УДК 343.140.02

Овсянников Д. В.

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КОПИРОВАНИЯ ЭЛЕКТРОННОЙ ИНФОРМАЦИИ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

В данной статье подробно раскрывается порядок копирования электронной информации в уголовном судопроизводстве. Такой познавательный прием в настоящее время является частью обыска, выемки или осмотра, а также заслуживает признания в качестве самостоятельного следственного действия. Копирование электронной информации выглядит как последовательность выполняемых операций – структурных элементов общей системы познавательного приема. К сожалению, действующее законодательство не в полной мере отвечает требованиям развития современных телекоммуникационных отношений. Это в полной мере можно отнести к копированию электронной информации. Для устранения этого пробела предлагается внести в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации ст. 186.2, в которой отразить основные аспекты этого вопроса. Для успешного их осуществления следователь (или дознаватель) должен видеть весь алгоритм реализации данного процессуального действия. При копировании информации должны обеспечиваться условия, исключающие возможность ее утраты или изменения.

Ключевые слова: *уголовный процесс, копирование, электронная информация, правовое регулирование.*

Ovseannicov D. V.

LEGAL REGULATION OF COPYING ELECTRONIC INFORMATION IN CRIMINAL PROCEEDINGS

This article details revealed for copying electronic information in criminal proceedings. Such cognitive reception is currently a part of search, seizure or inspection, and deserves to be recognized as an independent investigative action. Copying electronic information appears as a sequence of operations performed - the structural elements of the general system of educational administration. Unfortunately, current legislation does not fully meet the requirements of the development of modern telecommunication relations. This full copy can be attributed to the electronic information. To address this gap, proposed to the Criminal Procedure Code of the

Russian Federation, Art. 186.2, which reflect the main aspects of this issue. For successful implementation investigator (or investigator) must see the whole algorithm implementation of this procedural action. When copying information should be provided conditions precluding the possibility of loss or change.

Keywords: *criminal trial, copy, electronic information, legal regulation*

К сожалению, российский законодатель в сфере уголовного судопроизводства не раскрывает содержание понятия «основание производства процессуального действия». В литературе по этому вопросу имеются разные точки зрения. Многие юристы считают, что данное понятие включает в себя фактическую и юридическую составляющую. Копирование электронной информации проводится в ходе обыска, выемки и осмотра. В связи с этим основание применения данного познавательного приема будет определяться исходя из анализа законодательного регулирования данных следственных действий.

Правовым основанием является наличие постановления следователя (или дознавателя), а в некоторых случаях и суда о проведении копирования электронной информации. Последнее необходимо в случаях, если копирование производится в жилище, или принудительно, если это действие не является частью проведения личного обыска в ходе задержания или заключения под стражу или частью обыска в жилище. Кроме того, правовым основанием электронного копирования информация является правовая регламентация данного познавательного приема в тексте уголовно-процессуального закона, а также правомочие лица, проводившего данного следственное действие.

Поскольку законодатель не предусмотрел отдельную норму для копирования электронной информации, правоприменителю следует придерживаться имеющихся положений относительно порядка обращения с электронными носителями информации, а также общими правилами проведения обыска, выемки и осмотра предметов и документов.

Уголовно-процессуальным законом предусмотрены правила копирования электронной информации в ходе выемки и обыска (ч. 3.1 ст. 183 и ч. 9.1. ст. 182 УПК РФ соответственно), которые практически аналогичны между собой. Однако такое действие, как копирование, вполне возможно и при таком следственном действии, как осмотр. По всей видимости, в данном случае допустимо применение аналогии закона.

Большинство процессуалистов связывают фактическое основание с данными, которые, по мнению одних, указывают на необходимость[1], а других – на возможность[2] выполнения следственного действия. Есть те, которые считают, что должно присутствовать и то и другое[3].

Представляется, что для принятия решения достаточно данных (или информации), указывающих (указывающей) на возможность его проведения, тогда как необходимость должна определяться из тактики расследования преступлений. Когда проводить следственное действие и как следователь (или дознаватель) решает, планируя свою работу. При этом на достаточность данных справедливо указывают В. В. Кальницкий[4] и В. А. Семенцов[5].

По всей видимости, в фактическом основании должна быть указана цель проведения следственного действия. Законодатель, к сожалению, не во всех случаях, регламентирующих данные процессуальные действия, на это указывает. Но есть и положительные примеры. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 179 УПК РФ для обнаружения на теле человека особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела, если для этого не требуется производство судебной экспертизы, может быть произведено освидетельствование.

Целью копирования электронной информации является получение информации на электронных носителях, имеющей значение для уголовного дела. Если сложить все составляющие и учесть специфику обыска, выемки и осмотра, то получится следующее определение.

Фактическим основанием копирования электронной информации является наличие данных, указывающих на то, что у лица, при нем или в его жилище, в помещении, где он находится, имеется информация на электронных носителях, имеющая значение для уголовного дела.

Эти данные должны быть получены в установленном уголовно-процессуальным

законом порядке, оформлены надлежащим образом и находиться в материалах уголовного дела. В исключительных случаях данные могут быть получены в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий согласно положениям федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности».

