Судье Кущевского районного суда

Ананич В.А.

защитника подсудимого Толмачева А.М.-

Изучеевой А.И.

ХОДАТАЙСТВО №11

о признании доказательств недопустимыми

и их исключении

Прошу признать недопустимыми доказательствами и исключить из числа доказательств обвинения:

1)протокол осмотра и прослушивания фонограммы 101с от 15.12.2011 (видеозапись разговоров Козлова Д.О. и Морозовой Е.Ю. в помещении ИП Кожуховой И. Л. в г.Новочеркасске по ул.Народной д.2 (т.14 л.д.190-207)

2)постановление о признании вещественным доказательством диска 101с (т.14 л.д.238)

3)вещественное доказательство -диск 101с(т.1 л.д.166)

Основания:

Согласно акта оперативного эксперимента от 15 декабря 2011г., оперативный эксперимент, проводившийся 15 декабря 2011г., проводился только с использованием копировального оборудования.(т.1 л.д.178)

Остается загадкой, каким образом Козлов Денис Олегович смог при помощи копировального оборудования сделать видеозапись своих разговоров с Морозовой Е.Ю. в офисе ИП Кожуховой по ул.Народной д.2 в г.Новочеркасске.

Очевидно, снимал на электрический фонарик.

Козлов Д.О. участником оперативного эксперимента не являлся. Соответствующая спецтехника (видеокамера) сотрудниками ЦПЭ или иных структур ГУ МВД по РО

Козлову Д.О. не вручалась и каких-либо документов по этому поводу не составлялось.

Исходя из ст.11 Федерального закона от 12.08.1995 N 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», Приказа МВД РФ N 368, ФСБ РФ N 185, ФСО РФ N 164, ФТС РФ N 481, СВР РФ N 32, ФСИН РФ N 184, ФСКН РФ N 97, Минобороны РФ N 147 от 17.04.2007 «Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, органу дознания, следователю, прокурору или в суд», требований статей 74, 75, 86, 89 УПК РФ можно сделать вывод:  
если в переданных материалах с результатами оперативно-розыскной деятельности отсутствуют какие-либо указания о типе, марке, классе, стране-производителе, наименованиях, моделях, спецификациях, заводских или иных идентифицирующих номерах технических средств, которые передавались участнику ОРМ в ходе оперативного эксперимента, нет и категорических однозначных указаний на то, каким образом, на какой именно носитель записывались результаты оперативных экспериментов, как распределялись эти данные по носителям, отсутствует протокол о применении аудиозаписи (видеозаписи) с указанием технических характеристик используемой аппаратуры, события, лица, с указанием времени и условий записи, способа упаковки записи. - **в силу чего оперативные записи не отвечают требованиям ст. 183 УПК РФ, являются недопустимыми доказательствами и не могут быть положены в основу при вынесении решения по уголовному делу.**

В ч. 2 ст. 50 Конституции указывается, что при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона. Поэтому в качестве средств доказывания могут использоваться только те доказательства, которые соответствуют разрешенным законом с точки зрения процессуального источника, порядка их получения, фиксации и вовлечения в материалы дела.

Доказательства считаются полученными с нарушением закона, если при их собирании и закреплении были нарушены гарантированные Конституцией и процессуальным законом права, свободы и охраняемые законом интересы человека и гражданина либо не был соблюден установленный процессуальным законом порядок их собирания и закрепления, а также если собирание и закрепление доказательств осуществлено ненадлежащим должностным лицом или органом либо в результате действий, не предусмотренных процессуальными нормами (п. 16 Пост. Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.1995 N 8).

Поскольку федеральный закон был нарушен, руководствуясь ст.75,п.4 ст.88,235 УПК РФ,ст.50 Конституции РФ, прошу признать недопустимыми доказательствами:

1)протокол осмотра и прослушивания фонограммы диска 101с (аудиозапись разговоров Козлова Д.О. и Морозовой Е.Ю. в помещении ИП Кожуховой И.Л. в г.Новочеркасске по ул.Народной д.2 от 15.12.2011г.) (т.14 л.д.190-207)

2)постановление о признании вещественным доказательством диска 101с (т.14 л.д.238)

3)вещественное доказательство -диск 101с(т.1 л.д.166)

и исключить их из перечня доказательств обвинения.

Изучеева А.И.