

Казахский гуманитарно-юридический инновационный университет

УДК 343.137.9

На правах рукописи

САБИТОВ СЕРИК МУХАМЕТКАЗИНОВИЧ

**Уголовно-процессуальные проблемы регулирования частной детективной
деятельности в Республике Казахстан**

Диссертация на соискание степени доктора философии (PhD)
по специальности 6D030100- Юриспруденция

**Научный консультант
доктор юридических наук, профессор
заслуженный работник МВД РК
Ахпанов А.Н.**

**Зарубежный научный консультант
доктор юридических наук, профессор
заслуженный юрист Российской Федерации
Азаров В.А.**

Республика Казахстан
Семей, 2020

СОДЕРЖАНИЕ

НОРМАТИВНЫЕ ССЫЛКИ.....	3
ОПРЕДЕЛЕНИЕ.....	5
ОБОЗНАЧЕНИЯ И СОКРАЩЕНИЯ.....	6
ВВЕДЕНИЕ.....	7
1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ И ПРАВОВЫЕ ПРЕДПОСЫЛКИ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЙ РЕГЛАМЕНТАЦИИ ЧАСТНОЙ ДЕТЕКТИВНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.....	22
1.1 Научные подходы к вопросам организации и правового регулирования частной детективной деятельности.....	22
1.2 Правовые предпосылки частной детективной деятельности в Республике Казахстан.....	32
1.3 Зарубежный опыт частной детективной деятельности по уголовным делам.....	46
2 ЧАСТНЫЙ ДЕТЕКТИВ В СИСТЕМЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА.....	67
2.1 Процессуально-правовой статус частного детектива.....	67
2.2 Правовые основания, пределы и порядок участия частного детектива по уголовным делам.....	81
3 ПЕРСПЕКТИВЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЙ РЕГЛАМЕНТАЦИИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ЧАСТНОГО ДЕТЕКТИВА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН.....	98
3.1 Концептуальная система принципов организации и деятельности частного сыска по уголовным делам	98
3.2 Направления развития уголовно-процессуального законодательства, связанного с регулированием статуса частного детектива.....	113
Заключение.....	129
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ	134
ПРИЛОЖЕНИЯ №1.....	145
ПРИЛОЖЕНИЕ №2.....	147
ПРИЛОЖЕНИЕ №3.....	148
ПРИЛОЖЕНИЕ №3-1.....	149
ПРИЛОЖЕНИЕ №4.....	150
ПРИЛОЖЕНИЕ №5.....	152

НОРМАТИВНЫЕ ССЫЛКИ

1 Концепция правовой политики РК на период с 2010 до 2020 года. Указ Президента Республики Казахстан от 24.08.2009 г. за № 858.

2 Указ Президента РК «О мерах по повышению эффективной правоохранительной деятельности и судебной системы Республики Казахстан» от 17.08.2010 г. № 1039.

3 Устав Организации Объединенных Наций 26 июня 1945 года.

4 Всеобщая декларация прав человека от 10.12.1948 года.

5 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 04.07.2014 г. № 231-VЗРК (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019).

6 Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть). Принят Верховным Советом Республики Казахстан от 27.12.1994 года. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 10.01.2020).

7 Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 01.07.1999. № 409-I (с изменениями и дополнениями по состоянию на 10.01.2010).

8 Закон Республики Казахстан от 6 апреля 2016 года № 480-V «О правовых актах» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2020).

9 Закон Республики Казахстан от 16 мая 2014 года № 202-V «О разрешениях и уведомлениях» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.01.2020).

10 Закон Республики Казахстан «Об охранной деятельности» от 19 октября 2000 года № 85-II (с изменениями и дополнениями по состоянию на 25.11.2019).

11 Закон Республики Казахстан «О государственном контроле за оборотом отдельных видов оружия» от 30 декабря 1998 года № 339-I (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.04.2019).

12 Закон Республики Казахстан «Об органах внутренних дел РК» от 23.04.2014 г. № 199-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019).

13 Закон Республики Казахстан «О национальной безопасности Республики Казахстан» от 6 января 2012 года № 527-IV «» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2020).

14 Закон Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности» от 15 сентября 1994 года № 154- XIII (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019).

15 Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» от 5 июля 2018 года №-176-VI (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2020).

16 Закон Республики Казахстан «О судебно-экспертной деятельности» от 10 февраля 2017 года № 44-VI (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2017).

17 Закон Республики Казахстан «О гражданстве Республики Казахстан» от 20.12.1991 года №1017-VII (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019).

18 Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019).

19 Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195-ФЗ (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019).

20 Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики: Закон КР от 24 января 2017 года № 10 (введен в действие с 1 января 2019).

21 Закон РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» от 11.03.1992 г. N 2487-I (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.08.2019).

22 Закон Республики Молдова «О частной детективной и охранной деятельности» от 4 июля 2003 года № 283-XV (с изменениями и дополнениями по состоянию на 15.11.2018.)

23 Закон КР «О частной детективной и охранной деятельности в Кыргызской Республике» от 1 июля 1996 года № 35 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 08.07.2019.)

24 Закон Латвийской Республики «О детективной деятельности» от 05.07.2001.

25 Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16.12.1966 .

26 Постановление Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ от 15 июня 1998г. «Об использовании модельных законодательных актов».

27 Конвенция Содружества Независимых Государств от 26.05.1995 года «О правах и основных свободах человека»

28 Модельный закон о негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной деятельности. Принят на 21 пленарном заседании МПА СНГ постановлением № 21-6.– Минск, 2003.

29 Модельный Уголовно-процессуальный кодекс для государств - участников Содружества Независимых Государств от 17 февраля 1996 года.

ОПРЕДЕЛЕНИЯ

Гносеология - (знание, познание), теория познания, раздел философии, изучающий источники, формы и методы научного познания; условия его истинности; способности человека познавать действительность.

Дефиниция – определение какого-либо понятия, содержащее наиболее существенные его признаки; толкование.

Имплементация – реализация международных договоров в национальное законодательство: путем ратификации и путем присоединения; осуществление международных обязательств на внутригосударственном уровне путем трансформации международно-правовых актов в национальные законы и подзаконные акты; осуществление, исполнение государством международных правовых норм; в широком смысле слова понимается совокупность мер по реализации норм международного права.

Мультипликативность – умножение эффективности системы за счет рациональных управленческих действий, например, внедрение новых технологий, совершенствования системы мотивации, стиль руководства, создания новых организационных структур и.т.п.

Defacto – (латинское выражение означающее «на деле», «фактически»); практикуется или является действительностью, но не установлено официально.

Детектив – (англ. detective, от лат. detektio – раскрытие) – это специалист по расследованию уголовных правонарушений, агент сыскной полиции. В законодательстве РФ этот термин используется в словосочетании частный детектив.

Прайвеси (англ. privacy - тайна, уединение, частная жизнь) - особая правовая категория в англо-американской правовой системе, означающая тайну и неприкосновенность частной жизни.

Частный детектив (сыщик) – это незаинтересованное в ходе и исходе уголовного дела лицо, предоставляющее на договорной (возмездной) основе сыскные услуги по сбору сведений в интересах конкретного участника уголовного процесса.

Барымта — қазақ халқының дәстүрлі құқықтық мәдениетінде мәдениетінде замандарда қалыптасқан ұғым. Барымта бастапқы кезде прогрессивті рөл атқарған; “қанға-қан, жанға-жан” дәстүрі адам мен адам, мен ру арасындағы қастықты күшейте түсетіндіктен, кек қайтаруды құн төлеумен алмастыру, егер де кінәлі жақ әр түрлі себептермен белгіленген құн мөлшерін өтей алмаса, немесе бұлтарса ақсақалдар алқасының, билер сотының кесімімен барымта жасауға, яки, оның өрістегі малын айдап алып кетуге рұқсат етілген. Сондықтан барымтаны ұрлықпен, тонаушылықпен, шапқыншылықпен шатастыруға болмайды.

ОБОЗНАЧЕНИЯ И СОКРАЩЕНИЯ

ООН – Организация Объединенных Наций
РК – Республика Казахстан
РФ – Российская Федерация
КР – Кыргызская Республика
США – Соединенные Штаты Америки
ФРГ – Федеративная Республика Германия
МПА СНГ – Межпарламентская Ассамблея Содружества Независимых Государств
СССР – Союз Советских Социалистических Республик
КазССР – Казахская Советская Социалистическая Республика
РСФСР – Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика
МОН РК – Министерства образования и науки Республики Казахстан
ККСОН – Комитет по контролю в сфере образования и науки
УПК РК – Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан
ГК РК – Гражданский кодекс Республики Казахстан
УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации
КоАП РФ – Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации
УПК КР – Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики
ОРД – Оперативно-розыскная деятельность
ОРМ – Оперативно-розыскные мероприятия
ОВД РК – Органы внутренних дел Республики Казахстан
МВД РК – Министерства внутренних дел Республики Казахстан
НКВД – Народный Комиссариат Внутренних Дел
ОСЭР - Организации экономического сотрудничества и развития
ОБСЕ – Организация Безопасности и Сотрудничества в Европе
СНГ – Содружества Независимых Государств
НЭП – Новая экономическая политика
ЧОП – Частные охранные предприятия
ЧДД – Частная детективная деятельность
ЧД – Частный детектив
Ст.- статья
Ч.- часть
П.- пункт
Автореф. – Автореферат
Дисс. – Диссертация
Д.ю.н.- доктор юридических наук
К.ю.н. – кандидат юридических наук
Проф. - Профессор
Др. – другое /другие
Т.п.- тому подобное
Вып. – выпуск
Изд. - издательство

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. С момента провозглашения независимости Республики Казахстан становление и формирование правового государства сопровождались историческими реформами политических, экономических и социальных сфер жизни общества. Установление баланса между публичными и частными началами, провозглашение свободы частной собственности и предпринимательства, охрана и защита всех форм собственности, стремление к обеспечению прав, свобод человека и гражданина остаются по-прежнему основными приоритетами нашего государства.

Задача построения гражданского общества, где каждому гражданину гарантированы не только его права и свободы, но и возможности его самореализации как личности, утверждена Конституцией Республики Казахстан. В частности, в Основном законе страны установлено, что каждый гражданин имеет право защищать свои права и свободы всеми не противоречащими закону способами, имеет право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии.

Данное положение Основного закона является одним из важнейших элементов развития цивилизованного демократического правового государства. Именно благодаря правовым гарантиям в казахстанском обществе появились классы собственников и предпринимателей, являющихся опорой любого современного, успешно развивающегося государства. Кроме того, закрепление правовых основ и статуса общественных объединений, организаций и учреждений независимо от форм собственности, гарантированных Конституцией РК, позволяют обоснованно говорить о перспективе социальной, политической и экономической стабильности казахстанского общества. Тем самым роль государства на современном этапе развития заключается не только в обеспечении прав и интересов личности, но и в признании права граждан на саморазвитие и самореализацию с предоставлением каждому из них равных возможностей и условий для занятия определенной профессиональной деятельностью, приносящей пользу государству, обществу и личности.

На это указывает и утвержденная Указом Президента РК Концепция правовой политики Республики Казахстан до 2020 года, которая определяет, что «...последовательное и устойчивое развитие Казахстана как динамичного, современного государства с высокими стандартами качества жизни возможно только на основе активизации человеческого потенциала, роста предприимчивости граждан, укрепления институтов гражданского общества. В этой связи необходимы правовые инструменты, дающие дополнительный импульс развитию институтов гражданского общества и возможности реализации гражданских инициатив» [1].

Социально–экономические преобразования казахстанского общества во имя каждого гражданина, гармонизация и унификация с международными стандартами и принципами, признание приоритета обеспечения интересов, потребностей личности и в целом благосостояния народа есть основополагающие цели гражданского общества и правового государства.

На наш взгляд, законодательное закрепление норм, способствующих самореализации личности, будет способствовать не только появлению конкурирующей среды в некоторых общественно-правовых отношениях, что является немаловажным фактором, но и консолидировать само общество, граждан к солидарной ответственности за благосостояние и развитие государства в целом. Данное условие распространяется также на правоохранительную деятельность, как вид государственной деятельности, которая неразрывно связана с изменениями и преобразованиями в общественных отношениях, возникающих в сфере жизнедеятельности государства.

В настоящее время в казахстанском обществе имеются все правовые условия и основания для констатации того, что функцию правоохранительной деятельности обеспечивает не только правоохранительная система государственных уполномоченных органов, но и отдельные субъекты частных (негосударственных) правоохранительных организаций.

Тем самым ответственность за соблюдение и обеспечение прав и интересов личности, общественной безопасности и правопорядка возложена не только на органы правопорядка, но и на само общество, в том числе на лиц, осуществляющих частную (негосударственную) правоохранительную и иные функции и предоставляющих юридические услуги гражданам и организациям, в том числе в сферах адвокатской, нотариальной, экспертной, судопроизводительной и охранной деятельности. Примером является обеспечение прав и законных интересов личности частными нотариусами, экспертами, адвокатами, судебными исполнителями и частными охранными службами.

Тогда как за рамками научной, нормотворческой деятельности остаются частные (негосударственные) формы правоохранительной деятельности и общественные отношения, связанные с деятельностью частного детектива (сыска). Между тем основной целью частной сыскной деятельности является оказание правовой помощи в интересах защиты прав личности и обеспечения безопасности собственности и имущества граждан и юридических лиц, в том числе оказание содействия правоохранительным органам в борьбе с уголовными правонарушениями их профилактики.

Необходимо отметить, что из числа частных (негосударственных) правоохранительных организаций, оказывающих услуги по охране имущества, прав и интересов личности, особое место занимает частный сыск. Его субъекты имеют профессиональный опыт работы в правоохранительных органах, а такая деятельность - сформировавшиеся исторические корни, успешно функционирует в системе обеспечения правопорядка в развитых странах мира на протяжении многих десятилетий и почти двух столетий. Более того в ряде стран Западной Европы, США частный сыск эффективно содействует правоохранительным органам в борьбе с преступностью, участвует в обеспечении общественного порядка, законности, охраны прав, свобод и

законных интересов личности, является опорой для системы правоохранительной деятельности.

Актуальность темы диссертационного исследования заключается в том, что в Республике Казахстан официально не закреплены правовые основы деятельности частного сыска. Вместе с тем в латентной форме общественных отношений предоставление услуг частного сыска коммерческим и иным организациям (например, на крупных предприятиях, в банках), в том числе отдельным гражданам существует *defacto*. Данные услуги оказываются, в частности, в таких направлениях, как выявление промышленного шпионажа, поиск похищенных ценностей, транспортных средств и иного имущества, при приеме на работу в организации и предприятия, связанные с коммерческой или руководящей деятельностью и т.п. Настораживает тот факт, что, не имея законного разрешения на право осуществления частной сыскной деятельности, частные охранные предприятия и иные организации, отдельные граждане в нелегитимной форме предоставляют такие услуги юридическим и физическим лицам. При этом услуги частного сыска предоставляются данными субъектами на возмездной основе, за оказанную помощь получают денежное или иное материальное вознаграждение. Отсутствие правового регулирования частной сыскной деятельности позволяет лицам, предоставляющим такого рода услуги уклоняться от налоговых, лицензионных и других обязательных платежей в бюджет государства, ответственности перед клиентами и подконтрольными государственными органам.

Кроме того, уязвимость такого рода общественных отношений может вовлечь в эту сферу криминальные структуры, которые в завуалированной форме будут иметь возможность использовать услуги частного сыска в преступных целях.

И, наконец, главное - опасность предоставления такого рода услуг, где отсутствуют нормы, контроль и правовая ответственность в деятельности частного сыска могут привести к необратимым последствиям в результате нарушения конституционных прав и свобод человека и гражданина.

Поэтому, на наш взгляд, в Республике назрела необходимость легализации и правового регулирования частной детективной (сыскной) деятельности.

На такую задачу было прямо обращено внимание Лидера нации - Елбасы в Указе «О мерах по повышению эффективности правоохранительной деятельности и судебной системы в Республике Казахстан», в частности (п.10): «...совместно с заинтересованными государственными органами внести предложения о введении в Республике Казахстан института частной сыскной деятельности» [2].

Наряду с этим в ежегодном Послании народу Казахстана «Социально-экономическая модернизация - главный вектор развития Казахстана» первый Президент Республики Казахстан Н.А. Назарбаев так же указал на «...необходимость введения в Республике Казахстан института частной детективной деятельности» [3].

Мы считаем, что принятие правовых норм, связанных с вступлением в правоотношения частного сыска, позволит отразить новые подходы к проблемам обеспечения общественной и личной безопасности граждан, общества, защиты их жизни и здоровья, прав и законных интересов от противоправных посягательств.

Еще в своих сочинениях «О государстве» Платон писал, что «...идеальное государство должно строиться на основе благоразумной и справедливой организации совместной деятельности людей занятых каждый своим делом, избранных по мотивам природной предрасположенности к определенному виду занятий и не вмешивающихся в дела других людей» [4].

Правовое регулирование частного сыска позволит гражданам активизировать свой человеческий потенциал и осуществлять данный вид деятельности в интересах государства, общества и личности, что поможет, в свою очередь, сформировать цивилизованный и легитимный рынок детективных услуг.

По мнению проф.А.Н. Ахпанова, прежде всего, важен гуманитарный комплекс мультипликативно решаемых проблем, поскольку «...принятие закона о негосударственной детективной деятельности даст возможность развивать рыночные услуги малого и среднего предпринимательства в сфере частного сыска, причем без привлечения государственных средств, что позволит создать рабочие места и дополнительные источники налоговых поступлений. Например, в системе органов внутренних дел около 40 тысяч пенсионеров, многие из которых заняты в сфере оказания частных охранных услуг» [5].

Поэтому вполне возможно, что формирование рынка услуг частной сыскной деятельности заполнит данную нишу из числа сотрудников правоохранительных органов, уволенных из службы исключительно по положительным мотивам, которые могут быть объединены в различные организации и предприятия.

Такого рода общественные объединения действуют в настоящее время в нашей республике. Например, в Казахстане создано объединение профессионалов корпоративной безопасности и детективной деятельности «Калкан». «...Основной целью данного юридического лица является обобщение мировой практики в области работы частных детективов и предоставление им методологической помощи. В перспективе данное объединение предполагает оказать правовую помощь в разработке закона «О частной детективной (сыскной) деятельности в РК». В настоящее время услуги частного сыска оказывают около двух тысяч человек. Сюда входят как непосредственно частные детективы, так и работники служб безопасности, которые подрабатывают вне рабочее время либо оказывают услуги детективного характера своему работодателю» [6].

Вместе с тем правовое регулирование некоторых общественных отношений запаздывает, или вовсе отсутствует. Хотя, по сути, эти отношения существуют в обществе в той или иной форме и нуждаются в правовой регламентации.

На это обращал внимание в своих воспоминаниях первый Президент Республики Казахстан Н.А. Назарбаев, отмечая, что «... жизнь общества, которое совершает переход в качественно новое состояние, настолько многогранна, что любые государственные решения и документы рано или поздно отстают от веления времени. То же самое происходит с Конституцией, которая должна адекватно отражать реальные процессы, происходящие в жизни общества и государства. Конституционный процесс в любой стране не останавливается с принятием Конституции, юридическое оформление социально-экономических и политических процессов должно не только соответствовать динамике происходящего в обществе, но и опережать ее» [7].

Поэтому своевременное реагирование государством и принятие правовых норм, регулирующих те или иные общественные отношения, в том числе связанные частной сыскной деятельностью, является гарантом целостного и нерушимого соблюдения прав и законных интересов граждан, организаций, независимо от форм собственности, залогом социальной, экономической и политической стабильности казахстанского общества.

Для решения вопросов по защите и обеспечению прав и свобод граждан, в том числе лиц, вовлеченных в уголовно-процессуальные правоотношения, чьи интересы затронуты при производстве по уголовному делу, необходимо активизировать участие различных негосударственных правоохранительных субъектов, организаций и объединений. Участие вышеуказанных лиц в системе обеспечения правопорядка и разделение ответственности в данной сфере даст возможность достичь главную цель правоохранительной деятельности – эффективную реализацию правозащитной функции, в том числе в области уголовно-процессуальных правоотношений.

На основе анализа теории и практики профилактики уголовных правонарушений, считаем, что правоохранительные органы не должны обладать монопольным правом на обеспечение общественного порядка, профилактики преступлений. Бремя ответственности за обеспечение правопорядка должно быть возложено в целом на общество, в том числе и на негосударственные правоохранительные органы, «... здесь государство должно сотрудничать и совместно нести бремя ответственности за преступность и ее последствия, опираясь на гуманистические идеи» [8].

Существующая в Республике Казахстан историческая практика участия общественности, которая может воздействовать на преступность, достаточна, разнообразна и динамична, но ныне находится в состоянии эволюционного становления и развития. В то же время она еще не нашла необходимую правовую базу, является неустойчивой, нуждается в активной поддержке со стороны государства.

В настоящее время органами государственной власти в данном направлении проводится определенная работа, о чем свидетельствует своевременное принятие и дополнение законов, подзаконных актов способствующих введению новых субъектов уголовно-процессуальных правоотношений. Вместе с тем, эти нормы в основном направлены на совершенствование законодательства

относительно вопросов, затрагивающих права и интересы активных субъектов уголовного процесса суда, государственных органов и должностных лиц, осуществляющих функции правосудия и уголовного преследования. Нормативное закрепление положения лиц, возмездно оказывающих содействие или предоставляющих услуги по собиранию доказательств потерпевшему, защитнику, подозреваемому (обвиняемому), в настоящее время минимальное. Поэтому необходимы правовые акты, которые могут способствовать появлению в уголовном судопроизводстве новых субъектов уголовно-процессуальных правоотношений, в том числе частного детектива, для оказания содействия в поиске и сборе потенциально доказательственной или иной информации вышеуказанными лицами.

В данном случае нормотворческая деятельность государства должна быть направлена на формирование цивилизованного рынка оказания услуг частной сыскной деятельностью, решение проблем, связанных с механизмом оказания содействия по охране и защите прав и законных прав и интересов подозреваемого (обвиняемого), потерпевшего и других лиц.

Как представляется, государству необходимо активно внедрять механизмы участия в обеспечении правопорядка и противодействия преступности различные общественные организации. В этом определенную положительную помощь могут оказать негосударственные правоохранительные организации.

Система и динамика участия негосударственных правоохранительных организаций в обеспечении общественной безопасности в республике находится в стадии становления. При этом с определенной долей вероятности можно констатировать, что, например, частные охранные предприятия освоились сфере предоставления услуг по охране имущества, собственности граждан и юридических лиц и в должной мере участвуют в системе обеспечения общественной безопасности. Данное обстоятельство позволяет утверждать, что в перспективе негосударственные охранные организации будут эффективно содействовать и оказывать помощь правоохранительной системе республике в борьбе с правонарушениями.

В будущем такие отношения, могли бы возникнуть у органов правопорядка с частным сыском, если в национальном праве появится закон, регулирующий данную сферу деятельности.

Наличие спроса на услуги частного сыска у населения есть. Это подтверждается социологическим исследованием и опросом, проведенным нами среди граждан и организаций, учреждений независимо от форм собственности. Результаты проведенного анкетирования среди физических и юридических лиц свидетельствуют, что есть, в Республике имеется востребованность в услугах частного сыска. Например, 82 % опрошенных и проинтервьюированных респондентов в лице государственных служащих правоохранительных органов, работников частных охранных агентств и службы безопасности коммерческих банков, предприятий, адвокатов и преподавателей высших учебных заведений, а также граждан высказались положительно по вопросам скорейшего правового регулирования и

легализации частной детективной деятельности. И лишь 18 % опрошенных среди вышеуказанных лиц ответили скептически. Они выразили свое сомнение в перспективности введения и существования частной детективной деятельности в Казахстане. Далее, 64 % из числа опрошенных потерпевших высказались за то, что обратились бы к услугам частного детектива при поиске похищенного имущества, транспортного средства и других ценностей. Больше половины опрошенных граждан (54% респондентов) высказались, что не доверяют правоохранительной системе Республики по защите их интересов, прав и свобод, а также охране имущества [9] (см. приложение 1).

Таким образом, система мер обеспечения безопасности личности в обществе недостаточно эффективна. Защита прав и интересов участников уголовно-процессуальных правоотношений была бы более плодотворной с вовлечением субъектов частной сыскной деятельности. При этом форма и содержание оказания ими содействия могут быть различными, например, сбор потенциально доказательственной информации для подозреваемого (обвиняемого) и его защитника; обнаружение сведений о готовящемся или совершающемся преступлении; непосредственное сообщение об этом должностным лицам и органам, правомочным начать досудебное расследование и т.д.

При этом акцентируем внимание на то, что деятельность правоохранительных органов по противодействию преступности будет более целесообразной, если в данном направлении будут участвовать общественные объединения, в том числе лица, занимающиеся частным сыском. Возможность привлечения такого рода институтов обеспечит решение задач уголовного процесса по быстрому и полному раскрытию уголовных правонарушений, изобличению виновных, возмещению причиненного вреда (ущерба), а также сосредоточит усилия органов уголовного преследования на расследовании более тяжких и сложных уголовных правонарушений.

Таким образом, актуальность исследования обусловлена вышеизложенными аргументами. Анализ официальных статических данных, обобщение передового мирового опыта участия субъектов частной детективной деятельности в обеспечении прав и законных интересов участников уголовного процесса, их взаимодействие в борьбе с преступностью создают эффективные предпосылки для глубокого исследования указанной проблемы и разработки научно обоснованных рекомендаций. В целом это будет способствовать созданию правового механизма использования результатов частной детективной деятельности по уголовным делам для решения задач уголовного процесса.

Обзор состояния теоретического исследования проблемы. В юридической литературе главным образом рассматривались вопросы уголовно-правового и криминологического аспектов борьбы с преступностью с участием общественных объединений, организаций независимо от форм собственности.

По данной проблематике исследования проводили Е.О. Алауханов, А.А. Агыбаев, А.И. Гуров, О.А. Евланова, Б.Е. Сыздык и другие.

Проблемы государственного правового регулирования по участию частного детектива в уголовном судопроизводстве исследовались многими авторами, прежде всего, учеными-процессуалистами Российской Федерации. В частности, В.А. Азаровым, А.В. Агутиным, М. Александровым, Р.Ф. Асановым, Н.Н. Гусевым, Т.Э. Зулфургарзаде, П.В. Ивановым, В.И. Козловым, А.В. Крысиной, Т.Г. Матвеевой, В.Г. Семеновым, В.Т. Томиной, Н.Г. Хижняковым, В.В. Шестаковым, А.Ю. Шумиловым и др.

В науке уголовно–процессуального права проблемы, связанными с эффективным участием общественности, участием третьих лиц в процессе расследования и рассмотрения уголовных дел, неоднократно рассматривались и являлись предметом исследования. Кроме того, необходимость широкого толкования и определения статуса того или иного участника уголовного судопроизводства исследовалась С.А. Альпертом, А.Н. Ахпановым, В.П. Божьевым, С.Ф. Бычковой, Л.В. Ворониной, А.Я. Вышинским, А.Я. Гинзбургом, Л.Е. Доскалиевым, А.А. Исаевым, М.Ч. Когамовым, Л.Д. Кокоревым, Д.К. Канафиным, М.М. Михиенко, Г.Х. Насыровым, С.Д. Оспановым, Т.Е. Сарсенбаевым, Г.Ж. Сулейменовой, В.М. Савицким, М.С. Строговичем, Р.Д. Рахуновым, Б.Х. Толеубековой, Ф.Н. Фаткулиным, А.Л. Хан, А.Д. Шаймухановым и многими другими.

Научная новизна темы исследования. В отечественной науке уголовного процесса многие проблемные вопросы участия в уголовно-процессуальных правоотношениях частного детектива ранее практически не рассматривались. Поэтому на уровне настоящего диссертационного исследования нами, впервые в РК предпринимается попытка научного анализа, построения доктринальной модели процессуального статуса частного детектива и перспектив его законодательной реализации, исследования его места в уголовно-процессуальной деятельности.

Автором впервые в специальном исследовании комплексно, системно научно исследованы теоретические, организационные, методические и прикладные основы участия субъектов частной (негосударственной) детективной деятельности в уголовном судопроизводстве. Автором прогностический рассматривается процессуально-правовой статус частного детектива - относительно самостоятельной, не заинтересованной в исходе дела фигуры уголовно-процессуальных правоотношений.

В рамках теории уголовно-процессуального права разработан национальный правовой механизм оказания частным детективом юридических услуг лицам, вовлеченным в сферу уголовного судопроизводства; представлены рекомендации по определению правового статуса и классификационной принадлежности частного детектива как участника уголовного процесса; рекомендации по установлению взаимоотношений между субъектом частной (негосударственной) детективной деятельности с участниками уголовного процесса, способствующих эффективному собиранию,

проверке, оценке и использованию возможных доказательств в целях объективного расследования, рассмотрения и разрешения уголовных дел.

Цели и задачи исследования. Цель диссертационного исследования заключается в разработке механизма участия в уголовном судопроизводстве субъектов частной (негосударственной) детективной деятельности, определении их правового статуса, ответственности, предмета и пределов такой деятельности, вопросов взаимодействия с иными участниками процесса, а также в формулировании законодательных предложений и рекомендаций по использованию результатов их работы в сфере уголовного процесса.

Для решения указанной цели перед исследователем были поставлены следующие задачи:

- определить состояние научной разработанности проблемы борьбы с преступностью с участием субъектов негосударственной правоохранительной деятельности;

- провести теоретико–правовое обоснование необходимости легализации и участия в уголовно–процессуальных правоотношениях частного детектива, в том числе в контексте разрешения сопутствующих гуманитарных вопросов;

- сформулировать предложения по установлению классификационной принадлежности частного детектива к участникам уголовного процесса, а также связанных с его функциями по предоставлению юридических и иных видов услуг;

- на основе зарубежного опыта использования результатов частной (негосударственной) детективной деятельности по уголовным делам выработать теоретические предположения и обосновать необходимость участия частного детектива в уголовном процессе для обеспечения прав и свобод человека и гражданина;

- на основе изучения уголовно–процессуальной, криминалистической и иной юридической литературы, анализа эмпирических данных рассмотреть вопрос эффективного участия субъектов частной (негосударственной) детективной деятельности при расследовании и рассмотрении уголовных дел;

- на основе анализа социально–правовой политики Республики Казахстан, следственной и судебной практики, статистических данных органов прокуратуры, внутренних дел, адвокатуры, частной (негосударственной) охранной деятельности и службы безопасности предприятий и организаций (независимо от форм собственности) – определить роль частной (негосударственной) детективной деятельности в обеспечении правопорядка, защиты прав и законных интересов участников уголовного процесса;

- провести анализ состояния деятельности негосударственных охранных структур, служб безопасности предприятий, коммерческих банков по вопросам использования указанными органами функций частной детективной деятельности по охране жизни, здоровья и имущества граждан и организаций;

- дать характеристику процессуального статуса и места частного детектива, определить механизм уголовно–процессуальных правоотношений с органами и должностными лицами, уполномоченными осуществлять уголовное

преследование, а также с потерпевшим и его законными представителями, подозреваемым (обвиняемым) и его защитником;

- определить характер, формы, виды и условия взаимодействия частной (негосударственной) детективной деятельности с органами предварительного следствия и дознания, адвокатуры, а также иными лицами и организациями, которым необходима услуга частного детектива;

- систематизировать правовые гарантии деятельности частного детектива с целью предупреждения незаконных действий и решений, которые противоречат Конституции РК, законам и другим нормативным правовым актам со стороны субъектов частной (негосударственной) детективной деятельности;

- разработать и предложить для законодательного восприятия новеллы в уголовно–процессуальный закон, а также предложения, связанные с участием частного детектива в уголовно–процессуальных правоотношениях.

Объектом исследования являются теоретические и правовые основы и практический опыт использования результатов частной (негосударственной) детективной деятельности в целях обеспечения прав и законных интересов лиц, вовлеченных в сферу уголовного процесса.

Предмет исследования составляют проблемы легитимации исследуемой сферы уголовно–процессуальных и организационных правоотношений, а также перспективы использования результатов частной сыскной деятельности в качестве потенциальных доказательств лицами, участвующими в уголовном процессе.

Методология и методика исследования. Методологической основой и методикой диссертационного исследования являются диалектический метод познания реальной действительности, а также современные общенаучные и специальные методы познания социально–правовых отношений, обусловленных возникновением нового феномена в уголовном процессе - частной детективной деятельности. Основу исследования составили философское понимание сущности частной (негосударственной) детективной деятельности и позитивные процессы для личности и гражданина, общества и государства, связанные с возможностью более широкого толкования понятия «участники уголовного процесса».

Кроме того, в процессе диссертационного исследования проведен анализ теории уголовного, уголовно-процессуального права, криминологии, криминалистики, теории оперативно–розыскной деятельности, судебной экспертологии, юридической психологии и других правовых наук. Были использованы частно–научные методы: историко–правовой, системно–структурный, сравнительно–правовой, логико–юридический, непосредственного наблюдения и собирания статистических и социологических данных при работе с эмпирическими материалом (анкетирование, интервьюирование, опрос).

Эмпирической базой исследования явились статистические данные Комитета правовой статистики и специального учета при Генеральной

прокуратуре РК, Верховного суда РК, судебная и следственная практика, аналитические материалы и опыт работы негосударственных субъектов охранной деятельности, службы безопасности предприятий, коммерческих банков второго уровня в период с 2015 по 2019 годы. Диссертантом изучены материалы уголовных дел, расследованных с участием негосударственных субъектов правоохраны.

Анкетным способом опрошены 120 сотрудников следственных, оперативных и административных подразделений органов внутренних дел, 160 сотрудников негосударственной охранной деятельности, 80 членов коллегий адвокатов, а также 100 преподавателей высших и среднее профессиональных образовательных учреждений, кроме того, более 180 граждан.

Представленный эмпирический материал охватывает различные города, регионы и области Республики Казахстан: гг. Астана (Нур-Султан), Алматы, Семей, Курчатов, Усть-Каменогорск, Тараз, Восточно-Казахстанскую, Жамбылскую и Павлодарскую области.

Кроме того, в работе был использован зарубежный опыт взаимодействия частной (негосударственной) детективной деятельности с правоохранительными органами в борьбе с преступностью, использования результатов частного сыска в целях обеспечения прав и законных интересов участников уголовного процесса.

Были изучены и обобщены опубликованные в специальной литературе, юридических изданиях и в средствах массовой информации статьи, освещающие деятельность частного сыска.

В данной работе нашли отражение более чем трехлетний опыт работы автора в должности следователя органов внутренних дел, адвокатская практика по уголовным делам.

Нормативную базу исследования составили основные положения Конституции РК, международные нормы и договоры, ратифицированные Парламентом РК, конституционные законы РК, нормы уголовного, уголовно-процессуального, гражданского, гражданского процессуального и иного законодательства РК, касающиеся затронутых вопросов.

Сложность изучаемой проблемы заключается в том, что в казахстанском обществе частная (негосударственная), детективная деятельность не урегулирована законодательно, что обусловило изучение не только мирового опыта, юридической литературы, но и развитие научных представлений о частной детективной деятельности с позиции наук философии и социологии.

Основные положения и выводы, выносимые на защиту. На защиту выносятся следующие теоретические положения, полученные в ходе диссертационного исследования:

1 Теоретическое и правовое обоснование необходимости законодательной легализации в Республике Казахстан частной детективной деятельности в контексте реализации принципа состязательности и равноправия сторон, прежде всего, на стадии досудебного расследования, а также для мультипликативного разрешения сопутствующих гуманитарных вопросов.

2 Гносеологическая структура деятельности частного детектива образуется из следующих элементов: а) соотношение государственной и негосударственной сфер правоохранительной деятельности; б) роль негосударственного сектора в борьбе с уголовных правонарушениями их профилактике; в) предмет, пределы и методы (способы) поисково-познавательной деятельности частного детектива в процессе участия по уголовным делам для обеспечения прав и законных интересов лиц, в чьих интересах он действует(в данном аспекте проект Закона РК «О частной детективной деятельности» нуждается в кардинальной ревизии).

3 Автором предлагаются методические рекомендации по использованию в качестве правовых источников частной (негосударственной) детективной деятельности положений норм международного права, Конституции РК, конституционных законов, законов и другие нормативных правовых актов имеющих отношение к частному сыску.

4 Создание эффективного национального механизма использования результатов частной (негосударственной) детективной деятельности зависит от всестороннего исследования и адаптации успешно апробированного зарубежного опыта тех или иных стран в сфере частного сыска.

5 Для определения роли частной (негосударственной) детективной деятельности в уголовном процессе необходимо определить правовую основу взаимодействия субъектов частного сыска со следователями, сотрудниками оперативно-розыскных подразделений правоохранительных органов в целях раскрытия, расследования и предупреждения уголовных правонарушений, а также оказания правовой помощи и юридических услуг на возмездной основе стороне защиты и другим лицам, заинтересованным в исходе уголовного дела.

6 В ходе возникновения уголовно-процессуальных правоотношений, связанных с участием частного сыщика, автором предложены рекомендации, устанавливающие правовые гарантии соблюдения законности, охраны прав и законных интересов человека и гражданина, условиями которого являются:

- четкое определение основных целей и задач частной (негосударственной) детективной деятельности;

- судебный контроль и прокурорский надзор со стороны государственных органов и их должностных лиц за деятельностью частного детектива;

- требования, предъявляемые к частным детективам, а также к лицам, изъявившим желание использовать услуги частной (негосударственной) детективной деятельности;

- порядок отзыва лицензий и запрет на право предоставления услуг гражданам, связанным с частной (негосударственной) детективной деятельностью;

- уголовная, гражданская, административная ответственность частного детектива за применение незаконных методов и приемов в своей деятельности, нарушающих права и свободы граждан.

Достоверность результатов исследования обеспечивается его методологией и методикой, а также эмпирической базой, на которой основаны научные положения и выводы диссертации.

Теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования заключается в том, что научные разработки по данной проблеме могут быть использованы в процессе дальнейшего развития: теории уголовно-процессуального права, в том числе при принятии и дальнейшем совершенствовании законодательства сфере частной детективной деятельности, а также таких разделов криминалистики как криминалистическая тактика и методика расследования отдельных видов преступлений, теории оперативно-розыскной деятельности. Выработанные основные дефиниции и рекомендации обеспечат реализацию принципов состязательности и равноправия сторон, позволят всесторонне, полно и объективно исследовать обстоятельства уголовного дела, как предписывают статьи 23, 24 УПК РК [10].

Практическая значимость определяется тем, что выводы и основные теоретические положения диссертационного исследования могут быть использованы в процессе расследования и рассмотрения уголовного дела и регламентировать правовую основу обеспечения взаимодействия частного сыска с участниками уголовного процесса. Сведения, представленные частным сыщиком, должны быть оценены на предмет достоверности и допустимости органом, ведущим уголовный процесс, для использования этих результатов в процессе доказывания и разрешения уголовного дела.

Разработанные автором методические рекомендации по вопросам обеспечения участия в уголовном процессе частного детектива будут востребованы органами предварительного следствия и дознания, работниками оперативных подразделений органов внутренних дел, национальной безопасности, антикоррупционной службы и службы экономических расследований РК. Результаты исследования представляют интерес для адвокатов, потерпевших и их представителей, подозреваемых, обвиняемых, подсудимых. Кроме того, результаты исследования могут быть использованы в учебном процессе (при преподавании дисциплин «Уголовно-процессуальное право РК», «Правоохранительные органы», «Теория судебных доказательств», «Адвокатская деятельность», «Профессиональная этика юриста»).

Апробация и внедрение результатов исследования. Основные выводы, предложения и рекомендации изложены автором в *14 публикациях*, в том числе: в *1 статье журнала, входящего в базу Scopus Criminal pretrial proceedings in the Republic of Kazakhstan: Trend of the institutional transformations // Opcion. Arts and Humanities (miscellaneous), Social Sciences (miscellaneous). Año 33, No. 85. Universidad del Zulia. - Venezuela, 2018. P. 107-125; в 4 статьях журналов, рекомендованных ККСОН МН РК - Правовые предпосылки обоснования соотношения негосударственной детективной деятельности и правоохранительной деятельности в Казахстане // Право и государство. Казахский гуманитарно-юридический университет. 2008. № 4.С.231-240; О перспективах формирования правовых полномочий частного детектива в РК //*

Вестник Евразийского национального университета им. Л.Н.Гумилева. Серия: Право. 2017. № 1 (116). С. 334-339; Прикладные вопросы частной детективной (сыскной) деятельности за рубежом // *Гылым-Наука: международный научный журнал*. Костанайская академия МВД РК им. Ш. Кабылбаева. 2017. № 4 (55). С. 69-78; Роль международных норм в формировании нормативной основы частной детективной (сыскной) деятельности в РК // Вестник Карагандинского государственного университета им. Е.А. Букетова. Серия Право. 2017. № 4 (88). С. 52-59; *в 8 научных статьях по материалам международных научно-практических конференций* - Социально-правовые отношения негосударственной детективной деятельности в сфере обеспечения экономической безопасности // *Социально-экономическое развитие региона: экономические, правовые и управленческие аспекты*. Семей: университет «Кайнар», 2008. С.154-156; Теоретическое видение классификационной принадлежности частного детектива в уголовном судопроизводстве РК // *Индустриально-инновационное развитие Казахстана: экономические, правовые и социальные аспекты*. Семей: университет «Кайнар». 2009. С.158-161; Правовые источники негосударственной детективной деятельности в Республике Казахстан // *Индустриально-инновационное развитие Казахстана: экономические, правовые и социальные аспекты*. Семей: университет «Кайнар». 2009. С. 168-173; Мировой опыт использования результатов негосударственной детективной деятельности по уголовным делам // *Индустриально-инновационное развитие на современном этапе: состояние и перспективы*. Павлодар: Инновационный евразийский университет. 2-том. 2009. С. 115-118; Конституционные основания и условия развития частной сыскной деятельности в казахстанском обществе // *Институт конституционализма: развитие и перспективы*. Семей: Казахский гуманитарно-юридический инновационный университет. 2010. С. 148-152; Гипотетическая модель правовых принципов и их гарантий в организации частного сыска в Республике Казахстан // *The international Scientific and Practical Congress of Economists and lawyers «The genesis of genius»*. Geneva (Switzerland). 2014 – Vol-3, p.49-54; О ведении негосударственной детективной деятельности в РК // *Конституция - основа динамичного и стабильного развития общества и государства*. Астана: Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилёва. 2016. С. 356-359; Значение принципов в организации и деятельности частного сыска по уголовным делам // *Высшая школа: традиции и инновации*. Семей: Казахский гуманитарно-юридический инновационный университет. 2-том. 2018. С. 234-237; *в 1 научной статье* - Правовое регулирование статуса частного детектива в уголовном процессе // Вестник Казахского гуманитарно-юридического инновационного университета. Раздел 1. Юридические науки. Семей, 2019. № 4 (44). С. 25-30.

Помимо этого вопросы диссертации исследовались по бюджетной программе Министерства образования и науки РК на 2012-2014 гг.: 055 «Научная и/или научно-техническая деятельность», подпрограмма 101 «Грантовое финансирование научных исследований», номер гос. регистрации

научного гранта 0112РК02890, шифр 7021, приоритет: «Фундаментальные и прикладные исследования в области экономических, социальных и гуманитарных наук», тема: «Теоретико-правовые проблемы негосударственной детективной деятельности в обеспечении прав лиц и субъектов, вовлеченных в сферу уголовного процесса».

Кроме того, результаты проведенного исследования используются в учебном процессе Казахского гуманитарно-юридического инновационного университета в рамках учебно-методического комплекса по дисциплине «Криминалистика».

