

Министерство образования и науки Кыргызской Республики
Кыргызско-Российский Славянский университет
Кыргызская государственная юридическая академия
при Правительстве Кыргызской Республики

Диссертационный совет Д 12.10.421

На правах рукописи
УДК 343.3 .7(574)

ЖАКУПОВ ЕРЖАН ЕСЕНГЕЛЬДИЕВИЧ

**Тактические операции при расследовании преступлений, связанных с
незаконной предпринимательской и банковской деятельностью**

12.00.09 — уголовный процесс, криминалистика; оперативно-розыскная
деятельность

Автореферат

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Бишкек-2012

Работа выполнена на кафедре специальных юридических дисциплин
департамента права Чуйского университета

Научный руководитель: доктор юридических наук
Молдабаев Саркытбек Сарсенбаевич

Официальные оппоненты: доктор юридических наук
Берсугурова Лязиза Шалтаевна

кандидат юридических наук
Табалдиева Чолпон Сааданбековна

Ведущая организация: кафедра уголовного процесса
Академии МВД КР им.
генерал-майора милиции Алиева Э.А.
(адрес: 720083 г.Бишкек, ул.
Чолпон-Атинская, 1а)

Защита состоится 26 мая 2012 г. в 14⁰⁰ часов на заседании
Диссертационного совета Д 12.10.421 в Кыргызско-Российском Славянском
университете и Кыргызской государственной юридической академии при
Правительстве Кыргызской Республики по защите диссертаций на соискание
ученой степени доктора (кандидата) юридических наук в Кыргызско-Российском
Славянском университете по адресу: 720065, Кыргызская Республика, г. Бишкек,
пр. Чуй, 42, (конференц-зал).

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Кыргызско-Российского
Славянского университета по адресу: г.Бишкек, ул. Киевская, 44.

Автореферат разослан 26 апреля 2012 года.

Ученый секретарь
Диссертационного совета
кандидат юридических наук, доцент

Бидильдаева Г.А.

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Одной из приоритетных целей и стратегий реализации послания Президента страны народу Казахстана: «Казахстан 2030. Процветание, безопасность и улучшение благосостояния всех казахстанцев» является достижение «реальных, устойчивых и возрастающих темпов экономического роста» [1].

В Республике Казахстан для этого созданы все предпосылки и условия. Это в первую очередь сильная законодательная база, государственные программы поддержки и развития предпринимательства, «заложившие фундамент и давшие толчок» к формированию и развитию малого и среднего бизнеса, финансово-экономического сектора страны и других отраслей экономики.

В то же время в Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 по 2020 годы отмечено, что в «целях повышения эффективности нормотворческой деятельности необходимо продолжить работу по систематизации действующего законодательства, дальнейшей консолидации в разрезе отраслей законодательства» [2].

Однако укрепляющаяся экономика государства, расширяющийся бизнес стали привлекательными и для преступного элемента. Появление на арене финансовых отношений современного Казахстана не имевшихся ранее специфических экономических преступлений связано с периодом разложения административно-хозяйственного механизма регулирования экономики, перехода к новым, рыночным отношениям, провозглашения свободы предпринимательства и соответственно, декриминализации некоторых составов преступлений.

Например, законодательством Казахской ССР был предусмотрен ряд статей, регулирующих ответственность за противоправную предпринимательскую деятельность, такую, как незаконная продажа, скупка, обмен или переработка шкурок пушных зверей (ст. 163-1 УК), занятие частнопредпринимательской деятельностью (ст. 165), спекуляция (ст.168 УК), жилищная спекуляция (ст. 169 УК), незаконное врачевание (ст. 209 УК), незаконное занятие автоперевозками (ст. 220 УК) и т.д. [3].

В период становления новой экономической системы некоторые действия, образующие состав преступления при прежнем строе, не могли уже быть отнесены к запрещенным и были декриминализированы, что безусловно явилось велением времени. На сложившиеся негативные общественно опасные явления государство отреагировало адекватно, установив на них уголовно-правовой запрет и с 1 января 1998 года предусмотрело ответственность, регламентированную в главе 7 УК РК (преступления в сфере экономической деятельности), в частности статьями 190 (незаконное предпринимательство) и 191 (незаконная банковская деятельность).

Рассматриваемые правонарушения наносят существенный ущерб экономике государства. Так, из общего числа зарегистрированных органами финансовой полиции преступлений в 2009 году (10 293), фактов незаконного

предпринимательства 652, незаконной банковской деятельности 11. По мере роста выявленных преступлений, растет и материальный ущерб. Например, только за один 2008 год установленная сумма материального ущерба по оконченным производством уголовным делам по ст. 190 УК равна 8 млрд. 926 млн. 785 тыс. тенге, в 2009 году ущерб по ст. 191 УК составил 102 510 тенге, что говорит о навыках и дерзости преступников, количественном и «качественным» их ростом, возросшей организованностью.

Анализ практики расследования и анкетирование сотрудников органов финансовой полиции показал, что одной из причин ненадлежащего качества расследования преступлений о незаконной предпринимательской и банковской деятельности является специфика рассматриваемых составов, недостаточная квалификация оперативно-следственных работников, законодательные пробелы, не отвечающий потребностям объем методических рекомендаций, научных исследований.

Указанные факты показывают актуальность исследуемой темы, необходимость разработки отдельных аспектов и положений методики расследования рассматриваемой категории преступлений.

Связь темы диссертации с крупными научными программами и основными научно-исследовательскими работами, проводимыми научными учреждениями. Диссертационное исследование проводилось параллельно с реализацией Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года, а также тесно связано с научно-исследовательскими работами и иными государственными программами в области борьбы с экономическими преступлениями в Республике Казахстан.

Цель и задачи исследования. Целью настоящего исследования является анализ, научная оценка, обобщение и формирование путей повышения эффективности деятельности правоохранительных органов, направленной на противодействие преступлениям, связанным с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью, а также разработка отвечающих современным реалиям требований теоретических основ усовершенствования уголовно-процессуального и оперативно-розыскного законодательства в соответствии с зарубежным опытом.

