

**Александр Иванович Гришин**

*Профессор кафедры правосудия и правоохранительной деятельности  
Саратовского социально-экономического института (филиала)  
РЭУ им. Г. В. Плеханова, кандидат юридических наук, профессор  
E-mail: ai.grishin@yandex.ru*

**Правовая культура получения компьютерной  
информации в уголовном судопроизводстве  
и оперативно-розыскной деятельности**

***Аннотация:** статья посвящена проблемам получения компьютерной информации в уголовном судопроизводстве. На основе анализа понятийного*

аппарата следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий как самостоятельных, но взаимосвязанных правовых институтов ставится вопрос о целесообразности расширения системы следственных действий в уголовном судопроизводстве путем включения в нее следственного действия в виде получения компьютерной информации. По аналогии с условиями проведения оперативно-розыскных мероприятий, обосновывается необходимость получения компьютерной информации в уголовном судопроизводстве на основании судебного решения. Позиция автора обусловлена тем, что получение компьютерной информации относится к действиям, ограничивающим конституционные права и свободы личности, повышенной общественной опасностью компьютерных преступлений, а также спецификой компьютерной информации.

**Ключевые слова:** правовая культура, понятийный аппарат, компьютерная информация, следственные действия, уголовное судопроизводство, оперативно-розыскная деятельность, оперативно-розыскные мероприятия, аналогия закона.

**Alexandr Ivanovich Grishin**

*Professor of the department of justice and law enforcement activity of Saratov social economic institute (branch) of the Russian economic university named after G. V. Plekhanov, candidate of legal sciences, Professor*

### **The Legal Culture of the Receiving Computer Information in Criminal Proceedings and Operative Investigative Activities**

**Annotation:** *the article is devoted to problems of obtaining computer data in criminal proceedings. Based on the analysis of the conceptual apparatus of the investigative actions and operational-search activities as separate but related legal institutions one raises the question of the feasibility of expanding the system of investigative actions in criminal proceedings by means of including some investigative actions in the form of receiving computer information. By analogy with the conditions of carrying out operatively-search actions, the feature validates the necessity of obtaining the computer information in criminal proceedings on the basis of a judicial decision. The position of the author due to the fact that obtaining the computer information is related to the actions limiting the constitutional rights and freedoms of the individual, the heightened social danger of computer crimes, as well as specifics of computer data.*

**Keywords:** *legal culture, conceptual apparatus, computer information, investigative actions, criminal procedure, operational-investigative activity, operational-investigative activities, law analogy.*

Правовая культура уголовного судопроизводства и оперативно-розыскной деятельности как основных направлений борьбы с преступностью предполагает определенную согласованность понятийного аппарата уголовно-процессуального права и оперативно-розыскной деятельности, являющихся самостоятельными, но взаимосвязанными друг с другом отраслями научного знания. Несмотря на различия юридической формы уголовного судопроизводства и оперативно-розыскной деятельности, в названных направлениях правоохранительной деятельности имеются и общие составляющие, представленные, прежде всего, их информационным обеспечением. В рассматриваемом аспекте эти общие составляющие, основывающиеся на Конституции Российской Федерации и отдельных федеральных законах, предполагают определенную согласованность понятийного аппарата уголовно-процессуального

права и оперативно-розыскной деятельности. Очевидно, что отсутствие такой согласованности уменьшает общую правовую культуру их понятийного аппарата, связанного с информационным обеспечением борьбы с преступностью, отрицательно сказывается на эффективности реализации назначения уголовного судопроизводства, предусмотренного ст. 6 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации.

Борьба с преступностью основывается на получении и использовании должностными лицами правоохранительных органов различных видов информации, содержащей сведения об обстоятельствах, имеющих значение для раскрытия или предупреждения посягательств на охраняемые уголовным законом общественные отношения. Как известно, информация (лат. *information* — разъяснение, изложение) означает: 1) сообщение о чем-л.; 2) сведения, являющиеся объектом хранения, переработки и передачи<sup>1</sup>. Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (в ред. от 02.07.2013) определяет информацию как сведения (сообщения, данные) независимо от формы их предоставления.