Объем и структура диссертации. Структура работы обусловлена особенностями объекта и предмета исследования, отвечает основной цели и сформулированным задачам исследования. Диссертация состоит из введения, трех разделов, включающих в себя семь подразделов, заключения, списка использованной литературы и приложений.

1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ И ПРАВОВЫЕ ПРЕДПОСЫЛКИ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЙ РЕГЛАМЕНТАЦИИ ЧАСТНОЙ ДЕТЕКТИВНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1.1 Научные подходы к вопросам организации и правового регулирования частной детективной деятельности

Основная функция частной детективной деятельности направлена на достижение целей и решение задач по защите прав и законных интересов личности, поэтому она носит познавательный-исследовательский характер, где сочетаются мыслительная и практическая стороны. Специфика досудебного расследования состоит в том, что познание фактов объективной действительности осуществляется в этой сфере в форме уголовно-процессуального познания, представляющего последовательное накопление знаний по расследуемому делу с целью установления объективной истины. Познание объективной действительности частным детективом обусловлено также стремлением к достижению истины. Но выявленная им информация поступает к субъектам, расследующим уголовное правонарушение, через лиц, защищающих свои или представляемые права и интересы участников уголовного процесса. Так как участие частного детектива в отечественном уголовном судопроизводстве предположительно может носить вспомогательный характер, то в обоих случаях познание происходит по наиболее общим закономерностям теории отражения и гносеологии, в том числе закрепление в сознании и мышлении частного детектива исследуемых фактических обстоятельств и событий. Мышление, основанное на таком единстве, формируется в ходе любой человеческой практики. Следовательно, деятельность органов досудебного расследования и частного детектива может характеризоваться универсальными основными принципами, законами, категориями философии, а также применением диалектического подхода и методов познания соответствующих социальных явлений.

Методологическое значение участия субъектов частной детективной деятельности в уголовном процессе является таковым, что они выступают в качестве одного из элементов общего механизма познавательного процесса, а также влияют на обоснование итогового вывода.

Главным условием использования результатов частной детективной деятельности в уголовном судопроизводстве должен быть критерий «достоверности», полученной частными сыщиками информации о фактах. Обращение к понятию «достоверности» обусловлено тем, что в основе этого критерия деятельности частного сыщика, как и правоприменительных органов, в уголовном процессе лежит познание фактов, имевших место в прошлом или продолжающих существовать, а «всякое событие преступления (как любой процесс) обязательно отражается в окружающей среде» [11, с.9].

Еще Аристотель в «Риторике» отличал знание вероятное от достоверного. Так, по его мнению: «Вероятное то, что случается по большей части, и не просто то, что случается, как определяют некоторые, но то, что может

случиться и иначе; оно так относится к тому, по отношению к чему оно вероятно, как общее к частному» [12, с.32-34].

Заслуживающим внимание представляет собой кантовское понимание вышеназванных категорий.

И. Кант писал, «...достоверность всегда связана с сознанием необходимости, тогда как недостоверность (иначе - вероятность) - с сознанием случайности или возможности противоположного. Всякая достоверность является или непосредственной, или опосредованной, т.е. она нуждается в нем...» [13, с.56].

Далее, под вероятностью И.Кант понимал: «... признание истинности на недостаточных основаниях, которые, однако, имеют большое отношение к основаниям достаточным, чем противоположным» [13, с.58]. Помимо этого, он утверждал, что нельзя свое решение обосновывать недостоверными фактами, иначе это связано с «... опасностью прегрешения перед законом» [13, с.61].

Представляет интерес высказывание проф. И.Я. Фойницкого, в котором он связывает убеждение и получение достоверного знания с возможностью или невозможностью проверки исследуемого по делу реального события: «Истина признается достоверной, когда утверждаемое или отрицаемое отношение оказывается существующим или несуществующим на деле и подлежит проверке. Когда проверка невозможна и истина не может быть усмотрена путем ее, получается или вероятность, или возможность, или только видимость, а вместо знания - мнение, сомнение, незнание. Критерий достоверности истины, т.е. возможность ее усмотрения проверкой, есть очевидность истины, а решимость принять известное мнение за истинное или ложное и положить его в основание своей деятельности или отклонить его, есть убеждение» [14, с.187].

С другой стороны Л.Е. Владимиров так определяет уголовно-судебную достоверность. Он полагает, что это «... такое стечение вероятностей, вытекающих из представленных на суде доказательств, которое способно привести судью к «внутреннему убеждению» о том, что прошлое событие, составляющее предмет исследования, имело место в действительности» [15, с.56].

По мнению С.В. Познышева, уголовно-судебная достоверность «...это есть такая высокая степень вероятности, при которой известное решение подкрепляется твердо установленными фактами. При отсутствии фактов, ему противоречащих или указывающих на недостаточную обследованность дела, и недостаточность собранных данных» [16, с.182].

В гносеологии и логике вероятность означает «... осознанную, оцененную нами степень соответствия нашего знания о реальности события» [17, с.11].

Достоверность же - это не только установление истины, это еще и обоснованность этого знания, его доказанность. Истина может существовать как в форме доказанного, обоснованного знания, так и виде гипотезы. От того, что мысль не доказана, т.е. высказана без ссылки на какие-либо основания, она не перестает быть истиной. Истина то, что соответствует объекту познания [18, с.63].

При переходе к достоверному знанию происходит осознание мыслящим субъектом истинности или ложности знания [19, с.227].

Тем самым в процессе предоставления услуг по уголовным делам для частной детективной деятельности характерны действия по установлению объективной истины. При этом участие частного детектива в уголовном процессе, по нашему мнению, может оказывать содействие в собирании, проверке и оценке всех фактических данных, которые, безусловно, при всестороннем исследовании будут более полно соответствовать обстоятельствам расследуемого и рассматриваемого криминального события. Подобный подход может в дальнейшем подтвердить вывод о том, было ли совершено или не совершено лицом преступное деяние, а также информацию о похищенном имуществе, без вести пропавших лицах и.т.п. Кроме того, в пределах своих полномочий в процессе предоставления услуг частный сыск мог бы подключиться к поиску орудия и средств преступного посягательства, сведений о личности совершившего уголовное правонарушение, а также иных обстоятельств, входящих в предмет доказывания, предусмотренный ст. 113 УПК Республики Казахстан.

Установление объективной истины по уголовному делу - это деятельность не только органов досудебного расследования, но и право сторон, вовлеченных в сферу уголовного процесса, которым могут оказать содействие в собирании и предоставлении потенциальных доказательств, в том числе и частный детектив.

Участие частного детектива в вопросах установления объективной истины, вероятности и достоверности фактических данных как деятельность является актуальной с позиции науки, как философии, так и уголовно-процессуального права. Выявляя фактические данные, могущие иметь значение доказательств, частный детектив в уголовно-процессуальной деятельности выступает в роли субъекта, оказывающего содействие в поиске и обнаружении определенной доказательственной информации в целях установления объективной истины.

Необходимо заметить, что частный детектив не перелагает на себя функции отстаивания чьих-то законных интересов в уголовном судопроизводстве. Его основная роль заключается в предоставлении определенной информации, предметов, документов, которые могут быть или не быть использованы в качестве возможных доказательств. Решение об этом принимает конкретный субъект уголовного процесса, в интересах которого осуществлял действия частный детектив. Такого же рода информацию, свидетельствующую о наличии или отсутствии определенных обстоятельств, имеющих признаки уголовного правонарушения, либо другие сведения, имеющие значение для установления объективной истины, частный детектив (сыск) может предоставлять органам досудебного расследования для принятия процессуального решения. Например, предоставленные фактические данные могут служить основанием для начала досудебного расследования, а также для использования данной информации для выдвижения той или иной следственной версии.

В науке философии проблемам установления объективной истины познания обращались многие философы.

И.Кант считал истину главным совершенством знания. Он полагал, что существуют три вида или три этапа познания истинности: мнение, вера и знание.

Мнение - это проблематическая, еще недостоверная степень познания истины или вероятности.

Вера - достоверное познание объективной действительности лишь для субъекта и для него же имеющая значение.

Знание - это достоверная, всеобщая, объективно необходимая, значимая для всех истинность [13, с.61].

Мнение и веру можно назвать «индивидуальным» знанием, т.е. знанием, которое неразрывно связано с индивидуально-психологическими особенностями исследователя, свойственными только данному лицу. Оно является основой для последующих логических форм познания.

Индивидуальность же знания – это ступень достижения «всеобщей» истины, превращающейся из вероятных и достоверных знаний «для себя» в соответствующее объективному миру знание «для всех».

Поэтому достоверность в уголовно-процессуальном познании носит не формальный, а диалектический характер. Потому что оно, познание, имеет дело с реальной действительностью и его методы нельзя сводить только к формальной логике, которая оказывается в достоверности простой индукцией и аналогией.

Такую достоверность Э.Борель называл «... практической достоверностью» [20, с.7].

Формальная логика ставит своей целью выяснение структуры знания. «Собственная область применения формальной логики ограничивается теми пределами, в которых они могут трактоваться как фиксированные, постоянные в своей основе, а потому могут формализоваться. Диалектическая же логика изучает процесс развития мышления, процесс образования знаний и раскрывает его законы» [21, с.10].

Тем самым для частной сыскной деятельности характерны познания, связанные с диалектической логикой, которые постигаются путем достоверных знаний с учетом изменений и развития представления об исследуемом объекте.

Поэтому для частной детективной деятельности необходимы действия по установлению обстоятельств совершенного преступления, где познание истины происходит путем накопления знаний о том, что произошло в действительности. Однако, каков будет вывод по представленным частным детективом данным, исследованным обстоятельствам, заранее неизвестно. Это будет зависеть от обстоятельств и условий получения фактических данных, а также от их оценки органом досудебного расследования или судом с целью возможного использования в качестве доказательств по уголовному делу. Иначе говоря, исследование частным детективом обстоятельств совершенного уголовного правонарушения представляет собой индуктивный процесс, ибо

окончательный вывод по делу формулируется органом, ведущим уголовный процесс. Последний же принимает решение на основе определенной совокупности доказательств, каждое из которых связано с главным фактом и указывает на него с различной степенью вероятности.

Значительную роль в оценке объективности предоставленных данных частным детективом играет внутреннее убеждение о том, что «... как состояние уверенности в правильности своих выводов должно опираться на достаточную совокупность всесторонних, полных и объективно рассмотренных доказательств. В противном случае, оно превращается в самоуверенность, бездоказательную и бесконтрольную убежденность, далекую от объективной истины» [22, с.48].

Если предоставленные частным детективом доводы по уголовному делу будут необоснованными, то могут возникнуть обоснованные предположения о сомнительности полученных фактических данных. Неотъемлемое свойство внутреннего убеждения – его обоснованность.

Внутреннее убеждение частного детектива в процессе доказывания выступает как метод и как результат оценки доказательств. Как метод оценки доказательств внутреннее убеждение означает познание фактов объективной действительности путем субъективного восприятия и логического осмысливания. Как результат оценки доказательств внутреннее убеждение выражает субъективный вывод об объективно существующих фактах.

Таким образом, содержательная достоверность определяет субъективную сторону знания, степень убежденности в его истинности, основанную на данных практического опыта. А именно это понятие можно было бы использовать, анализируя достоверность в частной (негосударственной) детективной деятельности. Получение по делу содержательно достоверного результата означает, что частный детектив собрал достаточно полную совокупность фактических данных, которые позволяют следователю, а также суду оценить наличие или отсутствие определенных обстоятельств дела. «При этом все имеющиеся данные, говорящие против такого вывода, должны быть тщательно проверены и опровергнуты» [23, с.12].

В уголовно-процессуальном доказывании преобразование данных, полученных частным сыщиком, в достоверную информацию неотделимо от соблюдения в этом виде деятельности процессуальной формы. Это связано с допустимостью доказательств, несоответствие которой позволяет исключить все ненадежные или ненадлежащие фактические данные.

Статья 112 УПК РК запрещает использовать в уголовном судопроизводстве доказательства, полученные с нарушением закона, тем самым, устанавливая обязательность исключения таких данных из процесса доказывания.

Проблема допустимости доказательств является темой самостоятельного исследования. Мы остановимся лишь на некоторых её аспектах, касающихся достоверности принимаемых субъектами частной (негосударственной) детективной деятельности решений.

Так, по мнению М.С.Строговича допустимость доказательства означает его способность, как источника сведений о факте, быть средством установления этого факта. Отсюда им выделены два условия допустимости: получение сведений из установленных законом источников и облачение последних в определенные процессуальные формы [24, с.392-393].

Г.М. Миньковский, излагая свою точку зрения, называет шесть условий допустимости доказательственной информации:

- известность и возможность проверки её происхождения;
- компетентность и осведомленность лиц, от которых она исходит, и которые ее собирают;
- соблюдение общих правил доказывания;
- соблюдение правил собирания данных определенного вида, гарантирующих от неполноты и искажений;
- соблюдение правил, гарантирующих полноту и точность фиксации собранной информации в деле;
- отказ от включения в нее догадок, предположений [25, с.231-232].

По мнению А.А. Костакова, допустимость доказательства предполагает законность источника фактических данных, законность способа их получения и законность их закрепления [26, с.65].

Другую точку зрения предлагает В.М. Савицкий. Он считает, что допустимость доказательств есть способность источника сведений о факте устанавливать имеющий значение для дела факт [27, с.105].

Таким образом, если в процессе собирания данных частным сыщиком не решен вопрос его допустимости, то подлежит сомнению и их достоверность. Но в любом случае должна быть возможность для устранения этих сомнений, чтобы частный детектив мог продолжить процесс собирания информации, которая поможет указать на дальнейшее направление по сбору фактических данных, имеющих значение по делу.

Между тем по определению В.П. Божьева, допустимость доказательств — это свойство, характеризующее доказательство с позиций соблюдения закона. При формировании доказательств необходимо соблюсти законность первоначальных источников, способы их получения и закрепления последующих доказательств [28, с.121].

Следовательно, допустимость доказательств в частной (негосударственной) детективной деятельности тесно связана с процессуальной формой доказывания. То есть, такой «...уголовно-процессуальной формой, которая непосредственно относится к созданию правовых предпосылок, обеспечивающих полноту, всесторонность и объективность исследования обстоятельств дела. Это является залогом истинных выводов и справедливых решений по делу» [29, с.10].

Только закрепление в процессуальной форме собранных частным сыщиком фактических данных делает возможным их использование в качестве доказательств и оснований для выводов следователя и суда. Если информация отразилась на уровне сознания частного сыщика и не нашла свое

подтверждение в процессуальных документах, то такие данные могут быть использованы для дальнейшей оптимальной разработки криминалистической тактики получения и обработки информации, а также в оперативно-розыскной деятельности.

Вышеизложенное предположение подтверждает мнение П.А. Лупинской, которая считает, что одной из характерных черт процессуальной формы является форма принимаемых по делу решений, точное соблюдение которой есть неременное условие законности судопроизводства и законности решения [30, с.143].

Далее П.А. Лупинская считает, что «...решение в уголовном судопроизводстве может быть определенным, и облечено в установленную законом процессуальную форму как правовой акт. Это осуществляют орган дознания, следователь, прокурор, судья или суд в пределах своей компетенции. В определенном законом порядке они, как субъекты уголовного судопроизводства, дают ответы на возникающие по делу правовые вопросы и выражают властное волеизъявление о действиях, вытекающих из установленных обстоятельств и предписаний закона, направленных на достижение задач уголовного судопроизводства» [30, с.145].

Подводя итоги рассмотрения отдельных аспектов теории достоверности и вероятности, которую можно применить к частной (негосударственной) детективной деятельности, мы считаем, что каждая высказанная мысль или действие частного сыщика должны быть логически обоснованы, а также подтверждены достоверными доказательствами. Степень достоверности и обоснованности фактических данных частным детективом может быть различной. Самое главное - сведения, предоставляемые данным лицом, должны носить объективный характер. Если мысль имеет такое логическое обоснование, которое может служить и для другой мысли, отличной от первой и даже противоречащей ей, то это суждение называется вероятным. Достоверность же какого-то положения означает, что его обоснование не включает в себе возможности противоположного вывода, способности отрицать его. Достоверность есть полная доказанность, следовательно, включает в себя: во-первых, соответствие полученного знания объективной действительности или истину, во-вторых, обоснованность этого знания [31, с.61].

Данная точка зрения находит подтверждения и в работах Ю.К. Орлова, где его посылка приемлема. Им отмечается, что «несовпадение категорий истины и достоверности в судебном доказывании обнаруживается еще более отчетливо при попытке объяснить получение истинного знания, механизма перехода знания недостоверного в достоверное. Потому что в процессе доказывания почти не встречается знаний, истинность которых постулируется, всякое значение на первых порах выступает обычно как проблематичное» [32, с.37-38].

Таким образом, категории вероятности и достоверности частной (негосударственной) детективной деятельности в уголовном процессе мы предлагаем рассматривать по аналогии с механизмом принятия

процессуального решения органом, ведущим уголовный процесс. В результате оценки фактических данных, собранных и исследованных частным сыщиком по просьбе заинтересованных в деле участников уголовного судопроизводства, субъект уголовного процесса оценивает предоставленные данные с точки зрения допустимости, относимости, обоснованности, вероятности и достоверности, затем принимает решение об использовании этих сведений в качестве доказательств.

При этом мы не исключаем, что в основе одних уголовно-процессуальных решений может лежать вероятное знание об установленных обстоятельствах, которое впоследствии может быть основанием для начала досудебного расследования, либо в информации, предоставленной частным детективом, имеются факты готовящегося или совершенного преступления. В других же случаях решение должно основываться только на достоверных знаниях о них. Например, при обнаружении частным детективом похищенных ценностей, предметов и документов важное доказательственное значение по делу имеют показания свидетеля, предоставившего их.

Придерживаясь точки зрения П.А. Лупинской о том, что процессуальное решение содержит ответы на вопросы «что установлено» и «как действовать для достижения поставленной цели» [33, с.41], мы полагаем, что познавательная деятельность частного детектива может предшествовать принятию решения субъектами органов досудебного расследования.

Общеизвестно, что положения гносеологии имеют универсальное значение для любой области познания.

Так, частная детективная деятельность, являясь познавательным процессом, осуществляется в соответствии с общими закономерностями теории познания. Данный тезис подтверждает точка зрения В.Н. Кудрявцева о том, что «...процесс познания истины в уголовном деле регламентирован юридическим законом, в котором сформулированы наиболее целесообразные нормы следственной и судебной деятельности, обеспечивающие достижение истины по делу в сравнительно короткие сроки и такими способами, которые соответствуют целям правосудия и нравственности» [34, с.105].

В литературе высказаны и другие точки зрения о том, что познание по уголовному делу происходит в форме доказывания.

Г.Ф. Горский, Л.Д. Кокорева и П.С. Элькинд считают, что «...познание в уголовном судопроизводстве осуществляется с помощью уголовно-процессуального доказывания. Лишь на основе процессуального доказывания с соблюдением его процессуальной формы возможно установление объективной истины, выяснение обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу» [35, с.75-77].

Познавательная деятельность частного сыщика более широкая, чем процесс доказывания по уголовному делу. В этой связи познавательная деятельность частного детектива выходит за рамки уголовно-процессуальных норм. Она может предусматривать иной вид познавательной деятельности, который подчиняется общим закономерностям познания и мышления. Познание

проявляется в форме беседы с гражданами, консультаций со специалистами, использования электронных служб информации и т.п. Данное положение подтверждает В.Д. Арсеньев, который считает, что «...познание такое еще не есть доказывание, но оно не перестало быть познанием» [36, с.25-26].

В то же время принятие достоверного решения по делу возможно лишь на основе фактических данных, полученных исключительно в процессе уголовно-процессуальных правоотношений, в том числе связанных с участием частного сыщика. Иная познавательная информация, добытая в ходе частной (негосударственной) детективной деятельности, должна быть преобразована в уголовно-процессуальную форму, то есть приобретенную в соответствии с предписаниями норм доказательственного права УПК.

В перспективе внедрения частной сысской деятельности и совершенствования законодательной базы Республики можно предположить, что фактические данные, полученные частным сыщиком, могут быть использованы в качестве доказательств. Таким образом, деятельность частного сыщика на стадии досудебного расследования является структурным элементом, входящим в систему уголовно-процессуального познания.

Как отмечает А.А. Давлетов, уголовно-процессуальное познание «... наиболее широкое понятие, указывающее как на содержательную, так и на формальную стороны познавательной деятельности в уголовном судопроизводстве» [37, с.68].

Таким образом, познание в частной (негосударственной) детективной деятельности представляет собой аналогичный познавательной процесс. Он осуществляется частным сыщиком, который добывает информацию, имеющую значение по делу. Полученную информацию частный детектив может удостоверить. Например, это может проявиться в подтверждении данной информации через документирование в установленной законом форме.

Об этом говорил Л.Е. Владимиров: «...мы, прежде всего, ставим вопрос об общей возможности исследуемого события, затем прибегаем к помощи аналогии, делаем наблюдение, строим гипотезу и проверяем принятую гипотезу добытыми фактами» [15, с.59]. Следовательно, приобретая знания об исследуемом предмете или явлении, частный сыщик одновременно должен его обосновывать и подтверждать предоставленные сведения.

Анализ кантовского положения о том, что «... чувственность дает нам только материю для мышления, рассудок же упорядочивает эту материю и подводит ее под правила или понятия» [13, с.56], приводит к выводу, что познавательная функция уголовно-процессуального познания осуществляется на созерцательном уровне, на уровне чувств. Тогда как удостоверительная - на уровне рассудка, способности выводить понятия, принимать решения [31, с.61].

Если изложенное применить к частной детективной деятельности, то познание может означать следующее. В процессе предоставления услуг сначала у частного сыщика может возникнуть какая-либо мысль о необходимости проведения определенного непроцессуального действия или принятия соответствующего решения на чувственном уровне. Затем мыслительная

деятельность частного сыщика воплощается в действия, приобретая внешнюю форму, которая впоследствии объективируется в виде определенной информации (предмета, орудия и средства преступления) или некоего другого вывода. Эти сведения, добытые частным детективом, изложенные в соответствующем процессуальном документе, предоставляются через лиц, в чьих интересах был задействован данный субъект. Если частный сыск действовал в интересах органа досудебного расследования, то информация предоставляется непосредственно им.

Принимая во внимание, что достоверность - это соответствующее объективной действительности знание, следует признать, что основным требованием достоверности выводов частной детективной деятельности является пригодность этих фактических данных в качестве доказательств по уголовному делу.

По мнению П.А. Лупинской, «...достоверность характеризует знание с точки зрения его обоснованности, доказанности. Достоверно такое знание, в основании которого лежат факты, полностью установленные и не нуждающиеся в дальнейшем обосновании (доказательстве). Полная обоснованность знания порождает в субъекте уверенность в его истинности» [38, с.69].

Таким образом, анализируя методологические подходы к обоснованию необходимости организации и правового регулирования деятельности частного детектива, мы пришли к следующим основным выводам:

1 Для вовлечения в уголовно-процессуальные правоотношения института частного сыска необходимо обеспечить правовое регулирование данной сферы деятельности. Принятие соответствующих норм по легализации частного сыска дало бы возможность данному субъекту на законных основаниях участвовать в предоставлении услуг участникам уголовного процесса. Более того, данное обстоятельство позволило бы избежать или предупредить незаконные действия частного детектива, нарушающие конституционные права и свободы граждан. Кроме того, все фактические данные, предоставляемые частным сыском, оценивались бы со стороны органов уголовного преследования и суда с точки зрения относимости, допустимости, достоверности и достаточности доказательств.

2 В процессе участия в уголовно-процессуальных правоотношениях деятельность частного детектива должен быть направлена, прежде всего, на то, что все фактические данные, предоставленные им, служат или могли бы служить средством установления объективной истины по уголовному делу. Только в этом случае можно гарантировать, что познавательная деятельность частного детектива по установлению обстоятельств, имеющих значение для дела, может рассматриваться как дополнительная гарантия законности и обоснованности уголовного преследования либо признания факта отсутствия оснований для этого.

3 Критерии достоверности и вероятности предоставленных сведений, фактических данных оценивается, в первую очередь, тем лицом, в чьих

интересах действовал частный сыщик. В последующем этим сведениям дает оценку непосредственно орган уголовного преследования в лице следователя, дознавателя или прокурора. Кроме того, достоверность и вероятность предоставленных сведений частным детективом может быть оценена также на этапе судебного следствия при рассмотрении уголовного дела в главном судебном разбирательстве.

4 Достоверность и вероятность фактических данных, собранных в процессе предоставления услуг тому или иному участнику уголовного процесса, прежде всего, оценивается частным детективом по его внутреннему убеждению. Суть оценки предоставляемой информации по внутреннему убеждению частного сыщика заключается в том, что он должен быть однозначно уверен в соответствии данных сведений действительности, а также установить объективную истину и обосновать определенную доказательственную базу.

1.2 Правовые предпосылки частной детективной деятельности в Республике Казахстан

Исследование вопроса о правовых основах частного сыска в Республике Казахстан предполагает не только установление содержания и пределов норм права, которые регулируют данные общественные отношения, но и в дальнейшем позволит систематизировать и разъяснить сущность правовых норм и их источников, которые могут быть положены в основу регулирования сферы деятельности частного детектива.

Правовое регулирование данного института общественных отношений не должно ограничиваться рамками одного или несколько законов. Данная процедура связана с принятием и дополнением подзаконных нормативных правовых актов для решения вопросов гражданско-правовой, уголовной, лицензионно-разрешительной, финансовой деятельности частного сыска. Она, скорее всего, будет иметь тесное соотношение с другими отраслями национального права, главной из которых является уголовно-процессуальное право.

Немаловажным фактором правовых предпосылок частной детективной деятельности служат правовые источники, содержащиеся в них нормы, на которые необходимо опираться при регулировании общественных отношений, связанных с участием частного детектива, а также те организационно-правовые аспекты, в которых частный сыск сможет найти свое воплощение.

Понятие «правовые источники частной детективной деятельности» неразрывно связано с общей дефиницией и поэтому данную проблему надо рассматривать в зависимости от того, что понимается под источниками права в целом.

Так, по мнению проф. Б.Х. Толеубековой, «...значение источников права тем более велико, что они не просто выражают общественное бытие права, но в какой-то мере выполняют право формирующую функцию. В целом развитие источников права подчиняется тем же закономерностям и определяется теми же факторами, что и развитие самого права» [39, с.74].

Далее Б.Х. Толеубекова предлагает выделить пять факторов, определяющих характер и своеобразие процессов формирования национального права:

- своеобразие действия законов в переходный период (период размежевания государственных структур);

- упразднение или отмирание ранее действовавших источников права;

- формирование новых источников права;

- динамизм, быстрота процесса становления национального права в одних частях; влияние феномена запаздывания - в других частях; в связи с этим возникновение противоречий в пределах смежных институтов и категорий;

- проявление рецептурного феномена в праве (то есть заимствование из права иных стран), в связи, с чем появляется опасность нивелирования достаточно значимых для национального права факторов [39, с.80].

В юридической науке имеются и такие подходы, которые не вполне традиционно определяют первоначальную природу понятия источника права. Например:

- источник права в материальном смысле - это материальные условия жизни общества;

- источник права - это деятельность государственных органов по установлению правовых норм, а сами правовые акты - это внешние формы права;

- источник права в формальном или юридическом смысле - это способ выражения государственной воли в виде общеобязательных правил поведения [39].

Для полноты понимания соотношения терминов «источник» и «источник права» обратимся к энциклопедическим определениям, которые поясняют этимологию данных слов.

Так, в Толковом словаре С.И. Ожегова, Н.Ю. Шведова дается следующее понятие источнику — это «...письменный памятник, документ, на основе которого строится научное исследование» [40, с.306].

В Юридической энциклопедии мы находим пояснение, где под источником права - понимается «... действующие в государстве официальные документы, устанавливающие или санкционирующие нормы права, форма выражения правотворческой деятельности государства, с помощью которой воля законодателя становится обязательной для исполнения» [41, с.412].

В научной юридической литературе мы встречаем и такие определения нормативному акту: это «...официальный письменный акт, изданный компетентными государственными органами. Это наиболее совершенный источник права, создающих основу точности правового регулирования, укрепления законности, доступности правовых предписаний» [42, с.203].

Данную посылку можно использовать как ориентир для формирования источников права, касающихся вопросов частной (негосударственной) детективной деятельности.

При установлении правовых источников частной детективной деятельности необходимо ссылаться на положения ст. 7 Закона Республики Казахстан «О

правовых актах», где перечислены нормы, являющиеся правовыми источниками законов.

- Конституция РК;
- конституционные законы;
- кодексы;
- консолидированные законы;
- законы;
- нормативные правовые указы Президента РК;
- нормативные правовые акты Председателя Совета Безопасности РК;
- другие законодательные акты;
- подзаконные нормативные акты;
- нормы международного права и т.д. [43].

Проанализировав общее понятие и содержание источников права, а также учитывая соотношение норм права, регулирующих институт частного сыска, с отдельными отраслями права, предлагаем принять за основу правовых предпосылок частной детективной деятельности следующее определение.

Под источниками частного сыска подразумеваются внешние и внутренние формы юридического закрепления норм, то есть правовые акты нормативного характера, содержащие общеобязательные правила поведения и регулирующие деятельность частного детектива в процессе реализации его правовых полномочий по предоставлению возмездных услуг лицам, в целях защиты их прав и законных интересов.

Поэтому для нас важно в данном вопросе определить юридический смысл источников права для частной детективной деятельности. Это позволит в дальнейшем сформулировать предложения законодателям о том, что созрели объективные предпосылки для осуществления правового регулирования данных отношений. От этого зависит прямое правовое регулирование уже сложившихся реальных отношений, в частности, относительно частных охранных агентств, служб безопасности коммерческих банков и предприятий, которые в своей профессиональной деятельности используют методы, присущие частной сыскной деятельности. Об этом свидетельствует проведенное нами социологическое исследование по опросу сотрудников и руководителей негосударственных охранных учреждений, банков, предприятий. Опрос показал, что в 84,6% случаев организации при осуществлении своих профессиональных обязанностей используют методы частной сыскной деятельности [44].

Для определения правовых предпосылок законодательной системы частного сыска обратимся к статье 10 Закона Республики Казахстан «О нормативных актах», которая устанавливает общую систематизированную иерархию нормативных правовых актов.

Данная система является одной из твердых основ для выстраивания иерархической лестницы в законодательной системе государства. Поэтому теоретико-правовую основу правовых предпосылок частной детективной

деятельности можно представить в соответствии с установленными законом положениями.

По нашему мнению, в круг правовых предпосылок можно включить такие виды норм, которые могут отражать в себе правовое регулирование деятельности частного сыска.

В первую очередь, это Конституция Республики Казахстан, как Основной закон государства, который является источником для всех без исключения правовых норм, в том числе и основ у частной детективной деятельности. К примеру, Основной закон Республики Казахстан в себя следующее содержание:

- ст. 1 о том, что высшей ценностью государства является человек, его жизнь, права и свободы.

- ст. 13 предоставляет гражданам возможность защищать свои права и свободы всеми не противоречащими закону способами и средствами.

Поэтому вполне очевидно, если деятельность частного детектива будет направлена на охрану прав и интересов человека, то она легитимна. Кроме того, наряду с государственными институтами граждане вправе защищать свои права и интересы всеми не противоречащими законными способами, обратившись к услугам негосударственных правоохранительных организаций, в том числе частного детектива.

Уместным и исчерпывающим представляется мнение М.Х. Матаевой относительно конституционных гарантий прав и свобод человека. «Наивысшей формой выражения правовой организации защиты человека, его прав и свобод является конституционная. Именно с конституционными актами развитое человечество связывает признание, соблюдение и защиту прав и свобод. Идея конституционной защиты тесно связано с проблемой поиска эффективной конституционной связи между человеком, государством и обществом, позволяющей обеспечить максимально реальные возможности осуществлять защиту человека, его прав и свобод [45, с.19].

Таким образом, конституционное положение о том, что каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом, допускает возможность участия частного сыска в уголовном процессе. Предоставление услуг частным детективом лицам, участвующим в уголовном процессе, обеспечит реальный доступ граждан к правосудию. Его участие может стать одной из форм дополнительного обеспечения защиты прав и законных интересов граждан и организаций, будет содействовать развитию принципов состязательности и равноправия сторон, всесторонности, полноты и объективности исследования обстоятельств дела.

Одной из правовых предпосылок деятельности частного сыска являются международно-правовые акты. Ведь интеграционные процессы в сфере международного сотрудничества Республики Казахстан с другими государствами и международными организациями протекают в формате особенностей современных международных стандартов и принципов, которые определяют основным приоритетом соотношение национального законодательства Республики Казахстан с международными нормами в пользу

последних. Основная цель международного сотрудничества - это взаимная заинтересованность в привлечении финансового и человеческого капитала, экономической и социальной прогресс, а также правовой порядок в обеспечении и соблюдении прав и законных интересов человека и гражданина. Именно на основе сотрудничества по приближению национального законодательства к международным правовым стандартам появляются новые горизонты и цели взаимовыгодного сотрудничества и рецепции успешных практик.

На это обратил внимание Лидер государства Н.А. Назарбаев, отметив, что «Казахстан должен войти в число 30 развитых государств мира к 2050 году. Поэтому одной из приоритетных задач являются институциональные преобразования, безопасность и борьба с коррупцией. В рамках модернизации Правительству необходимо обеспечить работу по имплементации лучших практик и рекомендации Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР)» [46].

В этой связи актуален вопрос о критериях и пределах имплементации норм международного права в национальную правовую систему, в том числе с учетом перспектив правового регулирования общественных отношений, связанных с частной детективной (сыскной) деятельностью в Республике Казахстан. При этом одним из путей внедрения международных норм и договоров в институт частного сыска является их имплементация в сфере правового регулирования частной детективной деятельности.

Имплементацию (от лат. слова *impleo* - наполняю, исполняю) следует понимать как осуществление, исполнение государством международных правовых норм. Под имплементацией в широком смысле термина подразумевается совокупность необходимых мер по реализации норм международного права в национальном законодательстве [47, с.197].

Поэтому стратегическим интересам Казахстана соответствует закрепление тенденции к утверждению в отношениях между государствами основополагающих принципов международного права.

Необходимо обратить внимание на статью 8 Конституции Республики Казахстан, которая указывает, что «Республика Казахстан уважает принципы и нормы международного права, проводит политику сотрудничества и добрососедских отношений между государствами, их равенства и невмешательства во внутренние дела друг друга, мирного разрешения международных споров, отказывается от применения первой вооруженной силы».

Смысловое содержание данной нормы заключается в том, что идеи и передовой опыт применения международных принципов и норм, гарантирующих обеспечение и соблюдение прав и интересов личности, принимается, учитывается и совершенствуется национальным законодательством нашей Республики.

Общепризнанные нормы и идеи по соблюдению прав и интересов человека и гражданина закреплены в международных нормах и международных

универсальных договорах: в Уставе ООН 1946 г., во Всеобщей декларации прав человека 1948 г., в Международном пакте о гражданских и политических правах 1966 г.; Конвенции против пыток и других жестоких бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания 1984 г. и др. Все эти нормы нашли свое отражение в национальном законодательстве, в том числе и нормах уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан.

Основная цель международного права направлена на интересы человека – это возможности иметь и пользоваться социальными благами в любом обществе. Они должны быть неделимы, взаимосвязаны и взаимозависимы. При этом недопустимо противопоставление какого-либо одного права другому.

На соблюдение норм международного права в правоприменительной практике государства указывал первый Президент Республики Казахстан в своих Посланиях народу Казахстана. В частности, он поставил задачу перед соответствующими органами «...наладить предметную повседневную работу по реализации имеющейся договорной базы. Работникам всех уровней государственного аппарата должно быть ясно: если глава государства в ходе его контактов за рубежом высказался в пользу конкретных направлений или проектов сотрудничества, то всякая волокита по выполнению достигнутого на высшем уровне должна сурово наказываться» [48].

С момента суверенизации Республика Казахстан стала равноправным членом Организаций Объединенных Наций (ООН), Организации Безопасности и Сотрудничества в Европе (ОБСЕ), Содружества Независимых Государств (СНГ), свою внешнюю политику строит на основе Хельсинкского Заключительного Акта и других международных норм.

Основополагающим принципом Всеобщей декларации прав человека является «...поощрение и развитие уважения к правам человека и основным свободам для всех, без различия расы, пола, языка и религии. Каждый человек имеет право на защиту закона от такого вмешательства или таких посягательств» [49]. Смысловое содержание данного принципа, как всех остальных международных принципов, приобретает все более самостоятельное весомое значение для национальной правовой системы Республики Казахстан.

Принципа единства международных норм с национальным законодательством в правоприменительной практике придерживается Р.Т. Шуменова. В частности, по её мнению, «Республика Казахстан, являясь субъектом международного права, участвует в международных отношениях между государствами. Правовое сотрудничество является одним из видов международного сотрудничества, которое регулируется международными нормативно-правовыми актами. В целях единого единства правопонимания государства, субъекты международного правового сотрудничества должны прийти к «общему знаменателю», то есть заключаемые между ними международные соглашения должны излагаться едиными терминами, категориями и понятиями» [50, с.168].

На важность международных принципов в формировании национального законодательства указывают Г.Б. Хан, и Л.С. Суворов «...основополагающим и

доминирующим, как и другие принципы в области международного права, вследствие чего присутствует во всех международных договорах и соглашениях, заявлениях, декларациях и в постановлениях высших органов государственной власти Казахстана» [51, с.26-28].

Согласно Хельсинкскому Заключительному Акту «...принцип уважения прав и основных свобод человека означает, что все государства должны уважать права и свободы всех лиц, находящихся на их территориях, обязаны осуществлять на практике политические, экономические, социальные права человека без всякой дискриминации» [52, с.8].

С момента международно-правового признания прав человека как общей социальной категории, это приобрело новое, дополнительное качество. В частности, данные нормы стали стандартами в области международных прав человека, получили четко выраженные нормативные правовые начала международно-правового характера, что способствовало, в свою очередь, формированию международного права человека, международного гуманитарного права и позволило ретранслировать национальный ценностно-правовой потенциал в общемировом масштабе [53, с.42].

В статье 1 Устава ООН заложены основные принципы международного сотрудничества государств, которые заключаются в следующем:

- государства обязаны сотрудничать друг с другом в целях поддержания международного мира и безопасности;
- сотрудничество государств не должно зависеть от различий в их социальных системах;
- государства должны сотрудничать в разрешении международных проблем экономического, гуманитарного, социального и культурного характера [54].

При этом необходимо отметить, что в правоприменительной практике международных организаций, связанной с правовым регулированием частной сыскной деятельности в Республике Казахстан, а также в самих между народно-правовых актах отсутствуют соответствующие нормы. На наш взгляд, принятие Закона «О частной детективной (сыскной) деятельности в Республике Казахстан» восполнило бы данный пробел.

Вместе с тем бесспорным является тот факт, что международные нормы могут соотноситься с частной сыскной деятельностью, так как правовые принципы международного права могут быть неотъемлемой частью правовых основ частного сыска. Следовательно, механизм правового регулирования института частного сыска, в первую очередь, должен быть основан и обеспечен на базовых принципах международного права: защита прав и интересов личности, верховенство закона, равенство всех перед законом, неприкосновенность личности и свободы.

Кроме того, международные нормы в вопросах имплементации с национальным законодательством не только гарантируют соблюдение прав и свобод человека, но и поощряют развитие человеческого потенциала в государстве. Об этом свидетельствует Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, ратифицированный Парламентом

Республики Казахстан 24 апреля 2006 г. В статье 6 данного Международного пакта указано, что «...участвующие в настоящем пакте государства признают право на труд каждого человека, на получение возможности зарабатывать себе на жизнь трудом, который он свободно выбирает или на который он свободно соглашается, и предпримут надлежащие шаги к обеспечению этого права [55].

Таким образом, анализ содержания указанных международных норм гарантирует человеку свободу в праве выбора, каким законным способом он может защищать свои права и интересы, не исключая право использования услуг частного детектива. В данных нормах закреплены основные идеи, человек может сам самостоятельно выбирать каким родом деятельности он желает заниматься, в том числе частным сыском. Государство должно гарантировать принятые на себя обязательства и стимулировать действия граждан на совершение полезных, законных и активных действий.

Кроме ратифицированных Республикой Казахстан международно-правовых норм, правовыми предпосылками частной детективной деятельности являются акты, принятые в рамках Содружества Независимых Государств (СНГ).

Одними из широко используемых в законотворческой деятельности являются модельные нормы, принятые МПА стран-участников СНГ. Среди модельных норм, которые соотносятся с уголовно-процессуальным законодательством Республики Казахстан, можно назвать модельный Уголовный, Уголовно-процессуальный, Уголовно-исполнительный кодексы СНГ, а также модельные законы «О борьбе с организованной преступностью», «О противодействии незаконному обороту наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров». Кроме того, принятое Межпарламентской Ассамблеей государств-участников СНГ решение закреплено в постановлении «Об использовании модельных законодательных актов Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ», согласно которому «своевременное и последовательное использование результатов совместной законотворческой деятельности является важнейшим условием формирования в СНГ не только общего правового, но и общего экономического, научно-технического, образовательного и информационного пространства» [56].

Среди множества актов СНГ особое место в вопросах имплементации частной детективной (сыскной) деятельности занимают декларации и модельные законы. Во-первых, это Всеобщая декларация прав человека, Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, Международный пакт о гражданских и политических правах и Факультативный протокол к этому последнему пакту, а также международные обязательства по правам человека, принятые в рамках ОБСЕ (СБСЕ), «Конвенция Содружества Независимых Государств о правах и основных свободах человека».

Основными положениями, изложенными в декларациях, которые могут быть воплощены в качестве правовых основ частной сыскной деятельности являются: «...обеспечение всеобщего и эффективного признания и соблюдения, провозглашенных в международных нормах прав человека, принять во

внимание органами государственной власти международные обязательства в области прав человека и основных свобод, соблюдение международных стандартов в области прав человека всеми государствами-участниками Содружества Независимых Государств, развитие и поощрение уважения к правам человека и основным свободам для всех, без различия расы, пола, языка, политических убеждений, религии и социального происхождения содействуют углублению демократических преобразований, экономическому и социальному росту, укреплению законности и правопорядка» [57].

В 2003 году на Межпарламентской Ассамблее СНГ принят Модельный закон «О негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной деятельности». Он регулирует общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной деятельности [58].

При этом надо отметить, что под модельным законом понимается законодательный акт типового характера, содержащий нормативные рекомендации, а также варианты возможных правовых решений (иногда и пояснения к возможным вариантам, примеры). Создание модели законов практикуется и в СНГ (для государств – членов СНГ). Предположительная структура будущего законодательного акта рассматривается в виде эталона по регулированию сложившихся социальных отношений, которые требуют незамедлительного правового обеспечения и разрешения [59, с.5].

Кроме того, в данном нормативном правовом акте определены правовые основы, принципы и задачи частной (негосударственной) детективной деятельности, порядок взаимодействия субъектов охранной и сыскной деятельности с государственными органами в сфере охраны правопорядка и борьбы с преступностью, а также деятельность служб безопасности юридических лиц в интересах обеспечения собственной безопасности.

За основу кардинальной переработки разработанного проекта Закона Республики Казахстан «О частной детективной деятельности» может быть взят модельный закон СНГ «О негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной деятельности».

Правовой основой для развития негосударственного сыска в СНГ согласно модельному Закону «О негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной деятельности» является конституция государства, общепризнанные принципы и нормы международного права и международных договоров, названный Закон, другие законы, а также принимаемые в соответствии с ними иные нормативные правовые акты государства.