Для достижения указанных целей были определены и решались следующие задачи:

- изучить судебно-следственную практику и определить проблемы, возникающие при расследовании преступлений по делам о незаконном предпринимательстве и незаконной банковской деятельности на современном этапе;
- исследовать и обусловить значение тактических операций при расследовании преступлений данной категории;
- установить типовые ситуации, возникающие в ходе расследования преступлений о незаконной предпринимательской и банковской деятельности;

- обозначить тактику сбора доказательственной базы, направленной на установление виновности подозреваемого лица по рассматриваемым составам преступлений;

- проанализировать деятельность оперативных и следственных подразделений, направленных на раскрытие, расследование и предупреждение незаконной предпринимательской и банковской деятельности, определить проблемы и оптимальные формы их взаимодействия в рамках проведения тактических операций;

- провести анализ практики легализации и применения материалов оперативно-розыскной деятельности в качестве доказательств при расследовании преступлений данной категории. На основе отечественного и зарубежного опыта разработать научные рекомендации по совершенствованию законодательной базы, регламентирующей проведение оперативных мероприятий и использования их результатов в качестве доказательств в уголовном процессе.

Научная новизна работы заключается в том, что данная работа представляет собой одно из первых самостоятельных научных исследований тактических аспектов расследования преступлений, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью в Республике Казахстан.

Автором на основе рассмотрения и анализа имевших место характерных проблем и ошибок расследования, предложены и обоснованы новые теоретические и практические положения, адресованные правотворческим и правоприменительным субъектам для принятия законодательных и организационно-правовых мер, направленных на восполнение имеющихся место пробелов и усовершенствование правового регулирования уголовно-процессуальной, оперативно-розыскной деятельности, а также противодействию противоправным проявлениям, что позволило представить новую редакцию некоторых уголовно-правовых норм и тактику расследования.

Практическая и теоретическая значимость исследования определяется тем, что впервые на монографическом уровне разработана концепция применения тактических операций в расследовании преступлений, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью, ориентированная на актуальную и требующую разрешения в современных реалиях проблеме противодействия преступлениям в обозначенной сфере. Предложенные автором выводы развивают и оптимизируют положения теории и практики уголовного процесса, криминалистики и оперативно-розыскной деятельности. Комплексный подход в диссертационном исследовании определяет значимость результатов для широкого круга отраслевых, а также прикладных юридических наук.

Результаты исследования могут быть применены в практической деятельности правоохранительных органов при раскрытии и расследовании преступлений в сфере предпринимательства; учтены в процессе разработки предложений и дополнений в уголовно-процессуальное и оперативно-розыскное законодательство и иных нормативно-правовых актов, регулирующих деятельность субъектов доказывания; в учебном процессе по дисциплинам

криминалистика, уголовный процесс, оперативно-розыскная деятельность и научных исследованиях.

В ходе исследования автор использовал свой более чем двенадцатилетний опыт работы в следственно-оперативных подразделениях органов внутренних дел и финансовой полиции Республики Казахстан и научно-педагогической деятельности.

Основные положения диссертации, выносимые на защиту:

1. Предлагается внесение изменений и дополнений в уголовно-процессуальное законодательство в части расширения полномочий следователя при проведении осмотра изъятых предметов, документов и иных объектов без привлечения понятых. Предлагаемая редакция п.2 ч.5 ст. 222 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан: «Осмотр изъятых предметов, документов и иных объектов производится следователем самостоятельно. В необходимых случаях в проведении осмотра может участвовать подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, специалист, эксперт и проводится фиксация на технические средства».

2. Предложена разработанная диссертантом примерная схема проведения тактических операций, включающих в себя комплекс следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий как на стадии расследования уголовных дел, так и в рамках оперативно-розыскной деятельности.

3. Автором предлагается дополнить перечень установленных действующим законодательством способов сбора оперативной информации, предусмотренный ч. 2 ст. 11 Закона Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности» моделируемым (оперативным) экспериментом, допускающим применение моделирования обстановки и фиксации происходящего с дальнейшим использованием результатов в процессе доказывания.

Предлагаемая редакция ч.2 ст. 11 Закона Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности»:

«Специальными оперативно-розыскными мероприятиями являются:

б) моделируемый (оперативный) эксперимент».

4. Обосновывается целесообразность установления единообразной формы составления процессуальных документов, применяемых в ходе предварительного расследования и необходимость включения в Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан главы, регламентирующей форму и порядок их применения.

Предлагаемая редакция:

Раздел 14. Применение бланков процессуальных документов предварительного расследования.

Глава 63 «Образцы бланков процессуальных документов».

Статья 578 «Порядок применения бланков процессуальных документов предварительного расследования».

1. Процессуальные действия, а также решения, принимаемые в ходе предварительного расследования, оформляются на бланках процессуальных документов в соответствии с главой 63 настоящего Кодекса.

2. Процессуальные документы могут быть исполнены машинописным, электронным, типографским, рукописным или иным способом.

3. При использовании бланка процессуального документа возможно изменение наименования должности лица, производящего процессуальное действие или принимающего процессуальное решение. В случае необходимости, в него вносятся дополнительные строки, графы, ссылки на статьи настоящего Кодекса.

4. При подготовке бланка процессуального документа от руки или иным способом, наличие подстрочного текста не является обязательным.

Статья 579 «Оформление процессуальных действий и решений, принятых в ходе предварительного расследования в случае отсутствия бланков процессуальных документов в перечне, предусмотренном главой 63 Настоящего Кодекса»

В случае отсутствия необходимого процессуального документа в ходе предварительного расследования в перечне примерных бланков процессуальных документов, предусмотренном главой 63 настоящего Кодекса, требуемый документ составляется в соответствии со структурой аналогичного бланка и положений настоящего Кодекса, регламентирующих проведение соответствующего процессуального действия, а также принятия процессуального решения.

5. Противодействие преступности будет успешным и эффективным только при комплексном подходе, одним из которых является реформирование правоохранительной системы. Создание в структуре Агентства Республики Казахстан по борьбе с экономической и коррупционной преступностью (финансовая полиция) Управления информационно-аналитической разведки даст возможность определять новые направления в раскрытии, расследовании и профилактике преступлений экономической направленности, в том числе связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью, способствуя дальнейшему совершенствованию законодательства государства и практике борьбы с противоправными проявлениями.

