

Адвокату адвокатской консультации
№ 67 Санкт-Петербургской городской
коллегии адвокатов

Д.А. Серову

На Ваш запрос № 07/17 от 21 ноября 2017 года сообщаю правовую позицию по поставленным вопросам.

1. Форма предписания на выполнение задания определена Инструкцией о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне, утвержденной Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2010 № 63 (ред. от 29.12.2016) "Об утверждении Инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне" (приложение № 5 к Инструкции). Эта норма согласно ст. ст. 25 и 32 Закона Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 (ред. от 08.03.2015) "О государственной тайне" в полном объеме распространяется и на прокуроров, осуществляющих надзор за исполнением Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности».

Представленное Вами в приложении к запросу предписание не соответствует утвержденной нормативным правовым актом форме.

2. Представление органами внутренних дел секретных оперативно-служебных документов прокурору, осуществляющему надзор за исполнением Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», осуществляется в порядке определенном ст. 21 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», Законом Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 (ред. от 08.03.2015) "О государственной тайне", Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2010 № 63 (ред. от 29.12.2016) "Об утверждении Инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне" (раздел 6 Инструкции), Указанием Генпрокуратуры Российской Федерации № 215/69, МВД РФ № 1/7818 от 29.09.2008 "О порядке представления органами

внутренних дел оперативно-служебных документов с целью осуществления прокурорами надзора за исполнением Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности".

Согласно данным нормативным правовым актам представление оперативно-служебных документов прокурору осуществляется в следующем порядке:

1) согласно Постановления Правительства Российской Федерации от 06.02.2010 № 63 "Об утверждении Инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне" доступ уполномоченного прокурора к сведениям, составляющим государственную тайну, при каждой проверке осуществляется после предъявления им руководителю органа внутренних дел а) предписания на выполнение задания (форма 5. Приложение 1 к Инструкции), б) документов, удостоверяющих личность, в) справок о допуске по соответствующей форме. В предписании должны быть указаны фамилия, имя, отчество, должность уполномоченного прокурора и основания проверки;

2) руководитель органа внутренних дел (каковым Коконина К.П. не является) изучает представленные уполномоченным прокурором документы (решение о проведении проверки, предписание, удостоверение и др.) и определяет помещение, где будет проходить изучение оперативно-служебных документов. На предписании прокурора на выполнение задания руководитель органа внутренних дел указывает: в каком помещении будет проходить изучение оперативно-служебных документов; какие документы представляются прокурору и кто из сотрудников присутствует при их изучении. Присутствие сотрудника оперативного или режимно-секретного подразделения при ознакомлении прокурора с документами является обязательным (п. 71 Инструкции);

3) предписание на выполнение задания и справка о допуске по соответствующей форме регистрируются в журнале учета командированных. После регистрации справка о допуске по соответствующей форме остается в

режимно-секретном подразделении органа внутренних дел, а предписание на выполнение задания с отметкой о форме допуска прокурора передается принимающему его сотруднику оперативного подразделения. Сотрудник оперативного подразделения заполняет на оборотной стороне предписания на выполнение задания справку, после чего данное предписание передается в режимно-секретное подразделение органа внутренних дел, где хранится в отдельном деле не менее 5 лет. Справка о допуске по соответствующей форме возвращается прокурору для сдачи в выдавшее ее режимно-секретное подразделение. На обороте справки о допуске делается запись с указанием степени секретности сведений, с которыми ознакомился прокурор, и даты ознакомления, которая заверяется подписью руководителя режимно-секретного подразделения и печатью органа внутренних дел (п. 72 Инструкции).

4) по указанию руководителя, уполномоченного на осуществление оперативно-розыскной деятельности, начальник или сотрудники оперативного подразделения с соблюдением режима секретности под роспись вручают прокурору истребуемые документы.

Учитывая, что Коконина К.П. не является руководителем органа внутренних дел, то на нее нормативными правовыми актами не возложены полномочия по представлению оперативно-служебных документов прокурору, осуществляющему надзор за исполнением Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности".

3. Основанием для любой прокурорской проверки, в том числе, проверки регистрации дел оперативного учета, согласно ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 17.01.1992 № 2202-1 (ред. от 29.07.2017) "О прокуратуре Российской Федерации" выступает поступившая в органы прокуратуры информация о фактах нарушения законов, требующих принятия мер прокурором, в случае, если эти сведения нельзя подтвердить или опровергнуть без проведения указанной проверки. Закон не предусматривает возможности проведения инициативных, плановых и т.п. проверок. Соответственно в решении о проведении проверки, выносимом в соответствии с ч. 3 данной статьи в

обязательном порядке указываются основания и предмет проверки. Само по себе решение не является фактическим основанием проверки: оно лишь юридически закрепляет поступившие в прокуратуру сведения о фактах нарушения закона. Если таких сведений не поступало, то проверка проводится без оснований, что является нарушением закона.

Закон не предоставляет права Генеральному прокурору Российской Федерации регламентировать порядок представления прокурору оперативно-служебных документов органами не входящих в систему прокуратуры и введению не предусмотренных законом оснований проверки. Он может лишь издавать обязательные для исполнения всеми работниками органов нормативные акты, регулирующие вопросы организации деятельности прокуратуры Российской Федерации, порядок реализации мер материального и социального обеспечения указанных работников (ч. 1 ст. 17), а также указания по вопросам дознания, не требующими законодательного регулирования (ч. 2 ст. 30).

4. Перечень документов, представляемых органами внутренних дел прокурору, осуществляющему надзор за оперативно-розыскной деятельностью, определен ст. 21 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» и Указанием Генпрокуратуры Российской Федерации № 215/69, МВД Российской Федерации № 1/7818 от 29.09.2008 "О порядке представления органами внутренних дел оперативно-служебных документов с целью осуществления прокурорами надзора за исполнением Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности". В этот перечень включены: 1) дела оперативного учета, 2) материалы о проведении оперативно-розыскных мероприятий с использованием оперативно-технических средств, 3) учетно-регистрационная документация, 4) ведомственные нормативные правовые акты, регламентирующие порядок проведения оперативно-розыскных мероприятий. Данный перечень носит исчерпывающий характер. Иные оперативно-служебные документы прокурору не представляются. Учитывая, что дела накопительно-наблюдательного производства не являются делами

оперативного учета, их представление прокурору законом не предусмотрено. Представление этих документов прокурору это было бы нарушением закона, режима секретности и требований нормативных правовых актов, регламентирующих доступ лиц к государственной тайне.

Что касается требования прокурора о представлении ему для проверки оперативно-служебных материалов, находящихся в производстве сотрудников ОЭБ и ПК, то это требование слишком неопределенно и неясно, так как далеко не все оперативно-служебные документы могут быть представлены прокурору (например, документы, отражающие вопросы, организации, тактики, методов и средств осуществления оперативно-розыскной деятельности, которые в предмет прокурорского надзора не входят, данные о внедренных в преступные группы лицах, о штатных негласных сотрудниках, о лицах, оказывающих или оказывавших содействие на конфиденциальной основе, о результатах ОРД и др. См. Указание Генпрокуратуры Российской Федерации № 215/69, МВД Российской Федерации № 1/7818 от 29.09.2008 "О порядке представления органами внутренних дел оперативно-служебных документов с целью осуществления прокурорами надзора за исполнением Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности"). Соответственно, в силу неопределенности это требование исполнено быть не может.

Профессор кафедры оперативно-розыскной деятельности
органов внутренних дел Омской академии МВД России
доктор юридических наук, профессор
заслуженный юрист Российской Федерации

В.Ф. Луговик

6 декабря 2017 года