Данное в модельном Законе определение о сыскной деятельности было взято нами как исходное начало, которое подразумевает, что - это лицензируемый вид деятельности по оказанию предусмотренных настоящим Законом сыскных услуг физическим и юридическим лицам на договорной

(возмездной) основе негосударственными (частными) сыскными организациями и сыщиками (индивидуальными предпринимателями).

Тем самым, сыскная деятельность согласно модельному закону состоит из нескольких отдельных элементов, каждый из которых регулируется определенным законом.

В плане правовых предпосылок частной детективной деятельности с позиции норм национального права мы отдаем приоритет следующим нормативным правовым актам.

Во-первых, частный сыск — это лицензионная деятельность, поэтому для его осуществления необходимо разрешение, соответствующее формам и требованиям закона Республики Казахстан «О разрешениях и уведомлениях». Согласно закону «лицензирование» – это комплекс мероприятий, связанных с выдачей и переоформлением лицензии и (или) приложений к лицензии и дубликата лицензии и (или) приложений к лицензии, осуществлением разрешительного контроля, приостановлением, возобновлением и прекращением действия лицензии и (или) приложений к лицензии.

Кроме того, п. 26 статьи 28 данного закона предусматривает выдачу лицензий на осуществление охранной деятельности юридическим лицам по обеспечению защиты прав и интересов, а также имущества человека и гражданина [60].

Законодательное регулирование и предписание о том, что для предоставления услуг в виде частного сыска требуется лицензия, является одним из средств правового регулирования со стороны государства деятельности частного детектива. Это будет способствовать укреплению правовых гарантий по недопущению и пресечению, данным субъектом нарушений конституционных прав, неприкосновенности личности и тайны личной жизни человека и гражданина.

Поэтому обязательность разрешительно-лицензионной системы в деятельности частного сыска должна быть одним из главных условий, предъявляемых гражданам, которые изъявили желание оказывать такого рода услуги в Республике Казахстан.

Правило, при котором право на оказание услуг частным детективом предоставлялось бы только на основании лицензии (как официального документа, разрешающего осуществление указанного в нем вида деятельности в течение определенного в нем срока), выданной лицам, отвечающим соответствующим квалифицированным требованиям лицензиата, является формой контроля со стороны государства. Тем самым государство могло бы не только проверять деятельности частного сыска, но и контролировать качество предоставляемых услуг гражданам и юридическим лицам в строгом соответствии с законом, возложив контроль, например, на органы юстиции или органы внутренних дел.

Другой законодательный источник - Закон РК «Об охранной деятельности», дает следующее определение охранной деятельности. Под ней понимается осуществление юридическими лицами деятельности по оказанию услуг по

защите жизни, здоровья и имущества физических лиц, а также имущества юридических лиц от противоправных посягательств (охранные услуги) [61].

Основными целями охранной деятельности является защита жизни, здоровья и имущества граждан и юридических лиц от преступных посягательств. Данные цели, задачи и функции частных охранных организации тесно взаимосвязаны с правовыми механизмами регулирования частного детектива, так как в их деятельности присутствуют тождественные признаки-предоставление услуг, охрана имущества, обеспечение безопасности личности.

Например, для обеспечения задач по защите жизни, здоровья и имущества граждан и организаций, частные (негосударственные) охранные подразделения могут осуществлять:

- поиск конфиденциальной информации о бизнес-партнерах;
- экономическую разведку;
- консультирование и подготовку рекомендаций клиентам по вопросам правомерной защиты от противоправных посягательств;
- обеспечение на охраняемых объектах пропускного и внутреннего объектового режима предприятия;
- общие оперативно-розыскные мероприятия.

Все вышеперечисленные функции не предусмотрены Законом РК «Об охранной деятельности», но и не запрещены законодателем. Вследствие чего во многих крупных промышленных предприятиях и организациях, коммерческих банках существуют службы безопасности, выполняющие обязанности не только по охране объекта, но и *defacto*, нелегитимно возлагающие на себя функции частной детективной деятельности.

Реальные потребности современного казахстанского общества, коммерческих предприятий и отдельных граждан привели к тому, что частные (негосударственные) охранные подразделения осуществляют сыскную деятельность, в том числе и с использованием огнестрельного оружия, специальных средств. При этом отсутствие соответствующей законодательной регламентации не дает возможности эффективно её регулировать и отличать по правовым полномочиям частные охранные предприятия от частных сыскных агентств.

Таким образом, на наш взгляд, получать лицензии на предоставление услуг по охране жизни, здоровья и имущества граждан и организаций должны не только физические и юридические лица, осуществляющие охранную деятельность, но и субъекты частной детективной деятельности.

Одним из правовых источников частной детективной деятельности является предоставление услуг, которые реализуется посредством составления договора или соглашения на возмездной (безвозмездной) основе между частным сыщиком с одной стороны и лицом, которому предоставляется данная помощь (назовем его заказчиком).

Договор возмездного оказания услуг – это договор, по которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить

определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (ст. 683 Гражданского кодекса РК) [62].

Форма оказания услуг частным детективом физическим и юридическим лицам относится к гражданско-правовым правоотношениям. Поэтому нормы гражданского права являются правовым основанием регулирования вопросов составления соглашения.

Общее понятие услуги, согласно пояснению Толкового словаря, определяет собой действие, приносящее пользу, помощь другому.

В Юридическом энциклопедическом словаре изложено следующее пояснение: под услугами следует понимать предпринимательскую деятельность, направленную на удовлетворение потребностей других лиц, за исключением деятельности, осуществляемой на основе трудовых правоотношений [63, с.368].

При исполнении своих функциональных обязанностей в зависимости от сложившейся ситуации в целях защиты жизни, здоровья и имущества граждан либо в случаях необходимой обороны, крайней необходимости, при задержании лиц, совершивших уголовное, административное правонарушение, частный детектив имеет право применить не только физическую силу, но и огнестрельное оружие. Данное предположение может быть отражено в нормах, регулирующих деятельность частного сыска и если она будет прописана, то одной из правовых предпосылок частного сыска будет Закон Республики Казахстан «О государственном контроле за оборотом отдельных видов оружия».

Согласно данному закону «...к служебному оружию относится оружие, предназначенное для использования в целях обеспечения личной безопасности политическими государственными служащими, имеющими право приобретать (получать) служебное оружие в соответствии с законодательством Республики Казахстан, депутатами Парламента Республики Казахстан, а также организациями при осуществлении возложенных на них законодательством и предусмотренных их уставами (положениями) задач по защите жизни и здоровья граждан, собственности, по охране объектов окружающей среды и природных ресурсов, ценных и опасных грузов, специальной корреспонденции» [64].

Форма контроля здесь может быть возложена на ОВД РК. В соответствии со ст. 6 Закона «Об органах внутренних дел Республики Казахстан» на них возлагается осуществление контроля в форме проверок и профилактического контроля за соблюдением физическими и юридическими лицами установленных правил оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему» [65].

Контроль со стороны органов внутренних дел РК за функционированием субъектов частной детективной деятельности будет заключаться в выдаче лицензий (разрешений) на право ношения и хранения служебного и гражданского оружия, а также специальных средств, если частный детектив воспользуется этим правом.

Обеспечение национальной безопасности является главным условием развития Республики Казахстан как независимого суверенного государства.

Закон РК «О национальной безопасности Республики Казахстан» регулирует правовые отношения государственных органов, организаций независимо от форм собственности, и граждан, а также определяет цели, систему, содержание и основные направления в области обеспечения национальной безопасности, Республики Казахстан.

В ст. 1 данного Закона приведены отдельные определения, касающиеся обеспечения национальной безопасности:

- национальная безопасность Республики Казахстан – это состояние защищенности национальных интересов Республики Казахстан от реальных и потенциальных угроз, обеспечивающее динамическое развитие человека и гражданина, общества и государства;

- объекты национальной безопасности - человек, его жизнь, права и свободы; общество, его материальные и духовные ценности; государство, его конституционный строй;

- субъекты национальной безопасности - государство, осуществляющее свои полномочия через органы законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти, а также граждане и организации Республики Казахстан, участвующие в реализации государственной политики в области обеспечения национальной безопасности [66].

Следовательно, сфера деятельности частного сыска в обществе не является угрозой национальной безопасности и подрыва обеспечению правопорядка в государстве, а служит одним из средств обеспечения прав и интересов личности, в том числе и в уголовно-процессуальных правоотношениях. Деятельность частного сыска, основанная на международных правовых нормах, законодательстве Республики Казахстан, активизирует систему обеспечения правопорядка, а также будет способствовать обеспечению национальной безопасности государства, формированию правовой и нравственной культуры граждан, социальной защищенности личности от преступных посягательств и профилактики правонарушения.

Как свидетельствует практика законодательного регулирования борьбы с правонарушениями в зарубежных странах, например, США, Германии и Франции, «...для эффективной борьбы с преступностью нужны были не отдельные уголовные законы и изолированные меры, а направленная и скоординированная государственная политика на государственном и местном уровнях» [67, с.36].

В противовес политическим и иным методам и способам воздействия на преступность целесообразно проводить в стране правильную правовую политику, как научно обоснованную, последовательную и системную деятельность по созданию эффективного механизма правового регулирования участия в общественных отношениях частного сыска. Это позволит в уголовно-правовых отношениях наиболее полно обеспечить права и свободы человека и

гражданина, доступ к правосудию, законность, правопорядок, предупреждение и профилактику правонарушений [68].

Все названные нормативные правовые акты представляют ценность как правовые предпосылки легализации деятельности частного сыска в Республике Казахстан. Важность обобщения таких правовых норм заключается в том, что они обеспечивают участие частного детектива в уголовно-процессуальных правоотношениях.

На наш взгляд, основываясь на национальном законодательстве, можно предположить, что все эти вышеупомянутые правовые нормы являются краеугольным камнем участия частного детектива в уголовном судопроизводстве в целях оказания содействия лицам, чьи интересы затронуты в процессе досудебного расследования и судебного рассмотрения уголовного дела.

Отметим, что законодатель мог бы учесть данные проблемы для совершенствования уголовно-процессуальных правоотношений с перспективным участием частного детектива.

Учитывая, что существуют достаточные основания и условия для участия частного сыщика в общественных отношениях в сфере предоставления услуг физическим и юридическим лицам, мы пришли к следующим основным выводам:

1 Оказание услуг в форме частной детективной (сыскной) деятельности в казахстанском обществе может служить одним из средств обеспечения и защиты прав и законных интересов личности. Закрепленное право выбора свободно заниматься трудовой деятельностью и получать благо от этого труда предполагает возможность гражданам реализовать себя в сфере частной детективной (сыскной) деятельности. Право на осуществление частного сыска и требования к лицам, осуществляющим частный сыск, должны быть в строгом соответствии с законодательством Республики Казахстан и международно-правовыми нормами. Но, как известно, в настоящее время рынок предоставления услуг частным детективом физическим лицам, коммерческим организациям и иным организациям остается не легализованным. Вместе с тем, правовые предпосылки для этого, как показывают международные нормы и национальное законодательство, существуют.

2 Международные нормы являются составной частью правотворческой деятельности в вопросах имплементации правового регулирования частной детективной (сыскной) деятельности в казахстанском обществе. Но при этом в вопросах правового регулирования частной сыскной деятельности соотношение международных норм и модельных законов должно осуществляться с учетом приемлемых особенностей правовой системы нашей страны.

3 Правовые принципы, установленные в международных правовых актах, являются критерием имплементации правовых основ и принципов деятельности частного сыска. В этой связи при оказании услуг гражданам и организациям частным сыском они должны быть реализованы в строгом соответствии, как с национальным законодательством, так и с

международными нормами, должны быть, в первую очередь, направлены на обеспечение и защиту прав и законных интересов личности и её собственности.

4 Безусловно, государство при легализации частной детективной (сыскной) деятельности должно учитывать социально-правовые и экономические реалии объективной действительности, уровень развития общественных отношений, связанных с предоставлением услуг частным сыском физическим и юридическим лицам. Но при этом необходимо отметить, что введенные государством в национальную правовую систему международные и модельные нормы и стандарты являются условием правового регулирования частной детективной (сыскной) деятельности в Республике Казахстан. На наш взгляд, международные нормы и модельные законы могут служить правовой конструкцией в вопросах правового регулирования частной детективной (сыскной) деятельности в Республике Казахстан.

5 Нормативные правовые акты, являющиеся правовыми предпосылками частной детективной деятельности, должны способствовать укреплению законности в системе предоставления частными сыщиками услуг физическим и юридическим лицам, а также в полной мере гарантировать соблюдение прав и законных интересов человека и гражданина в уголовно-процессуальных правоотношениях.

1.3 Зарубежный опыт частной детективной деятельности по уголовным делам

Научные изыскания апробированного опыта стран, где сформирован цивилизованный рынок предоставления услуг гражданам, коммерческим и иным организациям, свидетельствует о созданных благоприятных условиях для функционирования частной сыскной деятельности в системе обеспечения общественной безопасности и правопорядка. Необходимо отметить, что передовой опыт зарубежных государств по предоставлению частным сыском услуг физическим и юридическим лицам прогрессирует и успешно развивается.

Изучение зарубежного опыта открывает перед правоведами новые горизонты, позволяет им лучше узнать право своей страны, ибо специфические черты этого права особенно отчетливо выявляются в сравнении с другими системами; вооружает юристов идеями и аргументами, которые нельзя получить даже при очень хорошем знании только собственного права [69, с.55-58].

Для обобщения мирового опыта частной сыскной детективной деятельности необходимо обратить внимание и ознакомиться с историческими корнями возникновения, развития частного сыска. Логично момент познания явления начать с его эмбрионального состояния.

Своеобразными источниками, носителями информации о сыске и лицах, его осуществляющих, являются былины, мифы, произведения художественной литературы.

Например, в пьесе «Ищейки» древнегреческого поэта-драматурга Софокла – (около 406-496 до н.э.) – известного как одного из трех великих

представителей античной трагедии, найденной в начале XX века в Египте, рассказывается о предшественниках частного детектива – сатирах, которые, используя методы сыска, вернули стадо Апполону и установили вора – малыша Гермеса. После того, как Апполон узнает, что у него пропало стадо, он устанавливает размер пропажи, назначает награду и объявляет его в розыск. Вожак сатиров берет на себя обязанность вернуть стадо Апполону [70].

Анализируя события в пьесе с точки зрения уголовно-процессуальных правоотношений, можно предположить, что в данном случае проявляется общественное отношение, содержание которого определено соглашением сторон и производством комплекса поисково-познавательных действий, направленных на установление обстоятельств совершенного деяния.

Таким образом, исторические факты свидетельствуют, что частная детективная и охранная деятельность своими корнями уходит в далекое прошлое: ее зачатки обнаруживаются в древних приемах и традициях сыска различных народов, в эдиктах римских преторов и в деятельности средневековой инквизиции. Впоследствии с появлением государства функцию раскрытия и расследования берут на себя специальные государственные органы, основной задачей которых является защита интересов государства и своих подданных от преступного посягательства [71, с.8].

Зачатки розыскного процесса впервые появились уже в IV веке в каноническом праве в лице специальных органов. При этом церковь использовала сыск для раскрытия преступлений, совершенных против устоев религии и деятельности церкви. В качестве примера можно привести историю испанской инквизиции, когда осуществлялся розыск, выслеживали еретиков и впоследствии применялись к ним наказания [72, с.980].

В истории Казахского права не упоминается о существовании правоотношений, связанных с институтом частного сыска. Но вместе с тем нельзя отрицать, что в Казахском праве – сокровище культурной жизни казахского народа и всей кочевой цивилизации, которое имеет тысячелетнюю историю, пик его утверждения условно относится к XIV-XVII векам. Парадоксальность этого явления заключается в том, что ранний упадок величия Великой Степи кипчаков- прародины кочевой цивилизации не повлек за собой синхронного упадка престижа и роли казахской правовой культуры [73, с.285].

Сфера регулирования процедуры сыскной деятельности в казахском обществе тесно взаимосвязана с «Законами хана Тауке» (Жеті Жарғы), представляющими собой кодификацию обычного права казахов. Данный свод законов «Жеті Жарғы» дошел до нас лишь в переводах и отрывочных записях, сделанных в начале XIX века со слов казахских биев [74, с.254].

Еще более сложным представляется процесс освещения процедуры частной сыскной деятельности в казахском праве. Вместе с тем мы считаем, что сыскная деятельность в Казахском ханстве имела место, так как существовали правоотношения между людьми в сфере торговли, земледелия и животноводства. И, как и в любом обществе, в Казахском ханстве возникали конфликты между родовыми общинами, отдельными людьми совершались правонарушения

(скотокрадство, кражи, убийство, нанесение телесных повреждений и т.п.). Предположительно, поиск похищенного имущества и скота, а также лиц, их совершивших, был возложен на самого пострадавшего. Это подтверждается былой практикой разрешения споров, имевшей место по правилам «Закона хана Тауке».

В частности, грабежи в казахском сообществе носили характер межродовой распри, совершались большими группами людей и переплетались с барымтой. Суть деяния заключалась в самовольном завладении лицами имуществом, и осуществлялось в основном потерпевшей стороной по праву мести над обидчиком. В основном барымта, как действие, было связано с похищением скота и ею занимались те, кто располагал достаточной силой и материальными средствами. Среди архаистических норм «Жеті Жарғы» сохранились и запомнились нормы кровной мести, барымта, асар и т.п.

Но вместе с тем, бытовавшая система разрешения споров и наказания за совершенные преступления позволяет нам предположить, что существовала и определенная деятельность, связанная с предоставлением услуг по розыску украденного скота, похищенного имущества и поиска лиц, совершивших уголовно-наказуемое деяние.

Это подтверждается тем, что в законах Тауке-хана для прекращения грабежа и произвола барымты каждому роду назначалась определенная «тамга» - утвержденный курултаем знак – символ рода. Кроме того, каждый владелец собственности имел свой личный знак – метку, которая наносилась на ухо домашним животным. Если «тамга» означала принадлежность племени, роду, то наличие метки означало другую принадлежность собственности, а, именно, отдельному человеку [75, с.352].

Предписания «Жеті Жарғы» устанавливают процедуру исследования и оценки доказательств судами биев. Из этого следует, что существовал собирательный (розыскной) процесс, связанный с поиском, обнаружением похищенного скота, которым занималась определенная группа людей. Кроме того, присутствовала упрощенная форма признания в виде доказательства обнаруженного скота. Этот факт затем служил в суде биев как средство доказывания и уличения лица в совершении преступления. В целом данное доказательство способствовало судебному разрешению спора как фактическое обоснование юридического основания решения суда биев.

Нельзя обойти вниманием историю частного сыска и в Российской империи, под протекторат которой Казахстан вошел около 250 лет тому назад.

Становления частного сыска в России непосредственно связано с первичной эпохой образования Российского государства, где власть не обладала достаточными средствами для развития своей полицейской деятельности. В период становления Российского государства (VI-VIII вв.), при централизации княжеской власти в Киеве (IX-XII вв.), права феодалов главным образом охранялись при помощи войска, княжеской дружины. Тем самым последние, т.е. княжеская дружина, в случае необходимости возлагала на себя полицейские функции [76, с.4].

Охрана граждан против посягательства на их жизнь и имущество в целях предупреждения и пресечения покушений, прежде всего, возлагалась на каждую отдельную личность. Как правило, розыском лица, совершившего преступление, доказыванием его вины занимался сам пострадавший. Государственные органы главным образом исполняли роль арбитра в споре сторон. Тем самым, в регулировании процедуры частной сыскной деятельности и собирания доказательств государственные органы не принимали активного участия. Этот процесс, как очевидно, не был отрегулирован с точки зрения права и закона.

Но вместе с тем из источников становится ясно, что наряду с представителями княжеской власти существовали органы местного самоуправления. К ним относились пригодные, волостные, вече, выборные старосты, сотенные, десятские и «добрые люди», которые осуществляли правоохранительную деятельность в обществе. В их действиях также прослеживаются внешние формы частной сыскной деятельности. Они предоставляли услуги по обнаружению похищенного имущества, скота, розыска лиц, совершивших уголовное правонарушение, и получали за это вознаграждение. Об этом свидетельствует тот факт, что в их пользу были установлены особые пошлины, а во время следствия они получали довольствие и содержание от жителей той местности, где оно проводилось [77, с.88].

Еще в «Русской правде», кроме мечника и вирника, упоминается такая процессуальная форма как гонение следа, то есть осуществление лицом розыска преступника по его следам [78, с.4-6].

Не вызывает сомнений то, что ход исторического развития государства, совершенствование общественных отношений предопределили необходимость возникновения вооруженной охраны "торговых людей" - купцов, ремесленников и других категорий граждан, которые по необходимости занимались торговлей или путешествовали. Причем данная прослойка древнерусского государства обладала достаточно высоким авторитетом, так как торговля в тот период исторического развития являлась важнейшим занятием. Соответственно потребовалось обеспечить правовую защиту зарождающегося предпринимательства, которая и была оформлена в виде древнейшего собрания гражданских уставов, включенных в "Русскую Правду пространной редакции" или "Суд Ярослава Владимировича. Русский закон" (не позднее 1153г.) [79, с.69-71].

По мере становления и развития государства Российского параллельно с развитием экономики шло формирование структур, которые обеспечивали защиту и безопасность предпринимательства. Эти функции в основном выполняли наемные вооруженные отряды - "щитники" и "стражники", сопровождавшие богатые купеческие караваны. В Соборном уложении 1649г. «Наказ о градском благочинии» царя Алексея Михайловича Романова получили дальнейшее развитие заложенные ранее в Судебнике 1497г. принципы защиты собственности и имущественных интересов граждан. По наказу в Москве, а позднее в других городах «для бережения от огня и всякого воровства»

использовались объезжие головы, которые с десятскими, назначенными из местного населения, должны были с рогатинами, топорами и водоливными трубами «...по улицам и переулкам день и ночь ходить и беречь накрепко, чтобы в улицах и переулках бою и грабежу, и корчмы и табаку и иного какого воровства...не было» [80, с.269].

Петровское время характеризуется рядом реформ, в том числе крупных, долговременных полицейских акций, многие из которых были направлены на обеспечение защиты предпринимательства. Так, в 1724-1725гг. армейские полки были размещены на постоянные квартиры в уездах, губерниях, где на них были возложены полицейские функции по поддержанию правопорядка и борьбе с преступностью.

В конце XIX - начале XX вв. по темпам роста промышленной продукции и росту производительности труда Россия вышла на первое место в мире, а ее промышленность к 1914г. стала составной частью мировой системы капитализма. В этих условиях защита интересов российского предпринимательства в различных сферах осуществлялась за счет комплекса мер, реализовывавшихся собственниками с привлечением частных охранно-сыскных структур, которые успешно взаимодействовали с государственными органами полиции [81, с.9-10].

После Великой Октябрьской революции 1917г. функции по оказанию услуг в сфере обеспечения безопасности имущества граждан и организации перешли в Советскую Россию. Главной задачей правоохранительных органов на тот момент была провозглашена охрана национализированных предприятий и иных объектов государственной собственности.

Между тем попытки законодательного регламентирования негосударственной правоохранительной деятельности или частного сыска в СССР предпринимались в начале 20-х годов в условиях НЭПа.

Так, в 1922г. Народный комиссариат внутренних дел (НКВД) РСФСР было подготовлено и направлено в Совет Народных Комиссаров два проекта декретов "О частном розыском бюро" и "Частной охране".

Создание частного розыского агентства было обусловлено малочисленностью сотрудников органов милиции, где основной задачей и целевой установкой являлось успешная борьба с преступностью.

Декрет "О частном розыском бюро" предусматривал ведение наблюдения и осведомление органов внутренних дел о совершенных и готовящихся преступлениях в целях их раскрытия и предупреждения. Кроме этого, указанные бюро могли осуществлять охрану квартир, складов, грузов, например, при транспортировке, розыск без вести пропавших лиц и потерянного имущества. В то же время по делам запрещалось заниматься наблюдением, сыском исключительно для личного или семейного характера. В случае необходимости производства обыска, ареста, выемки или других процессуальных действий, "нарушающих свободу граждан...", бюро должно обратиться к содействию органов милиции или уголовного розыска, от коих

всецело зависит принятие, на основании обобщенных сведений, соответствующих мер" [82, с.51].

Для открытия частных розыскных бюро, согласно проектам декретов, требовалось специальное разрешение наркома внутренних дел. Работникам частных розыскных бюро не устанавливались никакие особые права и привилегии. За все совершенные или допущенные ими при розыске нарушения они должны были отвечать на равных со всеми гражданами основаниях.

По проекту Декрета "О частном розыском бюро" в компетенцию частных розыскных бюро входили, наряду с охранными функциями, и такие направления как охрана квартир, складов, грузов, в том числе и при транспортировке, предупреждение и раскрытие преступлений против личных и имущественных интересов государственных и частных учреждений.

Впервые месяцы правления Советского государства, а затем и в период военного коммунизма (1917-1921 гг.) частной охране отводилась весьма скромная роль. Тем самым частные розыскные агентства выполняли действия по охране имущества, транспорта, а также участвовали в системе профилактики и предупреждения преступности в интересах государства. Более того, почти полное отсутствие стоимостного механизма обмена внутри страны, нерегулярность торгового оборота и его незначительность исключали функционирование частных объектов промышленности и финансовых структур. Вместе с ними исчезли и структуры частной охраны и частного сыска.

Таким образом, в ходе первоначального исследования исторических источников и способа происхождения частного сыска можно констатировать, что сыскная деятельность осуществлялась тремя способами: государственными, церковными и частными лицами.

Сыскная деятельность на первоначальном этапе его развития осуществлялась непосредственно пострадавшим от преступления лицом либо представителями определенных слоев населения (барымтачи, народные следопыты, волостные, старосты, «добрые люди»). Данные лица участвуют в раскрытии преступления, розыске похищенного имущества, скота на договорной основе за вознаграждение от частных лиц. На наш взгляд, именно эти лица были первыми следопытами - частными сыщиками. Результаты их деятельности использовались в уголовном судопроизводстве в качестве доказательств и имели значение для принятия решения специальными органами в ходе рассмотрения судом совершенного правонарушения.

В процессе эволюции частного сыска данным видом деятельности занимались строго определенные профессионалы, имеющие определенные опыт лица. Цель их деятельности — предоставление возмездных услуг населению в виде поиска похищенного предмета, имущества, должника или уголовного правонарушителя. За свои действия они получали материальное блага, необходимое для жизнедеятельности. Основной мотивацией частного сыщика служило вознаграждение за предоставленные услуги. Со своей стороны государству в лице уполномоченных органов такое подспорье было выгодно.

Последние были заинтересованы в деятельности частных сыщиков, оказывающих содействие в поиске и наказании преступника.

Таким образом, в рамках правоохранительной деятельности государства, наряду со специальными правоохранительными органами, вполне успешно осуществляли и предоставляли свои услуги субъекты, занимающиеся на профессиональной основе частным сыском.

У истоков сыскной деятельности стояли отдельные граждане, которые не только оказывали услуги по защите граждан от преступного посягательства, но и за вознаграждение участвовали в розыске похищенного имущества, скота и лиц их совершивших. Тем самым частный сыск не только существовал, но и участвовал в системе обеспечения общественного правопорядка.

Историческое развитие и становление института частного сыска свидетельствует, что с появлением экономических, торговых и иных общественных отношений появилась группа людей, которые предоставляли услуги по поиску похищенного имущества, розыску лиц, совершивших правонарушение. Данные обстоятельства способствовали зарождению, а в дальнейшем - закреплению в обществе правовых устоев частной детективной деятельности. Впоследствии такие услуги оказывались уже и в интересах обеспечения безопасности государства, организаций и граждан и строились эти правоотношения, в первую очередь, на основе взаимодействия частного сыска с правоохранительной системой. Стражи правопорядка поощряли подобное взаимодействие частного сыска с сотрудниками правоохранительных органов. Ведь оно было направлено на обеспечение экономической, общественной и национальной безопасности, защиты прав и интересов, охраны жизни и здоровья, имущества человека и гражданина, гарантию коммерческих интересов при неукоснительном соблюдении установленного законом порядка.

При этом само понятие «взаимодействие» полагает тесную связь явлений, предметов и их взаимообусловленность, взаимную поддержку, согласованность в действии.

С точки зрения науки философии под взаимодействием рассматривается динамическая связь, в процессе которой происходит изменение одной или всех взаимосвязанных сторон [83, с.78].

Категория «взаимодействие» - одно из важнейших обобщений человеческого разума, результат все более углубленного понимания всеобщей связи конкретных явлений материи и её свойств.

Категория взаимодействия определяет согласованность в действиях субъектов правоохранительной деятельности, в которых их усилия интегрируются до уровня, превышающего эффективность частных усилий.

Взаимодействие можно рассматривать как основанное на законе сотрудничество, не подчиненных друг другу органов, при котором они действуют согласованно, целесообразно, сочетая применяемые ими средства и способы в целях предупреждения и пресечения преступных и противоправных деяний. В этом смысле обеспечение взаимодействия — это основанная на законах и подзаконных актах, согласованная по задачам, месту и времени

совместным использованием сил и средств, деятельность правоохранительных, государственных органов, общества и граждан в целях обеспечения законности и правопорядка.

Вместе с тем, на наш взгляд, под взаимодействием частной детективной деятельности и правоохранительных органов понимается система отношений, реализуемых на основе нормативных правовых актов, обусловленных едиными методами и приемами, средствами и формами совместной деятельности, в целях защиты прав и законных интересов граждан от противоправных деяний. Помимо этого, взаимодействие подразумевает и такое направление правоохранительной деятельности, которое предназначено для охраны общественного порядка и обеспечения экономической безопасности коммерческих и иных организаций, независимо от форм собственности.

Главной задачей в правоохранительной деятельности государства является обеспечение внутренней безопасности, охрана общественного порядка и принуждение к исполнению правовых предписаний. Отношение государственной власти к функциям правоохранительной деятельности находится в прямой зависимости от степени развития государства. Как показывает практический опыт Республики, частные охранные предприятия, нотариусы, адвокаты, эксперты, судебные исполнители, осуществляющие юридическую практику, в той или иной степени оказывают положительное воздействие на процесс соблюдения прав и законных интересов граждан,

Если обратиться к зарубежному опыту, то можно констатировать, что одним из субъектов, обеспечивающих безопасность граждан и их имущества, в том числе в уголовно-процессуальных правоотношениях, всегда является частный детектив. Частный сыск принимает самое активное участие в системе обеспечения правопорядка, его деятельность уходит корнями в историю. Способы реализации правовых полномочий и взаимодействия с правоохранительной системой построено на цивилизованной правовой форме, что позволило давно сформировать для общества вполне легитимный рынок частных детективных услуг.

На перспективу формирования в правовой системе РК института частного сыска более чем 20 лет назад созрели все условия и основания. Например, отечественные ученые отмечают, что «...национальная правовая система Казахстана находится в стадии формирования, её будущие контуры и особенности вырисовываются сегодня под влиянием международной практики и, прежде всего, правового опыта. С точки зрения диалектического единства противоположностей формирующая правовая система Казахстана представляется как переплетение национальных черт и общемирового правового опыта» [84, с.52-53].

Что касается развития частной детективной деятельности, исходя из опыта дальнего и ближнего зарубежья, можно констатировать тот факт, что на различных этапах развития государства отношение к частному детективу было разное. От полного отрицания частной сыскной деятельности до её

законодательной регламентации, в том числе с возможностью участия детектива в процессе расследования уголовных дел.

Частная сыскная деятельность в современной России легализована принятием закона «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» 1992 года [85]. Основной целью его принятия явился вывод частного сыска из «теневого» бизнеса, недопущение возможности предоставлять услуги частного детектива лицам с криминальным составляющим опытом (членам организованных преступных групп и сообществ).

К сожалению, с момента принятия закона институт частного сыска в России не занял должного места в системе правоохранительной деятельности. Некоторые полномочия детектива были, ограничены вовсе или не регламентированы уголовно-процессуальным законодательством РФ.

В частности, одной из актуальных проблем, касающейся практической реализации профессиональных прав частного детектива, считается вопрос о правовой регламентации взаимодействия адвоката и частного детектива в уголовном судопроизводстве. Данные опроса 150 практикующих адвокатов свидетельствуют о том, что услугами частного детектива при работе по уголовным делам пользовались лишь 4 % респондентов, а со сложностями в процессуальной легализации материалов, полученных от частных детективов, сталкивались 89 % обратившихся к их услугам.

Е.Г. Мартыничик также считает, что «...незначительность случаев привлечения адвокатом частного детектива обусловлена не отсутствием необходимости в их услугах, а отсутствием прямой уголовно-процессуальной регламентации данной процедуры, а также опасением того, что результаты работы частного детектива не могут в полной мере использоваться в доказывании» [86, с.12-13].

На наш взгляд, существует ряд и других проблем, связанных с правовой регламентацией участия частного сыска в уголовно-процессуальных правоотношениях.

По мнению С.А. Шейфера, аргументом в пользу использования результатов, представленных частным детективом, служит то, что они обладают одним из свойств уголовно-процессуальных доказательств – относимостью, так как указывают на факты, образующие предмет доказывания по уголовному делу [87, с.67].

Между тем порядок получения предметов и документов от частного детектива участниками уголовного судопроизводства, защищающих личные или представляемые интересы, в УПК не регламентирован, как и не прописан его уголовно-процессуальный статус, что свидетельствует о пробелах в уголовно-процессуальном законодательстве РФ.

Анализ материалов уголовных дел показывает, что предметы и документы, непосредственно полученные от частных детективов, ни разу не признавались вещественными доказательствами. Информация о привлечении в уголовно-

процессуальную деятельность частного детектива содержалась лишь в 1% уголовных дел.

Несовершенство закона наблюдается и в том, что частный детектив, согласно Федеральному закону о «Частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», не является субъектом, который, согласно УПК РФ, имеет право предоставлять следователю предметы, содержащие в себе доказательственную информацию. При этом доказательства могут быть представлены адвокатами, которые, в свою очередь, имели соглашение с частными детективами [88, с. 44].

Далее про анализируем становление частной детективной деятельности в странах дальнего зарубежья. Деятельность частных детективных и охранных структур в конце 80-х начале 90-х гг. XIX века прочно вошла в жизнь многих государств Западной Европы, в том числе Англии, Германии, Франции и Италии, а также США и Канады.

Частный сыск получил широкое распространение в США, Канаде, Европе, Японии и других странах в связи с появлением крупных частных коммерческих и промышленных предприятий (банков, заводов и т.п.). Кроме этого, в некоторых странах частные детективы активно вовлекаются в процесс в расследования уголовных правонарушений, вплоть до производства отдельных следственных действий.

Первое агентство подобного рода в Западной Европе возникло во Франции. Оно было организовано в 1834 году знаменитым шефом Сюртэ Эженом Франсуа Видоком, который, выйдя в отставку, решил создать свою частную полицию. На улице Нев-Сент-Юсташ появилась его детективная контора «Бюро расследований в интересах промышленности и торговли». Задачей новой организации была защита предпринимателей от коммерческих преступлений - злостных банкротств. За небольшую абонементную плату - 20 франков в год - бюро бралось поставлять предпринимателям сведения о кредитоспособности тех или иных дельцов и владельцев магазинов.

Созданное Видоком сыскное бюро по предоставлению юридических услуг было сразу востребовано. Происходивший в эти годы промышленный подъем создал предпосылки и условия для совершения коммерческого шпионажа, мошенничества как разновидностей хищения. Уже через год число абонементов бюро достигло 4 тысяч. Ими были коммерсанты, банкиры, промышленники. Но «попутно» бюро занялось выполнением поручений, мало связанных с установлением кредитоспособности. Оно искало воров, которых была бессильна найти полиция, то наблюдало за поведением кого-либо, подозреваемого в адюльтере. Для выполнения «секретных» и «щекотливых» поручений Видок создал целую сеть осведомителей, которые подвизались в министерствах, банках, в армии, магистратах и даже при дворе [89, с.87].

Успех сыскного агентства Видока заключался в следующем. Во-первых, развитие общественных отношений привело к быстрому росту частной собственности. Во-вторых, у государственных правоохранительных органов не хватало сил, материальных средств для одновременной качественной защиты

публичных и частных интересов. В-третьих, Видок, как руководитель сыскного бюро, имел заслуженную репутацию умного и деятельного человека. В-четвертых, частные лица не хотели, чтобы их личные вопросы разрешались органами государства. В-пятых, частное сыскное бюро более реально защищало интересы своего клиента по сравнению с государственными правоохранительными органами [89, с.90].

Постоянно растущий спрос на услуги частных детективов наблюдается и сейчас во Франции. К таким специалистам все чаще обращаются отдельные частные лица, руководители и высокопоставленные сотрудники коммерческих банков, владельцы страховых компаний, адвокатских контор и т.д.

Под частным детективом, согласно французскому законодательству, понимается лицо, занимающееся расследованием в порядке частного обвинения за определенное вознаграждение. Законодательство Франции чётко отделяет профессию частного детектива от профессии юриста, деятельности нотариуса, полиции и других, близких по роду деятельности профессий. Французское законодательство, в отличие от других зарубежных законодательств, отделяет частный сыск от частной охранной деятельности.

Деятельность частных детективов во Франции регулируется Законом «Об организации профессии частного детектива» («Organisant la profession de detective prive»). Согласно этому Закону, частный детектив имеет право осуществлять мероприятия, направленные на: поиск безвестно отсутствующих лиц, поиск похищенного или утерянного имущества; сбор информации о семейном положении, моральных качествах, платежеспособности лица; сбор доказательств или поиск фактических данных, которые могут привести к разоблачению лица в совершении преступления, прекращению конфликтов между лицами и т.п.; выявление промышленного шпионажа; осуществление иной деятельности, не запрещенной согласно действующему законодательству Франции.

Для осуществления детективной деятельности лицу необходимо получить специальное разрешение, которое предоставляет Министерство внутренних дел Франции. Для получения специального разрешения кандидат должен отвечать следующим требованиям: на день выдачи разрешения лицо должно достичь 21 года; лицо должно быть гражданином Франции или другого государства, входящего в Европейский Союз; лицо должно пройти обязательный курс обучения в установленном МВД Франции учебном заведении – сегодня это Университет Пантеон-Асса Париж II (L'Universite Pantheon-AssasParis II); в течение последних пяти лет лицо не должно работать в полиции, разведывательных, контрразведывательных органах или воинских формированиях; лицо не должно иметь судимости за совершение уголовного преступления; лицо не должно иметь административных и других дисциплинарных наказаний (например, лишения права на работу по профессии или отказа в доверии в любой форме); лицо не должно находиться под следствием [90, с.13].

Согласно закону Франции специальное разрешение выдается лицу на срок от 5 до 10 лет. Оформляется такое разрешение в течение 6 месяцев. При этом частный детектив во Франции не имеет права владеть оружием. Формами взаимодействия частных детективов с государственными правоохранительными органами Франции являются: - министр внутренних дел, министр юстиции, орган судебной власти в пределах судебных полномочий могут потребовать от детектива, обслуживающего определенную территорию, любую необходимую информацию для обеспечения национальной безопасности, поддержания общественного порядка, предупреждения и раскрытия преступлений; - если в ходе выполнения своих служебных обязанностей детективу станет известно о любых фактах совершенного или готовящегося преступления, он должен немедленно проинформировать об этом прокурора или суд на контролируемой ими территории (Гл. IV) [91].

В Великобритании участие частных детективов в раскрытии и расследовании преступлений рассматривалось государством как один из реальных способов активизации деятельности частного сыска в целях защиты интересов пострадавшего от преступного посягательства. Учитывая широкие возможности предоставляемых частных сыскных услуг в уголовном судопроизводстве, в 1888 году в Англии принимают специально Закон о частном сыске. В соответствии с ним любое физическое лицо, обратившееся в суд графства, могло получить разрешение на право самостоятельного осуществления частного сыска [92, с.39].

Широкий круг проблем, связанных с правоохранительной деятельностью и расследованием преступлений, в Великобритании решается с помощью сотрудников частных детективных агентств (служб, бюро). Нормативный правовой акт, требующий официальной регистрации лица, которое занимается частной детективной деятельностью, в Великобритании отсутствует. Как показали результаты исследования, проведенного Нидерландским управлением по предотвращению преступлений, Великобритания не имеет никаких специальных правовых норм и положений, регулирующих деятельность частных охранных и детективных фирм [93, с. 39].

Правительство страны неоднократно ставило перед Парламентом вопрос о необходимости введения обязательной регистрации частных детективов с непременной проверкой их полицией. Парламентом был подготовлен ряд законопроектов об обязательной регистрации квалифицированных частных детективов, но до принятия их дело так и не дошло. В 2001 году принят закон, который ввел обязательное лицензирование частной детективной деятельности и, соответственно, регистрацию частных детективов. Для осуществления задач в сфере лицензирования и проверки частной детективной деятельности был создан Орган индустриальной безопасности Великобритании [94].

Частный детектив в Великобритании имеет достаточно широкий набор специальных (технических) средств для осуществления своей деятельности. Для детектива доступна даже криминалистическая лаборатория полиции Лондона. Лица, прошедшие проверку в государственных органах на

добропорядочность и профессиональную пригодность, имеют право доступа к базе данных национальной полицейской компьютерной системы. Частный детектив легко, не нарушая закона, может получить сведения о подданных страны, в том числе по полному поименному списку британских избирателей и судебным досье [95, с. 72].

Сегодня в Великобритании существует немало частных детективных агентств. Наиболее полный перечень таких бюро (с указанием контактной информации) представлен на официальном сайте «Ассоциации британских следователей» («Association of British Investigators»). Около 70 % английских частных детективов раньше работали в полиции. Поэтому, не случайно, что между частными детективными агентствами и государственными правоохранительными органами (полицией) при расследовании преступлений и защите прав и свобод человека имеет место тесный контакт [96, с. 122].

К примеру, широко известен случай, когда частный сыщик из Скотленд-Ярда Дик Эллис в сотрудничестве со швейцарской страховой компанией и прокуратурой кантона Швиц помог найти две картины Пабло Пикассо – «Стакан и кувшин» (1944) и «Голова лошади» (1962), похищенные в 2008 году с выставки в Швейцарии.

В Великобритании детектив работает совместно с адвокатами-солиситорами. Эта кооперация довольно продуктивна и выгодна обеим сторонам. Солиситор, выбрав детектива, ставит перед ним определенные задачи, поскольку он управляет расследованием. Детективы осуществляют уголовное преследование на тех же основаниях, что и полиция. Собрав достаточно информации, они ставят в известность о преступлении магистрат (суд первой инстанции). Солиситор ходатайствует об издании судом приказа о вызове лица в суд. Проверкой заявления занимается судья [97, с. 22].

В Федеративной Республике Германии деятельность детективных агентств регулируется федеральным законом «О частных предприятиях», т.е. детективные агентства зарегистрированы как учреждения, занимающиеся предпринимательской деятельностью. В связи с этим занятие таким видом деятельности не требует дополнительного лицензирования. Детективные агентства (бюро) выполняют все законоположения и постановления, касающиеся учреждений подобного рода в Германии.

В Германии указанной деятельностью занимаются частные детективы и частные детективные агентства, причем приоритет отдается индивидуальному сыску. Детективы занимаются в основном частным расследованием преступлений экономического характера. Характерно то, что созданные по инициативе и при поддержке государственных спецслужб, детективные и охранные агентства, службы безопасности принимают на себя производство некоторых элементов оперативно- розыскной деятельности. Частные сыскные структуры обмениваются оперативно значимой информацией с полицией и контрразведкой, а в некоторых случаях даже осуществляют совместные мероприятия.