6. С целью обеспечения конфиденциальности легализуемых оперативных данных в процессе доказывания, следует внести изменения и дополнения в действующее уголовно-процессуальное законодательство в части надления

правом условного или ограниченного иммунитета лиц, которые в рамках служебной необходимости не могут давать показания по существу дела без ущерба для охраняемой законом государственной, служебной или иной тайны. Предлагаемая редакция п.2 ч.2 ст. 130 УПК: «При невозможности дачи показаний, связанной с предполагаемой расшифровкой данных, источника, средств, методов или иных обстоятельств, полученных в ходе оперативно-розыскной деятельности, субъект, осуществляющий такую деятельность, вправе отказаться от дачи показаний. Полученные данные могут быть использованы в качестве доказательств на основании совместного заключения, вынесенного руководителем оперативного и следственного подразделений, утвержденного начальником органа, прокурором, курирующим ОРД или судьей».

Личный вклад соискателя. Научные результаты диссертационного исследования автором получены лично. Выносимые на защиту положения разработаны диссертантом единолично.

Апробация результатов исследования. Основные результаты проведенного исследования, основанные на них выводы и рекомендации, прошли апробацию путем публикаций в научных изданиях, участия в международных научно-практических конференциях, наиболее существенные из которых: «Национальное законодательство Республики Казахстан: пути дальнейшего развития» (Астана, Институт законодательства Республики Казахстан, 2008 г.), «Стратегия борьбы с коррупцией: проблемы и приоритеты» (Астана, Академия государственного управления при Президенте Республики Казахстан, 2009 г.), «Актуальные проблемы борьбы с организованной преступностью в сфере экономики» (Москва, Российская Федерация, 2009 г.).

Результаты диссертационного исследования, выводы, предложения и рекомендации обсуждались на расширенных заседаниях кафедр специальных юридических дисциплин Чуйского университета, уголовного процесса и криминалистики Кыргызско-Российского Славянского университета, уголовного процесса и криминалистики Кыргызского Национального университета им. Ж. Баласагына.

Некоторые положения и выводы диссертационного исследования используются в процессе преподавания учебных дисциплин «Криминалистика», «Уголовный процесс» Чуйского университета, «Криминалистика», «Методика раскрытия и расследования экономических и коррупционных преступлений», в рамках курсов повышения квалификации при проведении семинаров для практических работников органов финансовой полиции, а также при подготовке лекций и учебных пособий в Академии финансовой полиции.

Ряд положений нашли свое применение и внедрены в практику Департамента по раскрытию экономических и финансовых преступлений, Департамента по раскрытию и предупреждению дел о коррупции, Следственного департамента, Инспекции Организационно-контрольного департамента Агентства Республики Казахстан по борьбе с экономической и коррупционной

преступностью (финансовая полиция) и всех территориальных подразделений, Института изучения проблем законности, правопорядка и повышения квалификации кадров органов прокуратуры при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан им. С. Ескараева, Академии финансовой полиции.

Полнота отражения результатов диссертаций в публикациях. Научные результаты исследования и основная часть выводов диссертанта отражены в 12 научных публикациях общим объемом 24,8 п.л., в т.ч. монографии «Тактические операции при расследовании преступлений, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью» объемом 13,68 п.л., учебном пособии «Организационно-тактические аспекты расследования преступлений в сфере предпринимательства» объемом 6,8 п.л.

Структура и объем диссертации. Цель, основные задачи исследования определили структуру, объем, содержание работы. Диссертация состоит из введения, трех глав, включающих семь разделов, выводов, библиографии и приложений.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Во **введении** обосновывается выбор темы исследования, актуальность проблемы, цель и задачи исследования, определена теоретическая и практическая значимость, сформулированы основные положения, выносимые на защиту, приводятся сведения об апробации и внедрении результатов диссертационного исследования.

Первая глава диссертации **«Проблемы частной методики расследования незаконного предпринимательства и незаконной банковской деятельности»** состоит из трех разделов.

Вопросы применения тактических операций при расследовании преступлений рассматривали Р.С. Белкин, Л.Я. Драпкин, А.В. Дулов, В.А. Князев, А.В. Лагутин, А.Е. Михальчук, Н.А. Марочкин, В.В. Степанов, В.И. Шиканов, С.И. Цветков и другие зарубежные ученые.

В Кыргызской Республике вопросы противодействия преступности рассматривали ведущие ученые К.М. Абдиев, М.Ю. Абдылдаев, А.А. Арабаев, К.И. Джаянбаев, А.Ж. Жамшитов, К.А. Исаева, О.Д. Ким, К.Ш. Курманов, К.М. Осмоналиев, К.М. Сманалиев, Л.Ч. Сыдыкова, А.Ш. Сыдыков, Н.Н. Сулайманова, В.Ш. Табалдиева, А.К. Шагивалиев, А.А. Шаршеналиев и другие.

Отдельными казахстанскими авторами, например, С.Е. Каиржановой рассматривалась «Преступность в сфере банковской деятельности: криминологические и уголовно-правовые проблемы», Е.К. Утибаевым «Методика расследования преступлений в сфере экономической деятельности, связанных с незаконным предпринимательством, лжепредпринимательством и ложным банкротством». В то же время анализ юридических источников показал, что до

настоящего времени в Республике Казахстан специального исследования, направленного на изучение тактических операций при расследовании преступлений, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью не проводилось.

Первый раздел **«Криминалистическая характеристика незаконного предпринимательства и незаконной банковской деятельности»** посвящен исследованию криминалистической характеристики преступления.

Понятие и общие положения криминалистической характеристики преступления сформировались в 60-70-х годах прошлого века. Основоположниками теории являлись такие известные ученые, как А.Н. Колесниченко, Л.А. Сергеев, С.П. Митричев, И.Ф. Пантелеев, В.Г. Танасевич, В.А. Образцов, И.А. Возгрин, Р.С. Белкин, А.Н. Васильев, Н.П. Яблоков, В.И. Шиканов и другие криминалисты.