Копирование электронной информации представляет собой последовательность выполняемых операций – структурных элементов общей системы познавательного приема. Для успешного их осуществления следователь (или дознаватель) должен видеть весь алгоритм реализации данного комплексного процессуального действия. В идеале такой порядок должен быть закреплен в процессуальном законе. В любом случае перед началом его воплощения в жизнь рекомендуется составить подробный план.

Первоначально следует собрать максимальные сведения об искомой информации, ее носителе, владельце носителя электронной информации или обладателе информации. А также важно знать заранее, что интересуемое лицо готово добровольно передать имеющуюся у него электронную информацию или ее носителя.

Если копирование информации ожидается проводить в жилище, то надо заранее позаботиться о судебном решении. Для осмотра в жилище, возможно, будет достаточно согласие проживающих в нем лиц (ч. 5 ст. 177 УПК РФ). Однако согласие потребуется всех совершеннолетних жителей. Кроме того, судебное решение требуется и для копирования электронной информации в рамках личного обыска. Здесь не рассматриваются варианты проведения этого действия в рамках задержания лица или заключения его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится обыск, скрывает при себе электронную информацию на каких-то легко переносимых носителях, которые могут иметь значение для уголовного дела (исходя из смысла ч. 2 ст. 184 УПК РФ), так как в этих случаях, как правило, проводится изъятие таких носителей.

Следователь с согласия руководителя следственного органа, а дознаватель с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о производстве данного следственного действия и выносит постановление, которое вместе с обосновывающими решение материалами подает в суд. Судья рассматривает ходатайство в порядке ст. 165 УП РФ и принимает решение в срок не позднее 24 часов с момента поступления заявленного ходатайства. В случаях, не терпящих отлагательств, копирование электронной информации в жилище может быть проведено без судебного решения (ч. 5 той же статьи УПК РФ). Такая ситуация возможна при наличии данных, указывающих на то, что промедление может привести к уничтожению или пересылки процессуально значимой информации.

В остальных случаях, когда обыск, выемка или осмотр не требуют судебного решения, лицо, производящее расследование, вправе вынести постановление о проведении следственного действия, в рамках которого будет проводиться копирование информации в электронном виде. В таком постановлении указываются место нахождения носителя информации, его вид, а также обоснование проведения следственного действия.

Для проведения копирования необходимо заранее пригласить специалиста. Следует заранее выяснить уровень сложности предполагаемого копирования информации и пригласить соответствующего специалиста. Такой участник может иметь ведомственную принадлежность, определенный уровень образования, компетентность или быть независимым от правоохранительной деятельности. О понятых также надо позаботиться заранее. Уже отмечалось, что эти участники должны иметь представление о тех действиях, которые будет выполнять специалист при копировании электронной информации на соответствующие носители. Заблаговременно надо подготовить носитель, на который предполагается копирование информации. Проверить его содержание. По возможности оно должно быть свободным от записи и технически исправным. Кроме того, может понадобиться соединительное оборудование для копирования.

Копирование указанной информации осуществляется с участием законного владельца и (или) его представителя. При этом следователю (дознавателю) следует позаботиться об его участии и убедиться в законности владельца по документам. Перед началом обыска и выемки следует предложить владельцу носителей информации добровольно предоставить доступ к компьютеру или другому электронному носителю для осуществления копирования. При копировании информации должны обеспечиваться условия,

исключающие возможность ее утраты или изменения. Поэтому если копирование происходит в помещении, все, кто в нем находится, должны отойти от электронно-вычислительных машин или других технических средств на безопасное расстояние, не покидать помещение. Возможны и другие требования организационного характера.

Перед началом копирования специалист должен продемонстрировать понятым, что на электронном носителе, на которые предполагается копирование информации, отсутствует та информация, которая интересует органы предварительного расследования. Копирование информации происходит открыто для всех присутствующих лиц. После копирования понятые должны удостовериться в том, что на принесенном электронном носителе появилась скопированная информация. Следователь всякий раз обращает внимание понятых на выполнение тех или иных действий как самого следователя, так и специалиста. Во время копирования электронной информации понятые должны находиться на расстоянии, позволяющем визуально наблюдать процесс копирования, если это наблюдается на мониторе компьютера или на экране другого носителя информации.

Об осуществлении копирования информации и о передаче электронных носителей информации, содержащих скопированную информацию, законному владельцу изъятых носителей электронной информации составляется протокол в соответствии с требованиями ст. 166 УПК РФ. В протоколе о проведенном копировании электронной информации указывается конкретное место, обстоятельства и условия обнаружения компьютерной информации, порядок и основания копирования электронной информации, индивидуальные признаки носителя информации. На действия, обстоятельства и условия обнаружения носителя компьютерной информации обращается вни-мание компетентных понятых.