С учетом особенностей частного сыска в Германии, можно выделить две такие группы служб охраны, безопасности и сыска: агентства, предоставляющие фирмам и предприятиям, банкам и государственным учреждениям комплекс детективно-охранных услуг по обеспечению безопасности бизнеса, имущества и физической защиты сотрудников, и службы собственной (внутренней) защиты, созданные самими негосударственными коммерческими структурами [97, с. 38].

В ФРГ количество служащих «частной» полиции примерно равно численности государственной полиции и составляет более 80 тысяч человек [98, с. 133-136].

Функции детективных бюро в Германии в целом вписываются в традиционные рамки частной правоохранительной деятельности: 85 % детективов выполняют заказы в сфере торговли и промышленности, 15 % обслуживают частный сектор [98].

Для того, чтобы стать детективом в Германии, не нужно иметь специальное или юридическое образование, или опыт работы в местных правоохранительных органах. Анализ официальных сайтов (<http://www.detektiva.com/de>; <http://www.jmmpi.com/>; <http://www.capricorn.cc/>; <http://www.Detectivecondor.de/>; <http://www.detektei-fritsch.de/>) немецких детективных бюро позволяет сделать вывод, что в стране существуют специальные центры по подготовке детективов, где они проходят подготовку (в форме очного и дистанционного обучения) в области юриспруденции, экономики и т.д. Например, при Федеральном союзе немецких детективов функционирует Центр по обучению детективному бизнесу [99].

Принципиально важным моментом в деятельности частных детективных бюро является необходимость сохранения ими в тайне конфиденциальной информации о клиентах. В Германии охраняются все данные, содержащиеся в картотеках частных сыскных служб, даже те, которые связаны с долгами и доходами граждан. Формами взаимодействия частных детективов с государственными правоохранительными органами Германии являются: совместное планирование и проведение специальных операций; обмен оперативной информацией; совместное использование оперативных сил и средств.

Огромное распространение частного сыска имело место в Соединенных Штатах Америки. Здесь частные детективные агентства возникли в тот период, когда в стране еще не сформировалась система полицейских органов, в частности, отсутствовали полицейские службы городов, а также федеральная полиция. Возникшие на этом фоне сыскные агентства занимались по поручению частных лиц раскрытием различных уголовных преступлений, выполняли поручения отдельных граждан по розыску вещей и т.д.

Возникновение частного сыска в США была обусловлено, на наш взгляд, несколькими причинами, главная из которых - многообразие форм собственности требовало эффективной защиты и обеспечения безопасности предприятия, что вызвало наличие потребностей в услугах частного сыска.

Естественно, это побудило лиц с креативным мышлением предоставлять такого рода услуги. Вместе с тем такого рода взаимодействия частной детективной деятельности с правоохранительными органами, способствовала эффективной борьбе с преступностью.

Первое американское частное сыскное агентство было открыто в Чикаго в 1850 году, а в 1892 году их здесь насчитывалось уже пятнадцать. К 1929 году в США действовало около одной тысячи частных детективных агентств, каждое из которых располагало большой периферийной сетью.

Идея организации в США частного сыска принадлежит Аллану Нату Пинкертону. Он открыл первое в США частное детективное агентство, состоящее из девяти человек, эмблемой которого стало изображение широко открытого глаза, а девизом — выражение «мы никогда не спим».

Во время гражданской войны в США агентство Пинкертона предоставляло свои услуги Северной армии по борьбе со шпионажем с Юга. Особую популярность принесло участие самого Пинкертона и его агентов в предотвращении покушения на президента США А. Линкольна. Это агентство в середине XIX века прославилось не только на территории между Атлантическим и Тихим океанами, но достигло мировой славы. В глазах европейцев оно стало синонимом американской уголовной полиции [101, с.10].

Процессуальная компетенция агентства Пинкертона по раскрытию преступлений практически не имело границ, например, розыск похищенного имущества, раскрытие разбоев, изнасилований и убийств. Кроме выполнения уголовно-процессуальных функций, агентство Пинкертона состояло на постоянной службе у промышленных предприятий Америки и вело профилактическую работу по предупреждению преступлений [101, с.152].

Частное детективное агентство, основанное Пинкертоном и унаследованное его сыновьями, процветает и поныне. Сегодня «Национальное сыскное агентство Пинкертона» («Пинкертоне нэйшнл детектив эй-дженси») — одно из крупнейших в мире. Оно имеет филиалы в 48 городах США и Канады.

В современных условиях в США частная детективная деятельность успешно развивается. При этом каждый гражданин может нанять частного детектива для расследования любого дела. При этом частный детектив может производить непроцессуальные действия, которые могли бы послужить основанием для привлечения лица к уголовной ответственности. Под непроцессуальными действиями понимаются: получение объяснений у пострадавших от преступления, очевидцев, а также других лиц, которые могут быть привлечены к процессу в качестве его участников; собирание предметов, которые могут быть использованы в качестве вещественных доказательств; истребование документов.

В американских нормативных правовых актах употребляются два сходных понятия: «privatedetective» (частный детектив) и «privateinvestigaton» (частный сыщик, следователь). В большинстве случаев эти понятия являются взаимозаменяемыми, но в некоторых штатах имеют реальные различия. К примеру, Закон «О частной детективной деятельности» штата Нью-Джерси

фактически наполняет их разным содержанием. Частным детективом (privatedetective), согласно этому закону, считается человек, получивший лицензию частного детектива. Владелец лицензированного детективного агентства может нанимать помощников, которые классифицируются лицензирующим органом как частный сыщик или частный следователь (privateinvestigator) [102, с.10].

В США частной детективной деятельностью занимаются, по разным источникам, от 1 до 2 млн. человек, что в два раза превышает штатную численность американской полиции [103]. В стране насчитывается более 4 тыс. частных детективных агентств, ежегодно к услугам частных детективов анонимно обращаются около 7% жителей страны, что больше, чем в любой другой стране мира. Суммарный годовой доход частных детективных агентств на 73% больше, чем совокупный бюджет всех государственных правоохранительных органов [104, с.13].

Деятельность частных детективных агентств в США носит транснациональный характер и выходит за пределы страны. Например, детективное агентство «Pinkerton Security Investigator Services» имеет более 200 отделений и филиалов, которые расположены не только в США, но и в Канаде, Мексике, странах Европы. Численность работников этого агентства составляет примерно 400 тыс. человек [105, с. 104-107]. Чаще всего клиенты обращаются в детективные агентства для частного расследования экономических и общеуголовных преступлений, совершенных сотрудниками частных предприятий, учреждений, организаций, таких как хищение товаров, грузов, документов; взяточничество; мошенничество; кражи, совершенные сотрудниками фирмы, подделка кредитных карточек, страховых полисов и т.п.

Частная детективная деятельность в США концептуально основана на следующих положениях правового регулирования, а именно:

- наличие трёх основных видов частных правоохранительных организаций: 1) розыскные бюро; 2) охранные агентства; 3) служба безопасности в различных промышленных и коммерческих структурах;

- отсутствие единого федерального закона о частной детективной деятельности (поэтому нормативное правовое регулирование такой деятельности осуществляется в каждом штате отдельно);

- осуществление детективной деятельности в большинстве штатов (в 40 из 50) только при наличии специальной лицензии, которая выдается властями данного штата и при наличии которой детектив имеет право заниматься охранно-поисковой деятельностью (в зависимости от класса лицензии) только на территории того штата, где он получил лицензию.

В США специальная лицензия, выдаваемая частным детективам, имеет так называемый классовый критерий деления:

- 1 Класс «А» дает право только на сбор оперативной информации. Это может быть информация о преступлениях, правонарушениях или действиях, которые представляют угрозу для США или для любого штата, или территории страны; установление личности и выяснение привычек, поведения, сферы и

рода занятий, моральных качеств, кредитоспособности, образовательного уровня, работоспособности, лояльности, выяснение участия в общественных движениях и организациях, местонахождения, членства в политических партиях и объединениях, особенностей ведения деловых операций и заключения соглашений, сложившейся репутации и черт характера любого лица; местонахождение потерянной или похищенной собственности, а также ее возвращение владельцу; выяснение оснований для привлечения к ответственности за поджоги, распространение клеветнических сведений, нанесение ущерба, возникновение аварийных ситуаций, повреждение имущества или причинение увечий лицам; обеспечение сохранения вещественных доказательств для использования в суде, предоставление в распоряжение органов предварительного следствия и дознания.

2 Класс «В» дает право на осуществление охранной деятельности. Также он дает право на получение огнестрельного оружия. Охранные агентства обычно не выдают своим сотрудникам оружия для постоянного ношения. Как правило, оружие хранится в защищенном помещении по месту работы, выдается охраннику при вступлении на смену. Согласно американскому законодательству, к этой категории относят любое лицо, которое участвует в деятельности, связанной с обеспечением на контрактной основе клиентов личной охраной, сторожами, патрульными, а также в деятельности, связанной с выполнением одной из функций: предупреждение неправомерного посягательства, завладение или кража собственности, а также актов вандализма, повреждения и поджогов имущества, так же как проникновение на чужую территорию, предупреждение, наблюдение и выявление фактов любой несанкционированной деятельности в пределах частного владения; контроля, регулирования и управления движением пешеходов и транспорта, но только в пространственных и временных границах, необходимых для обеспечения неприкосновенности охраняемой собственности; физической защиты клиентов от телесных повреждений. Из вышеизложенного видно, что круг деятельности владельцев лицензии класса «В» не может пересекаться с задачами, которые решают обладатели лицензий класса «А».

3 «Класс «С» дает право на ведение расследования в установленном законом порядке (право дублировать функции органов расследования). Лицензия этого класса позволяет выполнять услуги, которые присущи классам А и В, а также носить оружие. Лицензии выдаются специальной государственной комиссией, которая оценивает профессиональные качества претендентов», подмечает М.В. Колчманов [106, с.104-107].

«Перед получением соответствующей лицензии на право заниматься частной детективной деятельностью кандидат в детективы должен сдать письменный экзамен и внести соответствующий вступительный взнос. В некоторых штатах местным законодательством предусмотрены отдельные дополнительные требования, предъявляемые к кандидатам на право заниматься частной детективной деятельностью. Например, в штате Калифорния для получения лицензии лицу необходимо иметь опыт практической работы в

области расследований не менее 6 тыс. часов (при наличии юридического образования - 2 тыс. часов) и сдать экзамены на знание законодательства США и по английскому языку», пишет Н.В. Строгая [107, с. 69-72].

Обращая внимание на аспекты взаимодействия в США частных детективных агентств правоохрнительными органами, необходимо отметить следующее: - в процессе расследования частный детектив не может опираться на криминалистические учеты полиции (хотя на практике часто используются неформальные личные связи); - частный детектив не имеет права получать информацию от полиции, и не обязан передавать ей собственные сведения, за исключением прямых доказательств о совершении тяжких или особо тяжких преступлений; - в официальных отношениях между сотрудниками частных детективных агентств и государственной полиции превалирует, как правило, строго деловая манера общения (что не исключает тесных, а в некоторых случаях и дружеских отношений, которые, однако, находятся за пределами служебного сотрудничества); - в случае сотрудничества частных детективов и полицейских судьи и присяжные, как правило, крайне отрицательно относятся к подобным методам получения информации (что может негативно сказываться на итогах судебных разбирательств) [108].

Как известно, американский уголовный процесс относится к числу состязательных. Поэтому работа частных детективов особенно необходима для стороны защиты, для адвокатов. Частный детектив проводит параллельное расследование и собирает доказательства для защитников по делу. Он подвергает верификации официальное расследование, проводимое сотрудниками правоохрнительных органов и ведомств, представители которых иногда склонны замалчивать неудобную для обвинения информацию. Для этого повторно проводится опрос свидетелей с целью выявления новых фактов и противоречий, исследуется место преступления, проводятся экспертизы, проверяются все доказательства по делу (вербальные, фото-, видео- и т. п.) [109].

Для выигрыша дела стороне защиты достаточно опровергнуть позицию стороны обвинения. Но иногда это невозможно сделать без наличия собственных свидетелей, собственных положительных доказательств невиновности подозреваемого. Поэтому детективы осуществляют действия по поиску таких доказательств, пользуясь при этом правами, которые немногим превосходят права рядовых американцев. Впрочем, лицензия частного детектива дает право доступа к некоторым закрытым информационным базам данных, которые недоступны для рядовых граждан, а также право на производство целого ряда оперативных действий (опросы, наблюдение и т. п.), результаты которых могут быть использованы в суде. Также согласно второй поправке к Конституции страны в США частный детектив (как и любой гражданин) имеет право на ношение оружия [110].

В соответствии с уголовным законодательством ряда штатов детектив (как и любой гражданин) имеет право производить гражданский арест, после которого арестованный должен быть доставлен в полицию. Например, статья 837

Уголовного кодекса штата Калифорния выделяет три основания для гражданского ареста:

1) если гражданское лицо, производящее арест, было очевидцем преступления или покушения на преступление;

2) если существуют разумные основания полагать, что именно это лицо совершило преступление;

3) если задержанный совершил преступление ранее, хоть и не в присутствии лица, производящего арест [111].

По мнению, М.Г. Мусиенко «В большинстве штатов существуют строгие законодательные ограничения на разглашение частным детективом сведений, полученных им при исполнении своих профессиональных обязанностей. Согласно закону, частный детектив, штатный сотрудник или руководитель сыскного агентства обязан давать представителям полиции или окружному прокурору любую необходимую информацию, если совершено тяжкое преступление, и в ходе собственного расследования были получены прямые улики» [112,с.596].

«Но, несмотря на вышеупомянутое, существует также понятие детективной тайны: частному детективу запрещено сообщать, кому бы, то, ни было за исключением случаев, предусмотренных в законе, полученные сведения, кроме как своему работодателю или клиенту, в интересах которого такая информация была получена. Также предусматривается запрет на предоставление частным детективом своему клиенту или работодателю заведомо ложной информации. Для организации розыскных мероприятий между клиентом и соответствующим агентством заключается гражданско-правовой договор, в котором отображены стандартный перечень существенных условий: предмет, сроки и продолжительность работ, объекты наблюдения или охраны, цена и особые условия (отчетность, необходимость командирования и т. п.). В ряде штатов существует также обязанность детективов хранить информацию о результатах расследований в течение определенного срока (как правило, 4-5 лет). Но детективные агентства стремятся избегать накопления больших массивов данных по клиентам, так как в случае их хищения, потери или разглашения существует риск значительных судебных издержек», подчеркивает С. Юрко [113, с.89].

Как видим, в зарубежных государствах частный сыск успешно развивается самостоятельно и оказывает активное содействие специальным государственным органам в борьбе с преступностью, а также защите прав и интересов уязвимых участников уголовного процесса в стадии расследования и раскрытия преступлений. Кроме того, государство при этом поощряет деятельность частных детективных структур и детективов, законодательно ее регулирует и предоставляет им обширные права.

На основе вышеизложенного с учетом теоретического исследования зарубежного опыта с учетом исторических основ становления частного сыска мы пришли к выводам:

1 У истоков становления частного сыска стояли физические лица, основной функцией которых являлась сыскная деятельность, как способ приобретения материальных благ. При этом эти люди были профессионально подготовлены для осуществления сыскной деятельности, действовали самостоятельно в ходе расследования преступления и не состояли на службе у государства. Анализ деятельности частного сыщика позволяет сделать вывод, что они являлись самостоятельными субъектами раскрытия и расследования преступления и при этом участвовали в системе обеспечения правопорядка в обществе и государстве.

2 Признаки частной сыскной деятельности прослеживаются в обычном праве казахов, в частности законах «Жеті Жарғы», где кроме разрешения спора, применения наказания лицу, совершившему преступления, устанавливались требования по сбору сведений и обнаружению похищенного скота, имущества и т.п. Бремя доказывания возлагалась на того субъекта, который заявил о своих претензиях или нанесенном ему ущербе в результате совершенного правонарушения. Тем самым мы констатируем тот факт, что были люди, определенной профессии, которые в казахском обществе оказывали услуги по розыску похищенного имущества и скота за особое вознаграждение, при этом они возлагали на себя полномочия «народного следопыта», современное осмысление данного названия побуждает именовать его частным сыщиком.

3 Изученный зарубежный опыт становления частной детективной деятельности во Франции, Англии, США и других странах позволяет констатировать, что частный детектив является достаточно самостоятельным и активным субъектом раскрытия и расследования преступлений. При этом функции частного сыска могут применяться по всем категориям преступлений и ограничений не имеют.

4 Опыт Англии, Германии, Италии, Франции и США и других стран в создании правовых условий для участия частного сыска в процессе расследования уголовного дела гипотетический может быть полезен правовой системе Республики Казахстан, с учетом всех исторических, юридических и фактических предпосылок для легализации частного сыска.

5 Изученный опыт участия частного сыска в раскрытии и расследовании преступления полезен для содействия правоохранительной системе Республики Казахстан и положительно отразится на выполнении задач по борьбе с преступностью. В странах, где легализован частный сыск, правоохранительные органы, организация, предприятия и граждане заинтересованы в активном участии частного детектива в уголовно-процессуальных правоотношениях, так как это позволяет усовершенствовать механизм эффективности борьбы с преступностью, защиты прав и законных интересов участников уголовного процесса.

6 Безусловно, что государство при легализации частной детективной (сыскной) деятельности должно учитывать социально-правовые и экономические реалии объективной действительности, уровень развития

общественных отношений, правовой культуру населения, связанные с предоставлением услуг частным сыском физическим и юридическим лицам.

При кардинальной переработке проекта закона «О частной детективной деятельности в Республике Казахстан» необходимо учитывать не только зарубежный опыт и международные стандарты, но и ментальность казахского общества, интересы национального законодательства Республики.

При этом необходимо отметить, что введенные государством в национальную систему права международные и модельные нормы и стандарты являются условием правового регулирования частной детективной (сыскной) деятельности в Республике Казахстан. На наш взгляд, международные нормы и модельные законы могут служить правовой конструкцией в вопросах правовой регламентации частной детективной (сыскной) деятельности в Республике Казахстан.

7 Признавая существование противоречивых оценок роли частного сыска в общественном сознании, мы склонны считать, что не стоит болезненно относиться к появлению фигуры частного детектива в обществе, в том числе и в уголовно-процессуальных отношениях, связанных с предоставлением сведений и фактов, которые впоследствии могут быть оценены в качестве доказательств по уголовному делу. Необходимо подчеркнуть, что будут существовать некоторые трудности в вопросах легализации частного в Республике Казахстан, но они, на наш взгляд, преодолимы.

2 ЧАСТНЫЙ ДЕТЕКТИВ В СИСТЕМЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

2.1 Процессуально-правовой статус частного детектива

Для установления процессуального статуса частного детектива в уголовном судопроизводстве необходимо определить правовую природу частной детективной деятельности. При этом необходимо отметить, что важным инструментом устойчивого развития и формирования частной детективной деятельности в обществе является его правовая основа и понятийный аппарат. Только опираясь на эти ключевые атрибуты, можно судить о правоприменительной перспективе частного сыска и делать заключение о его квалификационной принадлежности как участника уголовного процесса.

Правовые дефиниции – важнейшая разновидность социально-политических понятий, многие из них сформулированы в эпоху античности. Предельно широкие, наиболее общие правовые понятия называются правовыми категориями [114, с.315].

Детектив – (англ. detective, от лат. detektio – раскрытие) – это специалист по расследованию уголовных правонарушений, агент сыскной полиции. В законодательстве РФ этот термин используется в словосочетании частный детектив. Если исходить из опыта российского законодательства, под частной детективной деятельностью понимается оказание услуг на возмездной договорной основе физическим и юридическим лицам, предприятиям, лицами, имеющими специальное разрешение (лицензию) органов внутренних дел, в целях защиты законных интересов граждан [41, с.152].

Понятийный аппарат института частного сыска, возведенный в закон, имеет важное значение для определения не только его правовой природы, но формирования правового статуса частного детектива в уголовно-процессуальных правоотношениях. Таким образом, дефиниция «частный детектив», регламентированная в нормативном правовом акте, приобретает юридическую силу как единственно полноценное определение. Все иные толкования частной детективной деятельности не должны иметь под собой юридических оснований для субъектов уголовного процесса.

Для установления правовой природы института частного сыска мы предварительно исследуем правовую систему и соответствующие нормы законодательства тех стран, где действуют законы о частном сыске. Сравнительный анализ и практический опыт стран дальнего и ближнего зарубежья позволит осмыслить научный подход к теоретическому обоснованию правового понятия и круга полномочий частного детектива, что в перспективе определит его роль и место в уголовном процессе Республики Казахстан.

Если обратиться к нормативным правовым актам зарубежных стран, то в них изложены следующие определения субъекта частной (сыскной) детективной деятельности.

По *российскому законодательству* частный детектив – это гражданин РФ, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя, получивший в установленном законом порядке лицензию на осуществление частной детективной (сыскной) деятельности и оказывающий услуги в установленном законом порядке [85].

Частный детектив России, согласно закону, в процессе своей деятельности по предоставлению услуг гражданам и организациям уполномочен: производить устный опрос граждан и должностных лиц (с их согласия); наводить справки; изучать предметы и документы (с письменного согласия их владельцев); проводить внешний осмотр строений и других объектов; вести наблюдение для получения необходимой информации [85].

Частная детективная деятельность, как самостоятельный социально полезный вид человеческой деятельности, появилась в новой России после принятия 11 марта 1992 года Закона «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации». Государство осознавало, что без помощи негосударственных правоохранительных структур ему не удастся обеспечить безопасность предпринимательской деятельности и защиту собственности. Как показывает практический опыт России, частная сыскная деятельность успешно прошла этап становления и развивается в направлении активного формирования цивилизованного рынка сыскных услуг. Идет поступательный процесс её превращения в самостоятельную отрасль, претендующую на достойное место в обеспечении безопасности бизнеса и имеющую свои корпоративные интересы [115, с.19-23].

Закон Республики *Молдова* «О частной детективной и охранной деятельности» предлагает следующее определение дефиниции: «Частная детективная деятельность – это вид деятельности, состоящий в предоставлении услуг по сыску, осуществляемый специализирующимися в этой области лицами на договорной основе согласно условиям, предусмотренным законом [116].

По законодательству *Кыргызской Республики* «О частной детективной и охранной деятельности» частная детективная деятельность — это оказание на возмездной договорной основе услуг физическим и юридическим лицам частными детективами в целях защиты законных прав и интересов клиентов [117].

Модельный закон «О негосударственной (частной) сыскной деятельности» указывает, что это лицензируемый вид деятельности по оказанию предусмотренных данным Законом сыскных услуг физическим и юридическим лицам на договорной (возмездной) основе негосударственными (частными) сыскными организациями и сыщиками (индивидуальными предпринимателями) [58].

В глоссарии проекта Закона Республики *Казахстан* «О частной детективной деятельности» (отозванного без какой-либо мотивировки из Мажилиса Парламента РК постановлением Правительства РК от 30 июня 2017 года № 404) изложены следующие определения. Под частной детективной деятельностью понимается лицензируемый вид деятельности по оказанию на

возмездной договорной основе детективных услуг, связанных с защитой законных прав и интересов заказчика. Частный детектив - гражданин Республики Казахстан, получивший в установленном законодательстве порядке лицензию на осуществление частной детективной деятельности [118].

Своеобразный подход и правовое регулирование частного сыска и правового статуса в частных детективных агентствах в США. Последние обладают достаточно большими ресурсами, потенциалом и оказывают следующие виды услуг: охрана собственности фирм и обеспечение безопасности ее служащих; предупреждение пожаров и несчастных случаев; предотвращение правонарушений и нанесения материального ущерба; расследование преступлений; информирование правоохранительных органов о совершении преступлений, задержание правонарушителей. Частные детективы США в процессе участия в расследовании уголовного дела используются следующие методы: наблюдение, в том числе с применением технических средств, опрос пострадавших от преступления, свидетелей, а также других граждан. При этом необходимо отметить, что в разных штатах предусмотрены различные процессуальные приемы и методы, вплоть до производства обыска и выемки, использования электронного наблюдения, производство ареста преступников, и.т.п. [119, с.7-9].

При анализе процессуального статуса и правовых полномочий частного детектива США можно констатировать, что частные детективные агентства предоставляют как охранные, так и сыскные услуги. В законодательстве нет четкого разграничения в действиях частного сыщика и охранника. Самым важным моментом в деятельности частных детективов США является то, что им разрешено активно участвовать в расследовании и раскрытии преступлений, это позволяет эффективнее защищать права пострадавших от преступления.

Достаточно широкими процессуальными полномочиями и методами при осуществлении уголовного преследования обладают частные детективы Великобритании, практически на тех же основаниях, что и органы полиции. Но в отличие от частного детектива США в Англии они осуществляют свою деятельность совместно с адвокатами - солиситорами.

Кроме того, английский частный детектив вправе осуществлять раскрытие и расследование преступления, если обнаружит его признаки. В данном случае он может использовать непроцессуальные методы и приемы для получения определенной информации, в число которых входят право опрашивать лиц, которые впоследствии могут стать участниками уголовного процесса, собирать предметы, предоставлять их в качестве возможных вещественных доказательств, истребовать документы и другие данные, имеющие значение для установления обстоятельств совершенного преступления [120, с.65].

Для Великобритании, так же как и для США, характерно стремление предпринимателей к минимизации нежелательной огласки противоправной деятельности их сотрудников и таким образом недопущению подрыва репутации фирмы или банка. По этой причине многочисленные случаи

экономических нарушений, мошенничества, преступлений в компьютерной сфере, хищений информации и т.п. расследуются частными детективами.

Частный детектив в Великобритании наделен большими правами. Он может пользоваться широким арсеналом оперативной техники, следить за любым лицом, фотографировать его на рабочем месте, на улице, в других общественных местах. Детектив также располагает арсеналом криминалистических средств, может пользоваться услугами экспертов по дактилоскопии и даже криминалистической лабораторией полиции Большого Лондона.

В Великобритании постоянно расширяется и дифференцируется спрос на услуги частных сыскных агентств, которые способны выполнить и специфические задания, считающиеся незаконными для правоохранительных органов. Так, например, одно из крупных детективных агентств, наряду с расследованием дел о промышленном шпионаже, обеспечением мер безопасности фирм и банков, планированием мероприятий на случай возникновения кризисных ситуаций, занимается также добыванием информации о конкурентах или других частных предприятиях. Иногда детективам доверяют даже ведение переговоров с террористами. Характерной особенностью частного сыска в Великобритании является и то, что детективы, оказывая обширные информационные услуги и обладая большими правами, как правило, работают в тесном взаимодействии с адвокатами, тем самым как бы удваивают их возможности по защите прав и законных интересов своих заказчиков. Они принимают на себя некоторую часть оперативно-розыскной деятельности, поддерживают регулярные контакты и обмениваются оперативно значимой информацией с органами полиции и контрразведки, в некоторых случаях осуществляя даже совместные мероприятия.

Тенденция последнего времени во *Франции* – это значительный спрос на сыскные услуги. Объясняется это потребностями национальных деловых кругов в уменьшении коммерческих рисков, особенно при работе на слабо изученных рынках, повышением безопасности предпринимательской деятельности, а в последние годы и личной безопасностью бизнесменов. Спрос на услуги частных детективов возрастает со стороны частных лиц, руководителей и высокопоставленных сотрудников коммерческих банков, страховых компаний и адвокатских контор.

Частные сыскные службы *Японии* принимают активное участие не только в борьбе с незначительными преступлениями, но также и с гангстерскими организациями и терроризмом. При этом частные детективы вправе вести негласное наблюдение, опрашивать пострадавших от преступлений, свидетелей и других граждан.

Зарубежный опыт наглядно свидетельствует о том, какую значительную роль в борьбе с преступностью, защите прав и интересов граждан играют частные детективы. Характерно и то, что государство поощряет этот вид деятельности, создает благоприятные условия для работы частных детективов

путем принятия соответствующего законодательства, предоставления необходимой информации [121].

Исследование деятельности частных детективов в США, Великобритании, Франции и Японии позволяет нам констатировать, что их процессуально-правовой статус достаточно полноценный, а формы участия в уголовном процессе данных субъектов весьма обширные. Они используют многочисленные процессуальные приемы и методы исследования обстоятельств правонарушения. При этом необходимо отметить, что участие частного сыска в раскрытии и расследовании уголовного дела, позволяет частным детективам успешно взаимодействовать с адвокатурой, судом, правоохранительными и специальными органами, представлять интересы пострадавших от преступления, оказывать услуги лицам, подозреваемым и обвиняемым в совершении преступления.

Тем самым в странах, где институт частного сыска наделен широкими правовыми полномочиями, особенно с правом использования элементов оперативно-розыскных функций, возрастает эффективность и востребованность в услугах частного детектива среди населения, в том числе и по уголовным делам, повышается профессиональный интерес со стороны правоохранительных органов.

Из этого следует, что методы и приемы получения информации или других сведений по уголовным делам в рамках процессуального статуса частного детектива США, Европы и Японии намного рациональнее и более функциональны, чем например, у российского частного детектива, не говоря о казахстанских перспективах деятельности круга таких правовых полномочий.

Обобщение вышеизложенного позволяет прийти к выводу о том, что формирование и развитие института частного сыска постсоветского пространства значительно уступает в своем развитии по сравнению с правовым статусом и деятельностью частных детективов США и Европы. Частный детектив в этих странах, участвуя в уголовном процессе, используют множество приемов и методов, присущих работникам полиции в процессе раскрытия и расследования уголовных правонарушений.

На наш взгляд, на неэффективность методов и приемов предоставления сыскных услуг, в первую очередь, повлияла несистемная государственная политика в области частной детективной деятельности, прежде всего, в Российской Федерации – как законотворческом ориентире для новых суверенных государств.

Формальный подход со стороны государства привел к тому, что существующее законодательство о частной детективной деятельности в России устарело и не отвечает современным потребностям российского общества, а также не стимулирует выходу детективных услуг из тени. При этом частная детективная деятельность не нашла отражение и в уголовно-процессуальном законодательстве, что не в полном объеме раскрывает возможности и потенциал частного детектива по предоставлению услуг в уголовном процессе. Кроме того, неопределенность правового статуса в УПК Российской Федерации

усложняет критерии оценки в качестве доказательств фактических данных, предоставляемых частным детективам.

В пользу данного исследования можно привести высказывание А.В. Агутина. Он пишет, что «...процессуальные методы деятельности частного детектива неэффективны, а значит, они недостаточны для деятельности частного детектива. Далее он отмечает, что процессуальные методы деятельности частного детектива нуждаются в совершенствовании» [122, с.78].

Но, несмотря на пробелы, существующие в регулирующем частный сыск законодательстве, А.В. Агутина предлагает все, же неполное определение «...частная сыскная деятельность – это совокупность действий индивидов и их объединений, имеющих специальное разрешение, по оказанию услуг физическим и юридическим лицам за вознаграждение с целью защиты их частной собственности или иного законного интереса [122,с.80].

Акцентируя внимание на ряде основных признаков частной детективной деятельности, В.Г. Семенов предлагает следующее определение: «...частная детективная деятельность- это предусмотренный законодательством специальный вид юридической лицензируемой деятельности по оказанию услуг юридическим и физическим лицам на возмездной договорной основе в целях защиты их прав и законных интересов [123, с.25].

В.Е. Гущев даёт следующую формулировку: «...частный детектив -по законодательству РФ гражданин, получивший в установленном законом порядке лицензию на частную детективную деятельность и выполняющий услуги, предусмотренные Законом РФ «О частной и охранной деятельности в РФ» от 11.03.1992 года» [124, с.94].

Проведенное нами теоретическое исследование процессуального статуса частного детектива в зарубежных странах, а также в нормативных правовых актах о негосударственной (частной) сыскной деятельности СНГ, а также Европы и США позволяет нам сделать вывод о том, что участие частного сыска в уголовно-процессуальных правоотношениях является важным элементом в развитии системы права института частного сыска. Основная идея участия частного сыска в уголовном процессе заключается в совершении им законных действий по сбору фактических данных, поиск и предоставление информации в интересах конкретного лица в целях защиты его прав и интересов.

С учетом опыта зарубежных стран считаем, что деятельность частного детектива может быть направлена на предоставление следующих услуг: оказание содействия в обеспечении безопасности коммерческих предприятий и составляющих коммерческую тайну сведений; сбор сведений, в том числе предметов и документов, по уголовным и гражданским делам на основе договора с участниками процесса; сбор информации для деловых переговоров; выявление некредитоспособных или ненадежных деловых партнеров; выявление фактов и обстоятельств недобросовестной конкуренции; незаконное получение кредита; невыполнение долговых обязательств; незаконное использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации; установление биографических и других характеризующих

личность данных об отдельных физических лицах при заключении с ними трудовых и иных договоров (с их письменного согласия); поиск без вести пропавших лиц; поиск утраченного имущества.

Проанализировав определения, имеющиеся в нормативных правовых актах и научных исследованиях по данной проблематике, мы предлагаем следующее:

Частная детективная деятельность - это предусмотренный законодательством лицензируемый вид частной сыскной деятельности индивидов и объединений, предоставляющий услуги гражданам, организациям, коммерческим предприятиям на договорной основе в целях защиты прав и законных интересов личности, общества и государства.

Таким образом, внутреннее содержание понятийного аппарата частной детективной деятельности составляют: во-первых, основанный на законе лицензируемый вид деятельности; во-вторых, правоприменительная функция, направленная на предоставление услуг физическим и юридическим лицам, в том числе и по уголовным делам; в-третьих, субъектом, занимающимся частным сыском, могут быть индивиды и организации, отвечающие всем установленным законом требованиям; в – четвертых, правоотношения частного сыщика и клиента возникают на основе двустороннего соглашения (договора) между ними; в-пятых, деятельность частного сыска направлена на обеспечение правовых гарантий по охране и защите прав и законных интересов личности.

На наш взгляд, участие частного детектива в уголовном судопроизводстве, необходимо рассмотреть с точки зрения вовлечения его уголовно-процессуальные правоотношения, определения процессуального статуса частного детектива, а также классификационной принадлежности его как участника уголовного процесса.

Установление групповой принадлежности частного детектива как участника уголовно-процессуальных правоотношений затрудняется не только отсутствием правовой платформы, но и достаточно неоднозначным пониманием в теории уголовного процесса понятия участника.

По мнению проф. Б.Х. Толеубековой, под участниками уголовного процесса следует понимать «...физические и юридические лица, которые привлекаются или допускаются государственными органами для активного участия в расследовании и рассмотрении уголовных дел. С целью защиты своих или представляемых ими прав и законных интересов они наделяются широкими процессуальными правами. К ним относятся: должностные лица и государственные органы, уполномоченные отправлять уголовное судопроизводство, а также лица и органы, исполняющие вспомогательные функции»[125, с.56].

При этом Б.Х. Толеубекова, считает, что «...деление на субъекты и участники процесса носит несколько искусственный характер, так как любой участник правоотношений всегда носитель совокупности прав и обязанностей. Различия же заключается в характере, направленности этих прав и обязанностей. На нецелесообразность использования термина «субъект» указывает структура уголовно-процессуального кодекса, где лица, вовлеченные

в уголовный процесс, обозначены одним понятием – «участник процесса»» [125, с.56].

С позиции С.А. Альперта, «...кто принимает участие в процессе, наделены различными правами и обязанностями, поэтому они не могут быть объединены одним понятием «участники процесса»» [125, с.57].

М.М. Михиенко, отмечает, что «...лица, в той или иной степени принимающие участие в уголовно-процессуальной деятельности, подразделяются на субъекты и участники процесса. Субъекты - это лишь должностные лица и органы, осуществляющие судопроизводство; все иные лица – это участники процесса» [126, с.61].

Другой точки зрения придерживается Л.Д. Кокорев. Он пишет, что термины «субъекты» и «участники» - равнозначные понятия, но для уголовного процесса термин «участники» предпочтительнее. Так как термин «субъекты» несет нарицательную окраску [127, с.64].

В теории уголовного процесса имеются разные подходы к проблеме определения круга лиц, относящихся к участникам уголовного процесса.

По мнению В.П. Божьева, «...участниками уголовного процесса являются любые лица, имеющие то или иное отношение к делу, независимо от наличия или отсутствия интереса» [128, с.122]. Представляется наиболее рациональной данная научная позиция, которой мы и будем придерживаться при определении статуса частного детектива.

Существующие разногласия связаны с тем, что в нормах действующего УПК Республики Казахстан и в теории уголовно-процессуального права нет исчерпывающего перечня круга лиц, подпадающих под признаки участников уголовного процесса.

На наш взгляд, это связано с тем, что невозможно законодательно установить пределы участия того или иного лица в уголовно-процессуальных правоотношениях, так как круг лиц, участвующих в уголовном процессе, постоянно варьируется, появляются новые участники, осуществляющие как основные, так и вспомогательные уголовно-процессуальные функции.

С момента принятия первого в новейшей истории Казахстана Уголовно-процессуального кодекса (1997) в круг участников уголовного судопроизводства со временем вошли присяжные заседатели, медиатор и другие, в ныне действующем с 2015 года Уголовно-процессуальном кодексе появились новые субъекты уголовного процесса: следственный судья, процессуальный прокурор, свидетель, имеющий право на защиту, и другие.

В этой связи смеем надеяться, что будущая новелла с участием в уголовно-процессуальных правоотношениях частного детектива должна быть направлена на укрепление правовых гарантий по соблюдению прав и законных интересов подозреваемого (обвиняемого), потерпевшего и иных участников процесса. Появление частного детектива (сыщика) должно способствовать развитию принципа состязательности и равноправия сторон, обеспечения лицу права на защиту в стадии досудебного расследования. Кроме того, вовлечение частного сыска в уголовное судопроизводство должно содействовать оказанию помощи

в собирании фактических данных, имеющих значение для установления объективной истины. Исходя из этого, участие частного детектива в уголовно-процессуальных правоотношениях позволит более эффективно обеспечить защиту прав и законных интересов, в первую очередь, стороны защиты и стороны обвинения.

С учетом вышеизложенного, предлагаем рассмотреть правовое положение частного детектива и его классификационную принадлежность в уголовном процессе с точки зрения гипотетического видения его участия в уголовно-процессуальных правоотношениях.

Представляется, что возникновение правоотношений с участием частного детектива по уголовным делам может быть инициировано одним из субъектов уголовного процесса, имеющим определенный интерес в деле.

Обращение к услугам частного сыщика, вне зависимости от функциональных обязанностей участника уголовного процесса, связано с тем, что его вовлечение в процесс расследования уголовного дела должно быть исключительным правом лица, нуждающегося подобного рода правовой помощи.

Данное предположение позволит исключить возможность частного детектива самостоятельно, по своей инициативе участвовать в расследовании уголовного дела. Поэтому мы считаем, что механизм участия частного детектива в уголовном процессе состоит из трех элементов; во-первых, частный детектив как субъект, предоставляющий услуги; во-вторых, участник уголовного процесса, который может прибегнуть к его услугам; в-третьих, наличие юридического основания как отправной точки возникновения уголовно-процессуальных правоотношений.

Возможность участия в уголовно-процессуальных правоотношениях субъекта частной детективной (сыскной) деятельности поддерживает А.В. Агутин. Он считает, что «...что частный детектив, выполняющий такого рода услуги, может вступать в уголовно-процессуальные правоотношения, может быть участником уголовно-процессуальной деятельности. Негосударственная детективная деятельность очень тесно взаимосвязана с уголовно-процессуальной деятельностью, вследствие чего частный детектив может быть потенциальным участником уголовно-процессуальных правоотношений» [122, с.81].

Для создания правовых предпосылок взаимодействия частной детективной деятельности с органами досудебного расследования, предоставления услуг подозреваемому (обвиняемому) и его защитнику, а также потерпевшему в уголовном процессе необходимо наличие ряда правовых условий.

В частности, основными условиями частной детективной деятельности в Республике Казахстан выступает система правовых источников, регулирующих частный сыск, включающих, в первую очередь, закон о частной детективной деятельности. В них должны содержаться правовые полномочия, предполагающие возможность предоставления широкого спектра услуг частным детективом по уголовным делам, а также установление

процессуального статуса и групповой принадлежности частного детектива в уголовно-процессуальном законодательстве.

Одним из ключевых процессуально-правовых полномочий, относящихся уголовному судопроизводству, является сбор сведений по уголовным делам в интересах конкретного участника уголовного процесса. Тем самым в рамках реализации правового положения частного сыщика все сведения или иные фактические данные, предоставляемые по уголовным делам, должны оцениваться по общим правилам уголовно-процессуального закона: относимости, допустимости, достаточности и достоверности потенциальных доказательств.

Соблюдение требования о соблюдении законности в процессе сбора информации по уголовным делам можно достичь через легализацию процессуального статуса частного детектива в уголовном процессе. При таком подходе законодатель может обязать частного детектива применять методы и приемы, не противоречащие Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан, а также не нарушающие конституционные права и свободы личности в уголовном судопроизводстве.

Таким образом, правовой статус и его классификационную принадлежность частного детектива правильно рассматривать исключительно сквозь призму вовлечения его в уголовно-процессуальные правоотношения.

Проведенное социологическое исследование показало, что 78% опрошенных сотрудников правоохранительных органов, частных охранных агентств, адвокатов, нотариусов и частных судебных исполнителей считают, что необходимо установить процессуальный статус частного детектива и наделить его правовыми полномочиями по УПК Республики Казахстан [129]. (см. приложение №2).

Таким образом, на основании гипотетически предусмотренных будущим законом РК процессуально-правовых полномочий частный детектив мог бы осуществлять следующие сыскные (розыскные) действия.

Во-первых, в его процессуально-правовой статус необходимо включить наиболее распространенные, востребованные практикой и допустимые законом действия по сбору доказательств, в число которых входят: опрос граждан и должностных лиц (с их согласия), получение информации от граждан и должностных лиц (с их согласия); возможность исследования предметов и документов с письменного согласия их владельцев; осуществление внешнего осмотра зданий, сооружений, строений, помещений, участков местности, транспортных средств и других объектов (без нарушения права на неприкосновенность жилища, служебных и дипломатических помещений) для получения необходимой информации; принятие мер по закреплению (фиксации) следов правонарушения или иной информации, в том числе с применением научно-технических средств, в том числе аудио– видео фиксации.

Во-вторых, самостоятельное использование технических и иных средств видео- и аудиозаписи с соблюдением принципов неприкосновенности жилища, частной жизни; фотосъемка, не нарушающая основные конституционные права

и свободы граждан; осуществление наблюдения с использованием технических средств за исключением применения специальных технических средств, используемых в оперативно-розыскной деятельности.

В-третьих, частный детектив в связи с исполнением своих обязанностей для пресечения противоправных действий со стороны граждан, а также для охраны жизни и здоровья граждан может применять физическую силу и специальные средства предупреждения, в случае необходимости осуществить физический захват лица по подозрению в совершении преступления.

В-четвертых, частный детектив, применяя процессуальные методы, не вправе возлагать на себя функции правоохранительных органов и осуществлять уголовное преследование, поэтому он обязан информировать данные органы, а не расследовать случаи выявления информации о готовящемся или совершенном преступлении вместо органов предварительного следствия и дознания.

В-пятых, реализуя процессуальные полномочия, частный детектив может оказывать содействие участникам уголовного процесса, защищающим свои или представляемые права и законные интересы, органам уголовного преследования в решении задач уголовного процесса.

На основе проведенного исследования нами предлагается следующим образом определить процессуально-правовой статус частного детектива. Частный детектив (сыщик) – это незаинтересованное в ходе и исходе уголовного дела лицо, предоставляющее на договорной основе сыскные услуги по сбору сведений в интересах конкретного участника уголовного процесса.

Механизм регламентации в УПК РК правового статуса частного сыщика позволит рассмотреть вопросы об его классификационной принадлежности как участника уголовного процесса.

