована ст. 186 УПК РФ.

В настоящее время органами предварительного следствия, а также органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, при проведении предварительного расследования и оперативно-розыскных мероприятий по уголовным делам используется прослушивание телефонных переговоров.

При проведении данного следственного действия преследуется цель отслеживания всей информации, которая может быть выявлена в процессе записи разговора определенного в постановлении судьи субъекта. Затем в осматриваемой и прослушиваемой фонограмме отыскиваются фактические данные, имеющие значение для дела. После установления наличия таковых фонограмма постановлением следователя приобщается к уголовному делу.

Контролирование (запись) переговоров осуществляется на следующих условиях. Контроль (запись) переговоров, осмотр и прослушивание фонограммы могут быть произведены только после вынесения постановления о возбуждении уголовного дела. А также, возможен только по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях или, если существует реальная угроза применения в отношении потерпевшего, свидетеля гражданского истца, или в отношении их близких родственников, а в исключительных случаях – иных лиц насилия, опасного для жизни и здоровья, а также совершения иных преступленных действий в целях изменения указанными лицами своих показаний. Фактические данные, послужившие основанием к производству данного следственного действия, должны содержаться в доказательствах (показаниях свидетелей, потерпевших и т.д.). Данное следственное действие производится в отношении переговоров лиц, которые могут располагать сведениями о преступлении либо иными сведениями, имеющими значение для уголовного дела. Причем, на момент производства осмотра и прослушивания фонограммы должны быть точно установлены лица, принимавшие участие в зафиксированном на ней разговоре. Осмотр и прослушивание производятся в присутствии понятых и лиц, телефонные и иные переговоры которых записаны.

Для осуществления контроля и записи телефонных переговоров должны существовать основания. Фактическое основание принятия решения о контроле и записи переговоров заключается в наличии достаточных данных (доказательств), позволяющих полагать, что во время записи переговоров конкретного лица могут быть получены сведения, имеющие значение для дела. Юридическим основанием является постановление судьи. Это связано с тем, что данное следственное действие связано с ограничением конституционного права граждан на тайну телефонных переговоров. Его производство согласно ч.2 ст.23 Конституции РФ допускается только на основании судебного решения. При этом органы, осуществляющие уголовное преследование, должны представить в суд мотивированное ходатайство о проведении данного следственного действия или оперативно-розыскного мероприятия с предоставлением соответствующих материалов (заявления граждан о

готовящемся преступлении, постановления о возбуждении уголовного дела, протоколы допросов потерпевших, свидетелей и другие материалы, касающиеся оснований для производства прослушивания телефонных переговоров). Ходатайство о выдаче разрешения на прослушивание телефонных переговоров должно подаваться в районный и приравненный к нему городской суд по месту проведения оперативно-розыскных мероприятий, дознания, предварительного следствия. Поскольку информация, полученная в ходе прослушивания телефонных переговоров, должна отвечать требованиям достоверности, и данное следственное действие связано с ограничением конституционного права граждан на неприкосновенность частной жизни, то в постановлении судьи на разрешение его проведения должны быть указаны фамилия, имя, отчество, занимаемая должность лица (лиц) соответствующих правоохранительных органов, непосредственно осуществляющих данное следственное действие, номера телефонов, которые будут прослушиваться, и адрес их установки. При этом прослушиванию должны подлежать лишь телефоны, принадлежащие подозреваемым, обвиняемым и связанным с ними лицам. В этой связи очевидно явное противоречие данному порядку положения ст. 8 Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности", в соответствии с которой, допускается ограничение конституционного права человека и гражданина на тайну связи на основании мотивированного постановления одного из руководителей органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность. Остается надеяться, что на практике будут применяться исключительно положения нового УПК РФ. Тем более, что Конституционный Суд РФ в Определении от 21.12.2000 отметил, что данная норма закона допускает возможность проведения оперативно-розыскных мероприятий, ограничивающих конституционные права граждан на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, не иначе как на основании судебного решения и лишь при наличии предусмотренных законом оснований, и только в связи с таким преступлением, по которому производство предварительного следствия обязательно.