Так, в содержание криминалистической характеристики преступления входят «способы совершения преступления; условия, в которых совершаются преступления и особенности обстановки; обстоятельства, связанные с непосредственными объектами преступных посягательств, с субъектами и субъективной стороной преступлений; связи преступлений конкретного вида с другими преступлениями и отдельными действиями, не являющимися уголовно-наказуемыми, но имеющими сходство с данными преступлениями по некоторым объективным признакам; взаимосвязи между вышеуказанными группами обстоятельств»[4, с.4-5].

Между тем, сравнительный анализ теоретических определений криминалистической характеристики преступления представил возможность определить автору следующие выводы: криминалистическая характеристика преступления – это комплекс данных об уголовно-наказуемом деянии: событие, обстановка совершения, место, время, способ и механизм совершения, предмет преступного посягательства, источники доказательств, личность виновного, потерпевшего и мотив совершения преступления.

В результате анализа и обобщения имеющихся теоретических положений в криминалистической науке и практике расследования дисертант полагает, что особенности криминалистической характеристики незаконного предпринимательства и незаконной банковской деятельности заключаются, как правило, в следующем: событие преступления – система данных, обобщенных посредством обнаружения, фиксации, систематизации и оценке следов преступления; обстановка совершения (место, время) - пространственно-временная характеристика, отражающая расположение и период преступного деяния; способ подготовки, совершения и сокрытия преступления, включающий алгоритм действий, направленных на достижение преступного результата; механизм совершения преступления, показывающий динамику преступного деяния; предмет и средство преступного посягательства, являющееся частью хозяйственного оборота (деньги, природные ресурсы, ТНП); источники доказательств – сведения, отражающие информацию о преступлении; личность преступника – основополагающий элемент, изучение которого требуется для

достижения целей расследования: получения данных с целью успешного раскрытия преступления, выбора и применения наиболее эффективных тактических приемов, а также для оказания на преступника исправительного воздействия; личность потерпевшего - отдельный криминалистический аспект изучения которого необходим для установления круга знакомств, связей, образа жизни, взаимоотношений с преступником. Основываясь на данных, полученных в ходе изучения личности потерпевшего, разрабатываются и выдвигаются версии, ведется розыск скрывшегося виновного лица, разрабатывается тактика следственных действий (допросов, очных ставок, проверок показаний на месте и т.д.); мотив совершения преступления – побуждение, движущее лицом при совершении противоправного деяния.

На основе проведенного исследования диссертант приходит к выводу, что сведения, составляющие криминалистическую характеристику, отображают комплекс данных, составляющих основной объем теоретических позиций о способах и механизме совершения преступления. Моделью процесса осуществления незаконного предпринимательства и незаконной банковской деятельности является система взаимосвязанных криминалистических элементов затрагиваемых составов преступлений. При этом она служит базовой «платформой» для создания методических рекомендаций для практики раскрытия, расследования и профилактики незаконного предпринимательства и незаконной банковской деятельности. Наличие сведений об элементах криминалистической характеристики преступлений о незаконной предпринимательской и банковской деятельности будет способствовать определению направлений расследования, выдвижению и проверке следственных версий, выявлению лиц, совершивших данные преступления, поиска оптимальных путей решения задач, стоящих перед органом уголовного преследования и обеспечения неотвратимости наказания.

Во втором разделе **«Проблемы расследования незаконного предпринимательства и незаконной банковской деятельности»** диссертантом рассматриваются имеющие место в практической деятельности правоохранительных органов проблемные вопросы, возникающие на различных стадиях уголовного процесса. Отмечается, что единого мнения об определенном количестве этапов расследования среди ученых-криминалистов не имеется. Большая часть из них считают необходимым выделение трёх этапов расследования, каждый из которых по-своему устанавливает его начало и завершение. При этом, каждый этап расследования имеет как общие, характерные для определенного этапа, так и для всего уголовного судопроизводства в целом непосредственные тактические задачи.

Этап расследования – это часть процесса расследования преступления, в ходе которой решаются определённые задачи. Этапы расследования делятся на: 1) начальный (интенсивный поиск, обнаружение и закрепление доказательств в условиях дефицита времени, неотложного характера действий); 2) последующий (методическое доказывание); 3) заключительный (процессуальные действия по завершению расследования, дополнительные и повторные следственные действия

– по ходатайству обвиняемого и защитника, по указанию прокурора или начальника следственного подразделения, по определению суда, а также в связи с возобновлением производства по приостановленному или прекращённому делу, возвращением дела со стадии судебного разбирательства или после отмены приговора) [6, с. 271].

На основе анализа теоретических позиций и изучения следственно-судебной практики диссертант придерживается условности деления этапов расследования на 3 этапа: первоначального, дальнейшего и заключительного. Раскрываются специфические, присущие каждому конкретному этапу задачи, проблемы, способы их разрешения.

Диссертантом предлагается внесение изменений и дополнений в уголовно-процессуальное законодательство, направленное на преодоление отдельных проблемных сторон.

В третьем разделе *«Значение тактических операций в расследовании незаконного предпринимательства и незаконной банковской деятельности»* показаны история возникновения и развития учения о тактических операциях, структура, цели, задачи, участники, порядок подготовки и реализации, место и роль в системе частной методики расследования.

Анализируя мнения ученых и практику расследования уголовных дел о незаконной предпринимательской и банковской деятельности, с целью систематизации процесса расследования автор предлагает типовые тактические операции для использования их в процессе раскрытия и расследования рассматриваемой категории преступлений. Учитывая специфику решаемых тактических задач, предлагается следующая классификация тактических операций по делам о незаконной предпринимательской и банковской деятельности:

1. Тактические операции группы «Выявление противоправной деятельности», в ходе которой осуществляется сбор информации о совершенном или готовящемся преступлении, фигурантах, анализе и построении версий; 2. Тактические операции группы «Розыск и задержание виновных лиц», направленные на направлены на установление местонахождения заподозренных лиц, фиксацию и документирование их преступной деятельности, непосредственное задержание с поличным при совершении преступного деяния с целью ее пресечения, исследование материальной обстановки места происшествия и изъятия предметов, документов и иных объектов, которые могут иметь доказательственное значение по делу; 3. Тактические операции группы «Изобличение виновных лиц», которые разрабатываются и реализуются в соответствии с материалами, полученными на первоначальном этапе расследования в рамках вышеуказанных групп тактических операций и направлены на закрепление доказательственной базы, ее всестороннего, полного, объективного исследования и оценки с целью привлечения к уголовной ответственности преступников.