Как известно иные лица, участвующие в уголовном процессе, составляют третью группу участников уголовного процесса и их условно подразделяют на три подгруппы.

Первая подгруппа – участники процесса, выполняющие обязанности по предоставлению доказательств (свидетель, эксперт);

Вторая подгруппа – участники процесса, содействующие в собирании доказательств (понятые, специалисты, переводчики и статисты);

Третья подгруппа – учреждения и организации, принимающие участие в исполнении процессуальных решений, и в связи с этим принимающие участие в разрешении организационно-процессуальных вопросов, возникающих в судопроизводстве (судебный пристав, секретарь судебного заседания, медиатор, совершеннолетние члены семьи, представители жилищно-эксплуатационных организаций или местного исполнительного органа, начальник места содержания задержанного, руководитель администрации места содержания под стражей, участник национального превентивного механизма).

Хотя разделение иных лиц на подгруппы носит условный характер, необходимо отметить, что оно имеет значение для разграничения правовых полномочий и реализации вспомогательных функций.

Необходимо отметить, что классификационная принадлежность частного детектива можно определить с соблюдением следующих условий:

Во-первых, процессуальный статус частного детектива обязательно должен быть регламентирован уголовно-процессуальным законодательством;

во-вторых, инициатива для участия его в деле должна исходить от конкретного участника уголовного процесса;

в-третьих, частный детектив не должен быть заинтересованным в исходе уголовного дела;

в-четвертых, частный детектив может осуществлять исключительно вспомогательную функцию уголовного процесса.

Относительно групповой принадлежности частного детектива как участника уголовно-процессуальных правоотношений исследователи Г.И.Крылов, В.Осин придерживаются следующей точки зрения.

«По отношению к уголовному процессу частный детектив представляется незаинтересованным в уголовном деле лицом, так как работает по контракту и в рамках поставленных ему задач. О проделанной работе детектив отчитывается только перед заказчиком. Если он заключает контракт с клиентом о сборе сведений по уголовным делам, то он обязан, лишь в течение суток письменно уведомить об этом лицо, производящее дознание, следователя, прокурора или суд, в чьем производстве находится уголовное дело. На наш взгляд, это означает, что результаты деятельности частного детектива не всегда могут быть учтены в расследовании по делу. Это можно объяснить тем, что тот, кто детектива нанял, оценивает его работу первым. Однако его степень информированности по делу может не позволить ему в должной мере оценить представленные нанятым детективом доказательства. В другом случае следователь, прокурор или суд, даже зная о том, что кто-либо из участников процесса использует помощь частного детектива, могут недооценить возможности детектива и счесть необязательным не только проведение его допроса, но вообще беседу с ним. А ведь может сложиться так, что, например, сведения, содержащиеся в показаниях детектива, могли бы иметь значение для дела» [130, с.35].

Таким образом, с учетом процессуальных полномочий и статуса частного детектива его следует отнести к иным лицам, участвующим в уголовном процессе. На основании классификации иных лиц в три подгруппы, считаем, что его функциональные обязанности соприкасаются с деятельностью лиц, оказывающим содействия в собирании доказательств (первая подгруппа).

Это предположение исходит, из того, что частному сыщику при предоставлении им услуг и оказании помощи, связанной со сбором информации или установлением иных обстоятельств, имеющих значение по уголовным делам, присущи отдельные черты, которые относятся к признакам иных лиц, участвующим в уголовном процессе. В частности, речь идет о следующих положениях:

- признание в РК частной детективной деятельности может создать условия для объективного осуществления правосудия, реализации принципа

состязательности и равноправия сторон в целях обеспечения прав и законных интересов частных участников уголовного процесса;

- деятельность частного детектива в уголовном процессе направлена на осуществление вспомогательных функций;

- участие в уголовно-процессуальных правоотношениях частного детектива носит фрагментный характер, так как они возникают только на основе договора стороной, изъявившей желание нанять частного детектива;

- частный детектив, участвующий в уголовном процессе, не должен быть заинтересован в ходе и исходе уголовного дела;

- правовое положение частного детектива должно быть регламентировано непосредственно в нормах уголовно-процессуального законодательства, регулирующего порядок предоставления услуг частным детективом.

Таким образом, исследование проблемы участия субъектов частной детективной деятельности в уголовно-процессуальных правоотношениях и определение его процессуально-правового статуса и классификационной принадлежности как участника уголовного процесса приводит нас к следующим выводам:

1 В теории уголовно-процессуального права и в нормах УПК РК отсутствует единое понимание участников уголовного процесса, а также нет законодательного ограничения по вовлечению в уголовно-процессуальное правоотношение новых субъектов. Кроме того, перечень участников уголовного судопроизводства постепенно расширяется, появляются новые институты участников уголовного процесса. Тем самым законодатель создает условия и правовые предпосылки для участия в уголовно-процессуальных правоотношениях новых субъектов, в том числе обеспечивающих права и законные интересы личности по уголовным делам, среди которых особую роль, на наш взгляд, может сыграть частный детектив. Наше социологическое исследование и следственная практика наглядно свидетельствуют о востребованности частных детективных услуг в обществе. В настоящее время имеются все объективные предпосылки, свидетельствующие о том, что потребность в частных детективных услугах будет в дальнейшем возрастать. На это, в частности, указывают, и наметившиеся тенденции расширения частных начал уголовного процесса.

2 Под частной детективной деятельностью следует понимать предусмотренный законодательством лицензируемый вид частной (негосударственной) детективной (сыскной) деятельности индивидов и объединений, предоставляющих услуги гражданам и организациям на договорной (возмездной) основе в целях защиты прав и законных интересов личности, общества и государства.

3 Для участия частного сыска в уголовно-процессуальной деятельности необходимо использовать и учитывать апробированный опыт развития частной детективной деятельности зарубежных стран, в частности, США, Англии, Франции, Японии, а также России, имеющих большой законодательный и

наработанный практический опыт участия частного детектива в процессе раскрытия и расследования преступлений.

4 Частная детективная деятельность тесно взаимосвязана с уголовно-процессуальной деятельностью, вследствие чего частный детектив может быть потенциальным участником уголовно-процессуальных правоотношений. Но для участия субъектов частной детективной деятельности в уголовном процессе необходимо определить его правовой статус, круг его организационно-правовых полномочий в рамках производства по уголовному делу. Для этого необходимо в УПК РК законодательно определённый процессуальный статус частного детектива с комплексом его прав и обязанностей, мерой ответственности. В качестве правовой дефиниции «частный детектив» в уголовном процессе предлагаем следующее её определение:

Частный детектив - это незаинтересованное в ходе и исходе уголовного дела лицо, осуществляющее свои функциональные обязанности на основании лицензии и в строгом соответствии с уголовно-процессуальным законом в целях оказания на договорной основе (возмездно) услуг участникам уголовного процесса по предоставлению, сбору фактических данных, имеющих значение для объективного расследования и рассмотрения уголовного дела.

5 В ходе предоставления услуг по уголовным делам участникам уголовного процесса частный детектив должен использовать процессуальные методы по сбору, исследованию и представлению доказательств. В частности, мы предлагаем следующие: опрос граждан и должностных лиц (с их согласия); получение информации от граждан и должностных лиц (с их согласия); исследование предметов и изучение документов с письменного согласия их владельцев; осуществление внешнего осмотра зданий, сооружений, строений, помещений, участков местности, транспортных средств и других объектов для получения необходимой информации; принятие мер по закреплению (фиксации) следов события.

6 Важно предусмотреть специальные процессуальные методы, применяемые частным детективом в ходе предоставления услуг участникам уголовного процесса, а именно: использование технических и иных средств аудио-видео фиксации, фотосъемки, не нарушающих основные конституционные права и свободы граждан; осуществление наблюдения с использованием технических средств за исключением специальных технических средств, используемых в оперативно-розыскной деятельности. Кроме того, в целях предотвращения и пресечения противоправных действий частный детектив должен быть наделен правом задерживать лицо по подозрению в совершении преступления.

7 С учетом основных критериев классификационной принадлежности частного детектива в уголовном процессе – выполнения им вспомогательных функции и его эпизодической роли, незаинтересованности в исходе уголовного дела, предлагаем включить его в группу иных лиц, участвующих в уголовном

процессе, и определить его в подгруппу субъектов, оказывающих содействие в собирании доказательств.

8 Участие субъектов частной детективной деятельности в уголовном процессе еще более укрепит и обеспечит развитие принципов состязательности и равноправия сторон, всесторонности, полноты и объективности исследования обстоятельств дела, гарантирует соблюдение прав и законных интересов лиц, участвующих в уголовном деле. На наш взгляд, частное сыскное законодательство должно отвечать современным реалиям общества и тесно соотноситься с уголовно-процессуальным законодательством, что позволит решить проблему обеспечения непредвзятости и прозрачности в стадии досудебного расследования, а институту частного сыска на легальной основе оказывать по уголовным делам услуги физическим и юридическим лицам.

2.2 Правовые основания, пределы и порядок участия частного детектива по уголовным делам

Обращение граждан к частному детективу и спрос на его деятельность будут зависеть от социально-экономических условий жизнедеятельности населения и его правосознания. Но в любом случае эти правоотношения должны строиться только на законных основаниях, в том числе с составлением соглашения между сторонами.

Регулирование каждой сферы общественных отношений, в том числе уголовно-процессуальной, опирается на правовую базу с определённой процедурой реализации правовых полномочий того или иного субъекта правоотношений. Процессуальная форма частной детективной деятельности неразрывно связан не только со специальными нормами, регулируемыми данным видом занятия, но и с уголовно-процессуальным законодательством, где она также должна быть предусмотрена.

Однозначно, что понятийно-категориальный аппарат частного сыска устанавливается законодательством, регулирующим данный вид деятельности, внутреннее содержание которого должно состоять из отдельных элементов, составляющих группу взаимосвязанных категорий.

По мнению С.А. Автономова, под категорией понимается «...совокупность мыслей, отражающих в обобщенном виде некоторый способ существования в постоянном взаимодействии и развитии явлений бытия, что дает возможность познания движения таких явлений» [131,с.39].

Если исходить из данного определения, то, на наш взгляд, как мы указывали выше, частная детективная деятельность – это предусмотренный законом лицензируемый вид юридической деятельности, на основе которой частные детективные агентства (частный детектив), предоставляют услуги гражданам и организациям независимо от форм собственности на договорной (возмездной) основе в целях защиты прав и законных интересов личности, общества и государства.

Таким образом, «частная детективная деятельность» - это правовая категория, сущность и содержание которой разъясняется посредством понятий,

где присутствуют такие отдельные элементы как «основа-основание», «лицензируемый вид деятельности», «юридический вид деятельности», «предоставление услуг», «договорная основа», «защита прав и законных интересов личности, общества и государства».

Следовательно, частная детективная деятельность выступает как отдельная правовая категория, а её содержание определяется через понятие, которое состоит из определенных правовых элементов. Эти отдельные элементы являются содержанием правовых оснований, посредством которых реализуются правовые полномочия частного детектива, а также осуществляется оценка результата его деятельности.

Тем самым, отдельные правовые элементы способствуют созданию правовых категорий частной детективной деятельности, что способствует познанию объективной действительности в процессе предоставления услуг частным детективом по уголовным делам.

Основными правовыми критериями процессуальной формы частной детективной деятельности являются такие составляющие компоненты как основания, пределы и порядок вовлечения частного детектива в уголовно-процессуальные правоотношения.

Рассмотрим данные критерии для установления их значения в правовом регулировании частной сыскной деятельности и решении проблемных вопросов участия субъектов частного сыска в уголовном процессе.

В широком смысле правовые основания частного детектива должны быть должны быть предписаны законом, регулирующим частную детективную деятельность, при условии не противоречия процессуальному законодательству и подзаконным нормативным правовым актам Республики, служить интересам граждан, общества и государства.

В узком смысле правовые основания деятельности частного детектива предполагают предоставление услуг клиенту на договорной основе, согласно которому у частного детектива возникают юридические основания, права и обязанности перед другой стороной совершать предусмотренные законом действия по предоставлению услуг в целях защиты жизни, здоровья и имущества лица, вступившего в правоотношения.

Вопросы определения правовых оснований, позволяющих предоставлять услуги частному сыску не только в уголовном судопроизводстве, но и в других юридических отраслях, позволят контролировать его на предмет законности и обоснованности. При осуществлении в Казахстане частной детективной деятельности *de facto*, без законодательной основы, крайне затруднительно определить и оценить такие основания в работе частного сыска.

С точки зрения теории права правовые основания частной детективной деятельности можно охарактеризовать и установить следующим способами.

Во-первых, если гипотетически предположить, что вопрос о принятии законопроекта «О частной детективной деятельности» в Республике Казахстан разрешится положительно, то основания участия частного детектива в уголовном процессе можно определить как юридические и фактические.

Юридические основания могли бы включать следующие виды при условии их полной совокупности:

- наличие в производстве у следователя, дознавателя уголовного дела, зарегистрированного в установленном законом порядке в Едином реестре досудебных расследований;

- признание за лицом статуса того или иного участника уголовного процесса;

- заключение частным детективом и участником уголовного процесса договора об оказании последнему соответствующих услуг;

- наличие у лица лицензии (разрешения) на осуществление частной детективной (сыскной) деятельности;

- компетенция частного детектива на определённый вид деятельности.

Фактические основания деятельности частного детектива могут являться:

- конкретные источники значимых для заказчика-участника уголовного процесса сведений;

- фактические данные, обосновывающие необходимость проведения именно данного сыскного действия;

- законодательная и этическая допустимость определённого сыскного действия;

- волеизъявление лица, обратившегося к частному детективу за предоставлением сыскных услуг.

В этой связи в содержание нормативных правовых актов, регулирующих институт частного сыска, должны быть заложены вышеуказанные юридические и фактические основания, которые будут способствовать законному и обоснованному предоставлению услуг физическим и юридическим лицам по уголовным делам.

К примеру, подобные юридические основания в той или иной форме предусмотрены законами о частной детективной деятельности России, Республики Киргизия, Молдовы, Литвы и других стран. Фактические основания являются выводными знаниями из общей теории права и теории уголовно-процессуального права.

Однако неполное определение юридических и фактических оснований участия частного сыска в уголовном процессе может способствовать иррациональной легализации частного сыска в РК, а также не позволит раскрыть правовые возможности и реальный потенциал частного сыска в процессе предоставления услуг по уголовным делам. Поэтому существующие в других странах проблемные вопросы правового регулирования института частного сыска в уголовном судопроизводстве нельзя разрешить принятием только одного закона «О частной детективной деятельности». В данном случае нужен комплексный подход, который предусматривает внесение изменений и дополнений в ряд норм национального законодательства, в том числе и в Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан.

Если правовые основания, пределы и порядок участия частного детектива по уголовным делам будут установлены комплексом законодательных

источников, то участие частного детектива в уголовном процессе будет нести не только опосредованный, но и непосредственный характер.

Чётко регламентированная процессуальная форма участия частного детектива в уголовно-процессуальных правоотношениях может влиять на предотвращение случаев использования результатов его деятельности в интересах лиц, преследующих иные корыстные интересы, а также преступные цели: шантаж, вымогательство, подкуп, недобросовестная конкуренция, рейдерство и т.п., а также действия, сопряженные с унижением чести и достоинства личности, опасные для жизни и здоровья.

Кроме того, пробелы формулировки юридических и фактических оснований делает аморфным процессуально-правовой статус частного детектива в уголовном судопроизводстве. В свою очередь, это отразится на ныне проблемных вопросах, связанных с уголовно-процессуальным порядком использования предоставленных частным детективом сведений и иных данных в качестве доказательств по уголовным делам.

Поэтому важным элементом вышеназванных оснований участия частного детектива в уголовном судопроизводстве является процедура вовлечения данного субъекта в уголовно-процессуальные правоотношения. При таком подходе можно также обеспечить непосредственное участие частного детектива в процессе доказывания по уголовным делам, что непременно отразится на прозрачности и качестве оказываемых частным детективом услуг, будет способствовать предоставлению объективных потенциальных доказательств в интересах подозреваемого (обвиняемого) или потерпевшего, других участников производства, способствовать решению задач уголовного процесса, восстановлению нанесенного материального вреда (ущерба) потерпевшему.

Кроме того, законное и обоснованное вовлечение частного детектива в уголовный процесс позволит суду (судье), сторонам обвинения и защиты оценивать предоставленные им обстоятельства сведения и факты с позиции правил уголовно-процессуального доказывания. Из этого следует, что требования относимости, допустимости, достоверности и достаточности доказательств по уголовным делам распространяются и на предоставленные частным детективом сведения. Требования к сведениям частного детектива в контексте уголовно-процессуального доказывания могут входить в систему правовых гарантий, обеспечивающих законность и обоснованность не только непосредственного участия в производстве по уголовным делам, но и степени достоверности фактических данных, предоставленных частным детективом.

В конечном счете, предстоящий процесс законного и обоснованного вовлечения частного детектива в уголовное судопроизводство потребует серьезного пересмотра как проекта Закона РК «О частной детективной деятельности», так неперемного совершенствования доказательственного права и правового положения участников по УПК РК, с конкретизацией правовых предписаний, устанавливающих понятийно-категориальный аппарат, основания, пределы и порядок участия частного детектива в уголовном

процессе.

В этой связи верным представляется мнение о том, что «юридическая природа нормативного акта требует точности и тщательности формулировки правовых предписаний, продуманности и логичности структуры документов, не допускает неоднозначности, расплывчивости, противоречивости его норм, исключает использование неясных или неоднозначно понимаемых терминов и определений» [50,с.307].

По примеру аналогии права обратимся Закону Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности», где в статье 10 перечислены основания для проведения оперативно-розыскных мероприятий: «...наличие не только материалов досудебного расследования в виде письменного поручения следователя, указания прокурора, определения суда, но и поступившая в органы, осуществляющие ОРД, информация о подготавливаемом, готовящемся или совершенном преступлений» [132].

По мнению проф. А.Я. Гинзбурга, основанием для проведения оперативно-розыскной деятельности: «...могут усматриваться непосредственно органами, осуществляющими эту деятельность, при получении соответствующей информации: письменной или устной, гласной или конфиденциальной» [133,с.76].

В данном случае мы проводим сравнение только по конкретизации формулировки оснований, установленных законом проведения оперативно-розыскных мероприятий, но не проводим аналогию и соотношение закона Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности» с будущим правовым регулированием частной детективной деятельности.

Резюмируя изложенное, предлагаем также выделить поводы – первичные источники информации для последующего, при наличии к тому оснований, участия частного детектива по уголовным делам, которые условно можно подразделить три группы:

- обращение физических и юридических лиц к услугам частного детектива в целях проверки сведений и обстоятельств о наличии того или иного уголовного правонарушения;
- обращение конкретного участника уголовного процесса к частному детективу для оказания им содействия в сборе сведений, фактических данных, имеющих значение для установления объективной истины по делу;
- непосредственное обращение органов досудебного расследования к частному детективу в целях оказания содействия в раскрытия, готовящегося или совершенного уголовного правонарушения.

На наш взгляд, в первой группе правоотношения между частным детективом и гражданами, коммерческими предприятиями, организациями можно разделить на два вида. Первый вид правоотношений – те, которые возникают до начала досудебного уголовного производства, когда в данный орган не поступал повод о совершенном уголовном правонарушении. Второй вид – это предоставление услуг непосредственно после начала досудебного расследования.

Первый вид правоотношений складываются между частным детективом и физическим или юридическим лицом (заказчиком), когда нет поводов и оснований для начала досудебного расследования. Основная цель такого рода частных сыскных услуг заключается в проверке определенной информации, сведений и фактов на предмет выяснения: имело ли место в данном случае событие, если да, содержит ли оно состав уголовного правонарушения.

В данном случае заказчик изъявил желание воспользоваться услугами частного сыскного агентства (детектива) в связи с тем, что характер обращения сугубо конфиденциальный и не требует вмешательства правоохранительных органов, а факты либо сведения указывающие, на совершение уголовного правонарушения, недостоверны либо случившееся не является преступлением.

При таком виде взаимоотношений между частным сыщиком и заказчиком они носят непроцессуальный характер. Если в процессе предоставления услуг непроцессуального характера частный детектив выяснит факты, обстоятельства совершенного уголовного правонарушения по делам частного, частно-публичного и публичного обвинения, то он обязан уведомить непосредственно заказчика, а также органы досудебного расследования.

На наш взгляд, подобная форма предоставления услуг в основном может быть характерна для коммерческих предприятий, которые могут обратиться к частному детективу с целью проверки сведений о фактах хищения, присвоения или растраты имущества сотрудниками предприятия.

Смысловое значение предоставления услуг частным сыском физическим и юридическим лицам вне рамок досудебного расследования заключается в следующем:

1 Уголовно-процессуальные правоотношения возникают, если имеются поводы и фактические основания, подтверждающие наличие признаков состава уголовного правонарушения, в то время как юридическим основанием для этого служит постановление следователя или дознавателя о начале досудебного расследования и принятии уголовного дела к своему производству. Несмотря на требования ст.185 УПК Республики Казахстан, возлагающей на органы досудебного расследования обязанность принятия заявлений граждан, сообщений, рапорта, вынесения соответствующего процессуального решения, необходимо констатировать, что для следователя, дознавателя, органа дознания значим момент выявления признаков состава уголовного правонарушения.

С одной стороны, требования УПК РК о регистрации соответствующего повода в Едином реестре досудебных расследований (ЕРДР), введение уголовной ответственности за укрытие уголовного правонарушения способствовали искоренению этого явления на практике, но и привели к чрезмерной нагрузке органов досудебного расследования при раскрытии и расследовании преступлений.

Между тем все силы и средства органов уголовного преследования направляются на раскрытие и расследование неочевидных тяжких и особо тяжких уголовных правонарушений. Как показывает следственная практика, институты ускоренного дознания и предварительного следствия (ст. 190 УПК

РК), протокольного производства по уголовным проступкам (гл. 55 УПК РК) не дали ожидаемого эффекта. При 3-5 кратной возросшей нагрузке на следователей и дознавателей сроки досудебного расследования в сравнении со старым УПК увеличились в полтора раза. Большинство дел об уголовных проступках прекращаются, поскольку производство по ним усложнено. Каждое пятое уголовное дело возвращается прокурором на дополнительное расследование [134].

С другой стороны, совершенно недостаточно внимания со стороны органов досудебного расследования уделяется повседневным проблемам граждан, организаций негосударственной формы собственности, различных учреждений: поиск пропавших без вести лиц, поступление угроз и шантажа, коммерческий подкуп, кражи личного имущества, хищения на предприятиях и в организациях и т.д., когда требуется предварительная проверка (кстати, исключенная из УПК РК с 2015 года) определенной информации и необходимость проведения поисковых действий по установлению фактов о наличии или отсутствии признаков уголовного правонарушения.

Именно в этих ситуациях, при не установлении уголовно-процессуальных поводов и оснований к началу досудебного расследования, особую роль в деле оказания правовой помощи гражданам и организациям могут сыграть частные сыскные агентства (частный детектив).

Предоставляя услуги юридическим и физическим лицам, частный детектив обрабатывает имеющиеся первичные данные, анализирует их, осуществляет проверочные действия и на их основе предоставляет определенные фактические данные, подтверждающие либо не подтверждающие факт совершения уголовного правонарушения.

Таким образом, услуги, предоставленные частным детективом в формате непроцессуальных отношений с заказчиком, будут способствовать быстрому и целенаправленному выявлению поводов и установлению оснований к началу досудебного расследования, а впоследствии - принятию законного, обоснованного и своевременного процессуального решения.

2 Необходимо акцентировать внимание на особенности правовых оснований и условий взаимоотношений между частным сыском и общественными организациями, негосударственными коммерческими предприятиями.

Как показывает зарубежный опыт, в основном услугами частного сыска пользуются коммерческие организации. Например, в США к услугам частного сыска могут обратиться любые граждане, но данная услуга доступна только кругу лиц, имеющих способность оплатить оказываемые услуги [135, с.55].

В услугах частного сыска в США в основном нуждаются предприниматели, которые обращаются за защитой своих коммерческих интересов в случаях возможного, скрытого использования торговой марки, подделки продукции конкурентами, обманной рекламы, подкупа, шантажа и т. п. Не последнее место в этом ряду занимает «промышленный шпионаж». Наиболее часто предприниматели обращаются к частной (негосударственной) детективной

деятельности за защитой экономических интересов предприятия. Главной целью такого обращения к услугам частного сыска является избежание невмешательства государственных органов в сферу деятельности частных хозяйственных субъектов [136, с.17].

Система построения уголовно-процессуальных правоотношений с участием коммерческих организаций имеет свои особенности и в национальном законодательстве Республики Казахстан. Например, статья 33 УПК РК гласит, что уголовное преследование может быть начато только по заявлению руководителя данной коммерческой организации.

Но как показывает отечественная и зарубежная следственная и судебная практика постсоветского пространства, руководители негосударственных коммерческих предприятий (банков, фирм) при установлении или проверке обстоятельств, связанных с совершением или не совершением противоправных действий сотрудниками данной организации, в редких случаях обращаются за помощью к правоохранительным органам.

На наш взгляд, подобная ситуация связана не только с недоверием населения к правоохранительной системе, но и с тем, что руководители коммерческих предприятий пытаются конфиденциально, без вмешательства органов досудебного расследования, обратиться к услугам частного сыска с целью разрешить возникшие проблемы.

Основными причинами отказа в обращении к правоохранительным органам, как представляется, являются следующие обстоятельства:

Во-первых, в настоящее время правоохранительная деятельность не в полной мере отвечает системе правовых гарантий, обеспечивающих охрану имущества и безопасность коммерческих предприятий или иных негосударственных организаций. Но причина кроется не только в низком профессионализме сотрудников правоохранительных органов, но и в том, что как крупные коммерческие предприятия, так и малый и средний бизнес в Республике принципиально не пользуются услугами органа досудебного расследования. Большинство частных компаний, предприятий, фирм, в том числе банков в целях соблюдения коммерческой тайны, а также во избежание ухудшения имиджа предприятия пытаются решить вопрос без огласки, применения мер уголовно-процессуального принуждения и привлечения к уголовной ответственности сотрудников данного предприятия.

Тем самым существующая проблема направляется в русло гражданской, трудовой и административной ответственности, и как показывает практика, в основном разрешается мировым соглашением между сторонами. Такие действия как недобросовестность и злоупотребление работниками коммерческого и иного предприятия приводят к глубоким финансовым потерям, убытку данных организаций. При этом ответственность за подобные действия либо бездействие не наступает, руководство предприятия ограничивается увольнением сотрудников, допустивших нарушение законодательства. Для правильного подхода к вопросам проверки и достоверности тех или иных незаконных действий работников предприятия, а

также для профессионального решения вопросов борьбы с хищением или иными правонарушениями для негосударственных коммерческих предприятий сейчас и в будущем необходима профессиональная помощь частного сыска. Это позволит разрешить вопросы, связанные с причинами и условиями имевшего место противоправного общественно опасного деяния.

Во-вторых, многие коммерческие организации, пользуясь пробелами в законодательстве, с целью защиты своего бизнеса создают у себя многоуровневые частные охранные предприятия, службы безопасности, которые осуществляют не только охранную деятельность, но фактически параллельно и сыскные услуги. Такие услуги могут себе позволить крупные производственные объединения и коммерческие организации (заводы, банки). Малые и средние предприятия не могут содержать службы безопасности и охрану, поэтому они вынуждены договариваться с охранными агентствами, чтобы последние осуществляли не только охранную деятельность, но функции частной детективной деятельности.

В последние годы из силовых структур произошел большой отток высокопрофессиональных кадров, большинство из которых трудятся в охранных агентствах и очень часто нелегально оказывают услуги частного детектива физическим и юридическим лицам. Таким образом, пользуясь пробелами в законодательстве, частные охранные предприятия, службы безопасности коммерческих организаций, предоставляют не только охранные услуги, но незаконно, при отсутствии легальных оснований, пределов (ограничений) и процедур, возлагают на себя функции частной сыскной деятельности. Для устранения подобного рода нарушений необходимо обеспечить правовое регулирование частной детективной деятельности. Это будет способствовать разграничению правовых полномочий частными охранными предприятиями и частными сыскными агентствами.

В-третьих, особые правовые основания должны быть предусмотрены в процессе взаимодействия частной детективной деятельности и органов досудебного расследования. Необходимо отметить, что эти правоотношения имеют особый процессуальный характер и могут возникнуть как при обстоятельствах готовящегося, совершенного или совершающегося уголовного правонарушения, так и в ходе расследования громких резонансных особо тяжких преступлений.

В перспективе при правильном государственном подходе есть вероятность использования потенциала частной сыскной деятельности и её участия в расследовании уголовных проступков, правонарушений небольшой и средней тяжести. Это позволило бы разгрузить органы уголовного преследования и сосредоточить их внимание на раскрытии и расследовании тяжких и особо тяжких преступлений.

Таким образом, для формирования правовых оснований участия частного детектива по уголовным делам требуются гипотетические предписания соответствующих нормативных правовых актов Республики Казахстан, регламентирующие:

- наличие в производстве у следователя, дознавателя уголовного дела, зарегистрированного в установленном законом порядке в Едином реестре досудебных расследований;
- признание за лицом статуса того или иного участника уголовного процесса;
- особенности возникновения непроцессуальных отношений в сфере деятельности коммерческих организаций и при неустановленности поводов и оснований к началу досудебного расследования;
- заключение частным детективом и участником уголовного процесса договора об оказании последнему соответствующих услуг;
- наличие у лица лицензии (разрешения) на осуществление частной детективной (сыскной) деятельности;
- компетенцию частного детектива на определённый вид деятельности;
- конкретные источники значимых для заказчика-участника уголовного процесса сведений;
- фактические данные, обосновывающие необходимость проведения именно данного сыскного действия;
- законодательную и этическую допустимость определённого сыскного действия;
- волеизъявление лица, обратившегося к частному детективу за предоставлением сыскных услуг.

Одним из условий участия частного детектива по уголовным делам является установление правовых *пределов* предоставления услуг участникам уголовного процесса. В УПК Республики Казахстан понятие пределы встречается в статьях 340 (Пределы главного судебного разбирательства), 426 (Пределы рассмотрения дела в апелляционной инстанции).

В теории уголовно-процессуального права и в уголовно-процессуальном законодательстве не рассматривается отдельно взятое понятие «пределы», оно неразрывно связано с понятийно-категориальным аппаратом пределов доказывания, которые свою очередь тесно соприкасаются с предметом доказывания через объем доказательственной информации об его элементах.

Поэтому для определения границы и правовых возможностей предоставления услуг по уголовным делам частным детективом обратимся непосредственно к содержанию понятийного аппарата предмета и предела доказывания.

Перечень обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу и установленный статьёй 113 УПК Республики Казахстан, входит в предмет доказывания.

М.С. Строгович определял предмет доказывания следующим образом: «Те факты, обстоятельства уголовного дела, которые для правильного разрешения дела подлежат установлению при помощи доказательств, составляют предмет доказывания. Каждое доказательство связано с предметом доказывания, оно устанавливает какой-либо факт, входящий в предмет доказывания» [24, с.361].

По мнению М.М. Михеенко, под предметом доказывания следует понимать «...совокупность предусмотренных уголовно-процессуальным законом обстоятельств, установление которых необходимо для разрешения заявлений и сообщений о преступлении, уголовного дела в целом или судебного дела в стадии исполнения приговора, а также для принятия процессуальных профилактических мер по делу» [126, с.99].

Понятия пределов доказывания в уголовном процессе характеризуется следующим образом: это - «...сам процесс доказывания, с точки зрения степени достижения объективной истины, а также сформированная система доказательств с позиции относимости и допустимости, полноты, объективности и всесторонности, достоверности и надежности» [137, с.30].

Ф.Н. Фаткулин предлагает следующее определение: «...под пределами доказывания в уголовном процессе необходимо понимать такие границы этой деятельности, которые выражают полноту проверяемых следственных версий, глубину исследования подлежащих установлению фактов (обстоятельств), объем доказательств и их источников, обязательных для признания наличия или отсутствия этих фактов, достаточность обоснования выводов по делу» [138, с.134].

Таким образом, для установления пределов участия частного детектива в уголовном деле характерны следующие черты:

- ориентир частного сыщика на определённые обстоятельства предмета доказывания, которые интересуют заказчика-участника конкретного уголовного дела;

- последующая конкретизация частным детективом вида и объема, предоставляемых им сыскных услуг конкретному участнику уголовного процесса, например, направленных на выявление местонахождения предмета, орудия, средства преступного посягательства, установление очевидцев происшедшего события, собирание из открытых источников тех или иных сведений о какой-либо личности, официальное истребование документов и т.д.

Исходя из вышеизложенного, осуществляющее частную детективную деятельность лицо, обязано будет осуществлять сыскные действия, и предоставлять услуги по уголовным делам в пределах, оговоренных договором сторон, в строгом соответствии с установленными законом пределами вторжения в прайвеси.

Для правомерности участия частного сыска в уголовно-процессуальных правоотношениях, кроме наличия правовых оснований, на законодательном уровне также необходимо предусмотреть правовую регламентацию порядка предоставления услуг физическим и юридическим лицам. Одной из особых гарантий, сопровождающих процедуру взаимодействия частного сыщика и граждан, организаций, является заключенное между ними соглашение (договор) с описанием порядка (процедуры): формы, содержания, сроков и объема предоставляемых услуг.

Лицо, осуществляющее на законном основании частную сыскную деятельность, вступает в правоотношения непосредственно после составления

договора между ним и заказчиком. Тем самым, участие частного сыска в уголовном процессе по собиранию информации, поиску предметов и документов с использованием предусмотренных законом процессуальных методов и приемов реализуется только после того, когда стороны придут к взаимному согласию, установят предмет, формы, пределы сотрудничества и письменно закрепят данное соглашение в форме договора.

Правоотношения с участием субъекта частной детективной деятельности в уголовном процессе возникают, если есть потребность в услугах частного сыска со стороны конкретного участника уголовного процесса. Поэтому услуги частного детектива выступают как предмет и пределы договора, как основной движущий продукт, востребованность которого определяется населением Республики.

По мнению В.В. Кваниной, понятие услуги в широком смысле – это любая деятельность, не имеющая овеществленного результата (поручение, хранение, комиссия, перевозка, медицинские, образовательные, охранные и другие виды услуг). Далее В.В. Кванина в узком смысле под услугой предлагает понимать деятельность, которая непосредственно направлена не на вещь, а на личность услугополучателя. При этом то, что предлагаемый критерий не универсален, признает сам автор, так как к услугам относятся те виды деятельности, которые, хотя и имеют определенные материальные результаты, но непосредственно направлены на личность услугополучателя [139, с.31].

Е.Г. Шаблова предлагает следующее определение: «...услуга — это способ удовлетворения индивидуальных потребностей лица, который не связан с созданием (улучшением) предмета или объекта интеллектуальной собственности и достигается в результате деятельности, допускаемой действующим правопорядком на возмездных началах». Далее это определение было уточнено Е.Г. Шабловой, услуги — это способ удовлетворения индивидуальной потребности лица, который связан с нематериальным результатом деятельности исполнителя, допускаемой действующим правопорядком, на возмездной основе [140, с.31].

Под услугами частной детективной деятельности в уголовном процессе следует понимать группу общественных отношений, складывающихся в ходе удовлетворения потребностей или интересов личности, общества и государства, а также при защите прав и охране их имущества по уголовным делам частным детективом с одной стороны, а с другой - лицами, вовлеченными в сферу уголовно-процессуальных правоотношений.

На наш взгляд, услуги, предоставляемые субъектами частной детективной деятельности, могут проявляться в различных общественных отношениях, где уголовно-процессуальные являются одной из них разновидностей. Эти правоотношения должны выражаться в виде определенной правомерной деятельности по предоставлению услуг, выступать как договорные обязательства между частным детективом и заказчиком.

Прежде чем предоставить свои услуги по уголовным делам участнику уголовного процесса, независимо от его функции в уголовном

судопроизводстве, неперенным условием правового основания частной сыскной деятельности является заключение сторонами сделки в форме письменного договора на оказание частных детективных услуг. На основании договора могут быть урегулированы цель, форма, содержание, предмет, пределы и сроки предоставляемых услуг частным сыском потерпевшему или его представителю, подозреваемому, обвиняемому или его защитнику, а также в перспективе и органам досудебного расследования. Именно в договоре должны быть предусмотрены все правовые условия и обязательства между услугодателем и услугополучателем.

В договоре должны быть отражены правила взаимодействия частного детектива и заказчика. В частности, сведения о договаривающихся сторонах; номер и дата выдачи лицензии на право занятия частной детективной деятельностью; содержание соглашения в виде обязательства сторон; срок действия договора и срок выполнения заказа; сумма денежных расходов и гонорар за предоставленные услуги; меры ответственности сторон; дата заключения договора.

В перспективе особые отношения, построенные на договорных обязательствах, могут сложиться между частным детективом и защитником (адвокатом), что позволит успешнее и эффективнее оказывать юридическую помощь участникам уголовного процесса со стороны защиты. В результате такого взаимодействия вероятность обнаружения и собирания фактических данных по уголовному делу увеличивается в несколько раз. Впоследствии предоставленные фактические данные могут быть использованы в качестве доказательств, опровергающих обвинение, либо будут способствовать вынесению оправдательного приговора или служить обстоятельствами, смягчающими вину обвиняемого (подсудимого).

Проведенное нами социологическое исследование подтвердило желание сотрудничать с субъектом частной сыскной деятельности 53,6 % опрошенных адвокатов и частных судебных исполнителей. Остальные адвокаты, судебные исполнители (47,4 %) еще не готовы к такой форме взаимодействия с частным сыском, так как считают легализацию частной детективной деятельности на данном этапе развития государства эфемерной, не говоря уже об использовании фактических данных, собранных и предоставленных частным детективом в качестве потенциальных доказательств [141].

Вместе с тем, проведенное исследование позиции адвокатов свидетельствует о том, что каждый из них потенциально, при легализации частного сыска в Казахстане, готов к взаимодействию и сотрудничеству с частным детективом, в том числе и по уголовным делам.

Аналогичные взгляды получены нами при социальном опросе потерпевших. Из 176 опрошенных потерпевших 143 высказались о необходимости обращения за правовой помощью к частному детективу, чтобы он помог установить предметы преступного посягательства и субъект преступления. Это составляет 56,6 % от числа опрошенных потерпевших, что позволяет нам делать вывод о том, что большинство граждан желают обращаться за помощью к частным

детективам. Многие из опрошенных потерпевших готовы выплатить частному детективу до 25 % и более от суммы причиненного имматериального ущерба [141].

По результатам социологического исследования мы пришли к выводу, что возрастает востребованность услуг частного детектива в обществе, в том числе и в уголовно-процессуальных правоотношениях. Важным юридическим основанием, регулирующим форму и порядок вступления в правоотношения, является составленный в соответствии со всеми требованиями договор на предоставление частных сыскных услуг.

Законодательное установление требования об обязательном составлении между сторонами соглашения в форме договора имеет следующее значение:

Во-первых, заключение договора между частным детективом и участником уголовного процесса не должно носить формальный характер, так как все соглашения и обязательства сторон, указанные в данном договоре, носят императивный характер. Поэтому в данном случае договор, как форма установления правовых обязательств между сторонами, является одним из правовых средств, констатирующих использование возможностей частного сыска в уголовно-процессуальных правоотношениях. Участие частного детектива по уголовным делам окажет содействие при собирании фактических данных, предметов и документов участникам уголовного процесса, будет способствовать на последующих стадиях установлению объективной истины по уголовному делу.

Во-вторых, полноценно составленное между сторонами соглашение по оказанию содействия в предоставлении частным детективом услуг по уголовным делам может служить одной из предпосылок для рассмотрения вопроса о введении в уголовно-процессуальные правоотношения нового участника - частного детектива.

В-третьих, договор о предоставлении частным детективом услуг участникам уголовного процесса должен устранять все возможные пробелы и соответствовать форме, содержанию и условиям гражданско-правовых обязательств осуществления сделки. При этом необходимо учитывать, что форма, содержание (предмет, пределы, сроки и условия) участия частного детектива в уголовно-процессуальных правоотношениях являются правовыми гарантиями соблюдения конституционных прав и свобод граждан. Выход частным сыском за пределы предмета составленного соглашения в процессе предоставления услуг может оцениваться как нарушение законности со стороны частной сыскной деятельности с вытекающими последствиями.

Таким образом, основываясь на теоретическом предположении о том, что, если на законодательном уровне будут закреплены правовые полномочия субъектов частной сыскной деятельности, предусматривающие собирание сведений и иных данных по уголовным делам на договорной, возмездной основе с участниками уголовного процесса, то это может служить формированием правовых оснований участия частного сыска в уголовно-процессуальных правоотношениях.

Важным юридическим основанием предоставления услуг физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав и интересов со стороны частной детективной деятельности является наличие соответствующей лицензии.

Для сравнения, установленное законом, в том числе уголовно-процессуальным, наличие соответствующей лицензии на право осуществления защиты и оказания юридической помощи по уголовным делам связано, что общеизвестно, с представлением адвокатом доказательств уполномоченному органу. Например, согласно Закону РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» для выполнения функции защиты по уголовным делам и оказания лицу квалифицированной юридической помощи адвокату необходима лицензия [142].

Кроме того, согласно закону РК «О судебно-экспертной деятельности» требование о наличии в установленных случаях соответствующей лицензии выдвигается и к эксперту, поскольку она служит гарантией правильности заключения судебного эксперта [143].

Поэтому правовые основания участия частного детектива на основе лицензии в собирании сведений и информации по уголовным делам в целях защиты прав и законных интересов клиента преследуют следующие цели.

Во-первых, несомненным является тот факт, что подобным образом государство имеет возможность осуществлять контроль за законностью и обоснованностью и мотивированностью действий субъектов частного сыска.

Во-вторых, частный детектив вправе вступать в правоотношения с физическими и юридическими лицами, представителями правоохранительной системы государства только при наличии у него соответствующей лицензии на право оказания услуг частной детективной деятельности.

Таким образом, деятельность частного детектива должна протекать с соблюдением требований, установленных законами *de lege ferenda*, в которых должны быть отражены основания, пределы и порядок его участия по уголовным делам.

Основные выводы по данному подразделу заключаются в следующем:

1 Для формирования юридических и фактических правовых оснований участия частного детектива по уголовным делам требуются гипотетические предписания соответствующих нормативных правовых актов Республики Казахстан, регламентирующие:

- наличие в производстве у следователя, дознавателя уголовного дела, зарегистрированного в установленном законом порядке в Едином реестре досудебных расследований;
- признание за лицом статуса того или иного участника уголовного процесса;
- особенности возникновения непроцессуальных отношений в сфере деятельности коммерческих организаций и при неустановленности поводов и оснований к началу досудебного расследования;
- заключение частным детективом и участником уголовного процесса договора об оказании последнему соответствующих услуг;

- наличие у лица лицензии (разрешения) на осуществление частной детективной (сыскной) деятельности;
- компетенцию частного детектива на определённый вид деятельности;
- конкретные источники значимых для заказчика-участника уголовного процесса сведений;
- фактические данные, обосновывающие необходимость проведения именно данного сыскного действия;
- законодательную и этическую допустимость определённого сыскного действия;
- волеизъявление лица, обратившегося к частному детективу за предоставлением сыскных услуг.

2 Пределы участия по уголовным делам частного детектива определяют границы правового механизма предоставления услуг в целях защиты прав и интересов конкретного участника уголовного процесса. Пределы участия частного детектива тесно взаимосвязаны предметом составленного соглашения между частным детективом и услугополучателем в лице одного из участников уголовного процесса. Значение пределов участия частного детектива по уголовным делам заключается в том, что именно пределы определяют объем предоставления услуг, конкретизируется характер познавательной деятельности по установлению объективной истины, что влияет на достаточность и достоверность сведений и иных фактических данных, предоставленных частным детективом.