Прослушивание телефонных переговоров невозможно без использования научно-технических средств. Для того чтобы применение технических средств при прослушивании телефонных переговоров гарантировало достоверность полученных сведений и обеспечивало объективную возможность их проверки, необходимо в уголовно-процессуальном законе закрепить требование об установке прослушивающих и записывающих устройств в присутствии понятых из числа работников телеграфных учреждений, предупрежденных об ответственности за разглашение тайны следствия. Так как данное следственное действие связано с ограничением конституционных прав граждан, то в законодательстве также должен быть предусмотрен контроль следователя, лица, производящего дознание, прокурора за проведением прослушивания телефонных переговоров. Съём информации с телефонной линии связи может осуществляться либо непосредственным подключением к линии (в разрыв или параллельно), либо бесконтактно при помощи индуктивного датчика. Факт контактного подключения к линии легко обнаружить, использование же индуктивного подключения не нарушает целостности кабеля и не вносит изменения в параметры телефонной линии. Сигналы с телефонной линии могут записываться на магнитофон (используется специальный адаптер) или передаваться по радиоканалу. Выполняются телефонные закладки в виде отдельных модулей (брусков) или камуфлируются под элементы телефонного оборудования: адаптеры, розетки, телефонные и микрофонные капсулы, конденсаторы. Телефонные закладки устанавливаются непосредственно в телефонный аппарат, телефонную трубку, розетку, а также непосредственно на телефонную линию. Передача информации от телефонной закладки начинается в момент поднятия трубки абонентом. Наряду с телефонными и радио-закладками используются комбинированные

закладки, которые при ведении телефонных переговоров осуществляют их перехват, а по окончании – автоматически переключаются на перехват акустической информации.

Срок, на который может быть установлен контроль и запись переговоров, не должен превышать шести месяцев. Соответственно, данное следственное действие может производиться и один день, и меньший промежуток времени. Необходимо предусмотреть и возможность продления срока прослушивания телефонных переговоров судьей при наличии обоснованного ходатайства соответствующих органов дознания, следствия. При этом судье должны быть представлены не только обоснования проведения данного следственного действия, но и результаты прослушивания, что будет способствовать судебному контролю по его проведению. По приостановленному уголовному делу следственные действия производиться не должны. Приостановление предварительного расследования по уголовному делу должно предполагать и приостановление контроля и записи переговоров.

Информацию, полученную в ходе прослушивания телефонных переговоров, в качестве доказательства следует расшифровать и отразить в соответствующем протоколе прослушивания и изложить в знаковом (письменном или печатном) виде. А для того, чтобы данная информация отвечала требованиям законности и достоверности и могла быть использована в качестве доказательства, ее расшифровка должна производиться дознавателем или следователем, а также лицом, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, в присутствии понятых и лица (лиц), производивших прослушивание телефонных переговоров. Это также необходимо закрепить в законе.

На аудиокассете, на которой зафиксированы телефонные переговоры, должно быть отмечено время начала и окончания переговоров, а также начала и окончания проведения данного следственного действия. Информация, полученная в результате прослушивания телефонных переговоров, проведенного по истечении срока, на которое было выдано разрешение, не может быть признана доказательством по делу. Кроме того, это будет содействовать судебному контролю по проведению следственных действий, ограничивающих конституционные права граждан, и своевременному привлечению к ответственности лиц, допустивших нарушение закона.

Техническое средство (аудиокассета), содержащее информацию об обстоятельствах, подлежащих доказыванию по уголовному делу, должно быть признано вещественным доказательством и приобщено к материалам дела. Эту норму надо закрепить в уголовно-процессуальном законе. Именно такая регламентация позволит, с одной стороны, обеспечить строгое соответствие закону производства следственных действий по выявлению и раскрытию преступлений, изобличению лиц, их совершивших, справедливое применение к ним предусмотренных законом мер уголовного наказания, а с другой - соблюдение прав граждан, их защиту от злоупотреблений.