При этом, каждая из предложенных групп имеет свои тактические задачи, способы их достижения, участников. В то же время, они могут дополнять и

переходить друг в друга в зависимости от следственной ситуации, складывающейся в определенный момент расследования.

Автор показывает, что при всем своем многообразии, тактические операции делятся по субъекту, планирующему и реализовывающему их в ходе раскрытия и расследования уголовного дела. К ним следует отнести: - оперативного сотрудника; - следователя; - иных лиц, правомочных участвовать в тактических операциях (ревизоры, специалисты, эксперты, сотрудники вспомогательных подразделений правоохранительных органов).

Кроме того, диссертант тактические операции классифицирует по признакам количества участвующих в них лиц: - индивидуальные, т.е. планируемые и реализуемые единолично следователем или оперативным сотрудником; - групповые, т.е. планируемые и реализуемые совместно с другими лицами, например, группой следователей, следственно-оперативной группой.

Объектом тактических операций выступают фигуранты, лица, заподозренные в совершении уголовно-наказуемого деяния и в отношении которых проводятся действия субъекта.

Автор полагает, что разработка и реализация тактических операций выступает как способ решения задач, возникающих перед органом уголовного преследования, так как особенности механизма совершения некоторых видов преступлений предполагает их проведение в ходе их раскрытия и расследования. Реализация тактических операций позволяет лицу, осуществляющему дознание или предварительное расследование, установить обстоятельства, подлежащие доказыванию. При этом, «оперативно-розыскные меры и следственные действия сочетаются, а не смешиваются. Следователь при этом не приобретает права участия или непосредственного проведения оперативно-розыскных мероприятий, не определяет методы и средства их проведения» [6, с. 23].

Продолжая исследование диссертант показывает, что для успешного раскрытия и расследования преступлений, связанных с незаконным предпринимательством и незаконной банковской деятельностью необходим комплекс тактических действий, мероприятий, составляющих тактические операции.

В совокупности, система тактических операций направлена на то, чтобы каждое преступление было раскрыто и виновные лица понесли наказание.

Диссертантом приведено авторское определение тактической операции, согласно которого, это совокупность оперативных, следственных и иных действий, осуществляемых в ходе раскрытия и расследования преступлений субъектом доказывания, направленная на достижение единой цели – противодействию преступности.

Тактические операции формируются в соответствии со структурой (системой взаимосвязанных элементов) и классификацией (сообразно этапам расследования и тактическим задачам). Тактические операции позволяют оптимально задействовать, распределять, успешно использовать силы, средства и возможности следственных и оперативных подразделений, экспертных и контролирующих органов, общественных организаций в процессе выявления,

пресечения и расследования преступной деятельности. Целесообразность проведения той или иной тактической операции, состав участников, формы и методы планирования, подготовки и осуществления зависят от стадии расследования уголовного дела и тактических задач.

Вторая глава **«Содержание и проблемы первоначального этапа расследования незаконного предпринимательства и незаконной банковской деятельности»** состоит из двух разделов.

В первом разделе **«Типовые ситуации расследования незаконного предпринимательства и незаконной банковской деятельности»** рассматриваются вопросы ситуационности.

Следственная ситуация – это модель реальной обстановки, характеризующая ее основные особенности, наиболее существенные для определения тактики и методики различных этапов расследования криминалистически определенных видов и разновидностей преступлений [7, с. 37].

Обобщение практики расследования и данных, полученных от респондентов, подтверждают возникновение различных ситуаций в ходе расследования уголовных дел исследуемой категории. Так, на вопрос «Какими ситуациями в основном характеризуется первоначальный этап расследования?», большинство опрошенных указало, что при расследовании очевидных преступлений имеют место простые ситуации - 82 %, когда виновные лица не отрицают своей вины в совершенном преступлении. В то же время, ситуации проблемного, конфликтного характера, возникают в 18 %. Случается это, как правило, когда подозреваемых уличают в совершении преступления с квалифицирующими признаками.

Исследования, проведенные по вопросу определения следственной ситуации показывают, что следственная ситуация не возникает вне рамок уголовного судопроизводства, т.е. если нет события, а в дальнейшем и предварительного расследования, отсутствует и следственная ситуация. Тем не менее, полагаем возможным условно разделить следственные ситуации на сложившиеся до и после возбуждения уголовного дела. Так, первые будут нести в себе информацию о наличии или отсутствии состава преступления. Вторая группа возникает в ходе расследования уголовного дела, отображая сложившуюся ситуацию и следственные задачи на определенных стадиях расследования.

Так, на первоначальном этапе характерно возникновение сложных проблемных ситуаций, когда отсутствует или имеет место недостаточный объем данных об уголовно-наказуемом деянии, сложность сбора сведений в отношении интересующих лиц, принятие оперативных мер, направленных на устранение дефицита информации и осуществление действий поисковой направленности.

Ситуации, возникающие на дальнейшем этапе расследования будут складываться, в первую очередь, от таких составляющих, как позиция основных «виновников» - участников уголовного процесса - подозреваемых (обвиняемых) и иных заинтересованных лиц. Возможно возникновение конфликта интересов, а порой и прямого противодействия со стороны не заинтересованных в

установлении истины по делу лиц. Данному этапу характерны исследовательские и проверочные действия, направленные на выяснение обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу (ст. 117 УПК). «Сущность конфликтных ситуаций составляют два «конфликтогенных» фактора – тактическое соперничество сторон, имеющих несовпадающие интересы, и обстановка неопределенности в отношении их планов и намерений» [8, с.10].

