**Тема 2. Правова основа та принципи**

**оперативно-розшукової діяльності**

***План:***

**1. Правова основа ОРД.**

**2. Характеристика основних принципів ОРД.**

**1.** Правову основу ОРД становлять Конституція України, Закон України «Про оперативно-розшукову діяльність», Кримінальний, Кримінальний процесуальний, Податковий та Митний кодекси України, Закони України про прокуратуру, Національну поліцію, Національне антикорупційне бюро України, Державне бюро розслідувань, Службу безпеки України, Державну прикордонну службу України, Державну кримінально-виконавчу службу України, державну охорону органів державної влади України та посадових осіб, статус суддів, забезпечення безпеки осіб, які беруть участь у кримінальному судочинстві, державний захист працівників суду і правоохоронних органів, інші законодавчі акти та міжнародно-правові угоди і договори, учасником яких є Україна.

Відповідно до положень ст. 12 Закону України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України у зв'язку з прийняттям Кримінального процесуального кодексу України» внесено зміни до Закону України «Про оперативно-розшукову діяльність». У числі інших змін нові підходи знайшли прояв в оновлених підставах для проведення ОРД (ст. 6), формулюванні прав підрозділів, що здійснюють ОРД (ст. 8). Внесення до норм кримінального процесуального права положень, які регулюють проведення негласних слідчих (розшукових) дій, не скасувало ОРД як таку й вона залишається за своєю суттю окремим видом державної діяльності, умови й режим здійснення якої відрізняються від традиційного кримінального процесу. Однак межі ОРД відчутно змінено порівняно з дореформеним законодавством.

Нова концепція зумовила необхідність у перегляді нормативного регулювання оперативно-розшукової діяльності.

**2.** Принципи ОРД – керівні ідеї, основні засади, які напрацьовані практичною діяльністю оперативних підрозділів, закріплені в нормативно-правових актах, регулюють суспільні відносини в сфері ОРД між її учасниками.

Усе різноманіття принципів ОРД науковці поділяють на кілька груп: конституційні, загальні, організаційно-управлінські та спеціальні.

Конституційні: забезпечення прав і свобод людини; повага до гідності особи; невтручання в особисте і сімейне життя особи.

*Загальні принципи:* законність; верховенство права; відкритість для демократичного цивільного контролю; взаємодія і координація; адекватність заходів потенційним загрозам прав і свобод людини; комплексне використання правових, профілактичних та організаційних заходів; мінімальне втручання в права та свободи людини; науковість.

*Організаційно-управлінські*: розмежування сфер діяльності підрозділів, що здійснюють ОРД; плановість; прогнозування; безперервність; взаємодія з органами управління і населенням; забезпечення безпеки всіх учасників ОРД; динамічність проведення тактичної операції; забезпечення постійної оперативної готовності; соціального і правового захисту учасників ОРД.

*Спеціальні принципи*: поєднання гласних та негласних форм і методів діяльності; конспіративність; наступальність; забезпечення встановлення об’єктивної істини.

ОРД ґрунтується на принципах верховенства права, законності, дотримання прав і свобод людини. Ці принципи є загально-правовими, вони витікають із основного закону – Конституції України, тому їх називають конституційними.

Головним серед них є *принцип законності*, який полягає в тому, що посадові особи органів внутрішніх справ, які займаються ОРД, а також особи, які сприяють її здійсненню, або контролюють і наглядають за нею, зобов'язані виконувати вимоги законодавства у точній відповідності до їх змісту. Законність при здійсненні ОРД означає, що посадові особи оперативних підрозділів керуються в своїй діяльності нормами оперативно-розшукового законодавства і інших правових актів, які складають правову основу ОРД.

Без дотримання законності діяльність правоохоронних органів буде незаконною, недійсною, її результати не будуть визнаватись ні суспільством, ні державою.

Законність ОРД передбачає оформлення всього її проведення відповідними документами. Оперативні підрозділи отримують інформацію, що має ймовірний характер і потребує перевірки та документального закріплення. В ході оперативно-розшукових заходів така інформація перевіряється і вона має бути спрямована на законну мету.

*Принцип законності* безпосередньо пов'язаний з конституційними принципами дотримання прав і свобод людини і громадянина.

Конституційні права і свободи людини і громадянина гарантуються і не можуть бути скасовані, вони можуть бути тільки тимчасово обмежені на підставі закону.