С появлением компьютера появился и новый вид информации — компьютерная информация. При этом повсеместная компьютеризация всех сфер жизни современного общества, использование сети Интернет и локальных компьютерных сетей делает невозможным эффективное решение задач по борьбе с преступностью без использования соответствующей компьютерной информации. Очевидно, что компьютерная информация представляет собой любую информацию, которая была исполнена или сохранена в памяти как отдельно взятого персонального компьютера, так и в памяти соответствующих накопителей (банков) компьютерной информации, находящихся за пределами отдельного компьютера. В примечании к ст. 272 Уголовного кодекса РФ под компьютерной информацией понимаются сведения (сообщения, данные), представленные в форме электрических сигналов, независимо от средств их хранения, обработки и передачи.

Компьютерная информация представляет собой информацию на машинном носителе, в электронно-вычислительной машине, системе ЭВМ или их сети. К ЭВМ можно отнести не только компьютер (персональную ЭВМ), но и другие устройства, отвечающие специальным требованиям, например, сотовый телефон, смартфон, контрольно-кассовую машину, бортовой компьютер автомобиля, банкомат. Компьютерная информация — это зафиксированные на материальном носителе сведения с реквизитами, которые позволяют ее идентифицировать и хранящиеся в ЭВМ или управляющие ею в соответствии с программой и (или) предписаниями пользователя<sup>2</sup>. Для отнесения определенного устройства к категории ЭВМ, сети ЭВМ или системы ЭВМ необходимы специальные познания и назначение соответствующей экспертизы<sup>3</sup>.

Компьютерная информация создается, хранится и обрабатывается на уровне органов государственной власти, местного самоуправления,

<sup>1</sup> См.: Словарь иностранных слов / отв. ред. В. В. Бурцева, Н. М. Семёнова. 4-е изд., стереотип. М., 2007. С. 270.

<sup>2</sup> См.: Ищенко Е. П., Егоров Н. Н. Криминалистика для следователей и дознавателей : науч.-практ. пособие / под общ. ред. А. В. Аничина. М., 2013. С. 533.

<sup>3</sup> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В. М. Лебедев. 14-е изд., перераб. и доп. М., 2014. Сер.: Профессиональные комментарии. С. 304.

коммерческих организаций, а также отдельных граждан. Очевидно, что сведения о любом преступлении в той или иной мере находят свое отражение в памяти компьютерных устройств. Проявляется это и в связи с регистрацией первичной информации о преступлении, и в связи с наличием информации, имеющей отношение к конкретному преступлению и хранящейся в компьютерах соответствующих организаций, учреждений и предприятий, а также отдельных пользователей. Используемую в интересах борьбы с преступностью компьютерную информацию условно можно разделить на две группы.

Первая группа включает компьютерную информацию, имеющую значение для выявления и раскрытия собственно преступлений в сфере компьютерной информации. В соответствии с содержанием гл. 28 УК РФ к подобным преступлениям относятся: 1) неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272); 2) создание, использование и распространение вредоносных компьютерных программ (ст. 273) и 3) нарушение правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи компьютерной информации и информационно-телекоммуникационных сетей (ст. 274). Естественно, что без использования в доказывании соответствующей компьютерной информации реальное применение перечисленных составов преступлений невозможно. Более того, основным средством доказывания по так называемым «компьютерным преступлениям» как раз и является компьютерная информация.

Вторая, более многочисленная группа компьютерной информации представлена информацией, имеющей значение для доказывания иных преступлений независимо от их квалификации в соответствии с нормами уголовного закона, если в этой информации содержатся сведения об обстоятельствах подобных «иных преступлений». Значение рассматриваемой группы компьютерной информации определяется широтой использования средств компьютерной техники в жизни, в связи с чем отдельные пользователи используют компьютеры в качестве средств совершения преступлений, обмена информацией участниками преступных группировок, поиска потенциальных жертв планируемых преступлений и т. п.

Поиск и использование компьютерной информации, содержащей сведения об обстоятельствах конкретного преступления, широко используется как в деятельности органов предварительного расследования, так и в деятельности органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность.