Заключительному этапу, когда, как правило, рассмотренные ситуации пройдены, присуще процессуальная сторона, связанная с завершением производства следственных и иных действий и направленная на окончание предварительного расследования. На данной стадии разрешаются ходатайства участников уголовного процесса, возникающие в рамках ознакомления с материалами уголовного дела, при возникновении необходимости проводятся дополнительные следственные действия.

Диссертантом на основе анализа теории учения о следственных ситуациях и сопоставлении практики расследования уголовных дел о незаконном предпринимательстве и незаконной банковской деятельности представлены наиболее часто складывающиеся на первоначальном этапе типовые следственные ситуации, например, по признакам очевидности деяния:

1) известно криминальное событие (деяние, несущее в себе достаточные данные, указывающие на признаки преступления – ст. 117 УПК). В данной ситуации необходимо установление лиц и обстоятельств совершения запрещенного уголовным законом деяния, наличия в их действиях признаков состава преступления, а также иных обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу;

2) известен фигурант, осуществляющий противоправную деятельность. В обозначенной ситуации действия направлены на установление действительности осуществления заподозренным лицом криминального деяния, наличия в нем уголовно-наказуемых признаков и иных обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу;

3) известно криминальное событие и фигурант, ее осуществляющий. Следует подтвердить или опровергнуть в имевшем место деянии наличие признаков состава преступления, а также иных обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу.

По мнению автора, одним из методов и путей разрешения проблем, возникающих в рассмотренных следственных ситуациях, является расширение предусмотренных ч.2 ст. 11 Закона «Об ОРД» способов собирания оперативной информации и включение в него моделируемого (оперативного) эксперимента.

Показан субъект, объект моделируемого (оперативного) эксперимента, способы фиксации. Применение моделируемого (оперативного) эксперимента позволит усилить эффективность законности при осуществлении ОРМ и разрешения ситуационных проблем расследования, так как успех оперативно-розыскного противодействия преступности во многом сдерживается существующими изъянами и пробелами нормативно-правового, и в первую очередь, законодательного регулирования ОРД. Использование такого

оперативно-розыскного мероприятия как моделируемый (оперативный) эксперимент, явилось бы одним из значительных инструментов, применяемых в деятельности правоохранительных органов борьбе с преступностью.

Второй раздел **«Тактические операции по установлению виновности подозреваемого в совершении незаконной предпринимательской и банковской деятельности»** посвящен особенностям проведения отдельных следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий в системе тактической операции.

Автор условно обозначил их как: 1. Тактические операции группы «Выявление противоправной деятельности»; 2. Тактические операции группы «Установление и задержание виновных лиц»; 3. Тактические операции группы «Изобличение виновных лиц».

При планировании тактических операций, полагает диссертант, целесообразно подразделить каждую группу на подгруппы. Деление тактических операций на подгруппы позволяет разграничить оперативно-следственные мероприятия по каждому направлению с целью более эффективного их использования и сочетания.

Изучая материалы уголовных дел, в том числе по делам исследуемой категории, автор установил, что по многим из них отсутствует единообразная форма оформления бланков процессуальных документов. Следователи и оперативные работники при их составлении руководствуются своим опытом или сложившейся в том или ином регионе практикой оформления, тогда как необходимо законодательное закрепление установленных образцов бланков. Диссертант предлагает использование зарубежного (российского) опыта, где Федеральным законом от 4 июля 2003 г. № 92-ФЗ в УПК введена часть 6 «Бланки процессуальных документов», регламентирующая порядок оформления и их применения.

В то же время закон допускает, что приведенные образцы процессуальных документов не являются исчерпывающими и не всегда могут охватывать специфику каждого процессуального действия, решения, в связи с чем, допускается как внесение в отдельные бланки дополнительных граф, строк, ссылок, так и составление иного требуемого процессуального документа (при отсутствии такового в перечне УПК).

Третья глава **«Проблемы взаимодействия следователя и оперативного сотрудника в процессе проведения тактических операций»** состоит из двух разделов.

В первом разделе **«Тактические операции как форма взаимодействия следователя и оперативного сотрудника»** показаны формы, методы, способы взаимодействия субъектов доказывания и иных лиц в уголовном процессе, в т.ч. международного характера.

Автор полагает, что под взаимодействием следователей с оперативно-розыскными органами следует понимать основанную на законе и согласованную по всем принципиальным условиям деятельность указанных лиц и органов, направленную на раскрытие преступлений и решение всех остальных задач расследования и предупреждения.

При этом, диссертант опирается на позицию С.Д. Оспанова, отмечающего, что деятельность указанных самостоятельных (в процессуальном отношении) органов, выражается в наиболее целесообразном сочетании оперативно-розыскных, процессуальных и административных функций органа дознания с процессуальными и гласными розыскными действиями следователя и направлена на раскрытие преступлений, обеспечение справедливого судебного разбирательства и правильного применения уголовного закона [9, с.174].

Необходимость взаимодействия в процессе раскрытия преступлений обуславливается рядом обстоятельств: а) наличием общих задач в борьбе с преступностью, которые стоят перед правоохранительными органами; б) различием в средствах и методах, которыми располагают разные органы в борьбе с правонарушениями. Так, следователь главным образом выполняет процессуальные действия и как вспомогательные – розыскные. Деятельность органа дознания в этом плане значительно шире и многоплановее. Эти органы располагают специальными силами, средствами и методами выявления и предупреждения преступлений; в) целесообразность объединения усилий различных органов, которые не подчинены друг другу и являются самостоятельными структурными подразделениями [10, с.28].

С целью улучшения и взаимодействия и борьбы с преступностью, по мнению диссертанта, целесообразно создание Информационно-аналитической разведки правоохранительных органов стран СНГ (аналога группы «Эгмонт» (Group EGMONT), куда входят США и ряд европейских стран), в сервере которой аккумулировались бы сведения и анализ криминогенной обстановки в странах-участницах, учет преступлений и лиц, их совершивших. В указанном сервере также накапливалась бы информация о подозрительных финансовых операциях, сделках, проводимых юридическими и физическими лицами. При необходимости, компетентный орган-инициатор получает интересующие сведения в Банке данных, дислоцируемом в одной из стран-участниц, без направления запросов в другие государства, что существенно сокращает время, силы и затраты на дальнейший сбор информации в стране-исполнителе.