Если копирование происходит из-за невозможности изъятия носителя компьютерной информации в процессе производства следственного действия (компьютерная информация находится на удаленном носителе, например, осмотр удаленного информационного ресурса, изъятие носителя приведет к неустранимым последствиям), то информация специалистом копируется сертифицированным программным обеспечением на новый носитель, о чем делается пометка в протоколе. В протоколе необходимо указать технические средства и программы, с помощью которых было произведено копирование. Сведения о скопированной на носитель компьютерной информации и ее реквизиты (список файлов, расположение файлов на носителе, тип, объем, дата и время создания, изменения, открытия файлов) вносятся в протокол. В протоколе описывается краткое содержание скопированной компьютерной информации или к протоколу прилагается распечатка (машинограмма) данной информации. Носитель компьютерной информации упаковывается и опечатывается. Действия, производимые с компьютерной информацией, фиксируются в форме видеозаписи, которая по окончании следственного действия воспроизводится с участием понятых.

В протоколе должны быть указаны также технические средства, программные компьютерные средства, примененные при производстве следственного действия, условия и порядок их использования, объекты, к которым эти средства были применены, и полученные результаты.

Исходя из изложенного, предлагаем внести в УПК РФ ст. 186.2 следующего содержания:

«Статья 186.2. Копирование электронной информации

1. При необходимости следователь вправе копировать информацию с электронных носителей, о чем выносит постановление.

2. Если имеются основания полагать, что при копировании электронной информации могут быть раскрыты сведения, составляющие государственную или иную охраняемую законом тайну, а также сведения о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, то следователь должен получить судебное решение, принимаемое в порядке, установленном статьей 165 настоящего Кодекса.

3. В постановлении о производстве данного следственного действия указываются:

1) уголовное дело, при производстве по которому необходимо копирование информации;

2) основания, по которым производится данное следственное действие;

3) технические средства, с которых требуется произвести копирование электронной информации;

4) наименование организации, в которой находится указанная информация, и (или) данные физического (должностного) лица, которое ей располагает.

4. Копирование электронной информации производится с участием специалиста или следователем лично.

5. По ходатайству законного владельца изымаемых носителей электронной информации или обладателя содержащейся на них информации специалистом, участвующим в выемке, в присутствии понятых с изымаемых носителей электронной информации осуществляется копирование информации на другие носители, предоставленные их законным владельцем или обладателем содержащейся на них электронной информации.

6. Копирование информации не допускается, если это может воспрепятствовать расследованию преступления либо, по заявлению специалиста, повлечь за собой утрату или изменение информации.

7. Носители электронной информации, содержащие скопированную информацию, передаются законному владельцу изымаемых носителей электронной информации или обладателю содержащейся на них информации.

8. Об осуществлении копирования информации и о передаче носителей электронной информации, содержащих скопированную информацию, законному владельцу изымаемых носителей или обладателю содержащейся на них электронной информации в протоколе делается запись.

9. Следователь осматривает информацию, полученную в результате электронного копирования, о чем составляет протокол, в котором должна быть указана та часть информации, которая, по мнению следователя, имеет отношение к уголовному делу (дата, время, начальные и конечные данные всего объема информации на носителе, а также другие данные). Лица, присутствовавшие при составлении протокола, вправе в том же протоколе или отдельно от него изложить свои замечания.

10. Представленные носители, содержащие электронную информацию, приобщаются к материалам уголовного дела на основании постановления следователя как вещественное доказательство и хранятся в опечатанном виде в условиях, исключающих возможность ознакомления с ними посторонних лиц и обеспечивающих их сохранность».

Электронные носители информации хранятся в опечатанном виде в условиях, исключающих возможность ознакомления посторонних лиц с содержащейся на них информацией и обеспечивающих их сохранность и сохранность указанной информации. Хранение электронных доказательств должно исключать несанкционированный доступ к информации на них. Согласно действующему закону такие носители информации могут признаваться вещественными доказательствами по уголовным делам (п. 5 ч. 2 ст. 82 УПК РФ). В противном случае они должны возвращаться их владельцам или законным пользователям (п. 4 ч. 4 ст. 81 УПК РФ).

References

[1] Proof theory in the Soviet criminal trial / holes. Ed. N.V. Zhogin. — Moscow, 1973. — P. 386; 2 Beloserov Y.N., Riabokon V.V. Investigative activities: studies. Allowance. — Moscow, 1990. — P. 4; Sementsov V.A. Investigative actions: monograph. — Ekaterinburg, 2006. — P. 149.

[2] SA Shafer Investigative actions. System and procedural form. - Moscow, 2001 - S. 105; Criminal procedure: a textbook; under. Ed. VP Bozhyev. — Moscow, 2006. — P. 217.

[3] Balakshin V.S. Evidence to the theory and practice of criminal procedure of proof: monograph. — Ekaterinburg, 2006. — P. 266.

[4] Kalnitsky V.V. Investigative actions: studies. allowance. 2nd ed. Pererab.i ext. — Omsk, 2003. — P. 9.

[5] Sementsov V.A. Decree. Op. — P. 149.

Овсянников Дмитрий Васильевич, соискатель кафедры Уголовно-правовых дисциплин факультета ПСПО ЮУрГУ. E-mail: dvo-chel@mail.ru

Ovsyannikov Dmitry, competitor of the Department of Criminal Law Department of the Faculty of SCPI SUSU. E-mail: dvo-chel@mail.ru