Получение компьютерной информации в интересах борьбы с преступностью предусмотрено и УПК РФ, и Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – ФЗ «Об ОРД»). Соответственно, компьютерная информация, полученная в установленном УПК РФ порядке, представляет собой разновидность процессуальной информации и может использоваться в доказывании. Информация, полученная в ходе осуществления оперативно-розыскной деятельности посредством производства оперативно-розыскных мероприятий и использования возможностей лиц, оказывающих содействие оперативным аппаратам на конфиденциальной основе, называется оперативно-розыскной (оперативной) информацией<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> См.: Правовые основы оперативно-розыскной деятельности : учеб. пособие / В. Ю. Алферов, А. И. Гришин, Н. И. Ильин; под общ. ред. В. В. Степанова. 3-е изд., испр. и доп. Саратов, 2016. С. 58–61.

Следует заметить, что в УПК РФ отсутствует специальная статья, которая регламентировала бы порядок получения компьютерной информации. Обнаружение и изъятие компьютерной информации может производиться в ходе таких следственных действий, как осмотр, обыск, выемка, проверка показаний на месте и др. Единственная уголовно-процессуальная норма, касающаяся изъятия компьютерной информации, предусмотрена ч. 3.1 ст. 183 УПК РФ, в соответствии с которой «при производстве выемки изъятие электронных носителей информации производится с участием специалиста». При этом в соответствии с названной правовой нормой по ходатайству законного владельца изымаемых электронных носителей информации или обладателя содержащейся на них информации специалистом в присутствии понятых с изымаемых носителей информации осуществляется копирование информации на другие электронные носители информации. Исключения составляют случаи, когда копирование информации может воспрепятствовать расследованию преступления либо, по заявлению специалиста, повлечь за собой утрату или изменение информации. Об осуществлении копирования информации и о передаче электронных носителей информации, содержащих скопированную информацию, законному владельцу изымаемых электронных носителей информации или обладателю содержащейся на них информации в протоколе делается соответствующая запись. Очевидно, что изложенные требования закона об участии специалиста при изъятии компьютерной информации и возможном ее копировании должны распространяться и на изъятие подобной информации в ходе других следственных действий по аналогии.

В соответствии со ст. 23 Конституции РФ «каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну... тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений», а ограничение этого права «допускается только на основании судебного решения». Компьютерная информация в той или иной своей части не может не касаться конституционного права каждого на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны. Особенности компьютерной информации позволяют ставить ее по уровню конфиденциальности в один ряд с информацией, содержащейся в переписке, телефонных переговорах, почтовых и телеграфных и иных сообщениях.

Федеральным законом от 06.07.2016 № 374-ФЗ<sup>1</sup> и внесенным им дополнением части 2 ст. 8 ФЗ «Об ОРД» получение компьютерной информации относится к мероприятиям, ограничивающим конституционные права человека и гражданина на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, а также право на неприкосновенность жилища, и допускается на основании судебного решения.

В то же время ни в ч. 2 ст. 29 УПК РФ, ни в ч. 3.1 ст. 182 УПК РФ получение судебного решения для процессуального изъятия компьютерной информации

<sup>1</sup> См.: О внесении изменений в Федеральный закон «О противодействии терроризму» и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части установления дополнительных мер противодействия терроризму и обеспечения общественной безопасности : федеральный закон от 06.07.2016 № 374-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2016. № 28, ст. 4558.

не требуется. Представляется логичным дополнение названных уголовно-процессуальных норм, а также ч. 1 ст. 165 УПК РФ указанием о необходимости получения судебного решения и на выемку следователем (дознавателем) компьютерной информации. В случаях, когда решение о процессуальном изъятии компьютерной информации принимается при проведении иного следственного действия, не требующего судебного решения, должны применяться положения ч. 5 ст. 165 УПК РФ в части уведомления суда об изъятии такой информации. При этом необходимые дополнения должны быть внесены и в эту правовую норму.