В то же время автор полагает, что Информационно-аналитическая разведка может функционировать и на базе существующих правоохранительных органов отдельно взятого государства, например, эффективным было бы создание в структуре Агентства Республики Казахстан по борьбе с экономической и коррупционной преступностью (финансовая полиция) оперативного подразделения, которое бы осуществляло мониторинг и анализ ситуационных рисков, криминогенной обстановки, используя информационные базы различных государственных органов, системы INTERNET, негласных источников, координируя деятельность оперативных и следственных подразделений.

Во втором разделе **«Проблемы легализации результатов оперативно-розыскной деятельности»** диссертантом рассмотрены проблемные стороны процесса введения данных, полученных негласным способом в уголовный процесс, приводится зарубежный опыт.

В целях определения основных направлений совершенствования процесса легализации, автором выявлены характерные недостатки в практической деятельности правоохранительных органов по сбору, фиксации, оценке, проверке и применению доказательственной базы рассматриваемой категории дел и проведен их анализ.

Так, одним из предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством и распространенных способов легализации оперативных данных, в соответствии с ч.2. ст. 130 УПК является допрос оперативного сотрудника на предмет воспроизведения фактических данных, непосредственно воспринятых им при проведении оперативно-розыскных мероприятий.

По мнению диссертанта, данный способ не лишен проблем, поскольку определенные сложности вызывают вопросы оглашения сведений, полученных в ходе оперативно-розыскных мероприятий и актуальной является расшифровка оперативных методов. Возникает ситуация, когда условия соблюдения конспирации не совместимы с процессуальным порядком сбора, исследования и оценки доказательств. Например, на стадии судебного рассмотрения дела требуется установить, когда и как осуществлялись ОРМ. В ситуациях, когда перед оперативным сотрудником стоит дилемма раскрытия способов получения сведений, предметов или документов либо отказа от дачи показаний, затрагивающих служебную тайну, выбора нет. Законодательно не закреплено право допрашиваемого на вероятность отказа от дачи показаний для лиц, которые по роду службы должны сохранять в тайне полученные сведения, если их показания могут нарушить конфиденциальность, раскрыть силы, средства, методы, способы, источники получения сведений.

Решение данной проблемы заключается в том, что понятие «процессуальные источники» должно охватывать все источники информации, необходимой для раскрытия и расследования преступлений. С этой целью следует разработать и принять в законодательном порядке такой механизм использования в уголовном процессе информации, полученной из так называемых оперативных источников, который бы гарантировал им безопасность и соответствовал интересам оперативно-розыскной деятельности. Прежде всего, нужна детальная правовая регламентация негласной деятельности оперативно-розыскных аппаратов. Надо также определить порядок использования информации, полученной от негласных источников в уголовном судопроизводстве на стадии предварительного расследования и судебного разбирательства. Для реализации этого предложения необходимо в законодательном порядке решить вопрос о таком порядке дачи некоторыми источниками информации показаний на предварительном следствии и в судебном заседании, который гарантировал бы анонимность их личности (перед составом суда и др.) или в дальнейшем им была гарантирована личная безопасность (смена жительства, изменение фамилии, имя и т.д.) [11, с.113-114].

В этой связи, полагаем целесообразным внести в ч.2 ст. 130 УПК право условного или ограниченного иммунитета для лиц, которые в рамках служебной необходимости не могут давать показания по существу дела без ущерба для

охраняемой законом государственной, служебной или иной тайны. Кроме того, наличие закрепленного на законодательном уровне определенного круга должностных лиц оперативных служб, допрос которых был бы возможен в качестве свидетелей по уголовному делу без опасности расшифровки как их личности, конфидентов, так и применяемых оперативными подразделениями негласных методов и средств, разрешил бы указанную проблему.

Закрепление в действующем законодательстве указанной нормы позволило бы следователю применять в качестве доказательственной базы результаты ОРД (сообщения агентурного аппарата, данные наружного наблюдения и т.д.). Критерием допустимости использования таких данных может быть совместное заключение оперативных и следственных подразделений, утвержденное начальником органа, прокурором, курирующим ОРД или судьей. Так, ознакомившись с материалами, полученными непроцессуальным путем, прокурор или судья может дать заключение о законности или недопустимости их применения в уголовном процессе. Данное заключение являлось бы прямым основанием легализации оперативной информации в процессе доказывания, упрощая существующий в правоприменительной практике механизм и формируя неоспоримость доказательственной базы.

ВЫВОДЫ

Автором отмечается, что в процессе проведенного диссертационного исследования получены следующие научные результаты:

- комплексно исследованы концепции отечественного и зарубежного законодательства в практике борьбы с преступлениями, связанными с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью;
- исследована отечественная и зарубежная судебная практика расследования отдельных преступлений исследуемой категории на современном этапе;
- определены теоретические и практические основы эффективной организации борьбы с рассматриваемыми преступлениями;
- определены пути совершенствования организационно-тактических основ борьбы с преступлениями, связанными с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью, обеспечения качества профилактики, раскрытия и расследования;
- рассмотрены обстоятельства, подлежащие установлению и доказыванию по уголовным делам рассматриваемой категории;
- определены правовые, организационные и тактические особенности проведения отдельных следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий при расследовании преступлений, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью на современном этапе;
- определены новые источники получения доказательственной информации, способы ее обнаружения, фиксации и облечения в процессуальную форму;

– предложены пути усовершенствования организационно-тактических основ расследования и процесса доказывания по делам о преступлениях, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью;

– на основе теоретического и нормативного осмысления темы, анализа эмпирической базы разработаны рекомендации, направленные на оптимизацию практики расследования исследуемой категории преступлений;

– предложены научные рекомендации по усовершенствованию законодательной базы, регулирующей проведение оперативно-розыскных мероприятий и применение их результатов в качестве доказательств.

Для достижения целей в диссертационном исследовании были определены ряд задач, реализованные в полном объеме в ходе научного анализа.