3 Для предоставления услуг, связанных с участием частной детективной деятельности в уголовно-процессуальных правоотношениях, возможности использования результатов его деятельности в уголовно-процессуальном доказывании необходимо наличие лицензии на право предоставления физическим и юридическим лицам такого рода услуг.

Законодательное требование о наличии лицензии для осуществления частной сыскной деятельности является не только правовым основанием участия в уголовно-процессуальных правоотношениях. Оно также выступает в качестве одного из важнейших условий логической реализации в процессе доказывания по уголовным делам функции частного сыска в форме признания и использования как доказательств предоставленных им фактических данных. Кроме того, наличие лицензии является одной из правовых гарантий законности частной детективной деятельности, неукоснительного соблюдения конституционных прав и свобод, законных интересов граждан.

4 Важным юридическим основанием возникновения правоотношений между частным детективом и физическими, юридическими лицами, гарантией следования, установленному порядку деятельности является договор об оказании сыскных услуг. Правовая форма и процедура участия частного детектива по уголовным делам должны определяться как нормативными правовыми актами, так и посредством заключения договора (соглашения) между сторонами. Основное назначение договора заключается в том, что он способствует регулированию в строгом соответствии с законом меру должного

поведения частного детектива в процессе предоставления услуг по уголовным делам.

3 ПЕРСПЕКТИВЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЙ РЕГЛАМЕНТАЦИИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ЧАСТНОГО ДЕТЕКТИВА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

3.1 Концептуальная система принципов организации и деятельности частного сыска по уголовным делам

Главной задачей уголовного судопроизводства является соблюдение и защита прав и законных интересов лиц, участвующих в уголовном процессе. Перспективы модернизации и состояние уголовного судопроизводства Республики Казахстан указывают то, что основная идея развития уголовного процесса базируется на правовых принципах и гарантиях прав и свобод личности.

В поддержку данной позиции выступает К.А. Мами, подчеркивая, что «...соблюдение прав участников уголовного процесса одна из самых актуальных и злободневных тем... Реальное обеспечение прав личности, в первую очередь, обвиняемого, является критерием оценки демократизма, гуманизма в сфере уголовного судопроизводства» [144, с.15].

Незыблемость правовых устоев, направленных на соблюдение прав и законных интересов личности в уголовном судопроизводстве отмечает И.И. Рогов. По его мнению «...непосредственные задачи, подлежащие разрешению в процессуальном законе, - это гарантирование высокого уровня защищенности прав человека, попавшего в сферу уголовной юстиции, повышение эффективности и интенсивности правоохранительной деятельности. Прогрессивность и гуманность УПК Республики Казахстан, как формы ведения уголовного процесса, определяется тем, что в нем зафиксированы приоритеты процессуальных гарантий от необоснованного привлечения к ответственности над правовыми институтами, преследующими иные, в том числе репрессивные цели. Несмотря на всю важность борьбы с преступностью, достижение цели-принципа неотвратимости наказания, приоритетом все же является именно гарантия от необоснованного привлечения гражданина к ответственности» [145, с.18].

Таким образом, современное исследование теоретико-правовых проблем принципов и гарантий в уголовном судопроизводстве указывает, что, будучи отдельными институтами уголовно-процессуальных правоотношений, их цель направлена на обеспечение и соблюдение прав и интересов личности. Вместе с тем, как юридические гарантии, так и правовые принципы являются частью норм уголовно-процессуального права. Исходя, из этого следует, что именно через нормы, регулирующие те или иные общественные отношения, соблюдаются и реализуются требования, установленные в правовых принципах и гарантиях.

Главная цель правовых принципов направлена на обеспечение правовых гарантий, что, в свою очередь, преследует цель соблюдения прав и защиты интересов участников уголовного процесса. При этом правовые гарантии

реализуются посредством правовых принципов, установленных в нормативном правовом акте.

Резюмируя значение и роль правовых принципов и правовых гарантий в системе обеспечения прав и интересов личности частной детективной деятельности, считаем, что правовые гарантии, могут быть реализованы именно через принципы. Таким образом, в перспективе именно концептуальные основы правовых принципов сыграют особую роль в вопросах не только правового регулирования частного сыска в Республике Казахстан, но и правомерности деятельности частного детектива. Так как именно через систему правовых принципов можно рассмотреть основы обеспечения и соблюдения, конституционных прав и интересов личности частным детективом в уголовном, гражданском процессе. При этом правовые принципы частной детективной деятельности должны содержать в себе не только регулятивные функции, но и методы и формы охранительной функции.

Каким же способом правовые принципы могут воздействовать на организацию частной детективной деятельности, а также могут обеспечить и гарантировать соблюдение прав личности в процессе предоставления услуг?

На наш взгляд, правовая регламентация частной детективной деятельности с ее правовыми принципами и гарантиями, направлена на соблюдение и обеспечение прав и интересов личности и по своей структуре подразделяется на два уровня.

Первый уровень - это нормы, непосредственно регулирующие частную детективную деятельность. В перечень норм могут быть включены ряд норм Уголовно-процессуального кодекса РК, Гражданского процессуального кодекса РК, законы Республики Казахстан «О разрешениях и уведомлениях», «О правовых актах», а также в перспективе сам закон «О частной детективной деятельности». Основная прерогатива вышеуказанных норм заключается в том, что они исходят от государства, предписания указанные в нормах будут общеобязательны для всех субъектов, осуществляющих частную детективную деятельность на территории Республики Казахстан. Только при полном соблюдении требований нормативных правовых актов может быть гарантировано цивилизованное и законное предоставление услуг частного сыска физическим и юридическим лицам, в том числе по уголовным делам.

Второй уровень – правовые институты частной детективной деятельности, которые регулируют отдельные стороны и особенности некоторых правоотношений, возникающих между частным сыском и участником уголовного процесса. Но вместе с тем они являются составной частью данной правовой отрасли, главным свойством которых является не только правовое регулирование общественных отношений, но и обеспечение охранительной функции.

Важную роль в организации частной детективной деятельности принадлежит правовым гарантиям и принципам, именно эти институты могут обеспечить высокую нравственно-правовую сторону механизма предоставления услуг гражданам, организациям и негосударственным

коммерческим предприятиям со стороны частного детектива. Поэтому правовые гарантии и принципы должны выступать отправной точкой в системе обеспечения и соблюдения прав и интересов личности в процессе возникновения правоотношений, в том числе и в уголовном процессе.

Так, по мнению И.В. Тыричева, «...правовые принципы отражают общие закономерности регулируемых ими общественных отношений и создаются людьми соответственно этим отношениям». Далее он подчеркивает, что «...принципы являются волевым актом государства, продуктом сознательного творчества законодателя» [146, с.80].

Определяя роль правовых гарантий в деле обеспечения прав и свобод личности, К.С. Гуценко отмечал, что «...система уголовно-процессуальных гарантий - установленные уголовно-процессуальным законом правил, соблюдение которых обеспечивает неуклонную реализацию прав участников уголовного судопроизводства и выполнение ими своих обязанностей» [147, с.112].

С.А. Александров, М.С. Строгович относили гарантии к специфическим средствам, при помощи которых решаются задачи судопроизводства по каждому уголовному делу. В частности, С.А. Александров отмечает, что «...без норм права нет юридических гарантий. Вместе с тем сами по себе при отсутствии юридической деятельности правовые нормы неэффективны. Юридическое обеспечение начинается при взаимодействии права и деятельности, является его результатом» [148, с.97].

В Российской юридической энциклопедии под «процессуальными гарантиями понимается – система правовых средств, установленных законом для надлежащего отправления правосудия, защиты прав и свобод человека в уголовном и гражданском процессах, осуществления задач судопроизводства по уголовным и гражданским делам. Наиболее важными гарантиями являются: право на защиту, право на бесплатную юридическую помощь, гласность и открытость судебного разбирательства, коллегиальность суда, право на обжалование решения (приговора) суда» [149, с.325].

Резюмируя вышеуказанные определения, считаем, что одним из критериев, обеспечивающих реализацию правовых гарантий, направленных на соблюдение прав и интересов личности, в частной сыскной деятельности являются возведенные в нормы правовые принципы. При этом только через призму правовых принципов частной детективной деятельности можно рассматривать механизмы обеспечения правовых гарантий личности. Однако сами правовые принципы не могут самостоятельно выступать в качестве правовых гарантий. Только возведенные нормы-принципы и заложенные, в основу законодательства о частной сыскной деятельности, они будут способствовать к объективному и беспристрастному предоставлению услуг частным детективом. Кроме того, правовые принципы частной сыскной деятельности будут содействовать укреплению законности, а также в должной мере обеспечат соблюдение конституционных прав и свобод субъектов уголовно-процессуальных правоотношений.

Таким образом, правовые принципы частной детективной деятельности, возведенные в закон, регулирующий данный вид общественных отношений, выступают в качестве волевого акта государства, обеспечивающего систему определенных правовых гарантий. Необходимо отметить, что принципы частной сыскной деятельности не могут самостоятельно выступать в качестве средств, обеспечивающих правовые гарантии. Их реализация возможна только при соответствующем законодательном урегулировании общественных отношений, связанных с появлением нового субъекта правоотношения - частного детектива.

В структуре данного законодательства правовые принципы могут быть заложены в качестве норм-предписаний с соответствующими юридическими гарантиями в целях соблюдения прав и защиты интересов личности.

Необходимо отметить, что как правовые принципы, так и юридические гарантии — это взаимообусловленные между собой элементы. Поэтому для теоретического исследования концептуальных основ правовых принципов института частного сыска необходимо рассматривать совместно данные правовые институты. При этом на теоретическом уровне необходимо выработать современные механизмы правовых принципов, позволяющие в перспективе закрепить концептуальные основы организации частной детективной деятельности в Республике Казахстан. Данные правовые предписания позволят гарантировать недопущение нарушений прав и свобод личности в процессе предоставления услуг частным детективом физическим и юридическим лицам, в том числе и в уголовном судопроизводстве.

Развитие прав человека и гражданского общества основано на принципах, которые, по существу, являются основополагающими началами права в целом. Эти принципы приобретают всё большее значение, поскольку именно они определяют стратегические направления совершенствования государственных, правовых и социальных институтов. Общие или общеправовые принципы оказывают определяющее воздействие на формирование, развитие и функционирование не только права, но и прав человека и гражданского общества, поскольку именно они раскрывают и подчеркивают общность целей и задач всей социальной системы в целом [150, с.47].

В частности, такого же мнения придерживается Ю.И. Стецовский и А.М. Ларин. Они отмечают, что «...нарушение принципа не позволяет успешно решать задачи уголовного судопроизводства и обычно не может не опорочить совершенное в таких условиях процессуальное действие или принятое по делу решение» [151, с.42].

Для выполнения принципами своего предназначения в обеспечении правовых гарантий необходимо, чтобы осуществлялся непрерывный контроль реализации правовых полномочий частного детектива. Так, по мнению С.А. Альперта, «...как вся система, так и каждый отдельный принцип должны обеспечивать позитивную реализацию всех норм права в любой дискретный момент правоприменительной деятельности, определять характер всех других процессуальных правил» [152, с.50].

Например, в ч.2 статьи 9 УПК Республики Казахстан изложено, что «...нарушение принципов уголовного процесса в зависимости от его характера и существенности влечет признание процессуального действия или решения незаконным, отмену вынесенных в ходе такого производства решений либо признание собранных при этом материалов, не имеющие силы доказательств или состоявшегося производства по делу недействительным» [10].

Требования, установленные вышеуказанной нормой УПК Республики Казахстан, могут распространяться и на деятельность частного детектива в процессе предоставления услуг по уголовным делам. Положение о том, что в ходе предоставления услуг по уголовным делам частным детективом будут нарушены принципы уголовного процесса, прямо пропорционально нарушению принципов частной сыскной деятельности.

Поэтому правовые принципы играют важную роль в системе организации трудовой деятельности частного детектива не только с точки зрения теории, но и практики. Суть данного предположения заключается в том, что если в процессе осуществления своих функциональных обязанностей со стороны частного детектива будут допущены существенные нарушения уголовно-процессуального законодательства или иных нормативных правовых норм, принципы выступают в качестве правовых гарантий, обеспечивающих меру должного поведения данного субъекта правоотношений.

При этом не исключается тот факт, что легализация частного сыска в обществе может привести к случаям нарушений прав граждан, организаций, коммерческих предприятий. Но подобные факты незаконных действий не должны носить систематический характер. Поэтому для предотвращения нарушений законности государству необходимо создать нормативную правовую базу с правовыми принципами, обеспечивающими организацию частной детективной деятельности системой правовых гарантий, выступающими одним из средств по соблюдению и охране конституционных прав и интересов личности.

Таким образом, нарушение требований правовых принципов, установленных законом, может породить следующие правовые последствия: 1) предоставленные частным детективом сведения, информация или материалы теряют доказательственную силу; 2) участники уголовного процесса не вправе ссылаться на сведения, предоставленные частным детективом, если они получены с нарушением установленных законом принципов частной (сыскной) и уголовно-процессуальной деятельности; 3) нарушение установленных законом принципов, затрагивающих права и свободы, честь и достоинство граждан, влекут уголовную или иную ответственность частного детектива.

В области теоретических исследований правовых принципов уголовного процесса существуют несколько позиций, предлагающих классификацию данного института на группы: общие и специальные, абстрактные и реальные, негативные и позитивные [153, с.23-24].

По нашему мнению, деление принципов на определенные категории носит условный характер, поэтому мы согласны с мнением М.Л. Якуба, который

считает, что «...сама постановка вопроса о том, что какие из принципов являются главными, а какие второстепенными, неправильна» [154, с.33].

Все же для эффективной организации правовой системы частной сыскной деятельности предлагаем разделить принципы на общие и специальные.

Общие принципы частной сыскной деятельности — это те фундаментальные начала, которые присущи всем отраслям права. В частности, к общим принципам частной детективной деятельности относятся принципы законности, уважения чести и достоинства личности, недопустимости нарушения конституционных прав граждан и организаций.

К специальным принципам относятся принципы профессиональной этики, конфиденциальности, невмешательства в деятельность частного детектива со стороны органов досудебного расследования, прокуратуры и других государственных органов за исключением случаев, прямо предусмотренных законодательством.

Одним из ключевых правовых принципов частной детективной деятельности является принцип законности, суть которого заключается в том, что частный детектив в ходе реализации своих полномочий по оказанию услуг гражданам, организациям, независимо от форм собственности, обязан соблюдать требования Конституции РК, конституционных законов, законов и иных нормативных правовых актов страны.

Например, по отношению к уголовно-процессуальному праву принцип законности устанавливает, что участники уголовного процесса вне зависимости от выполняемых функции, обязаны соблюдать все требования материальных и процессуальных законов. Таким образом, принцип законности используется во всех аспектах уголовно-процессуальных правоотношений, связанных с любым направлением в этой области, возникающих в производстве уголовного судопроизводства [39, с.287].

Для частного детектива принцип законности означает, что в процессе предоставления услуг по уголовным делам он обязан соблюдать требования Конституции Республики Казахстан, уголовно-процессуального закона и иных нормативных правовых актов. В этой связи необходимо отметить, что принцип законности в деятельности частного детектива не должен ограничиваться рамками одной статьи – принцип законности. Его надо рассматривать в широком формате в совокупности всего законопроекта, регулирующего институт частного сыска.

В первую очередь, это связано с тем, что частный детектив в процессе предоставления услуг осуществляет практическую и познавательную деятельность на предмет установления или обнаружения определенных фактических данных, сведений, похищенного имущества, место нахождения конкретного человека. Предоставление такого рода услуг подталкивает частного детектива к совершению определенных действий, предусмотренных законом. Однако порой в познавательных действиях данного субъекта правоотношения могут быть нелегитимными, когда неправомерные формы поведения указывают на грубое нарушение закона или злоупотребление им

своими правовыми полномочиями. Поэтому принцип законности воспринимается не только нормой, позволяющей совершать законные действия, но и возлагающий на частного детектива ряд требований, которые по своей сути не ограничиваются в пределах одного принципа законности и должны рассматриваться в совокупности всего законодательства, регулирующего частный сыск.

В частности, Р.Ф. Асанов считает, что «...допущение нарушений по службе отчасти объясняется несовершенством законодательной базы, регулирующей деятельность частных детективов (одни нормы противоречат другим нормам)». Однако главная опасность, по его мнению, может «...заключаться не столько в совершенстве, консервативности законодательства, регулирующего деятельность частных детективных и охранных служб, сколько в самой противоправной деятельности частных детективов и охранников» [155, с.38].

Теоретико-правовые исследования в области нарушений прав и законных интересов граждан служащими частных детективных служб, проведенные многими авторами, выделяют следующие причины и условия:

- 1) несовершенство законодательства, регламентирующего услуги частных правоохранительных органов;
- 2) низкий уровень подготовки частных детективов, в том числе правовой;
- 3) отсутствие надлежащего профессионального отбора;
- 4) неэффективный контроль со стороны государственных органов [157, с.70].

Таким образом, для организации частной детективной деятельности и обеспечения правовых гарантий соблюдения принципа законности необходимо рассмотреть вопрос в комплексе, с учетом возлагаемых на частного детектива требований.

Если обратиться к законодательству зарубежных стран по вопросу дефиниции о субъекте частной детективной деятельности, то в нормативных актах предлагаются следующие определения.

В частности, в Законе «О частной детективной и охранной деятельности» Российской Федерации под частным детективом признается гражданин Российской Федерации, получивший в установленном законом порядке лицензию на осуществление частной сыскной деятельности в целях предоставления услуг гражданам по защите их прав и законных интересов [85].

Согласно Закону «О детективной деятельности Латвийской Республики», частным детективом признаются лицензированные индивидуальные коммерсанты и сертифицированные физические лица, которые на договорной основе оказывают услуги физическим или юридическим лицам с целью защиты их законных прав и интересов [157].

В соответствии с Законом Киргизской Республики «О частной детективной и охранной деятельности» частным детективом признается гражданин Киргизской Республики, получивший в установленном законом порядке лицензию на частную сыскную деятельность и выполняющий данные услуги [117].

Принимая во внимание определения, интерпретируемые законодательством России, Латвии, Киргизии, предлагаем следующее определение частного детектива в РК. Частный детектив - гражданин Республики Казахстан, осуществляющий частную детективную деятельность на основе лицензии и предоставляющий услуги физическим и юридическим лицам на договорной (возмездной) основе в целях защиты их прав и законных интересов.

В нашем определении имеется ряд взаимообусловленных правовых категорий, которые по своей сути являются правовыми гарантиями в обеспечении принципа законности в деятельности частного детектива—это гражданство; лицензия на право осуществление частной детективной деятельности; договор об оказании частных сыскных услуг.

Одной из правовых категорий, содействующих обеспечению правовых гарантий по соблюдению принципа законности, выступает требование, что право обладать правовым статусом частного детектива на территории Республики Казахстан имеет только гражданин данного государства.

Гражданство есть устойчивая правовая связь человека с государством, выражающаяся в совокупности их взаимных прав, обязанностей и ответственности, основанная на признании и уважении достоинства, основных прав и свобод другого человека. Гражданами Республики Казахстан являются лица, получившие гражданство в соответствии со ст. 10 Закона РК «О гражданстве в Республике Казахстан». Гражданство Республике Казахстан является равным независимо от оснований его приобретения [158].

Кроме наличия гражданства к субъекту, изъявившему желание заниматься частным сыском, должен быть выдвинут ряд дополнительных требований, которые по своему характеру способствуют и гарантируют условия по соблюдению принципа законности в деятельности частного детектива.

В качестве дополнительных требований выступают следующие обстоятельства:

1 Установление возрастного ценза на право осуществления частной детективной деятельности. Во многих правовых источниках, например, в Законе Российской Федерации «О частной детективной и охранной деятельности» право на осуществление частных сыскных услуг предоставляется лицам, достигшим 21 года. Считаем, что для нашего законодательства необходимо определить возраст для помощника частного детектива двадцать пять лет, а для частного детектива тридцать лет, исходя из необходимости наличия образования, профессионального и жизненного опыта.

2 Уровень профессиональной подготовки субъекта частной детективной деятельности имеет большое значение для эффективного оказания юридической помощи гражданам. Поэтому одним из требований, обеспечивающих правовые гарантии по соблюдению принципа законности, является наличие высшего юридического образования, прохождение специальной подготовки в качестве стажера в частных детективных предприятиях либо наличие стажа работы в оперативных или следственных

подразделениях правоохранительных органов Республики Казахстан не менее пяти лет.

3 Одной из гарантий, обеспечивающих законность частной сыскной деятельности, требуется законодательное установление запрета частным детективам выдавать себя за сотрудника правоохранительных органов либо использовать его правовые полномочия, а также осуществлять какие-либо общие, специальные оперативно-розыскные мероприятия, отнесенные законом исключительно к компетенции органов дознания.

В данном случае мы имеем в виду, что частные детективы не могут быть наделены полномочиями по осуществлению функций органов уголовного преследования и применять меры административного и уголовно-процессуального принуждения к гражданам и организациям. Для решения таких задач правоохранительные органы наделены государственно-властными полномочиями, и только они вправе использовать правовые средства и методы принуждения для обеспечения и охраны общественной безопасности граждан, общества и государства.

4 Кроме того, граждане, претендующие на получение лицензии для осуществления частной детективной деятельности, обязаны пройти медицинское обследование в целях установления физического и психического состояния здоровья, что в дальнейшем служит основанием для определения профессиональной пригодности для работы в качестве частного детектива.

Далее, гарантом законности деятельности частного детектива является наличие специального разрешения (лицензии) на право осуществления частной детективной деятельности. Тем самым субъект, изъявивший желание заниматься частным сыском, в обязательном предусмотренном законном порядке в установленной форме обязан получить у соответствующего государственного органа разрешение (лицензию) на право осуществлять услуги, связанные с частной детективной деятельностью. При этом наличие специального разрешения не только дает право лицу осуществлять частные сыскные услуги. Приобретение лицензии предусматривает ответственность за оказанные частных детективных услуг, в соответствии с законом. В случае ненадлежащего выполнения функциональных обязанностей либо неоднократного нарушения законодательства Республики Казахстан контролирующие государственные органы на основании судебного решения должны иметь право приостановить лицензию или лишить частного детектива её.

Кроме того, в законопроекте о частной детективной деятельности должны быть заложены уровни и критерии, устанавливающие перечень грубых нарушений, за совершение которых у частного детектива может быть приостановлена либо отозвана лицензия.

В качестве перечня нарушений, за которые частный детектив может быть лишен права осуществлять данный вид деятельности, предлагаются следующие:

- несоблюдение правил оборота оружия, спецсредств, повлекшее негативные последствия;
- оказание лицензиатом услуг без заключения договора с клиентом, а также не предусмотренных лицензией услуг;
- препятствование правоохранительным и контрольно-надзорным органам в проведении ими проверок.

Кроме того, в качестве правовых гарантий выступают предусмотренные законом правовые ограничения на получение лицензии следующим лицам:

- 1) гражданам, не достигшим тридцатилетнего возраста;
- 2) гражданам, состоящим на учете в органах здравоохранения по поводу психического заболевания, алкоголизма, наркомании, токсикомании;
- 3) гражданам, имеющим судимость за совершение умышленного преступления;
- 4) гражданам, которым объявлено подозрение в совершении преступления (до разрешения вопроса об их виновности в установленном законом порядке);
- 5) гражданам, уволенным с государственной службы, из судебных, прокурорских и иных правоохранительных органов по отрицательным мотивам;
- 6) экс-работникам правоохранительных органов, осуществлявшим контроль за частной детективной и охранной деятельностью, если со дня их увольнения не прошел год.

Частная детективная деятельность - это отдельная очень специфическая сфера, где будут предоставлять услуги профессионалы, имеющие практический опыт работы в правоохранительной системе Республики Казахстан, аналогов которой в современном казахстанском обществе нет. Речь идет не просто об отдельных субъектах или организациях, оказывающих услуги населению. Данную нишу займут достаточно слаженные структурные подразделения с мощным материально-техническим обеспечением, оснащенные специальными средствами связи, имеющие право на ношение специальных средств, газового и огнестрельного оружия, владеющими приемами единоборств. Поэтому необходимо учитывать, что при слабом контроле со стороны уполномоченных государственных органов, а также при отсутствии отвечающих всем требованиям нормативных правовых актов частный сыск может стать источником повышенной общественной опасности.

Поэтому система национального законодательства должны быть устроена таким образом, чтобы она содействовала эффективному контролю в сфере деятельности частного детектива и частных детективных организаций с целью недопущения данными субъектами нарушений конституционных прав и законных интересов граждан, совершения действий, подрывающих общественную безопасность государства. Вследствие этого считаем, что необходимо наличие специального разрешения в виде лицензии, которая должна выдаваться на определенный промежуток времени, например, от трех до пяти лет, при этом каждый год должна проводиться плановая проверка

частных детективных агентств, что будет являться одним из способов обеспечения ведомственного контроля за деятельностью частного детектива.

Характеризуя основные правовые категории, обеспечивающие принцип законности организации частной детективной деятельности, акцентируем внимание на составлении соглашения (договора) между частным детективом и клиентом об оказании сыскных услуг, так как только после непосредственного составления данного договора начинаются уголовно-процессуальные правоотношения.

Считаем, что необходимо законодательно регламентировать следующее обстоятельство: частный детектив в ходе предоставления сыскных услуг обязан заключить договор с клиентом (заказчиком). В договоре должны быть отражены обязательства сторон, в том числе номер и дата выдачи лицензии, вид сыскных услуг и их объем, сроки его выполнения, ориентировочная сумма денежных расходов и гонорар за предоставляемые услуги, меры ответственности сторон, дата заключения договора.

При этом договор считается заключенным, если между сторонами на конфиденциальной основе будет достигнуто соглашение по всем предусмотренным пунктам договора в соответствии с гражданским законодательством Республики Казахстан. Особое требование к договору заключается в том, что условия заключения данной сделки специфичны и по своей направленности и по своему характеру отличаются от других видов сделок, заключаемых между участниками гражданско-правовых отношений. Это связано с тем, что по условиям сделки частный детектив предоставляет сыскные услуги, которые по своей сути затрагивают правоотношения, гарантированные Конституцией Республики Казахстан - неприкосновенность личности, собственности, тайну переписки и частной жизни граждан.

Поэтому предлагаем для обеспечения правовых гарантий по соблюдению принципа законности договор об оказании частных сыскных услуг отнести к типовому договору в соответствии ч. 4 статьи 387 Гражданского кодекса Республики Казахстан [159]. Типовой договор об оказании частных сыскных услуг позволит включить в содержание данного соглашения обязательные правила, утвержденные постановлением Правительства РК. Тем самым законодательное установление типового договора об оказании сыскных услуг позволит включить особые условия заключения данной сделки и обеспечить соблюдение законности в деятельности частного детектива (см. приложение №5).

В качестве особых условий в типовом договоре могут быть оговорены следующие обстоятельства: виды сыскных услуг, оказываемых частным детективом заказчику; права и обязанности частного детектива; обязанность частного детектива представлять заказчику письменный отчет о проделанной работе и результатах в установленный договором срок; обязанность не разглашать собранные сведения и информацию без разрешения заказчика; использовать полученные данные вопреки интересам заказчика или в интересах третьих лиц; уведомлять орган досудебного расследования по факту

предоставления услуг по уголовным делам конкретному участнику уголовного процесса; сообщать в правоохранительные органы о фактах совершенного или готовящегося уголовного правонарушения.

Одним из особых условий, который, на наш взгляд, мог бы входить в правила типового договора, является уведомление органов досудебного расследования о сборе сведений по уголовным делам в интересах участника уголовного процесса. В данном случае уведомление органа уголовного преследования об участии частного детектива в досудебном расследовании является средством, обеспечивающим меру должного поведения частного детектива и соблюдение принципа законности.

Кроме того, данное предписание в договоре позволит контролировать деятельность частного детектива со стороны правоохранительных органов. В случае обнаружения признаков совершенного или готовящегося преступления частный детектив обязан незамедлительно сообщить об этом в органы досудебного расследования. При этом частному детективу будет запрещено скрывать от правоохранительных органов любую информацию, связанную с организацией совершенного, совершающегося или готовящегося уголовного правонарушения. Более того, предоставляя сыскные услуги в целях защиты прав и интересов личности, организации, общества и государства частный детектив обязан оказывать правовую и иную помощь для содействия раскрытию и расследованию уголовных правонарушений.

Исходя из вышеизложенного, подчеркнем, что установленные в типовом договоре сыскных услуг правила являются одним из средств обеспечения правовых гарантий в области соблюдения принципа законности субъектом, осуществляющим частную детективную деятельность. Предписания, указанные в содержании типового договора, должны приниматься не только основанием для начала правоотношения между частным детективом и заказчиком. Содержание соглашения представляет собой правила императивного характера, и, в первую очередь, направлено на обеспечение правовых гарантий по защите прав и законных интересов граждан и организаций, возлагающее ответственность на частного детектива за предоставление сыскных услуг в строгом соответствии с предусмотренным законом и договором.

Для предупреждения и пресечения нарушений законности и конституционных прав граждан со стороны частного детектива необходимо в диспозиции гипотетической статьи принципа законности частной детективной деятельности включить следующее положение.

Нарушение частным детективом закона в процессе предоставления услуг по уголовным и гражданским делам недопустимо, а в случае его нарушения наступает установленная законом ответственность, при этом предоставленные частным детективом сведения и материалы признаются недействительными.

В качестве правовых гарантий вышеизложенного положения выступают меры ответственности в соответствии с административным и уголовным законодательством Республики Казахстан. Например, в России для предупреждения и пресечения незаконной деятельности частного детектива

ужесточены санкции статей 137 и 138 Уголовного кодекса РФ, которые предусматривают ответственность за незаконное соби́рание (в том числе с использованием спецсредств) и распространение сведений о частной жизни максимальное наказание - лишение свободы на срок до четырех лет. Изменена редакция статьи 203 Уголовного кодекса РФ, согласно которой за превышение полномочий частными детективами или работниками частных охранных предприятий, - в зависимости от состава преступления и квалифицирующих признаков низший предел наказания предусмотрен в виде штрафа сто тысяч рублей, а высший - до семи лет лишения свободы [160]. Увеличены размеры штрафа за административные правонарушения со стороны частных детективов по статьям 20.16 и 20.24 КоАП РФ [161].

При законодательном урегулировании вопросов участия частного детектива в правоотношениях, в том числе и в уголовном процессе, одним из средств обеспечивающих, соблюдение прав и законных интересов граждан, является принцип уважения чести и достоинства личности. В процессе исполнения своих функциональных обязанностей частный детектив будет иметь доступ в деликатные и конфиденциальные сферы частной жизни граждан, а также получать сведения, касающиеся тайны личной жизни, чести и достоинства этих граждан, характер полученной частным сыщиком информации не должен быть использован во вред заказчику, а также другим лицам.

В качестве правовых гарантий данного принципа выступают требования, запрещающие частному детективу в процессе предоставления услуг собирать, распространять, использовать сведения, унижающие честь и достоинство личности. В случае нарушения требований данного принципа в зависимости от последствий причиненного вреда частный детектив должен быть обязан возместить моральный вред в соответствии с законодательством Республики Казахстан.

Для недопущения в деятельности частного детектива нарушений конституционных прав граждан необходимо рассмотреть не только общие, но и специальные принципы частной детективной деятельности. Актуальным в теоретическом исследовании института частного сыска являются не только вопросы, касающиеся правовой организации, определения правового статуса, установления правовых полномочий частной детективной деятельности. Особое место в организации частной сыскной деятельности занимают специальные принципы, с чем может столкнуться частный детектив в действительности.

Так как «...чувственное восприятие не есть нечто обособленное, не связанное с мышлением, разумом. Чувствует, воспринимает предметы мыслящий человек. Но человек воспринимает своими органами чувств не только то, что само собой попадает в сферу его восприятия. Органы чувств являются не только рецепторами, но и инструментами для поиска. Такое, сознательно направленное чувственное восприятие есть уже наблюдение, посредством которого совершается не только идентификация известных явлений, но и открытие новых» [162, с.56].

Чтобы преодолеть свои непосредственные чувства (отрицательные или положительные) лицо, осуществляющее частную сыскную деятельность, должно обладать сдержанностью, высоким профессионализмом, добропорядочностью, законопослушанием и уметь управлять своими чувствами.

Профессиональная деятельность частного детектива, как и деятельность сотрудников правоохранительных органов, насыщена высокой степенью эмоционального восприятия. Это связано с тем, что они имеют дело с уголовными правонарушениями разного рода и характера, где есть факты проявления жестокости, эгоизм, стяжательство, получают доступ к определенной информации о личной жизни, чести и достоинства граждан. Однако каким бы ни было эмоциональное отношение частного детектива к происходящему, он обязан сохранять полную объективность, беспристрастность и выполнять свои функциональные обязанности на основе соблюдения принципа профессиональной этики.

Не менее важным и взаимосвязанным с принципом профессиональной этики в обеспечении и соблюдении прав граждан в деятельности частного детектива является принцип конфиденциальности. Его соблюдение означает, что частный детектив в ходе предоставления услуг в соответствии с договором обязан не разглашать сведения, полученные им при выполнении своих функциональных обязанностей. Кроме того, сведения и информация о частной жизни граждан, полученные частным детективом при исполнении своих профессиональных обязанностей, не имеющие отношения к подлежащим установлению обстоятельствам, не входящие в круг исследования согласно договору, должны быть уничтожены.

Таким образом, для определения правовых гарантий деятельности частного детектива по предоставлению услуг на основе договора участникам уголовного процесса мы предлагаем следующее:

1 Принципы выступают как исходные начала в правовой системе частной детективной деятельности, способствуют предоставлению частных сыскных услуг в строгом соответствии и при неукоснительном соблюдении требований Конституции Республики Казахстан, конституционных законов и иных нормативных правовых актов. По своему устройству они находятся в системе одной нормы, регулирующей институт частного сыска, но своему содержанию и направлению являются нормами, предписанными в законе, и выступают средством, определяющим систему правовых гарантий и процессуальных правил предоставления услуг частной детективной деятельностью.

2 Правовые принципы могут оказывать охранительное воздействие в структуре норм частной детективной деятельности. Суть охранительного воздействия заключается в том, что правовые принципы обладают свойством, согласно которому частный детектив обязан при исполнении своих служебных обязанностей придерживаться требований правовых норм. Любое нарушение законодательство воспринимается как несоблюдение установленных в

принципах правовых предписаний, а все предоставленные сведения и факты не имеют юридической силы.

3 Регулятивный характер правовых принципов проявляется в том, что принципы возлагают ряд требований, которые реализуются в комплексе всей нормы, регулирующей организационные формы частной детективной деятельности. Таким образом, одним из условий, обеспечивающих объективность, беспристрастность, профессионализм, осуществление своей деятельности в целях защиты законных прав и интересов личности, организаций и предприятий являются правовые гарантии, которые реализуются посредством предъявляемых к частному детективу требований.

В качестве требований выступают правовые предписания, обеспечивающие и гарантирующие соблюдение принципов в деятельности частного сыска.

Таковыми требованиями являются: предоставление права заниматься частным сыском гражданину Республики Казахстан; наличие разрешения (лицензии) на осуществление частной детективной деятельности в соответствии с предусмотренным законом порядке; предоставление услуг физическим и юридическим лицам на возмездной договорной основе; достижение лицом установленного законом возраста; годность по состоянию здоровья к осуществлению частной сыска деятельности; наличие высшего юридического образования; стаж работы в следственных и оперативных подразделениях правоохранительных органов Казахстана не менее 5-х лет либо прохождение специальной подготовки в качестве стажера в частных детективных агентствах не менее трех лет.

3 Правовыми гарантиями, обеспечивающими соблюдение принципов частной детективной деятельности, являются положения, предусматривающие меры юридической ответственности за нарушения конституционных прав и свобод граждан и организаций. В зависимости от нарушения закона, прав и интересов граждан, организаций ответственность со стороны частного детектива может быть в виде административной, гражданской и уголовной. При этом уголовная ответственность должна наступать только за те действия(бездействие) частного детектива, которые повлекли или могут повлечь тяжкие или особо тяжкие последствия.

Введение юридической ответственности в процессе предоставления услуг частным детективом позволит не совершать данным субъектом действия, ставящие под угрозу жизнь, здоровье, имущество граждан, унижающие их честь и достоинство личности. Кроме того, обстоятельства из личной жизни граждан, ставшие известны частному детективу в ходе выполнения своих функциональных обязанностей, не должны быть использованы во вред интересам личности или против интересов третьих лиц.

Указанные правовые ограничения выступают в качестве правовых гарантий, необходимых для того, чтобы частный детектив, участвуя в уголовно-процессуальных правоотношениях, осуществлял свою деятельность в строгом соответствии с законами и подзаконными актами Республики Казахстан с соблюдением принципа уважения чести и достоинства личности и

недопустимости нарушений, конституционных прав физических и юридических лиц.

4 Особыми правовыми гарантиями в обеспечении и соблюдении принципов частной детективной деятельности в ходе предоставления услуг, в том числе по уголовным делам, является установленный законом запрет возлагать на себя полномочия сотрудников правоохранительных органов. Следует отметить, что частный детектив в своей деятельности должен руководствоваться основными идеями, направленными на защиту прав и законных интересов личности, тем самым в полномочиях частного детектива проявляются признаки правоохранительной деятельности. Такими же правовыми признаками обладают частные охранные подразделения, частные нотариусы, частные судебные исполнители, адвокаты, которые успешно участвуют в обеспечении правоохранительной деятельности в обществе. Требования же закона распространяются не на реализацию правоохранительной деятельности со стороны частного детектива, а на запрет возлагать полномочия оперативно-розыскных и следственных подразделений, исполнение таких уголовно-процессуальных функций, которые, согласно уголовно-процессуальному законодательству, являются прерогативой исключительно органов уголовного преследования. Тем самым введение института частного сыска не должно нарушить приоритет, установленный уголовно-процессуальным законом, что только на органы предварительного следствия и дознания возложена функция досудебного расследования и уголовного преследования.

5 В качестве гарантии законности частной детективной деятельности может выступать требование по уведомлению следователя или дознавателя, ведущего расследование уголовного дела, о своем участии в производстве досудебного расследования в целях предоставления услуг конкретному участнику уголовного процесса. Это позволит осуществлять контроль за действиями частного детектива, минимизировать факты нарушения со стороны частного детектива в отношении прав и свобод гражданина и человека. Кроме того, одним из требований к деятельности частного детектива является правило, согласно которому, если в ходе предоставления услуг частным детективом станут известны или будут обнаружены признаки готовящегося, совершенного или совершающегося уголовного правонарушения, то частный детектив будет обязан уведомить об этих фактах уполномоченных лиц, ведущих досудебное расследование.

6 Вся деятельность частных детективов должна служить и отвечать интересам личности и общества, а участие частного сыска в системе уголовного процесса должно быть в строгом соответствии национальным законодательством, соблюдением прав и защиты законных интересов личности.

Концептуальные основы правовых принципов имеют важное значение в перспективе правового регулирования и развития частного сыска в казахстанском обществе, а правовые гарантии будут способствовать появлению нового субъекта уголовно-процессуальных правоотношений, который будет осуществлять свои функциональные обязанности, не противоречащие

основным задачам, форме, функциям и требованиям уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан.

3.2 Направления развития уголовно-процессуального законодательства, связанного с регулированием статуса частного детектива

Процесс установления объективной истины по уголовному делу возложен не только на органы уголовного преследования, суды (судью). Познавательную деятельность в целях защиты своих или представляемых прав и интересов могут осуществлять и другие лица, вовлеченные в уголовно-процессуальную деятельность.

В теории уголовного процесса нет единого толкования понятия субъект доказывания. Например, П.А. Лупинская, считает, что «...любой участник уголовно-процессуальной деятельности является субъектом доказывания» [38, с.48].

Уголовно-процессуальная деятельность в широком смысле – это совокупность совершаемых в установленном процессуальным законом порядке действий участников уголовного процесса: суда, прокуратуры, органов следствия и дознания, обвиняемого и его защитника, потерпевшего и его обвинителя, отмечает М.С. Строгович [24, с.181-182].

По мнению же проф.Б.Х. Толеубековой, рассматривающей понятие через классификацию участников процесса, уголовно-процессуальная деятельность в широком смысле – это совокупность или система действий всех участвующих в деле лиц, которые могут быть сгруппированы следующим образом:

а) органы дознания, следствия, суда и прокуратуры. Эти органы придают уголовному процессу вид государственно-политической деятельности;

б) подозреваемый (обвиняемый), его защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители. Деятельность этой группы участников носит личный уголовно-правовой, уголовно-процессуальный, гражданско-правовой характер, что во многом определяет течение и исход уголовного процесса;

в) свидетели, специалисты, эксперты, переводчики и другие лица, обеспечивающие нормальное функционирование государственных органов, осуществляющих уголовное судопроизводство по делу [39, с.77-78].

Право на собирание доказательств участникам уголовного процесса предоставлено ч. 4 статьи 122 УПК Республики Казахстан, «...Сведения как в устной, так и письменной форме либо в форме электронного документа, а также предметы и документы для приобщения их в качестве доказательств к уголовному делу вправе предоставить подозреваемый, обвиняемый, защитник, частный обвинитель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, а также любые граждане и организации» [10].

Гипотетически можно предположить, что в случае легитимности частной сыскной деятельности в Республике Казахстане частный детектив, возможно, мог бы быть одним из субъектов уголовно-процессуальных правоотношений. Но для признания частного детектива таковым при доказывании в уголовном

процессе необходимы законодательные нормы, регулирующие частную сыскную деятельность. В подобных нормах должны быть прописаны полномочия частного детектива, в том числе его право собирания сведений по уголовным делам в интересах конкретного участника уголовного процесса. Тогда допускается вероятность того, что диспозиция ч.4 статьи 122 УПК Республики Казахстан может быть изменена с добавлением еще одного субъекта доказывания в лице частного детектива.

Законодательная регламентация, предоставляющая право частному детективу оказывать содействие по сбору сведений на договорной, возмездной основе участникам уголовного процесса, позволяет нам предположить, что, предоставляя услуги, частный детектив осуществляет познавательную деятельность, которая, в первую очередь должна быть направлена на установление объективной истины по уголовному делу.

В частности, по мнению А.В. Агутина, «...участие частного детектива в познавательной деятельности по установлению события преступления должно способствовать:

во-первых, увеличению количества форм досудебной подготовки материалов для судебного разбирательства, а, следовательно – различных технологий расследования преступлений;

во-вторых, увеличению производительности труда, что в свою очередь улучшит пропускную возможность правоохранительной системы;

в-третьих, увеличению общего числа субъектов, занятых познавательной деятельностью при раскрытии и расследовании преступлений.

Следовательно, частный детектив, как и всякий участник уголовного процесса, наделенный для процесса познания необходимыми правами, является субъектом доказывания» [122, с.205].

Предположим, если в перспективе в Республике Казахстан будет легализован институт частного сыска и в нормах УПК будет предусмотрено право собирать сведения по уголовным делам, то возможность вовлечения данного субъекта в уголовно-процессуальные правоотношения значительно поднимается. Именно повышается вероятность, но не гарантируется, поскольку уголовно-процессуальное законодательство может и не предусмотреть регламентацию процессуального статуса частного детектива, а также использования результатов частной детективной деятельности в качестве доказательств по уголовным делам.

В этой связи обратимся к опыту Российской Федерации относительно участия частного детектива в уголовном судопроизводстве. Как социально полезный вид негосударственной правоохранительной деятельности частный сыск существует в следственной и судебной практике данного государства около 30 лет.