Законність дотримання прав і свобод людини і громадянина, як принцип ОРД, викликає необхідність виконання правового режиму отримання, перевірки і використання оперативно-розшукової інформації. Згідно цього основного принципу ОРД, працівники оперативних підрозділів, здійснюючих оперативно-розшукові заходи, мають дотримуватись принципів, викладених перш за все у відкритих законодавчих і інших правових актах відносно різних процедур отримання, перевірки, обробки та використання оперативно-розшукової інформації для виконання поставлених перед ними завдань.

Одержані внаслідок ОРД відомості, що стосуються особистого життя, честі, гідності людини, якщо вони не містять інформації про вчинення заборонених законом дій, зберіганню не підлягають і повинні бути знищені.

Законність ОРД також забезпечується і дотримується принципом взаємодії оперативних підрозділів з органами управління і населенням.

*Принцип взаємодії з органами влади та управління* витікає із компетенції, якою, наділені законодавчі, виконавчі та судові гілки влади та їх органи управління, Конституцією України. Кожна з них має досить широкі повноваження по забезпеченню законності, контролю за діяльністю органів державної влади і місцевого самоврядування, окремих посадових осіб по дотриманню прав і свобод людини, зокрема, в правоохоронній діяльності, складовою частиною якої є ОРД.

Порядок взаємодії оперативних підрозділів з органами влади та управління визначається законами України. Органи державної влади і управління, їх службові особи в межах своєї компетенції, визначеної Конституцією України та іншими законами, зобов'язані сприяти правоохоронній діяльності. Органи, в компетенцію яких входить здійснення ОРД, мають право отримання безкоштовно від державних органів і безкоштовно або за винагороду від громадян інформації, що становить оперативний інтерес, крім того, громадяни зобов'язані сприяти правоохоронним органам в охороні громадського порядку і боротьбі зі злочинністю.

Закон України «Про оперативно-розшукову діяльність» та інші закони, що регламентують цей вид правоохоронної діяльності, крім принципів, вказаних в ст. 4 Закону про ОРД, вказують і на інші принципи, тобто на ті керівні основні положення, розроблені теорією та прийняті практикою і закріплені в оперативно-розшуковому законодавстві та відомчих нормативних актах. Такі принципи притаманні саме такій галузі правоохоронної діяльності, як оперативно-розшукова, і тому їх називають ще галузевими. Такими принципами є *поєднання гласних і негласних заходів, добровільність, конфіденційність, конспірація, наступальність, цілеспрямованість, об'єктивність і повнота, доцільність, соціальна захищеність конфідентів*.

Порядок отримання даних в процесі ОРД та її характер не дозволяє вважати їх достовірними з моменту отримання, чи піддати розголосу, оскільки це може привести до розшифровки джерел інформації. В ряді випадків оперативно-розшукову інформацію необхідно законно легалізувати, тобто із таємної негласної, зробити її гласною, відкритою для використання в кримінальному судочинстві. Попередній, підготовчий, пошуковий характер ОРД обмежується межами її гласності. Гласність проявляється у доступності, відкритості інформації, можливості її використання у відповідності з нормами кримінально-процесуального законодавства.

Поєднання гласних і негласних заходів полягає в поінформованості громадян про мету, завдання та принципи роботи оперативно-розшукових підрозділів, права і обов'язки цих підрозділів з одного боку і громадян, посадових осіб, державних органів і громадських організацій – з іншого, про межі законного втручання оперативно-розшукових підрозділів в сферу суспільних відносин, що охороняються правом, та про здійснення діяльності правоохоронних органів тільки в межах установленої для них компетенції.

*Принцип поєднання гласних і негласних заходів* проявляється в практичній діяльності оперативного працівника постійно. При всіх формах поєднання гласних і негласних заходів в ОРД має бути обов'язково дотримана одна головна умова – це їх законність, без дотримання якої всі результати таких заходів будуть визначені недійсними, незаконними.

При здійсненні ОРД до співробітництва на постійній чи тимчасовій основі можуть залучатись окремі особи за добровільної згоди. Таке співробітництво може бути гласним або негласним, але воно не може бути примусовим.

Форми такого співробітництва можуть бути різними. Закон не допускає при встановленні співробітництва використання фізичного, психологічного чи морального примусу. У цьому випадках конфіденційне співробітництво здійснюється на засадах добровільності.

*Принцип конфіденційності* в ОРД полягає в нерозголосі, у таємничих, довірчих стосунках оперативного працівника і особи, яка добровільно погодилась на негласне співробітництво. Конфіденційність в оперативно-розшуковому співробітництві з особами – є умовою реалізації конституційного обов'язку держави – дотримання і захисту прав і свобод людини від злочинних посягань.