При этом на основе анализа отечественных уголовно-процессуальных, оперативно-розыскных и криминалистических работ, а также нормативной и специальной литературы зарубежных государств, диссертантом существенным образом дополнены теоретические и методологические основы современных методов расследования преступлений, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью.

Настоящее диссертационное исследование представляет собой единственный монографический труд в Республике Казахстан, значимость которого определяется не только комплексной разработкой теоретических основ расследования преступлений, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью, но и предложением практических рекомендаций законодательного и тактико-организационного характера по их осуществлению.

Основные положения диссертации отражены в следующих публикациях:

1. Жакупов Е.Е. Правовые основы криминалистической характеристики незаконного предпринимательства [Текст] / Е.Е. Жакупов // Право и государство. - 2008. – Вып. 2. - с. 221-230 (0,7 п.л.).

2. Жакупов Е.Е. Криминологическая характеристика лиц, осуществляющих незаконную предпринимательскую и банковскую деятельность [Текст] / Е.Е. Жакупов // Вестник института законодательства Министерства юстиции Республики Казахстан. - 2009. – Вып. 4. - с.121-124. (0,3 п.л.).

3. Жакупов Е.Е. Отдельные аспекты криминологического анализа преступлений о незаконной предпринимательской и банковской деятельности в Республике Казахстан [Текст] / Е.Е. Жакупов // Право и государство. - 2010. – Вып. 1. - с. 225-230 (0,3 п.л.).

4. Жакупов Е.Е. Правовые основы криминалистической характеристики одного из видов незаконной предпринимательской деятельности – незаконной банковской деятельности [Текст] / Е.Е. Жакупов // Национальное законодательство Республики Казахстан: пути дальнейшего развития: Сборник материалов международной научно-практической конференции. – Астана, 2008. - с. 243-248. (0,6 п.л.).

5. Жакупов Е.Е. Незаконное предпринимательство в нефтегазовой сфере (по материалам практической деятельности правоохранительных органов Республики Казахстан) [Текст] / Е.Е. Жакупов // Вестник КНУ им. Ж. Баласагына. – 2011. – Вып. 3 - с. 120-125. (0,5 п.л.).

6. Жакупов Е.Е. Необходимость усиления уголовной ответственности за нарушения авторских и иных прав при осуществлении незаконной предпринимательской деятельности как фактор снижения динамики преступности в Республике Казахстан [Текст] / Е.Е. Жакупов // Вестник КНУ им. Ж. Баласагына. – 2011. – Вып. 3. – с. 117-120. (0,3 п.л.).

7. Жакупов Е.Е. КСОНР как форма успешного взаимодействия правоохранительных органов стран СНГ [Текст] / Е.Е. Жакупов // Актуальные проблемы борьбы с организованной преступностью в сфере экономики. Материалы международной научно-практической конференции. – Москва, 2010. - с. 332-336 (0,2 п.л.).

8. Жакупов Е.Е. Правовые основы криминалистической характеристики незаконной банковской деятельности [Текст] / Е.Е. Жакупов // Вестник Академии финансовой полиции. – 2008. – Вып. 3. – с. 35-41 (0,5 п.л.).

9. Жакупов Е.Е. Отдельные аспекты допустимости ограничения конституционных прав и свобод граждан при осуществлении оперативно-розыскной деятельности в Республике Казахстан [Текст] / Е.Е. Жакупов // Гуманитарные проблемы современности. Научные труды молодых ученых. – 2001. - Вып. 14. – с.237-244. (0,4 п.л.).

10. Некоторые аспекты криминологической характеристики лиц, осуществляющих незаконную предпринимательскую и банковскую деятельность (на примере Республики Казахстан) [Текст] / Е.Е. Жакупов // Гуманитарные проблемы современности. Научные труды молодых ученых. – 2001. - Вып. 14. – с.231-237. (0,6 п.л.).

11. Жакупов Е.Е. Тактические операции при расследовании преступлений, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью: Монография. - Астана, 2011. - 220с. (13,68 п.л.).

12. Жакупов Е.Е. Организационно-тактические аспекты расследования преступлений в сфере предпринимательства: Учебное пособие. - Астана, 2011. - 108с. (6,8 п.л.).

РЕЗЮМЕ

диссертации Жакупова Ержана Есенгельдиевича на тему «Тактические операции при расследовании преступлений, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью» на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.09 - уголовный процесс, криминалистика; оперативно-розыскная деятельность

Ключевые слова: тактическая операция, предпринимательство, банковская деятельность, следственная ситуация, взаимодействие субъектов доказывания, уголовное судопроизводство, оперативно-розыскная деятельность, оперативно-розыскная информация, противодействие преступности.

Объект диссертационного исследования: закономерности механизма осуществления незаконной предпринимательской и банковской деятельности, анализ деятельности органов финансовой полиции РК, направленной на раскрытие, расследование и предупреждение данной категории преступлений.

Целью работы является комплексное исследование проблем расследования преступлений, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью, оценка, обобщение и дальнейшая разработка в соответствии с полученными результатами научно обоснованных рекомендаций, направленных на повышение эффективности методов расследования и предложений по совершенствованию законодательства РК, регламентирующего уголовно-процессуальную и оперативно-розыскную деятельность.

Методология и методика исследования: диалектический, системно-структурный, логический, статистический, социологический, сравнительно-правовой и др.

Научная новизна исследования. Диссертация представляет собой первое самостоятельное научное исследование отдельных тактических аспектов расследования преступлений, связанных с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью, включающей в себя совокупность криминалистических рекомендаций, выработанных на основе изучения норм действующего законодательства и практики деятельности органов финансовой полиции, предлагающих пути решения проблем процессуального и оперативно-розыскного характера, возникающих в деятельности субъектов доказывания.

Область применения: теоретические выводы и практические рекомендации могут быть применены при дальнейшем совершенствовании нормативной базы РК по борьбе с преступлениями, связанными с незаконной предпринимательской и банковской деятельностью, а также развития уголовно-процессуального и оперативно-розыскного законодательства в части сбора, систематизации и применения доказательственной информации в процессе расследования и раскрытия данной категории преступлений на современном этапе. - в учебном процессе высших и средне-специальных заведений юридической направленности