Согласно закону РФ «О частной и охранной деятельности» частные детективы наделены правовыми полномочиями, в том числе собирать сведения по уголовным делам на договорной основе с участниками процесса при условии, что в течение суток с момента заключения контракта с клиентом на

сбор таких сведений частный детектив письменно уведомил об этом лицо, производящее дознание, следователя или суд, в чьем производстве находится уголовное дело [85].

Но вместе с тем, как показывает практическая деятельность, в российском законодательстве нет единого подхода к вопросу о порядке принятия результатов частной детективной деятельности, о чем свидетельствует изучение 42 уголовных дел, по которым сведения, собранные частными детективами, были приняты следователем. Из них по: 23 (57,1%) делам без какого-либо процессуального оформления только на основании ходатайства (заявления) участника уголовного судопроизводства, защищавшего свои личные или общественные интересы; 14 (30,5%) факт представления следователем указан в протоколе допроса в качестве потерпевшего, обвиняемого; 5 (10,8%) оформлены протоколом выемки[123, с.101].

Так, по мнению М.М. Миловановой, «...частному детективу фактически не нашлось места в сфере уголовного судопроизводства, за исключением возможности сбора сведений по уголовным делам. Более того, закрепив права, законодатель ограничил частных детективов в свободе выбора и методах деятельности, а также не предусмотрел, каким образом должны быть оценены и процессуально закреплены полученные при этом сведения и собранные доказательства. В этой связи в институте взаимодействия частных детективов с правоохранительными органами проблема оценки результатов (сведений), полученных в ходе осуществления частной детективной деятельности, остается наиболее актуальной»[163, с.143-151].

Оценки деятельности частного детектива со стороны органов предварительного следствия и дознания в российском уголовном судопроизводстве весьма противоречивы. Основной причиной, на наш взгляд, является несоответствие УПК РФ закона, регулирующего частный сыск которым частному детективу предоставлено право, собирать сведения по уголовным делам в интересах участника уголовного процесса. Ввиду того, что уголовно-процессуальное законодательство не охватывает деятельность частного детектива, создаются препятствия для его прямого участия в предоставлении услуг по уголовным делам. В данном случае мы видим опосредованное участие частного детектива в уголовно-процессуальных правоотношениях. Под такой формой его участия нами понимается лишь предоставление заказчику частным детективом сведений, полученных в ходе проведения сыскных мероприятий. Заказчик в лице одного из участников уголовного процесса, заключивший договор об оказании сыскных услуг с частным детективом, самостоятельно, по своей инициативе предоставляет добытые сведения, материалы органу досудебного расследования.

Об особенностях опосредованной формы участия частного детектива в уголовном судопроизводстве В.Г. Семенов высказал следующее предположение: «Здесь процесс познания по поручению участника уголовного судопроизводства осуществляется частным детективом с представлением участнику уголовного судопроизводства сведений, имеющих значение для

дела. Способом познания является осуществление частных детективных действий по сбору сведений по уголовному делу в соответствии с Законом «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации». Результаты этой работы передаются участнику уголовного судопроизводства, который представляет их следователю лично либо по согласованию с ним частным детективом. Такому праву участников уголовного судопроизводства представлять доказательства соответствует обязанность следователя разрешить вопрос о принятии или непринятии представленных доказательств. Положительно оцененные следователем результаты частной детективной деятельности с точки зрения их относимости и допустимости в качестве источника доказательств должны быть приняты органом расследования. Однако порядок их принятия от участников уголовного судопроизводства в уголовно-процессуальном законе не получил регламентации, что необходимо признать пробелом УПК РФ» [123, с.120].

Для сравнения, к вопросу участия частного детектива в уголовном судопроизводстве Кыргызской Республике подошли несколько иначе. Вместе с легализацией частной сыска в Республике законодатель ввел в ткань уголовно-процессуального правоотношения частного детектива. Так, часть 4 статьи 91 УПК КР гласит, что «Защитник вправе представлять доказательства и собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе прибегать к услугам частных детективов или частных детективных организаций для получения относящихся к делу сведений, в порядке, определяемом законом, регулирующим адвокатскую деятельность» [164].

Теоретическое исследование основных направлений развития уголовно-процессуального законодательства, связанного с участием частного детектива, позволяет нам выделить несколько моментов, которые будут способствовать определению процессуального статуса и оценки его деятельности частного детектива в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан.

1 Правовое регулирование частного сыска не должно ограничиваться рамками одной лишь нормы, даже если в этих нормах будут заложены полномочия, предоставляющие право собирать сведения по уголовным делам. Кроме норм, регулирующих основные положения частной детективной деятельности, данное правовое положение должна быть охвачено и уголовно-процессуальным законодательством. Это связано с тем, что пробел правовых основ и форм участия частного детектива в уголовно-процессуальной деятельности будет сдерживать развитие частного сыска в Республике. Ограничение его участия в уголовном процессе затруднит использование полученных им сведений в качестве доказательств.

В частности, возникает вопрос, каким процессуальным путем орган уголовного преследования должен правильно оформить предоставленные частным детективом сведения, если последний не является участником уголовного процесса? Можно предположить, что сведения, добытые частным детективом, может предоставить конкретный участник уголовного процесса, в чьих интересах действовал частный детектив. В дальнейшем по ходатайству

потерпевшего, либо подозреваемого или его защитника представленные сведения, предметы могут быть приобщены в качестве доказательств органам предварительного следствия и дознания. Между тем процессуальный способ приобщения органом, ведущим производство по делу, предоставленных предметов или документов с 2015 года уже регламентирован главой 33 УПК РК «Представление предметов и документов».

В то же время, на наш взгляд, участие частного детектива в предоставлении доказательств по уголовным делам опосредованное, через лиц, защищающих свои или представляемых прав и интересы, видится недостаточно эффективным и целесообразным с позиции относимости и допустимости этих сведений.

2 Считаем, что наиболее предпочтительной формой участия частного детектива является вовлечение именно данного субъекта в сферу уголовно-процессуальной деятельности и признание его субъектом уголовно-процессуального доказывания. Это позволит избежать неопределенности не только по вопросам участия частного детектива в уголовном судопроизводстве со стороны органов уголовного преследования, но и позволит непосредственно предоставлять собранные им фактические данные в интересах конкретного участника уголовного процесса уполномоченному лицу, ведущему производство по уголовному делу. При этом критерием оценки деятельности частного детектива по уголовным делам остаются те же требования ко всем доказательствам - соответствия относимости, допустимости, достоверности и достаточности предоставленных сведений и иных фактических данных.

3 Участие частного сыска в уголовно-процессуальной деятельности требует разрешения вопроса, каким процессуальным путем должна быть осуществлена передача информационных и иных данных, полученных частным детективом, следователю или дознавателю, ведущему расследование по уголовному делу. Организационно-правовые условия преобразования результатов частной сыскной деятельности в доказательство требуют теоретического осмысления и законодательного закрепления. Поэтому цель последующего научного исследования заключается в поиске наиболее рациональной и оптимальной для правоприменительной деятельности формы приобщения сведений, предоставленных частным детективом, к доказательственной базе в интересах защиты прав участников уголовного процесса.

По данному вопросу среди ученых, изучающих проблему использования результатов частной детективной деятельности в качестве доказательств в уголовном процессе, имеется несколько позиций.

В.И. Шестаков, В.Г. Семенов, считают, что «...частный детектив не вправе производить предусмотренные УПК РФ следственные действия, которые являются основным способом собирания доказательств. Поэтому и участники процесса, которым частный детектив передает собранные им сведения, предоставляют органам предварительного расследования и суду не доказательства, а сведения, которые в последующем при соблюдении требований уголовно-процессуального закона, могут быть использованы при формировании соответствующего вида доказательств» [165, с.25-29].

Суть данных высказываний заключается в том, что непосредственное участие частного детектива в уголовном процессе исключается. Его основная деятельность - это сбор сведений, поиск объекта и других материальных следов и предоставление этой информации участнику уголовного процесса (заказчику), с которым частный детектив заключил договор об оказании частных сыскных услуг.

Иного мнения придерживается А.В. Агутин, который считает, что «...результаты частной сыскной деятельности могут быть использованы в качестве доказательств не только через участника уголовного процесса, но и непосредственно самим частным детективом. Тем самым, материалы, добытые частным детективом, могут способствовать принятию законных и обоснованных решений по уголовным делам, что позволяет сделать вывод о признании частного детектива субъектом доказывания. Например, если частный детектив установил свидетеля, который видел обстоятельства совершенного преступления, то он вправе с согласия данного лица зафиксировать письменно показания свидетеля, либо записать на аудио и видео съемку. Если показания свидетеля являются доброкачественными, то частный детектив может передать письменные документы и его данные в суд или в орган, ведущий производство по уголовному делу» [122, с.205].

Изложенное показывает, что в теории уголовного процесса относительно понятия результатов частной детективной деятельности нет единого понимания ввиду того, что это достаточное новое явление в системе уголовного судопроизводства. Поэтому оно не нашло подтверждения и в уголовно-процессуальном законодательстве в странах, где частный сыск легализован. Понятийно-категориальный аппарат частной детективной деятельности, его результаты – также достаточно новое, не апробированное на практике социальное явление для уголовного судопроизводства Республики Казахстан, которое требует теоретического научного осмысления и последующего исследования.

Для сравнения можно наглядно продемонстрировать эволюцию развития, преобразования и использования результатов оперативно-розыскной деятельности (ОРД) в качестве доказательств по уголовным делам. Так, например, в разделе «Доказательства по уголовному делу» УПК КазССР редакции 1987 года процедура по использованию результатов ОРД в качестве доказательств по уголовным делам не регламентировалась вовсе [166].

Значительные результаты в области признания результатов ОРД, имеющих доказательственную силу, были достигнуты после вступления в законную силу Закона РК «Об оперативно-розыскной деятельности». Впоследствии на законодательном уровне в нормах УПК РК было закреплено признание материалов, полученных в ходе производства ОРД, в качестве доказательств по уголовным делам после приведения их в соответствующую уголовно-процессуальную форму [167, с.127].

Таким образом, ОРД в своем развитии пережила моменты, когда термин «результаты оперативно-розыскной деятельности» в уголовно-процессуальном

доказывании не употреблялся. Затем в период до 2015 года вся деятельность, связанная с производством оперативно-розыскных мероприятий по установлению обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, полноценно перешла в русло уголовно-процессуального законодательства и была закреплена в статье 130 УПК РК (редакция 16.03.2001 года) «Использование результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по уголовным делам». С 2015 года по настоящее время все нормы данной статьи сохранены в УПК РК, но рассеяны по нему в разных статьях.

Наряду с этим, в главе 30 УПК РК закреплён новый институт негласных следственных действий. Несмотря на смежность некоторых оперативно-розыскных мероприятий и негласных следственных действий, институт оперативно-розыскной деятельности занимает особую роль в системе раскрытия, расследования и предупреждения преступлений, как справедливо отмечает проф. Азаров В.А. [168, с.3-12].

Более детально вопрос о разграничении негласных следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий рассмотрен А.Н. Ахпановым и А.Л. Хан [169, с. 45-53].

Характеризуя правовую природу оперативно-розыскной деятельности, прежде всего, сделаем акцент на теоретико-правовой опыт, этапы становления и использования оперативно-розыскных мероприятий в качестве доказательств по уголовным делам. При этом оговоримся, что мы не проводим аналогию и не пытаемся поставить в один ряд теорию и практику оперативно-розыскной деятельности с теорией частной детективной деятельности.

На наш взгляд, эффективность развития частного сыска в Республике зависит не только от его правового регулирования, но и от решения проблемных вопросов по использованию результатов частной сыскной деятельности в качестве доказательств по уголовным делам. Поэтому признание уголовно-процессуальным законодательством сведений, предметов и документов, собранных в результате частной сыскной деятельности, будет являться важным посылом, стимулирующим становление и развитие частной детективной деятельности в РК.

Прежде чем перейти к проблеме использования результатов частной детективной деятельности в уголовном процессе, необходимо определить, на каких условиях возможна процедура реализации результатов, деятельности частного сыска в форму уголовно-процессуального доказывания.

Условия преобразования материалов, представленных частной сыскной деятельностью в качестве доказательств по уголовным делам, можно рассмотреть на следующем законотворческом примере. В частности, действующее уголовно-процессуальное законодательство РФ не предусматривает возможность использования результатов работы частного детектива при сборе сведений по уголовному делу на договорной основе с участниками уголовного дела.

Для устранения существующих противоречий в законодательстве В.Г. Семенов предлагает внести в УПК РФ норму «Использование в доказывании результатов частной сыскной деятельности».

Смысловое содержание им предлагается сформулировать следующим образом: «...результаты частной детективной деятельности могут быть использованы в доказывании по уголовному делу после их предоставления участниками уголовного судопроизводства, и принятия должностным лицом, осуществляющим уголовное судопроизводство, с указанием источника их происхождения, отражения этих обстоятельств в протоколе предоставления предметов и документов, а также проверки относимости, допустимости и достоверности путем проведения на их основе необходимых следственных действий в соответствии с требованиями настоящего Кодекса» [170, с.38-41].

Прежде чем определить уголовно-процессуальный порядок реализации информации, предоставленной частным детективом в доказательственную базу в интересах конкретного участника уголовного процесса, необходимо обратиться к понятийно-категориальному аппарату «результаты частной сыскной деятельности».

По мнению В.Г. Семенова, «...результаты частной сыскной деятельности - это полученные в соответствии с федеральным законом, регулирующим частную детективную деятельность, сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, в целях реализации участниками уголовного судопроизводства, защищающих свои личные или представляемые интересы, предоставленных им процессуальных прав» [97, с.65-69] .

Модельный Уголовно-процессуальный кодекс СНГ предлагает следующее определение: «...под результатами негосударственной детективной деятельности в уголовном процессе следует понимать сведения, собранные частным детективом, которые именуется материалами, полученными с использованием услуг частного детектива»[171].

На наш взгляд, результаты частной детективной деятельности не могут быть доказательствами по уголовному делу, если они не обладают свойствами относимости и допустимости доказательств. Тем более в соответствии с требованиями ко всем доказательствам сведения, предоставленные частным детективом, должны быть оценены по внутреннему убеждению органов досудебного расследования и суда (судьи).

По мнению Трусова А.И., Фаткулина Ф.Н., необходимо различать оценочные действия субъектов уголовного процесса на стадиях предварительного следствия и главного судебного разбирательства. В частности, они считают, что «...надо различать оценку доказательств на предварительном следствии, которая носит предварительный характер и на суде, которая является окончательной». Полагаем, что это высказывание уместно и для результатов негосударственной детективной деятельности [138, с.140].

Поэтому считаем, что как и все фактические данные, имеющие значение для дела, собранные в результате производства следственных и иных

процессуальных действий, так и результаты частной сыскной деятельности должны оцениваться судом на основе свойств допустимости, относимости, достаточности и достоверности доказательств.

Если смотреть с философской позиции, то оценка доказательств представляет собой «...отношение к социальным явлениям человеческой деятельности, повелению, установление их значимости, соответствия определенным нормам и принципам морали (например, одобрение, и осуждение, согласие или критика, симпатия или антипатия и т.п.) [83, с.257].

Имеются и другие точки зрения, которые следующим образом излагают проблему интерпретации оценки доказательств.

Так, В.С. Джатиев пишет, что «...оценка доказательств в уголовном судопроизводстве складывается из видов: 1) эмоционального; 2) рационального. Рациональная оценка в свою очередь подразделяется на а) гносеологическую и б) аксиологическую. Содержание гносеологической оценки рассматривает фактическую и юридическую сторону дела. Далее он подвергает критике законоположение об оценке доказательств. В частности, он считает, что законодатель допустил смешение понятий «оценка доказательств» и «оценка обстоятельств преступления». Дело в том, по его мнению, что при всей очевидной взаимосвязи оценки доказательств в целом с оценкой отдельных обстоятельств преступления, необходимо отличать сущность внутреннего убеждения при оценке обстоятельств преступления» [172, с.45].

Что касается уголовно-процессуальной интерпретации оценки доказательств, то статья 125 УПК РК устанавливает что, суд, прокурор, следователь, дознаватель оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном рассмотрении доказательств в их совокупности, руководствуясь законом и совестью [10].

Таким образом, критерием оценки результатов частной детективной деятельности в качестве доказательств по уголовному делу составляют следующие признаки;

1) установление допустимости использования сведений, представленных частным детективом о факте, как доказательств по делу, а также наличия или отсутствия противоречий закону и принципам доказывания. Кроме того, допустимость означает законность, правомерность действий частного детектива при установлении обстоятельств, имеющих значение для дела, в целях защиты прав и законных интересов участника уголовного процесса. Тем самым сведения и другие данные, собранные в ходе предоставления услуг частной сыскной деятельности участникам уголовного процесса на договорной основе, должны содержать, прежде всего: а) допустимые уголовно-процессуальным законом источники и надлежащую компетенцию субъектов доказывания, б) соответствовать по процессуальной форме требованиям УПК;

2) установление относимости информации или иных данных, добытых частным детективом в результате частной сыскной деятельности к конкретному уголовному делу. Сведения и другие фактические данные, полученные частным

детективом в ходе производства сыскных действий, должны соответствовать обстоятельствам, которые относятся к данному делу и определены предметом доказывания;

3) обозначение достаточности сведений, собранных сведениям частным детективом, для принятия того или иного процессуального решения органом предварительного следствия и дознания или судом. При этом частному детективу нет необходимости собирать все имеющие значение сведения по уголовному делу. Предметом исследования могут являться только те обстоятельства, которые были указаны в соглашении (договоре) между частным детективом и участником уголовного процесса;

4) убежденность в достоверности сведений, представленных частным детективом, заключается в том, что информация и другие данные, полученные при производстве частной сыскной деятельности, должны быть проанализированы с точки зрения их соответствия фактам объективной действительности. Оценка достоверности результатов частной детективной деятельности должна определяться принятием процессуальных решений органом, ведущим производство по делу, на основе проверки им представленных сведений непосредственно частным детективом или участником уголовного процесса.

Научное исследование проблем участия частного детектива в уголовном процессе приводит к выводам, что если деятельность частного сыщика соответствует требованиям нормативно-правовых актов, может внести свой вклад в развитие принципа состязательности и равноправия сторон, а также защиты прав и интересов личности в уголовном процессе в системе досудебного расследования уголовного дела.

Таким образом, проведенное нами исследование позволяет предложить следующую дефиницию: «Результаты частной детективной деятельности - это законно полученные сведения, предметы и документы, имеющие значение для установления обстоятельств уголовного дела, предоставленные частным детективом в связи с оказанием сыскных услуг на договорной возмездной основе в целях защиты прав и законных интересов лица, вовлеченного в сферу уголовно-процессуальных правоотношений».

Анализ нашего социологического исследования по результатам опроса сотрудников правоохранительной системы, судей, прокуроров, следователей и адвокатов Восточно-Казахстанской, Павлодарской области РК, выявил поддержку предложения о возможности использования представленных частной детективной деятельностью сведений в качестве доказательств по уголовным делам. Среди опрошенных лиц этого мнения придерживаются: 75,6 % сотрудников ОВД; 62,5 % сотрудников органов прокуратуры, 55,3 % следователей, 51,8 % судей, 55,6 % адвокатов [173]. (См. приложение №4).

Считаем, что для оказания содействия по сбору сведений и иных фактических данных лицам, защищающим свои или представляемым права и интересы, следует внести ряд изменений и дополнений в УПК Республики Казахстан, в частности:

1 Необходимо определить правовой статус частного детектива как участника уголовно-процессуальных правоотношений в целях обеспечения и защиты, законных прав и интересов лиц, вовлеченных сферу уголовного процесса;

2 В рамках уголовно-процессуального законодательства важно определить виды сыскных услуг, которые будут способствовать реализации правовых полномочий частного детектива в ходе сбора сведений, предметов, документов имеющих значение для установления обстоятельств уголовного дела и направленных на охрану и защиту прав и законных интересов конкретного участника уголовного процесса.

Исходя из вышеизложенного, можно предположить, что частный детектив, действуя в интересах подозреваемого (обвиняемого) и его защитника либо потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, на основе подписанного соглашения осуществляет познавательную деятельность по сбору сведений, информации и иных фактических данных, имеющих значение для установления объективной истины по делу. Для сбора информации частному детективу необходимо совершить частные сыскные действия, предусмотренные законом, обусловленные объективными и субъективными факторами в рамках договорных отношений с заказчиком, в строго установленной правовой форме.

В качестве детективно-сыскных мероприятий, направленных на содействие сбору сведений по уголовным делам, предлагаем наделить частного детектива следующими полномочиями:

- наблюдение, как форма сбора информации, включающее в себя систематическое визуальное, непосредственное или опосредованное (использованием технических средств), восприятие и регистрацию (запечатление) явлений (деяний, событий, фактов, процессов), значимых для решения поставленных участником уголовного процесса задач. Объектом наблюдения могут являться как физические лица, так и материальные объекты (здания, автотранспортные средства, и.т.п.)при условии соблюдения принципа неприкосновенности жилища, служебного помещения, частной жизни. При проведении сыскных действий в виде наблюдения можно предусмотреть на законодательном уровне использование видео- и аудиозаписи, кино- и фотосъемки, технических и иных средств фиксации, не причиняющих вреда жизни и здоровью граждан и окружающей среде, за исключением средств оперативной специальной связи;

- проведение частным детективом устного или письменного опроса граждан для сбора фактической информации от опрашиваемого лица, имеющего значение для установления обстоятельств дела и решения задач частной сыскной деятельности. Опрос возможен только при соблюдении условия добровольности со стороны лица, давшего на него согласие частному сыщику. Опрос лица проводится в устной или письменной форме, может документироваться. Данные опроса, на наш взгляд, при необходимости можно

оформить в виде заявления лица в правоохранительные органы с последующим получением объяснения, если эта информация стала известна от третьего лица;

- частный детектив может направить запрос и получить официально ответ в виде фактической информации, справку, имеющую значение по решению задач частного сыска в рамках договоренности с клиентом, из криминалистических и иных баз данных (учетов), информационных систем, архивов и других хранилищ документов. Такое частное сыскное действие можно назвать наведением справок. Допускаем при этом, что частный детектив может обратиться с запросом в целях получения информации в любые организации и учреждения независимо от форм собственности. Данное сыскное действие направлено на получение справок или другой иной информации об определенном лице, в частности, это: биографические и географические данные, характеризующие данные, сведения о совершившем преступление или иное правонарушение лице, сведения о его родственниках и иных связях. Частный детектив при производстве данного сыскного действия должен учитывать, что действующим законодательством предусмотрены гарантии защиты личной жизни граждан и профессиональной тайны (государственной, коммерческой, адвокатской и других видов тайн):

- для исследования материальных объектов с целью получения информации, необходимой для решения задач частного сыска в рамках договора с клиентом, частный детектив проводит действие, связанное с изучением предметов и документов. Изучение предметов и документов частным сыщиком проводится только на основе согласия собственника (владельца) конкретного предмета или документа. Кроме того, условием производства данного частного сыскного действия является сохранение подлинности предметов (документов), с целью возможного использования предметов (документов) и имеющейся в них информации в процессе доказывания по уголовному делу;

- внешний осмотр жилых и служебных помещений (строений), транспортных средств и иных объектов с целью наружного визуального обследования и обнаружения возможной искомой информации, имеющей значение по установлению обстоятельств расследуемого дела.

3 Предусмотреть в УПК Республики Казахстан норму, регуливающую порядок использования результатов частной детективной деятельности. Материалы, полученные в результате частной детективной деятельности, могут быть использованы для производства следственных и оперативно-розыскных мероприятий, а также в качестве доказательств по уголовным делам после их предварительной проверки органами досудебного расследования или судом на соответствие требованиям уголовно-процессуального законодательства.

С учетом теоретического и практического значения исследования проблем участия частного детектива в уголовном судопроизводстве, на наш взгляд, необходимо выделить несколько важных выводов, способствующих определению процессуального статуса и разработке механизмов использования результатов частной детективной деятельности в уголовном процессе Республики Казахстан:

1 Частный детектив – это незаинтересованное в исходе дела лицо, предоставляющее сыскные услуги по сбору сведений в интересах конкретного участника уголовного процесса. Услуги частного детектива могут понадобиться потерпевшему или его представителю, подозреваемому (обвиняемому) или его защитнику, когда для получения, отыскания и обнаружения определенной информации, предметов и документов, когда необходимы специальные навыки, приемы, а также практический опыт, которым обладает частный детектив. Поэтому, если сами лица, защищающие свои или представляемые права и интересы, не обладают методами и приемами или вследствие других объективных причин не могут самостоятельно осуществлять подобные действия, они обращаются к услугам частного детектива. Частный детектив на возмездной договорной основе в целях оказания содействия конкретному участнику уголовного процесса собирает сведения, факты, предметы по данному уголовному делу. В процессе предоставления услуг частный детектив обязан использовать только те средства и методы, которые предусмотрены законом. Кроме того, он вправе проводить сыскные действия по установлению фактических данных, имеющих значение для установления объективной истины по делу, в строгом соответствии с уголовно-процессуальным законодательством.

2 Сведения и иные фактические данные, обнаруженные частным детективом в процессе проведения сыскной деятельности, предоставляются заказчику, а затем органу, ведущему уголовный процесс, через лицо, в интересах которого осуществлялись действия, или непосредственно частным сыщиком по согласованию сторонами. Все сведения предоставляются в письменной форме в акте выполненных работ с приложениями, где указываются, место расположения предметов, объектов либо где и при каких обстоятельствах они обнаружены частным детективом.

3 Ходатайство о приобщении предоставленных результатов частной детективной деятельности в качестве доказательств по уголовному делу подлежит обязательному рассмотрению органам досудебного расследования. Важным условием использования результатов частной детективной деятельности в качестве доказательств является оценка следователем или дознавателем предоставленных фактических данных с позиции относимости, допустимости, достоверности расследуемому уголовному делу.

Если в ходе проверки результатов, предоставленных субъектом частной детективной деятельности, орган досудебного расследования обнаружит факты, не относящиеся к обстоятельствам расследуемого уголовного дела, либо сведения и предметы, обнаруженные с нарушением признаков допустимости доказательств, следователь или дознаватель выносят мотивированное постановление об отказе в приобщении предоставленных частным детективом сведений, предметов, документов частным детективом в качестве доказательств. Отказ в удовлетворении данного ходатайства может быть обжалован прокурору или в суд. Кроме того, отклонение ходатайства не

препятствует повторному его заявлению на следующих этапах уголовного судопроизводства.

В случае принятия решения об удовлетворении ходатайства и приобщении материалов, предоставленных частным детективом, следователь или дознаватель выносит постановление в соответствии со статьей 198 УПК Республики Казахстан. В постановлении следователь или дознаватель указывает данные частного детектива, номер его лицензии, номер договора об оказании сыскных услуг и данные заказчика, а также какие сведения, в каком объеме предоставляются органу, ведущему расследование по уголовному делу. К постановлению приобщается акт выполненных частным детективом работ с указанием времени, места, у кого и при каких обстоятельствах обнаружены предметы, документы, транспортные средства и иные фактические данные, имеющие значение для дела. Если в акте выполненных работ частный детектив укажет место расположения, какого, либо предмета, документа или транспортного средства, для уточнения обстоятельств обнаружения фактических данных, имеющих значение для дела, орган досудебного расследования вправе допросить частного детектива в качестве свидетеля. Затем на основе предоставленных частным детективом сведений следователь или дознаватель путем производства следственных действий (осмотр, выемка, обыск и т.п.) изымают предметы, документы с места их нахождения.

Для непосредственного обнаружения предметов, документов частным детективом необходимо дополнить статью 259 ч.1 УПК Республики Казахстан следующим предложением, «стороны, частный детектив, а также иные лица, руководители и другие должностные лица предприятий, учреждений, организаций вправе предоставлять лицу, осуществляющему досудебное расследование, предметы и документы, которые, по их мнению, могут иметь значение для дела». Дальнейшая оценка и использование в качестве доказательств предоставленных предметов, документов и иных фактических данных осуществляется в строгом соответствии с требованиями ч. 2 статьи 259 УПК Республики Казахстан.

4 Предоставляя услуги не только по уголовным делам, но и в других правоотношениях, частный детектив может обнаружить признаки совершенного или готовящегося преступления. Например, при поиске без вести пропавшего лица, при сборе информации о недобросовестной конкуренции, кредитоспособности юридического лица и т.п. В случае обнаружения таких сведений о совершенном, совершающемся или готовящемся преступлении, он должен сообщить об этом в правоохранительные органы. В дальнейшем орган досудебного расследования обязан проверить представленную информацию путем производства следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий на предмет достоверности сведений, представленных частным детективом. Тем самым орган досудебного производства может использовать познавательную деятельность частного сыска и на его основе принять процессуальное решение о начале досудебного расследования.

5 Для реализации правовых полномочий и оказания сыскных услуг по уголовным делам предлагаем дополнить статью 122 частью 4-1 УПК Республики Казахстан в следующей редакции: «Подозреваемый (обвиняемый), его защитник, частный обвинитель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители вправе заключить договор об оказании сыскных услуг частным детективом с целью собирания им сведений как в устной, так и в письменной форме, а также предметов и документов для приобщения их в качестве доказательств к уголовному делу».

6 Результаты частной детективной деятельности могут быть использованы в уголовном судопроизводстве только после их оценки органом, ведущим уголовный процесс, на предмет относимости, допустимости, достоверности и достаточности, представленных частным детективом сведений и других фактических данных, имеющих значение для дела. Под результатами частной детективной деятельности следует понимать законно полученные сведения, предметы и документы, имеющие значение для установления обстоятельств расследуемого уголовного дела, предоставленные частным детективом в связи с оказанием сыскных услуг на договорной возмездной основе в целях защиты прав и законных интересов лица, вовлеченного в сферу уголовно-процессуальных правоотношений.

Установление понятийного аппарата относительно результатов частной детективной деятельности предполагает дополнение УПК Республики Казахстан статьей 126-1 «Использование результатов частной детективной деятельности в качестве доказательств по уголовным делам».

Содержание данной нормы предлагаем изложить следующим образом:

- материалы, полученные в результате частной детективной деятельности, могут быть использованы для производства следственных и оперативно-розыскных мероприятий, а также в качестве доказательств по уголовным делам после их проверки в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством органом, ведущим уголовный процесс;

- использование в качестве доказательств предметов и документов, полученных частным детективом в ходе осуществления сыскных услуг в интересах конкретного участника уголовного процесса, осуществляется в соответствии ст.ст. 112, 113, 125 УПК Республики Казахстан;

- сведения, непосредственно обнаруженные частным детективом в результате проведения частной сыскной деятельности, могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, только после допроса указанного лица в качестве свидетеля.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Проведенное нами диссертационное исследование проблем фактического функционирования частной детективной деятельности в Республике Казахстан и её регламентации в уголовно-процессуальных правоотношениях позволяет сделать следующие выводы.

1 У истоков частного сыска стояли физические лица, основной функцией которых являлась сыскная деятельность как способ удовлетворения своих материальных интересов и оказания содействия в розыске лица, совершившего правонарушение, поиске похищенного имущества и иных ценностей. При этом лица, осуществляющие сыскную деятельность, были профессионально подготовлены, действовали самостоятельно и не состояли на службе у государства.

Признаки частной сыскной деятельности прослеживались и в обычном праве казахов, в частности, законах «Жеті Жарғы». В них, кроме разрешения спора, применения наказания лицу, совершившему преступление, устанавливались требования по сбору сведений и обнаружению похищенного скота, имущества и т.п. Бремя доказывания возлагалось на того субъекта, который заявил о своих претензиях или кому был нанесен ущерб в результате совершенного того или иного правонарушения. Тем самым мы констатируем тот факт, что в казахском обществе были люди определенной специализации, оказывавшие сыскные услуги за особое вознаграждение и фактически возлагавшие на себя функции частного сыщика.

2 Современное положение института частного сыска в Республике Казахстан нелегитимно, поскольку он осуществляется в завуалированной форме частными охранными предприятиями, службами безопасности коммерческих предприятий (банков), а также отдельными физическими лицами. Это связано с отсутствием правовой регламентации частной детективной деятельности в Республике.

Принятие проекта Закона РК «О частной детективной деятельности» позволило бы мультипликативно решить гуманитарный комплекс сопутствующих проблем, в частности, создать новые рабочие места, реализовать отдельным лицам на законных основаниях, в соответствии с их конституционным правом на свободный выбор рода трудовой деятельности, свой профессиональный потенциал на рынке частных детективных услуг, получать блага от этой трудовой деятельности и соответственно отчислять в республиканский (местный) бюджет налоговые и иные обязательные платежи, развивать малое и среднее предпринимательство в сфере частного сыска, в конечном счете, легализовать «теневой» рынок и сформировать цивилизованную, легитимную сферу детективных услуг.

Кроме того, правовое регулирование частного сыска позволило бы контролировать законность и обоснованность деятельности частного детектива, реализовать принципы состязательности и равноправия сторон, всесторонности, полноты и объективности исследования обстоятельств дела,

оказывать органам уголовного преследования содействие в предупреждении пресечении уголовных правонарушений, заказчикам - в раскрытии преступлений и собирании доказательств.

В итоге предоставление частных детективных (сыскных) услуг обеспечит соблюдение и защиту прав и законных интересов граждан, организаций и коммерческих предприятий, повысит уровень общественной безопасности и правопорядка.

3 Очевидно, что современные политические, социально-экономические и правовые условия, уровень правосознания населения, вектор национального законодательства дают основание для внедрения в систему общественных отношений института частной детективной деятельности. Данный вывод подтверждается результатами проведенного нами социологического анализа мнений и позиций репрезентативного круга респондентов.

Кроме того, в системе национального законодательства Казахстана сформировалась нормативная правовая база, создающая правовые предпосылки законодательного регулирования частной детективной деятельности.

4 Изученный нами зарубежный опыт становления частной детективной деятельности Западной Европы, США и в других зарубежных странах, в том числе СНГ, позволяет констатировать, что частный детектив является достаточно самостоятельным и активным субъектом раскрытия и расследования преступлений.

В странах, где легализован частный сыск, возможно активное участие частного детектива в уголовно-процессуальных правоотношениях, что повышает эффективность борьбы с преступностью, защиты прав и законных интересов участников уголовного процесса.

При гипотетической кардинальной переработке проекта закона Республики Казахстан «О частной детективной деятельности» необходимо учитывать как зарубежный опыт и международные (модельные) стандарты, так и ментальность казахстанского общества, права и свободы личности, тренды развития законодательства в РК и потребности правоприменительной практики.

5 Как представляется, под частной детективной деятельностью следует понимать предусмотренный законодательством лицензируемый вид частной (негосударственной) детективной (сыскной) деятельности индивидов и объединений, предоставляющих услуги гражданам и организациям на договорной (возмездной) основе в целях защиты прав и законных интересов личности, общества и государства.

Полагаем, что частный детектив – это незаинтересованное в ходе и исходе уголовного дела лицо, осуществляющее свои функциональные обязанности на основании лицензии и в строгом соответствии с уголовно-процессуальным законом в целях оказания на договорной основе (возмездно) услуг участникам уголовного процесса по предоставлению, собиранию фактических данных, имеющих значение для объективного расследования и рассмотрения уголовного дела.

С учётом основных критериев классификационной принадлежности частного детектива в уголовном процессе – выполнения им вспомогательных функции и его эпизодической роли, незаинтересованности в исходе уголовного дела, предлагаем включить его в группу иных лиц, участвующих в уголовном процессе, и определить его в подгруппу субъектов, оказывающих содействие в собирании доказательств.

6 Для формирования юридических и фактических правовых оснований участия частного детектива по уголовным делам требуются гипотетические предписания соответствующих нормативных правовых актов Республики Казахстан, регламентирующие:

- наличие в производстве у следователя, дознавателя уголовного дела, зарегистрированного в установленном законом порядке в Едином реестре досудебных расследований;

- признание за лицом статуса того или иного участника уголовного процесса;

- особенности возникновения непроцессуальных отношений в сфере деятельности коммерческих организаций и при неустановленности поводов и оснований к началу досудебного расследования;

- заключение частным детективом и участником уголовного процесса договора об оказании последнему соответствующих услуг;

- наличие у лица лицензии (разрешения) на осуществление частной детективной (сыскной) деятельности;

- компетенцию частного детектива на определённый вид деятельности;

- конкретные источники значимых для заказчика-участника уголовного процесса сведений;

- фактические данные, обосновывающие необходимость проведения именно данного сыскного действия;

- законодательную и этическую допустимость определённого сыскного действия;

- волеизъявление лица, обратившегося к частному детективу за предоставлением сыскных услуг.

7 В теории уголовно-процессуального права утверждается, что в нормах УПК РК нет законодательного ограничения на вовлечение в уголовно-процессуальные правоотношения новых субъектов. В этой связи перечень участников уголовного процесса постепенно расширяется, в том числе с учётом усиления диспозитивных начал уголовного процесса.

Частная детективная деятельность тесно взаимосвязана с уголовно-процессуальной деятельностью, вследствие чего частный детектив может быть потенциальным участником соответствующих правоотношений. Но для участия субъектов частной детективной деятельности в уголовном процессе необходимо определить его правовой статус, круг его организационно-правовых полномочий в рамках производства по уголовному делу. Для этого в УПК РК целесообразно установить законодательно определённый

процессуальный статус частного детектива с комплексом его прав и обязанностей, мерой ответственности.

8 В ходе предоставления услуг по уголовным делам участникам процесса частный детектив должен быть наделен правом использовать обще процессуальные методы по собиранию, исследованию и представлению доказательств. В частности, мы предлагаем следующие: опрос граждан и должностных лиц (с их согласия); получение информации от граждан и должностных лиц (с их согласия); исследование предметов и изучение документов с письменного согласия их владельцев; осуществление внешнего осмотра зданий, сооружений, строений, помещений, участков местности, транспортных средств и других объектов для получения необходимой информации; принятие мер по закреплению (фиксации) следов события.

Важно также предусмотреть специальные процессуальные методы, применяемые частным детективом в ходе предоставления услуг участникам уголовного процесса, а именно: использование технических и иных средств аудио-видео фиксации, фотосъемки, не нарушающих основные конституционные права и свободы граждан; осуществление наблюдения с использованием технических средств за исключением специальных технических средств, используемых в оперативно-розыскной деятельности. Кроме того, в целях предотвращения и пресечения противоправных действий частный детектив должен быть наделен правом задерживать лицо по подозрению в совершении преступления.

9 Для реализации правовых полномочий и оказания сыскных услуг по уголовным делам предлагаем дополнить статью 122 УПК РК частью 4-1 в следующей редакции: «Подозреваемый (обвиняемый), его защитник, частный обвинитель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители вправе заключить договор об оказании сыскных услуг частным детективом с целью собирания им сведений как в устной, так в письменной форме, а также предметов и документов для приобщения их в качестве доказательств к уголовному делу».

Для случаев непосредственного обнаружения частным детективом предметов, документов требуется дополнение ч.1 статьи 259 УПК РК в следующей редакции: «стороны, *частный детектив*, а также иные лица, руководители и другие должностные лица предприятий, учреждений, организаций вправе предоставлять лицу, осуществляющему досудебное расследование, предметы и документы, которые, по их мнению, могут иметь значение для дела».

Кроме того, после первого предложения ч. 2 статьи 259 УПК РК нами предлагается дополнить её текст следующим: «Последующие исследование, оценка и использование в качестве доказательств предоставленных, в том числе частным детективом, предметов, документов и иных фактических данных осуществляется по правилам главы 16 УПК РК».

10 Результаты частной детективной деятельности могут быть использованы в уголовном судопроизводстве только после их исследования и оценки

органом, ведущим уголовный процесс, на предмет относимости, допустимости, достоверности и достаточности, включая представленные частным детективом сведения и другие фактические данные, имеющие значение для дела.

В целях детальной регламентации данного этапа процесса доказывания по уголовным делам нами предполагается дополнить УПК РК статьей 126-1 «Использование результатов частной детективной деятельности в качестве доказательств по уголовным делам».

Её содержание может включать нормы, характеризующиеся следующим:

- материалы, полученные в результате частной детективной деятельности, могут быть использованы для производства следственных и оперативно-розыскных мероприятий, а также в качестве доказательств по уголовным делам после их проверки органом, ведущим уголовный процесс в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством;

- использование в качестве доказательств предметов и документов, полученных частным детективом в ходе осуществления сыскных услуг в интересах конкретного участника уголовного процесса, осуществляется в соответствии ст.ст. 112, 113, 125 УПК Республики Казахстан;

- сведения, непосредственно обнаруженные частным детективом в результате проведения частной сыскной деятельности, могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, только после допроса указанного лица в качестве свидетеля.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

- 1 Концепция правовой политики РК на период с 2010 до 2020 года. Указ Президента Республики Казахстан от 24.08.2009 г. за № 858.
- 2 Указ Президента РК «О мерах по повышению эффективной правоохранительной деятельности и судебной системы Республики Казахстан» от 17.08.2010 г. № 1039.
- 3 Социально-экономическая модернизация - главный вектор развития Казахстана: Послание Президента Республики Казахстан – Лидера нации Н.А. Назарбаева народу Казахстана от 27.01.2012 г.
- 4 Новая философская энциклопедия / Под ред. В.С. Степина. Т. 3. – М.: Мысль, 2001.– 694 с.
- 5 Ахпанов А.Н. О перспективе введения в Республики Казахстан института частной детективной деятельности // Современные направления развития юридических, экономических и социально-гуманитарных наук: Материалы международной научно-практической конференции. Часть 1. – Караганда, 2011. –С.10-12.
- 6 Ляховская В. Не адюльтером единым // Казахстанская правда. 13.07.2018.
- 7 Назарбаев Н.А. На пороге XXI века. – Алматы: Атамұра, 2003.– 256 с.
- 8 Сыздық Б.Е.Участие общественности в воздействии на преступность в современных условиях: Автореферат дисс. ...канд. юрид. наук. – Караганда, 2004.–24 с.
- 9 Результаты авторского социологического исследования общественного мнения по вопросам легализации частной сыскной деятельности в Республике Казахстан.
- 10 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 04.07.2014 г. № 231-VЗРК (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019г.).
- 11 Белкин Р.С. Ленинская теория отражения и методологические проблемы советской криминалистики. – М., 1978. – С. 9-11.
- 12 Античные риторика / Под ред. А.А. Тахо-Годи. – М., 1978. – С. 352.
- 13 Кант И. Логика. Пособие по лекции 1800 // Сборник Трактаты и письма. – М., 1980. – С. 56-61.
- 14 Фойницкий И.Я. Курс уголовного судопроизводства. Том 2. - С-Петербург: Альфа, 1996. –607 с.
- 15 Владимиров Л.Е. Учение об уголовных доказательствах. Части общая и особенная. – СПб., 1910. – С. 102.
- 16 Познышев С.В. Элементарный учебник русского уголовного процесса. – М., 1913.–С. 182.
- 17 Корюкин В.И. Вероятность и информация // Вопросы философии. – 1965. – № 8. – С.11.
- 18 Резник Г.М. Внутреннее убеждение при оценке доказательств. – М., 1977. – С. 63.
- 19 Копнин П.В. Диалектика как логика и теория познания. – М., 1973. – С. 227.