Заслуживает внимания и то обстоятельство, что Федеральным законом от 06.07.2016 № 374-ФЗ ст. 6 ФЗ «Об ОРД» была дополнена таким самостоятельным оперативно-розыскным мероприятием, как «получение компьютерной информации». По действующей редакции ФЗ «Об ОРД» получение компьютерной информации является самостоятельным способом получения сведений об обстоятельствах, входящих в предмет документирования, перечень которых устанавливается ст. 73 УПК РФ. Оперативно-розыскные мероприятия, как известно, носят «четко выраженный разведывательно-поисковый характер», обусловленный «поиском неизвестных юридически значимых фактов, выяснением обстоятельств совершенного преступления»<sup>1</sup>. Путем производства следственных действий субъект доказывания получает первичную процессуальную информацию об обстоятельствах совершенного преступления<sup>2</sup>. У оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий один и тот же предмет познания, в связи с чем и первые, и вторые в значительной части сходны друг с другом. Например, такие следственные действия, как допрос, следственный эксперимент, контроль и запись переговоров, предъявление для опознания по методологии познания имеют сходство с оперативно-розыскными мероприятиями в виде опроса, оперативного эксперимента, прослушивания телефонных переговоров, отождествления личности. Основное отличие между ними состоит в том, что следственные действия всегда имеют установленную уголовно-процессуальным законом процессуальную форму. Нельзя не заметить, что определенная правовая форма присуща и оперативно-розыскным мероприятиям, однако устанавливается она не УПК РФ, а ФЗ «Об ОРД» и ведомственными нормативными актами, регламентирующими организацию и тактику оперативно-розыскной деятельности.

В связи с этим заслуживает осмысления целесообразность дополнения системы предусмотренных УПК РФ следственных действий самостоятельным следственным действием, направленным на обнаружение и изъятие компьютерной информации. При этом в обязательном порядке должны учитываться такие факторы, как рост преступлений в сфере компьютерной информации и их повышенная общественная опасность, специфический характер компьютерной информации, ее хранения и передачи, особенности отыскания и процессуального оформления компьютерной информации, возможности использования в доказывании компьютерной информации, полученной оперативным путем, особенности копирования компьютерной информации, обеспечение

<sup>1</sup> Теория оперативно-розыскной деятельности : учебник / под ред. К. К. Горяинова, В. С. Овчинского, Г. К. Синилова. М., 2008. С. 281–282.

<sup>2</sup> См.: Гришин А. И., Перетягко Н. М. Основы теории доказательств в уголовном судопроизводстве России : учеб. пособие / под общ. ред. П. П. Сергуна. М., 2014. С. 74.

прав и законных интересов законного владельца изымаемых электронных носителей информации или обладателя содержащейся на этих носителях информации и др.

Таким образом, категория компьютерной информация является общей как для уголовно-процессуального права, так и для теории оперативно-розыскной деятельности. При этом в доказывании может использоваться компьютерная информация, полученная не только посредством производства следственных действий, но и в ходе оперативно-розыскной деятельности. В соответствии с аналогией закона получение компьютерной информации в уголовном судопроизводстве, как и в оперативно-розыскной деятельности, ограничивает конституционные права и свободы граждан и требует от следователя, дознавателя соответствующего судебного решения. Учитывая специфический характер компьютерной информации, отнесение получения компьютерной информации к оперативно-розыскным мероприятиям, а также широкие возможности ее использования в выявлении преступлений оперативными аппаратами, представляется целесообразным дополнить ст. 8 «Условия проведения оперативно-розыскных мероприятий» ФЗ «Об ОРД» нормой, предусматривающей передачу оперативным аппаратом компьютерной информации следователю для приобщения к уголовному делу и ее использование в доказывании в соответствии с нормами уголовно-процессуального законодательства (по аналогии с ч. 5 ст. 8 ФЗ «Об ОРД»).

#### **Пристатейный библиографический список**

1. Алферов, В. Ю. Правовые основы оперативно-розыскной деятельности : учеб. пособие / В. Ю. Алферов, А. И. Гришин, Н. И. Ильин; под общ. ред. В. В. Степанова. — 3-е изд., испр. и доп. — Саратов: Саратовский социально-экономический институт (филиал) РЭУ им. Г. В. Плеханова, 2016. — 296 с. — С. 58—61.

