Судье Кущевского районного суда

Ананич В.А.

защитника подсудимого Толмачева А.М.-

Изучеевой А.И.

ХОДАТАЙСТВО №13

о признании доказательств недопустимыми и

об исключении доказательства

Прошу признать недопустимым доказательством и исключить из числа доказательств обвинения диск с аудиозаписями, выданный Козловым О.И. сотрудникам Центра противодействия экстремизму 15 декабря 2011г.

Основания:

Согласно акта оперативного эксперимента от 15 декабря 2011г., (т.1 л.д.178-179) и акта добровольной выдачи (т.1 л.д.181-182) Козлов Олег Иванович во время мероприятия «добровольная выдача» выдал СД диск, на котором он записывал разговоры Толмачева А.М., Морозовой Е.Ю., Галагана Ю.В.

В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 15 Закона об ОРД, в случае изъятия предметов при проведении ОРМ, должностное лицо осуществившее изъятие составляет протокол (акт) в соответствии с правилами, установленными ч. 3 ст. 177, ч. 13 ст. 182 УПК.

Согласно п.3 ст.177 УПК РФ, «... *предметы должны быть изъяты, упакованы, опечатаны, заверены подписью следователя на месте осмотра. Изъятию подлежат только те предметы, которые могут иметь отношение к уголовному делу. При этом в протоколе осмотра по возможности указываются индивидуальные признаки и особенности изымаемых предметов.*»

Таким образом, действующее законодательство требует от сотрудника, получившего аудиозапись в ходе ОРД, составить документ (рапорт, справку, акт или др.) об этом, а так же надлежащим образом упаковать полученные материалы. Такие действия должностного лица должны гарантировать законность и достоверность результатов ОРД.

Однако 15 декабря 2011г. , указанное оперативно-розыскное действие в случае с диском Козлова О.И. – получение(изъятие диска) не оформлено надлежащим образом: диск не был упакован, не был опечатан, не был скреплен подписями лиц, участвующих в составлении акта.

Кроме того, при изъятии СД-диска указывается его индивидуальные особенности - СИД-код (набор цифр и букв на внутреннем ободке диска).Этого сделано не было.

**Отсутствие вышеуказанных действий свидетельствует о возможности свободного доступа к компакт диску с аудиозаписью иных лиц.**

Следователь Уразова С.А направляла на экспертизу и предъявляла понятым диск непонятного происхождения, который не может являться допустимым доказательством по делу.

Статьей 89 УПК РФ недвусмысленно определено, что результаты ОРД запрещены к использованию в доказывании, если они не отвечают требованиям, предъявляемым к доказательствам, содержащимся в других его нормах. Чтобы получить такой статус, **они должны быть введены в уголовный процесс с соблюдением жестко установленной процедуры**, урегулированной как УПК, так и межведомственными нормативными правовыми документами, а в первую очередь — Инструкцией о порядке представления результатов ОРД дознавателю, органу дознания, следователю, прокурору или в суд, утвержденной приказом МВД, ФСБ, ФСО, ФТС, ФСИН, ФСКН, Минобороны России от 17 апреля 2007г.

 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 — диск не был изъят и упакован в соответствии с требованиями УПК РФ, что привело к свободному доступу к этому диску неизвестных лиц, руководствуясь ч.1 ст.75 УПК РФ, ст.50 Конституции РФ, прошу признать недопустимым доказательством -диск с аудиозаписями разговоров Козлова О.И., Толмачева А.М, Галагана Ю.В., Морозовой Е.Ю., выданный Козловым О.И. 15 декабря 2011г. и исключить его из перечня доказательств.(диск находится при материалах уголовного дела)

Изучеева А.И.