Конфіденційність тісно пов'язується з принципом *конспірації.* Організація ОРД здійснюється в умовах конспірації форм і методів, до яких вдаються оперативні працівники з метою отримання інформації по виявленню, попередженню, розкриттю і розслідуванню злочинів, що носять таємний характер. Стосовно осіб, які співробітничають з оперативно-розшуковими апаратами, вживається термін «конфіденційність», а відносно форм і методів роботи – «конспіративність».

*Конспіративність* дозволяє оперативним підрозділам збирати негласно інформацію про ті чи інші протиправні явища, накопичувати її в оперативно-інформаційних системах, аналізувати, готувати до легалізації для використання в кримінальному судочинстві. Для конспірації своїх намірів і вживаних заходів оперативні підрозділи можуть створювати підприємства, організації, використовувати документи, які зашифровують їх діяльність, чи приналежність до правоохоронних органів, проводити контрольні закупки товарів з метою виявлення фактів протиправної діяльності, негласно брати участь у перевірці фінансово-господарської діяльності підприємств, установ, організацій та окремих осіб, негласно виявляти та фіксувати сліди тяжкого злочину, документи та інші предмети, що можуть бути доказами підготовки або вчинення такого злочину та інші заходи дозволені законом.

Вся ОРД має здійснюватись наступально, використовуючи поєднання гласних і негласних заходів, добровільність, конфіденційність, конспірацію.

*Принцип наступальності* (оперативності) полягає в тому, що оперативні працівники й інші посадові особи, які сприяють її здійсненню з метою попередження, розкриття та розслідування злочинів, зобов'язані проводити оперативно-розшукові заходи постійно, наступально, проявляти ініціативу, своєчасно й обґрунтовано заводити оперативно-розшукові справи, використовувати всі дозволені законом заходи для встановлення осіб, що вчинили злочини з метою наступного невідворотного реагування, передбаченого кримінально-процесуальним законодавством України.

Оперативно-розшукові заходи мають здійснюватись не тільки наступально, але й *цілеспрямовано* до повного виконання завдань з пошуку і фіксації даних про протиправну діяльність окремих осіб, організацій, спеціальних служб іноземних держав та організацій з метою припинення правопорушень та в інтересах кримінального судочинства, а також отримання інформації в інтересах громадян, суспільства і держави.

*Принцип цілеспрямованості* направлений на встановлення причин і умов вчинення злочинів, на випередження протиправних дій, на встановлення осіб, що вчинили суспільно небезпечні протиправні дії, розшук тих, хто ухиляється від слідства і суду, на досягнення мети, що поставлена перед ОРД в ст. 1 Закону України «Про оперативно-розшукову діяльність».

*Принцип об'єктивності* в ОРД – це встановлення істини конкретного факту підготовки або вчинення злочину, змістом якої є правильне (повне) відповідно до дійсності відображення її у свідомості осіб, які здійснюють оперативно-розшукове документування.

Встановлюючи істину, оперативні працівники мають обирати найбільш доцільні оперативно-розшукові заходи, які допустимі законом і необхідні для досягнення мети.

Має бути розумно узгоджене співвідношення змісту і обсягів оперативно-розшукових заходів і ступеню суспільної небезпеки злочинного прояву. *Принцип доцільності* визначає межі застосування оперативно-розшукових заходів стосовно конкретного правопорушення чи особи, він полягає в забезпеченні необхідних умов встановлення істини, а саме через вибір таких оперативно-розшукових заходів, які б привели до всебічного, об'єктивного, повного і своєчасного розслідування злочину, або розгляду кримінальної справи в суді.

Оперативно-розшукове законодавство передбачає, що особа, яка залучається до виконання завдань оперативно-розшукової діяльності, має бути під соціальним і правовим захистом держави. Принцип соціального і правового захисту особи, що співробітничає з оперативним підрозділом, витікає із конституційних положень про права і свободи людини і громадянина.

**❓ *Контрольні питання:***

**1.** Які нормативно-правові акти, становлять правову основу ОРД?

**2.** Дайте визначення поняття принципи ОРД.

**3.**На які групи поділяються принципи ОРД?

**4.** До якої групи принципів ОРД належить «взаємодія і координація»? У чому полягає їх особливість?

**5.**Перерахуйте та охарактеризуйте спеціальні принципи ОРД.