2. Гришин, А. И. Основы теории доказательств в уголовном судопроизводстве России : учеб. пособие / А. И. Гришин, Н. М. Перетятко ; под общ. ред. П. П. Сергуна. — М. : РПА Минюста России, 2014. — 128 с.

3. Ищенко, Е. П. Криминалистика для следователей и дознавателей : науч.-практ. пособие / Е. П. Ищенко, Н. Н. Егоров ; под общ. ред. А. В. Аничина. — М. : Юридическая фирма «КОНТРАКТ» : ИНФРА-М, 2013. — 688 с. — С. 533.

4. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В. М. Лебедев. — 14-е изд., перераб. и доп. — М. : Юрайт, 2014. — Сер. : Профессиональные комментарии. — 1077 с. — С. 304.

5. О внесении изменений в Федеральный закон «О противодействии терроризму» и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части установления дополнительных мер противодействия терроризму и обеспечения общественной безопасности : федеральный закон РФ от 06.07.2016 № 374-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. — 2016. — № 28, ст. 4558.

6. Теория оперативно-розыскной деятельности : учебник / под ред. К. К. Горяинова, В. С. Овчинского, Г. К. Синилова. — М. : ИНФРА-М, 2008. — 832 с. — С. 281—282.

#### **References**

1. Alferov, V. Ju. Pravovye osnovy operativno-rozysknoj dejatel'nosti: ucheb. posobie [The legal fundamentals of operative & investigative activities: textbook] /

V. Ju. Alferov, A. I. Grishin, N. I. Il'in; general ed. by V. V. Stepanova. — 3<sup>rd</sup> ed. cor. and ad. — Saratov: Saratovskij social'no-jekonomicheskij institut (filial) RJeU im. G. V. Plehanova, 2016. — 296 p. — P. 58–61.

2. Grishin, A. I. Osnovy teorii dokazatel'stv v ugolovnom sudoproizvodstve Rossii: ucheb. posobie [Fundamentals of the theory of evidence in criminal proceedings of Russia: textbook] / A. I. Grishin, N. M. Peretjat'ko; general ed. by P. P. Sergun. — M.: RPA Minjusta Rossii, 2014. — 128 p.

3. Ishchenko, E. P., Egorov N. N. Kriminalistika dlja sledovatelej i doznavatelej : nauch.-prakt. posobie [Forensics for investigators and inquirers: scientific and practical guide] / E. P. Ishchenko, N. N. Egorov; general ed. by A. V. Anichina. — M.: Juridicheskaja firma «KONTRAKT»: INFRA-M, 2013. — 688 p. — P. 533.

4. Kommentarij k Ugolovnomu kodeksu Rossijskoj Federacii [The comment to the Criminal code of the Russian Federation] / resp. ed. V. M. Lebedev. — 14-e izd., pererab. i dop. — M.: Jurajt, 2014. — Ser.: Professional'nye kommentarii. — 1077 p. — P. 304.

5. O vnesenii izmenenij v Federal'nyj zakon «O protivodejstvii terrorizmu» i ot del'nye zakonodatel'nye akty Rossijskoj Federacii v chasti ustanovlenija dopolnitel'nyh mer protivodejstvija terrorizmu i obespechenija obshhestvennoj bezopasnosti : federal'nyj zakon RF ot 06.07.2016 № 374-FZ [On inserting amendments to the Federal law “On combating terrorism” and certain legislative acts of the Russian Federation regarding the establishment of additional counter-terrorist measures and public security: the Federal law of the Russian Federation from 06.07.2016 No. 374-FZ] // Sobr. zakonodatel'stva Ros. Federacii. — 2016. — No. 28, st. 4558.

6. Teorija operativno-rozysknoj dejatel'nosti: uchebnik [The theory of operational-investigative activity: textbook] / Ed. by K. K. Gorjainova, V. S. Ovchinskogo, G. K. Sinilova. — M.: INFRA-M, 2008. — 832 p. — P. 281–282.