- 20 Борель Э. Вероятность и достоверность. – М., 1969. – С. 7.
- 21 Кедров Б.М. Диалектическая логика как обобщение истории естествознания // Очерки истории и теории развития науки. – М., 1969. – С.10.
- 22 Теория доказательств в советском уголовном процессе. – М., 1973. – С. 48.
- 23 Арсеньев В.Д. Практическая достоверность в уголовно-процессуальном доказывании в советском уголовном процессе // Сборник научных трудов. – М., 1984. – С. 83.
- 24 Строгович М.С. Курс советского уголовного процесса. Т. 1. – М., 1968.– С. 392-393.
- 25 Теория доказательств в советском уголовном процессе. – М., 1973. – С. 231-232.
- 26 Костиков А.А. Допустимость и относимость доказательств. – Л., 1991. – С. 231-232.
- 27 Савицкий В.М. Уголовный процесс России на новом витке демократизации // Государство и право. – 1994. – № 6. – С. 105.
- 28 Божьев В.П. Уголовный процесс. Общая часть. – М., 1997. – С. 121.
- 29 Бойков А.Д. Проблемы уголовно-процессуального доказывания в свете задач координации научных исследований // Проблемы надежности доказывания в советском уголовном процессе: Сборник научных трудов. – М., 1984.–С.10.
- 30 Lupinская П.А. Решения в уголовном судопроизводстве. Их виды, содержание и формы. – М., 1976. – С.10.
- 31 Шекшуева О.Н. Вероятность и достоверность в уголовно-процессуальной деятельности органов предварительного расследования: Дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 1998. – С.61.
- 32 Орлов Ю.К. Заключение эксперта как источник выводного знания в судебном доказывании: Дисс. ... докт. юрид. наук. – М., 1985. – С. 37-38.
- 33 Lupinская П.А. Законность и обоснованность решений в уголовном судопроизводстве. – М., 1972. – С. 41.
- 34 Кудрявцев В.Н. Теоретические основы квалификации преступлений. – М.: Гос. изд-во юрид. лит-ры, 1963. – 323 с.
- 35 Горский Г.Ф., Кокорев Л.Д., Элькинд П.С. Проблемы доказательств в советском уголовном процессе. – Воронеж, 1978. – С. 75-77.
- 36 Арсеньев В.Д. Основы теории доказательств в советском уголовном процессе: гносеологическая и правовая природа. – Саратов, 1981. – С. 25-26.
- 37 Давлетов А.А. Основы уголовно-процессуального познания. – Свердловск, 1991. – С. 68.
- 38 Lupinская П.А. Доказывание в советском уголовном процессе: Учебное пособие. – М., 1966. – С.105.
- 39 Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Общая: Академический курс / Под ред. д.ю.н., профессора Б.Х. Толеубековой. Книга первая. – Алматы: ТОО Издательская компания «НАС», 2004. – 416 с.

- 40 Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80000 слов и фразеологических выражений. 4-е изд. – М., 1999. – 944 с.
- 41 Большой юридический словарь / Под ред. Сухарева А.Я., Крутских В.Е. – 2-е изд. – М., 2000. – 704 с.
- 42 Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.М. Каральского и В.Д. Перевалова. 2-е изд. – М., 2000. – 616 с.
- 43 О правовых актах: Закон Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2020г.).
- 44 Данные авторского социологического опроса 2016-2018 гг. (см. приложение № 4 к диссертации).
- 45 Конституция Республики Казахстан: ориентиры, практика реализации. Монография / Под ред. М.Х. Матаевой. – Семей, 2018. – 221 с.
- 46 Третья модернизация Казахстана: глобальная конкурентоспособность: Послание Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева народу Казахстана // Казахстанская правда. 31.01.2017.
- 47 Юридический энциклопедический словарь / Под ред. Сухарева А.Я. – М., 1984. – 415 с.
- 48 Назарбаев Н.А. Выступление на совещании по вопросам внешней политики 15 февраля 1995 года // Внешняя политика Казахстана. – Алматы, 1995. – С. 7.
- 49 Всеобщая декларация прав человека от 10.12.1948 г.
- 50 Шуменова Р.Т. Унификация понятийно-категориального аппарата уголовно- процессуального права РК как средство противодействия коррупции. – Астана, 2012. – 347 с.
- 51 Хан Г.Б., Суворов Л.С. Қазақстан Республикасының тәуелсіз сыртқы саясатының негізін қалаушы. – Алматы, 2001. – 119-бет.
- 52 Заключительный акт Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе. –Хельсинки, 01.08.1975 г.
- 53 Азаров, В.А., Сабитов С.М. Роль международных норм в формировании нормативной основы частной детективной (сыскной) деятельности в Республике Казахстан // Вестник Карагандинского государственного университета им. Е.А. Букетова. Серия Право. –2017. –N 4 (88). –С. 52-59;
- 54 Устав Организации Объединенных Наций (принят в г. Сан-Франциско 26.06.1945г.)
- 55 Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16.12.1966 г. Ратифицирован Законом РК 21 ноября 2005 г.
- 56 Об использовании модельных законодательных актов // Постановление Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ от 15 июня 1998 г. № 11–13. — [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.pravoteka.ru/pst/189/94265.html>
- 57 О правах и основных свободах человека: Конвенция Содружества Независимых Государств от 26.05.1995. – Минск, 1995.

58 Модельный закон о негосударственной (частной) охранной деятельности и негосударственной (частной) сыскной деятельности. Принят на 21 пленарном заседании МПА СНГ постановлением № 21-6.– Минск, 2003.

59 Энциклопедический юридический словарь / Под ред. Крутских В.Е. 2-е изд. – М., 1998. – С. 368.

60 О разрешениях и уведомлениях: Закон Республики Казахстан от 16.05.2014 г. № 202-V (с изм. и доп. по состоянию на 11.01.2020 г.) // [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://online.zakon.kz/document/?doc_id=31548200#pos=2;-162

61 Об охранной деятельности: Закон Республики Казахстан от 19.10.2000 г. № 85-II (с изменениями и дополнениями по состоянию на 25.11.2019 г.).

62 Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 01.07.1999. № 409-I (с изменениями и дополнениями по состоянию на 10.01.2010г.)

63 Юридический энциклопедический словарь / Под общ. ред. Крутских В.Е. 3-е изд. – М., 1998. – 368 с.

64 О государственном контроле за оборотом отдельных видов оружия: Закон Республики Казахстан от 30 декабря 1998 года № 339-I (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.04.2019 года).

65 Об органах внутренних дел РК: Закон Республики Казахстан от 23.04.2014 г. № 199-V (с изменениями и дополнениями по состоянию 27.12.2019 г.)

66 О национальной безопасности Республики Казахстан: Закон РК от 6 января 2012 года № 527-IV «» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2020 г.)

67 Колчанов М.К. Опыт и перспективы взаимодействия негосударственных детективных агентств с правоохранительными органами // Закон и право. – 2007. – № 10. – С. 36.

68 Малько А.В., Шундинов К.В. Правовая политика современной России: цели и средства // Государство и право. – 2001. – № 7. – С.18-21.

69 Гуревич П.С. Мир философии: исходные философские проблемы, понятия и принципы. Ч. 1. – М.: Политиздат, 1991. – 672 с.

70 Ансель М. Методологические проблемы сравнительного права // Очерки сравнительного права. – М.: Прогресс, 1981. – С. 38.

71 Турчин Д.А. Теоретические основы учения о следах в криминалистике. – Владивосток: ДВГУ, 1982. – С. 8.

72 Льоренте Х.А. История испанской инквизиции / Пер. с фр. – М.: Ладомир, 1999. – 1424 с. (Классики исторической мысли).

73 Қазақтың ата заңдары: Құжаттар, деректер және зерттеулер (Древний мир права казахов. Материалы, документы и исследования). 10 томдық / 2-том. Бағдарлама жетекшісі Зиманов С.З. – Алматы: Жеті жарғы, 2004. – 672 бет.

74 Апполова Н.Г. Положение ханской власти и «Жеті жарғы» Тауке хана. Қазақтың ата заңдары: Құжаттар, деректер және зерттеулер. (Древний мир

права казахов. Материалы, документы и исследования). 10 томдық /4-том. Бағдарлама жетекшісі Зиманов С.З. – Алматы: Жеті жарғы, 2005. – 552 бет.

75 Ахметова Н.С., Кожакметов Г.З. «Жеті жарғы» - памятник обычного права казахов. Қазақтың ата заңдары: Құжаттар, деректер және зерттеулер. Древний мир права казахов. Материалы, документы и исследования. 10 томдық / 4-том. Бағдарлама жетекшісі Зиманов С.З. – Алматы: Жеті жарғы, 2005. – 552 бет.

76 Мулукаев Р.С. Полиция и тюремные учреждения дореволюционной России. – М., 1964. – С. 4.

77 Юшков М.В. История государства и права СССР. Ч.1. – М., 1950. – С.128.

78 Лидов А.О., Евсеев А.В. Становление сыска в дореволюционной России. // История государства и права. – 2002. – № 1. – С. 4.

79 Карамзин Н.М. История государства Российского. Книга 1. Том 1. – М., 1988. – С. 147.

80 Памятник русского права. / Под ред. Юшкова С.В. Вып. VI. – М., 1957. – С. 389.

81 Мулукаев Р.С. Полиция в России (IX в. -нач. XX в.). – Нижний Новгород, 1993. – С.9-10.

82 Мисайлов М. Частный сыск. Первая попытка // Советская милиция. – 1991. – № 2. – С. 51.

83 Философский словарь / Под ред. Фролова И.Т. – 5-е изд. – М.: Политиздат, 1987. – 590 с.

84 Маркин С., Гали Е., Темирбаева Н. Современные правовые системы и тенденции развития национального законодательства РК // Право и государство. – 1999. - №. 3.– С. 52-53.

85 О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации: Закон РФ от 11.03.1992 г. N 2487-1 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.08.2019 г.)

86 Мартынчик Е.Г. Правовые основы адвокатского расследования: состояние и перспективы (к разработке концепции и модели) // Адвокатская практика. – 2012. – № 3. – С. 12-13.

87 Шейфер С.А. Доказательства и доказывание по уголовным делам: проблемы теории и правового регулирования. - М.: Норма, 2008. - 240 с.

88 Белорусов В.Г, Шишов Е.В. Частный детектив в уголовном процессе: некоторые аспекты проблемы // Уголовный процесс. - 2001. - № 2. - С. 44-47.

89 Торвальд Ю. Сто лет криминалистики: Пер. с нем. М.Б. Колдаевой / Под редакцией Н.С. Алексеева. – Алматы: «Жеті жарғы», 1995. - 432 с.

90 Крысин А.В. Частные сыскные и охранные агентства за рубежом: практика создания, функционирования и подбора кадров. – Екатеринбург, 1992. С. 13.

91 Об организации профессии частного детектива: Закон Франции («Organisantalta professionde detectiv eprive») // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.vigilis.be/upload/documents/wetPrivDecFR.pdf> (дата обращения: 6 мая 2017 г.).

92 Уолкер Р. Английская судебная система. - М. 1980. – С. 39.

93 Правоотношения частных охранных фирм при использовании телевизионных систем охраны в Великобритании // Борьба с преступностью за рубежом. Инф. бюлл. - 1995. - № 11. - С. 36-39.

94 Официальный сайт Правительства Великобритании // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.legislation.gov.uk/ukpga/2001/12/contents> (дата обращения: 6 мая 2017 г.).

95 Крысин А.В. Безопасность предпринимательской деятельности. – М., 1996. - 379 с.

96 Черков В.А., Попов П.А. Частная детективная деятельность в развитых странах мира // Вестник Луганского государственного университета внутренних дел им. Э.А. Дидоренко. – 2010. - № 2. – С. 120-123.

97 Семенов В.Г. Деятельность частного детектива по защите интересов участников уголовного судопроизводства. – М.: Издательство «Юрлитинформ», 2008. – 288 с.

98 Аспанов Р.Ф. Частная жизнь и частно-детективная деятельность // Право граждан на информацию и защита неприкосновенности частной жизни: Сборник научных трудов. Часть II / Под ред. В.М. Баранова. - Н. Новгород: Нижегородский юридический институт МВД РФ, 1999. - С. 133-136.

99 Материалы сайта «Детективный доклад». Раздел «Детектив как профессия» // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://detektivreport.de/index.php?goto%20=%20detektiv-beruf> (дата обращения: 6 мая 2017 г.).

100 Официальный сайт Центра по обучению детективному бизнесу (Zentralstelle fuer die Ausbildung im Detektivgewerbe) // [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://translate.googleusercontent.com/translate_c?hl=ru&langpair=en|ru&ru=translate.google.ru&u=http://www.zd.de/index2.php&usg=ALkJrhgMbPM19aP9NmbaqIHvadB0Frm_Q (дата обращения: 6 мая 2017 г.)

101 Фридман М. Рабочее движение и агентство Пинкертона. – С-Петербург. 1910. – 304 с.

102 Бадашханов В.И. Народный элемент в уголовном судопроизводстве в современных условиях: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Н. Новгород, 1993. – С. 10.

103 The Private Detective Act of 1939 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.njsp.org/about/pdet_act.html (дата обращения: 3 мая 2017 г.) – С. 13.

104 Journal of Professional Investigators // URL: http://www.pimagazine.com/FAQ/private_investigator_statistics.htm (дата обращения: 3 мая 2017 г.).

105 Евланова О.А. Участие частных детективных и охранных предприятий в борьбе с преступностью: криминологический аспект: Дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 1999. – 160 с.

106 Колчеманов М.В. Взаимодействие органов полиции с негосударственными (частными) охранными и детективными структурами: на примере США // Закон и право. – 2007. - № 10. – С. 104-107.

107 Строгая Н.В. Сравнительный анализ получения защитником доказательственной информации от частно-детективных структур (на основе законов Великобритании, Японии, Франции, США и России) // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Серия: Право. – 2007. – № 28 (100). — С. 69-72.

108 «Department of consumer affairs» – «Private Investigators» // [Электронный ресурс]. Режим доступа:http://translate.googleusercontent.com/translate_c?hl=ru&langpair=en|ru&rurl=translate.google.ru&u=http://www.bsis.ca.gov/industries_regulated/pi_act_leg_chngs.shtml&usg=ALkJrhgXEXqWwz019OkPSKfYZ7SwQQ7oww (дата обращения: 3 мая 2017 г.)

109 «US Department of Labor», раздел – «Police and Detectives» // [Электронный ресурс]. Режим доступа:<http://www.bls.gov/oco/ocos160.htm> (дата обращения: 3 мая 2017 г.)

110 The United States Constitution // [Электронный ресурс]. Режим доступа:<http://www.usconstitution.net/const.htm>. (дата обращения: 3 мая 2017 г.).

111 California Penal Code // [Электронный ресурс]. Режим доступа:<http://www.leginfo.ca.gov/cgi-bin/calawquery?codesection=pen>. (дата обращения: 3 мая 2017 г.).

112 Следователи и частные детективы: Защитники прав, имущества и жизни / сост. Мусиенко М.Г. — Мн.: Литература, 1996. — 640 с.

113 Юрко С. Особенности частной детективной деятельности в США // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.sbsnews.eu/ru/detektivy/item/543-osobennosti-chastnoj-detectivnoj-deyatelnosti-v-ssha> (дата обращения: 3 мая 2017 г.).

114 Ячменев Ю.В. Ценностные категории как нравственные основы теории государства и права // Нравственные основы теории государства и прав: Материалы международной научной конференции / Отв. ред. О.В. Мартышин. – М.: Моск. гос. академия, 2005. – С. 314-319.

115 Ишмаева Т.П., Ткаченко А.В. О некоторых проблемах контроля частной детективной и охранной деятельности органами внутренних дел // Актуальные вопросы правоохранительной деятельности. – 2017. – № 5 (15). – С. 19-23.

116 О частной детективной и охранной деятельности: Закон Республики Молдова от 4 июля 2003 года № 283-XV (с изменениями и дополнениями по состоянию на 15.11.2018 г.)

117 О частной детективной и охранной деятельности в Кыргызской Республике: Закон КР от 1 июля 1996 года № 35 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 08.07.2019 г.)

- 118 Проект Закона Республики Казахстан «О частной детективной деятельности» (отозван из Мажилиса Парламента постановлением Правительства РК от 30 июня 2017 года № 404).
- 119 Дашков Г.В. Обеспечение законности в деятельности частных правоохранительных структур. – М.: Манускрипт, 1994. – С. 7-9.
- 120 Миттермаер К.Ю. Уголовное судопроизводство в Англии, Шотландии и Северной Америке. – М., 1964. – С. 65.
- 121 Шестаков В. Частное сыскное законодательство: проблемы и пути его дальнейшего совершенствования // Информационно-аналитическое издание. Чекист.ru. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.chekist.ru/article/698>.
- 122 Агутин А.В. Правовые и тактические аспекты частной детективной деятельности: Дисс. ...канд. юрид. наук. – Н. Новгород, 1966. – С. 309.
- 123 Семенов В.Г. Правовые основания, порядок получения и использования результатов частной детективной деятельности при расследовании преступлений: Дисс. ...канд. юрид. наук. – Москва, 2005. – 174 с.
- 124 Частный детектив: правовое положение и методы работы / Под ред. В.Е. Гущева. – Н. Новгород. 1993. – С. 241.
- 125 Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Общая: Академический курс. Под ред. д.ю.н., профессора Б.Х. Толеубековой. Книга вторая. – Алматы: ТОО Издательская компания «НАС», 2004 – 412 с.
- 126 Михеенко М.М. Доказывание в советском уголовном судопроизводстве. – Киев, 1984. – С. 61.
- 127 Кокорев Л.Д. Участники правосудия по уголовным делам. – Воронеж: Изд-во Воронеж. ун-та. 1971. – 160 с.
- 128 Уголовный процесс: Учебник для вузов / Под ред. В.П. Божьева. 2-е изд. – М.: Спарк, 2000. – 574 с.
- 129 Материалы авторского социологического исследования общественного мнения по вопросам введения процессуального статуса частного детектива в УПК РК.
- 130 Крылов Г., Осин В. Деятельность частных детективов и охранников требует современной правовой основы // Российская юстиция. – 1997. – № 6. – С. 35.
- 131 Автономов С.А. Системность категорий конституционного права: Автореф. дисс. ... докт. юрид. наук. – М., 1999. – 39 с.
- 132 Об оперативно-розыскной деятельности: Закон Республики Казахстан от 15 сентября 1994 года № 154- XIII (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019 года).
- 133 Гинзбург А.Я., Григорьев В.И., Алесковский С.Ю. Основы оперативно-розыскной деятельности. Учебно-практическое пособие – Алматы: ТОО «АянЭдлет», 1999.– 176 с.
- 134 Ахпанов А.Н., Тукиев А.С., Казиев З.Г. Уголовное досудебное производство в РК: тренд институциональных преобразований // Уголовное

право и процесс: история и современность: Мат-лы Всероссийской научно-практич. конф., посвященной юбилею проф. Леви А.А. – Москва, 2017. – С. 11-19.

135 Гасанов Р.М. Шпионаж особого рода. – М., 1989. – 254 с.

136 Шумилов А.Ю. Краткая сыскная энциклопедия: Деятельность оперативно-розыскная, контрразведывательная, частная сыскная (детективная). – Москва, 2000. – 227 с.

137 Словарь основных уголовно-процессуальных понятий и терминов. – Караганда, 1992. – С. 30.

138 Фаткуллин Ф.Н. Общие проблемы процессуального доказывания. – Казань, 1976. – С. 134.

139 Кванина В.В. Договор на оказание возмездных услуг. Учебное пособие. – Челябинск, 2002. – С. 31.

140 Шаблова Е.Г. Гражданско-правовое регулирование отношений возмездного оказания услуг: Автореферат дисс. ... докт. юрид. наук. – Екатеринбург, 2002. – С. 31.

141 Данные авторского социологического исследования по теме диссертации // См. приложение к диссертации № 5.

142 Об адвокатской деятельности и юридической помощи: Закон Республики Казахстан от 5 июля 2018 года №-176-VI(с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2020).

143 О судебно-экспертной деятельности: Закон Республики Казахстан от 10 февраля 2017 года № 44-VI (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.04.2017).

144 Маами К.А. Проблемы усиления гарантий прав участников уголовного процесса: Материалы международной научно-практической конференции. - Алматы, 2003. – С. 15.

145 Рогов И.И. Перспективы развития уголовного судопроизводства в контексте Концепции правовой политики Республики Казахстан // Проблемы усиления гарантий прав участников уголовного процесса: Материалы международной научно-практической конференции. - Алматы, 17-18 февраля 2003 г. - С. 18.

146 Тыричев И.В. Принципы советского уголовного процесса. – М.: ВЮЗИ, 1983. – 80 с.

147 Уголовный процесс. Учебник для студентов юридических вузов и факультетов / Под ред. К.Ф. Гуценко. Изд. 4-е. – М.: Издательство «Зерцало», 2000. – 608 с.

148 Александров С.А. Содержание, система и развитие уголовно-процессуальных гарантий // Вопросы криминологии, уголовного права и уголовного процесса. – Горький, 1974. – С. 97.

149 Российская юридическая энциклопедия. – М.: Издательский Дом ИНФРА-М, 1999. – 1110 с.

150 Какимова М.Ш., Турлаев А.В. Принципы права как теоретическая основа прав человека и гражданского общества // Вестник Карагандинского

государственного университета им. Е.А. Букетова. Серия: Право. – 2011. – № 4 (64). – С. 111.

151 Стецовский Ю.И., Ларин А.М. Конституционный принцип обеспечения обвиняемому права на защиту. – М., 1986. – 321 с.

152 Альперт С.А. Принцип публичности (официальности) и его значение в деятельности советских органов предварительного расследования // Ученые записки Харьковского юрид. ин-та. – Харьков, 1957. – Вып.3. – С. 49-60.

153 Урманцев Ю.А. Начала общей теории систем // Системный анализ и научное знание. – М.: Наука, 1978. – С. 7-41.

154 Якуб М.Л. О принципах советского уголовного процесса // Социалистическая законность. – 1951. – № 8. – С. 29-40.

155 Асанов Р.Ф. Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях: квалификация и ответственность. Монография / Под ред. докт. юрид. наук Панченко П.Н. - Уфа, 2000. – С. 38.

156 Евланова О.А. Участие частных детективных и охранных предприятий в борьбе с преступностью: криминологический аспект: Дисс. ...канд. юрид. наук. - М., 1999. - С. 221.

157 О детективной деятельности: Закон Латвийской Республики от 05.07.2001 г.

158 О гражданстве Республики Казахстан: Закон Республики Казахстан от 20.12.1991. №1017-VII (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019.)

159 Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть). Принят Верховным Советом Республики Казахстан от 27.12.1994 года. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 10.01.2020.)

160 Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019 г.)

161 Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195-ФЗ (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019 г.)

162 Ойзерман Т.И. Сенсуалистическая гносеология и действительный научно-исследовательский поиск // Вопросы философии. – 1994.– № 6. – С. 56.

163 Милованова М.М. Некоторые проблемы собирания доказательств лицом, осуществляющим частную детективную деятельность // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). – 2017. – № 5. – С. 143-151.

164 Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики: Закон КР от 24 января 2017 года № 10 (введен в действие с 1 января 2019 года).

165 Шестаков В.И., Семенов В.Г. Использование в уголовном судопроизводстве результатов частной детективной деятельности // Уголовный процесс. – 2006. – № 12. – С. 25-28.

166 Уголовно-процессуальный кодекс Казахской ССР.– Алма-Ата: Издательство «Казахстан», 1988. – 284 с.

167 Комментарий к УПК Казахской ССР / Под ред. Е.Я. Лопушного и А.Я. Гинзбурга. – Алматы: Концерн «Баспагер», 1995. – 480 с.

168 Азаров В.А. Уголовно-процессуальные и оперативно-розыскные средства выполнения задачи раскрытия преступлений // Вопросы применения Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности»: Межвузовский сборник научных трудов. - Омск: Юридический институт МВД России, 1998. - С. 3-12.

169 Ахпанов А.Н., Хан А.Л. О правовой природе и разграничении оперативно-розыскных мероприятий и негласных следственных действий // Вестник Института законодательства Республики Казахстан. – 2018. – № 3 (52). – С. 45-52.

170 Семенов В.Г. Использование результатов частной детективной деятельности при расследовании преступлений // Уголовное право. – 2005. – № 5. – С. 38-41.

171 О модельном УПК для государств-участников СНГ: постановление Межпарламентской Ассамблеи государств–участников СНГ от 17.02.1996 г. № 7-6.

172 Джатиев В.С. Доказывание и оценка обстоятельств преступления. – Ростов-на-Дону, 1991. – С. 45.

173 Данные авторского социологического исследования по теме диссертации // См. приложение к диссертации № 6.

Анкетный лист 1

**Строго конфиденциально, с целью изучения общественного мнения
и использования в научном исследовании**

(в случае выбора варианта ответа поставьте знак ✓ в квадрате)

1. Укажите Ваш возраст _____
2. Укажите Ваш пол:
 - муж;
 - жен;
3. Образование/ученая степень:
 - среднее;
 - среднее профессиональное;
 - высшее;
 - кандидат/доктор наук;
4. Вид Вашей профессиональной деятельности:
 - государственный служащий;
 - охранник частного предприятия (организации, коммерч. банка);
 - сотрудник службы безопасности негосударственного предприятия, коммерческого банка;
 - сотрудник правоохранительных органов;
 - адвокат;
 - преподаватель высшего и среднего профессионального учебного заведения;
 - пенсионер;
5. На Ваш взгляд, есть ли необходимость в принятии Закона «О частной (негосударственной) детективной деятельности» в Республике Казахстан?
 - Да;
 - Нет;
 - Затрудняюсь ответить.
6. На Ваш взгляд, что препятствует принятию Закона «О частной (негосударственной) детективной деятельности в РК»:
 - А) Принятию Закона противодействуют силовые структурные подразделения РК;
 - Б) Принятие Закона будет способствовать нарушению конституционных прав и интересов граждан, организаций и государства;
 - В) В настоящее время в казахстанском обществе не востребована негосударственная детективная деятельность.
 - Г) Нет государственной политики по созданию, регулированию и эффективной деятельности института частного сыска.

7. Может ли участие частного детектива в уголовном, гражданском судопроизводстве РК содействовать обеспечению и соблюдению прав и законных интересов граждан?

- Да;
- Нет;
- Затрудняюсь ответить.

8. Может ли участие частного детектива обеспечить более объективное досудебное расследование?

- Да;
- Нет;
- Затрудняюсь ответить.

9. Могут ли услуги, предоставляемые частным детективом по уголовным делам, оказать содействие в установлении похищенного имущества, транспортного средства и иных предметов потерпевшего?

- Да;
- Нет;
- Затрудняюсь ответить.

10. В случае причинения материального ущерба (вреда) уголовным правонарушением обратитесь ли Вы к услугам частного детектива?

- Да, так как я не доверяю сотрудникам правоохранительных органов;
- Нет, я доверяю только правоохранительным органам;
- Затрудняюсь ответить, так как я с такой ситуацией не сталкивался.

Анкетный лист 2

**Строго конфиденциально, с целью изучения общественного мнения
и использования в научном исследовании**

(в случае выбора варианта ответа поставьте знак ✓ в квадрате)

- 1 Укажите Ваш возраст _____
- 2 Укажите Ваш пол:
 - муж;
 - жен;
- 3 Образование/ученая степень;
 - среднее профессиональное;
 - высшее;
 - кандидат/доктор наук;
- 4 Укажите Вашу профессию:
 - Следователь;
 - дознаватель;
 - охранник частного охранного предприятия;
 - сотрудник службы безопасности коммерческого предприятия, банка;
 - адвокат;
 - нотариус;
 - частный судебный исполнитель;
- 5 На Ваш взгляд, является ли частный детектив субъектом негосударственной правоохранительной деятельности?
 - Да;
 - Нет;
 - Затрудняюсь ответить.
- 6 С какими словосочетаниями у Вас ассоциируется определение «частный сыск», «частный детектив» и «частный сыщик»?

- 7 В случае легализации частной детективной деятельности в Республике Казахстан есть ли необходимость регулирования процессуального статуса частного детектива в уголовно-процессуальном законодательстве РК?
 - Да, такая необходимость существует;
 - Нет, так как частный детектив не является участником уголовного процесса;
 - Затрудняюсь ответить.

Анкетный лист 3

**Строго конфиденциально, с целью изучения общественного мнения
и использования в научном исследовании**

(в случае выбора варианта ответа поставьте знак ✓ в квадрате)

1 Ваша профессиональная деятельность:

- Адвокат;
- Частный судебный исполнитель

2 В случае легализации частной детективной деятельности в Республике Казахстан готовы ли Вы взаимодействовать с данным субъектом в уголовном, гражданском судопроизводстве?

- Да
- Нет

3 На Ваш взгляд взаимодействие с частным детективом окажет ли плодотворное воздействие на установление фактических данных, имеющих значение по гражданским и уголовным делам?

- Да
- Нет

Анкетный лист 4

**Строго конфиденциально, с целью изучения общественного мнения
и использования в научном исследовании**

(в случае выбора варианта ответа поставьте знак ✓ в квадрате)

- 1 Укажите Ваш возраст _____
- 2 Укажите Ваш пол:
- муж;
- жен;
- 3 Приходилось ли Вам участвовать в уголовном судопроизводстве в качестве потерпевшего?
- Да
- Нет
- 4 Насколько Вы удовлетворены деятельностью правоохранительных органов по вопросам восстановления нанесенного Вам материального ущерба?
- Да, удовлетворен, так как лица, совершившие уголовное правонарушение, установлены, нанесенный материальный вред возмещен полностью;
- Удовлетворен частично, так как лица, совершившие уголовное правонарушение, установлены, но материальный ущерб возмещен не полностью;
- Нет, не удовлетворен, так как лица, совершившие уголовное правонарушение, не установлены, материальный ущерб не восстановлен.
- 5 В случае легализации частной детективной деятельности в РК обратились ли Вы к услугам частного детектива по оказанию содействия в восстановлении нанесенного материального ущерба уголовным правонарушением?
- Да
- Нет
- 6 Выберите из нижеперечисленных признаков, которые устраивали бы Вас в деятельности частного детектива:
- А) профессионализм частного детектива;
- Б) ответственность за качество предоставляемых услуг;
- В) индивидуальный подход каждому клиенту;
- Г) сохранение конфиденциальности предоставляемых услуг;
- Д) систематический отчет частного детектива о проделанной работе перед заказчиком;
- Е) ни один из перечисленных признаков меня не устраивает, так как я не сторонник легализации частного сыска.

Анкетный лист 5

**Строго конфиденциально, с целью изучения общественного мнения
и использования в научном исследовании**

(в случае выбора варианта ответа поставьте знак ✓ в квадрате)

1 Укажите Ваш возраст _____

2 Укажите Ваш пол:

муж;

жен;

3 Образование/ученая степень:

Среднее профессиональное;

высшее;

кандидат/доктор наук;

4 Укажите Вашу профессию:

судья;

следователь;

дознаватель;

помощник прокурора;

адвокат;

3 Как Вы считаете, перечисленные правовые требования к частному детективу обеспечат ли с его стороны недопущение противоправных действий, нарушающих конституционные права граждан:

А) Угроза уголовной ответственности за незаконные действия, нарушающие права и законные интересы граждан, организаций;

Б) надзор со стороны органов прокуратуры, контроль органов внутренних дел, Министерства юстиции РК;

В) Отзыв лицензии и запрет на право предоставления услуг гражданам и организациям, связанных с негосударственной детективной деятельностью.

В некоторой степени будет сдерживать частного детектива от незаконных действий, нарушающих конституционные права и законные интересы граждан;

Нет, так как частный детектив с целью получения сведений или иной информации будет применять в своей деятельности и незаконные методы;

Да, будут правовой гарантией недопущения действий, нарушающих конституционные права и законные интересы граждан.

4 Как Вы считаете, можно ли использовать результаты частной детективной деятельности в качестве доказательств по уголовным делам?

Да, если они получены в соответствии с требованиями законов РК;

Нет, так как у него нет надлежащих функций, предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством РК;

- Затрудняюсь ответить, так как в уголовном процессе фигура частного детектива не регламентирована.

5 Может ли деятельность частного детектива оказывать содействие правоохранительным органам в обеспечении правопорядка и расследовании уголовных правонарушений:

- Да, так как функцию правоохранительной деятельности осуществляет и частный детектив;
- Да, но только в случаях непосредственного обращения руководителя правоохранительного органа к частному детективу с просьбой оказания содействия в раскрытии и расследовании уголовного правонарушения;
- Нет, так как борьба с уголовными правонарушениями - исключительная прерогатива органов досудебного расследования.

**ТИПОВОЙ ДОГОВОР № _____
возмездного оказания детективных услуг**

Г. _____ « ____ » _____ 202_ г.

(Ф.И.О., данные удостоверения личности)

действующий на основании лицензии № _____ выданной

_____,
именуемый в дальнейшем «*Частный детектив*», с одной стороны;

и _____

(Ф.И.О., данные удостоверения личности физического лица либо наименование
юридического лица)

именуемый в дальнейшем «*Заказчик*», с другой стороны, заключили настоящий договор о нижеследующем:

1. ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА

1.1. Частный детектив обязуется по заданию Заказчика оказать детективные услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), предусмотренные Законом Республики Казахстан «О частной детективной деятельности», а Заказчик обязуется оплатить эти услуги.

1.2. Частный детектив определяет способы оказания услуг, осуществляя их в рамках действующего законодательства Республики Казахстан и не нарушая условия настоящего договора.

1.3. Частный детектив оказывает услуги как лично, так и с привлечением третьих лиц на договорной основе. Частный детектив вправе не раскрывать информацию о привлекаемых лицах.

1.4. Детективные услуги осуществляются во исполнение нижеследующих задач, в предусмотренные сроки и согласованной оплатой:

№ п.п	Наименование услуги (задачи)	Срок исполнения	Цена услуги

1.5 Детективные услуги не могут осуществляться в интересах третьих лиц без их письменного согласия.

1.6 Детективные услуги не могут быть направлены против государственных и общественных интересов.

2. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ЧАСТНОГО ДЕТЕКТИВА

2.1. Частный детектив обязуется:

2.1.1. совершить с «___» _____ 202_ года по «___» _____ 202_ года необходимые действия для решения вопросов, предусмотренных п. 1.4. Договора;

2.1.2. представить до «___» _____ 202_ года промежуточный отчет по оказанным услугам в соответствии сп.1.4 (в случае волеизъявления Заказчика);

2.1.3. представить до «___» _____ 202_ года конечный отчет по оказанным услугам в соответствии с п.1.4;

2.1.4. разъяснить Заказчику смысл оказываемых детективных услуг и предоставить необходимую правовую информацию о частной детективной деятельности;

2.1.5. вернуть Заказчику по его требованию предоставленные им подлинные документы при расторжении договора или после выполнения задания;

2.1.6. незамедлительно уведомить Заказчика о возникновении обстоятельств, влекущих невозможность либо затруднительность надлежащего исполнения обязательств, а также приостановить осуществление детективных услуг до получения указаний Заказчика;

2.1.7. профессионально и качественно выполнять возложенные на него Договором поручения Заказчика;

2.1.8. не разглашать сведения о Заказчике и иных лицах, ставшие ему известными при выполнении задания Заказчика.

2.1.9. при получении в ходе своей деятельности сведений, касающихся расследования уголовных дел, в течение двадцати четырех часов уведомить соответствующие правоохранительные органы;

2.1.10. если при оказании детективных услуг ему будут известны факты готовящегося, совершаемого или совершенного уголовного правонарушения незамедлительно сообщать об этом правоохранительные органы;

2.1.11. в случае предоставления детективных услуг по уголовным делам частный детектив обязан уведомить орган досудебного расследования;

2.1.12. применять технические средства, за исключением средств оперативной радиотелефонной связи, не причиняя вред окружающей среде и законным правам и интересам граждан;

2.1.13. обеспечить сохранность отчета о проделанной работе в течении пяти лет;

2.1.14. предоставлять детективные услуги в строгом соответствии с действующим законодательством Республики Казахстан, не допуская действия унижающие честь и достоинства граждан.

2.2. Частный детектив вправе:

2.2.1. отказаться от исполнения обязательств по договору при условии полного возмещения Заказчику убытков, причиненных расторжением настоящего договора, кроме случаев, когда это произошло по вине Заказчика;

2.2.2. приостановить выполнение задания Заказчика при неисполнении Заказчиком обязанности уплатить установленную оплату либо иную сумму, причитающуюся частному детективу в связи с выполнением договора;

2.2.3. требовать возмещения причиненных убытков, включая дополнительные издержки, вызванные простоем, либо перенесения сроков выполнения задания Заказчика, либо увеличения указанной в договоре цены работы при неисполнении Заказчиком обязанности оказывать частному детективу содействие в выполнении работы в случаях, объеме и порядке, предусмотренных договором, в соответствии с действующим гражданским законодательством Республики Казахстан;

2.2.4. самостоятельно определять носители информации, на которых будут изложены результаты выполнения задания Заказчика. При этом Частный детектив не должен представлять Заказчику данные результаты на носителях, чтение которых заведомо осложнено техническими или организационными причинами, такими как не распространенность данного типа носителей или устройств, их считывающих, на территории Республики Казахстан;

2.2.5. информировать Заказчика обо всех отклонениях в ходе работ, возможном развитии ситуации и давать рекомендации по дальнейшим действиям. Частный детектив вправе также предложить заключить дополнительное соглашение к настоящему договору для изменения поручения Заказчика на более подходящий вариант в сложившейся ситуации;

2.2.6. обращаться с запросом к физическим и юридическим лицам для получения информации, за исключением сведений, составляющих коммерческую, банковскую и иную охраняемую законом тайну;

2.2.7. собирать необходимые сведения в установленном законодательством Республики Казахстан порядке;

2.2.8. осуществлять опросы граждан и должностных лиц с их согласия;

2.2.9. осуществлять наблюдение за объектом с использованием технических средств, не запрещенных законодательством Республики Казахстан;

2.2.10. проводить визуальный осмотр объектов, жилых и служебных помещений, транспортных средств с целью обнаружения сведений, имеющих значения для оказания сыскных услуг.

2.2.11. отказаться от исполнения детективных услуг в случае возникновения обстоятельств, предусмотренных п.1.5, 1.6 настоящего договора.

3. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ЗАКАЗЧИКА

3.1. Заказчик обязан:

3.1.1. оплатить оказанные ему Частным детективом услуги в сроки и в порядке, указанные в договоре.

3.1.2. оказывать содействие Частному детективу при выполнении задания Заказчика путем предоставления необходимых документов или информации на любых носителях;

3.1.3. не вносить никаких изменений в график выполнения работы и ее объем до окончания деятельности Частного детектива, за исключением отказа от исполнения Договора или его изменения с новыми задачами, сроками и ценами;

3.1.4 незамедлительно уведомить Частного детектива о возникновении обстоятельств, влекущих невозможность либо затруднительность надлежащего исполнения обязательств;

3.2. Заказчик вправе:

3.2.1. досрочно отказаться от выполнения детективных услуг при условии оплаты Частному детективу фактически понесенных расходов, а также принятые Заказчиком промежуточные этапы услуг;

3.2.2. проверять ход и качество выполнения задания Заказчика, выполняемого Частным детективом, не вмешиваясь в его деятельность.

4. ОПЛАТА УСЛУГ

4.1. Цена договора составляет: _____
(_____) тенге.

4.2. Расчеты между сторонами договора производятся в безналичном порядке, путем перечисления Заказчиком фиксированной суммы по Договору на расчетный счет Частного детектива.

4.3. До «___» _____ 202__ года Заказчик обязан оплатить Частному детективу предоплату в сумме _____
(_____) тенге.

4.4. Оставшуюся сумму Заказчик должен оплатить не позднее «___» _____ 202__ года при получении собранных по его делу материалов и информации, отраженных в виде отчета о проделанной работе.

4.5. В случае невозможности исполнения, возникшей по вине Заказчика, услуги подлежат оплате в полном объеме. При этом Частный детектив вправе в дальнейшем отказаться от исполнения Договора.

4.6. В случае, когда невозможность исполнения детективных услуг возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, Заказчик возмещает Частному детективу только фактически понесенные расходы.

4.7. Все расчеты производятся Заказчиком лично.

5. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН

5.1 Стороны несут ответственность при условии ненадлежащего исполнения либо виновного неисполнения обязательств, принятых на себя в соответствии с настоящим договором;

5.2 Частный детектив несет ответственность за нарушение условий настоящего договора в виде начисления неустойки в размере 1% за каждый день просрочки, исчисляемой от запланированной услуги или даты;

5.3 Частный детектив освобождается от ответственности, предусмотренной в п.5.2 настоящего договора в случаях, если отступление от графика, указанного в п.1.4 не повлияло на конечный результат, либо повысил его эффективность;

5.4 Заказчик несет ответственность за просрочку оплаты, предусмотренную настоящим договором в виде начисления неустойки в размере 1% за каждый день просрочки, исчисляемой от запланированной услуги или даты;

5.5 Основаниями освобождения сторон от ответственности выступают:

5.5.1 обстоятельства непреодолимой силы, чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях (стихийные бедствия, массовые беспорядки, военные действия, эпидемии и другие);

5.5.2 изменения в нормативных правовых актах, вступивших в законную силу;

5.5.3 непредвидимые изначально обстоятельства, затрудняющих исполнение детективных услуг надлежащим образом.

6. ОБЕСПЕЧЕНИЕ КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТИ

6.1. Настоящий договор является конфиденциальным документом, а его условия профессиональной тайной.

6.2. Стороны гарантируют соблюдение конфиденциальности в отношении информации, полученной по настоящему договору.

6.3. После передачи Частным детективом Заказчику собранных сведений, Заказчик полностью несет всю ответственность за законность их использования.

6.4. Частный детектив не обязан отчитываться перед Заказчиком, каким образом были выполнены его поручения по настоящему договору. Заказчик не вправе давать указания и требовать определенной формы выполнения заказа.

6.5. Частный детектив взаимодействует исключительно с Заказчиком, Заказчик не вправе поручать ту же работу другим детективам или детективным агентствам (или любым другим лицам), разглашать факт обращения к Частному детективу до окончания работ по Договору, а в особых случаях и все последующее время.

6.6. При установлении факта обращения Заказчика к другим лицам по тому же вопросу, что и к Частному детективу, последний вправе отказаться от исполнения Договора при оплате фактических понесенных расходов и принятых Заказчиком услуг в соответствие с п.4.1. настоящего договора.

7. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

7.1. Договор вступает в силу со дня подписания и действует до полного выполнения сторонами своих обязательств или с «___» _____ 202_ года до «___» _____ 202_ года.

7.2. Настоящий Договор составлен в двух экземплярах - по одному для каждой стороны.

7.3. Круг вопросов, перечень которых поручает клиент, или объем работ, которые он поручает выполнить, является для настоящего Договора исчерпывающим.

7.4. Если в ходе работ по Договору возникнут новые обстоятельства, вопросы, которые Заказчиком не поставлены – стороны вправе заключить дополнительное соглашение к настоящему договору.

7.5. Стороны обязуются своевременно информировать друг друга о затруднениях или о невозможности выполнения взятых на себя обязательств.

7.6. Изменение и расторжение договора производится в соответствии с порядком, установленным гражданским законодательством Республики Казахстан.

7.7 Все разногласия разрешаются путем деловых переговоров, либо, при невозможности данных переговоров, в соответствии с действующим законодательством Республики Казахстан.

8. ЮРИДИЧЕСКИЕ АДРЕСА И РЕКВИЗИТЫ СТОРОН

8.1. Частный детектив

Ф.И.О.

ИИН/БИН:

Юридический адрес:

Данные о лицензии:

Банковские реквизиты:

(подпись)

(МП)

8.2. Заказчик

Ф.И.О./наименование организации:

ИИН/БИН:

Юридический адрес:

Банковские реквизиты:

(подпись)

(МП)