Судье

Кущевского райсуда

Ананич В.А.

защитника подсудимого Толмачева А.М

-Изучеевой А.И.

ХОДАТАЙСТВО №14

о признании доказательств недопустимыми

Прошу признать недопустимыми доказательствами и исключить из числа доказательств протокол осмотра и прослушивания фонограммы диска, выданного Козловым О.И. 15 декабря 2011г. (т.14 л.д.159-168,178-189), и постановление о признании вещественным доказательством диска Козлова О.И.(т.14 л.д.238), диск Козлова О.И.(диск находится при уголовном деле)

Основания:

В соответствии со ст. 11 Закона об ОРД предоставление результатов оперативно-розыскной деятельности осуществляется на основании постановления руководителя органа, осуществляющего ОРД.

В постановлении о предоставлении результатов оперативно-розыскной деятельности (т.1 л.д.168-170) диск Козлова О.И. отсутствует.

Каким же образом диск Козлова О.И. оказался у следователя Уразовой С.А., которая и признала его вещественным доказательством?

Оказывается, следователь Луканин М. в своем письме от 12 января 2012г. прислал диск Козлова О.И. следователю Уразовой С.А. (т.3 л.д.110)

И проблема легализации результатов ОРД была с легкостью разрешена. Правда, незаконным способом, поскольку неясно, а каким же образом к следователю Луканину М попал диск, полученный сотрудниками ЦПЭ от Козлова О.И. 15 декабря 2011г. и не переданный в СУ МУ «Новочеркасское» согласно инструкции, на основании постановления руководителя органа, проводившего ОРД.

В отсутствие законных оснований получения следователем Уразовой С.А. диска, тем не менее, она проводит следственное действие -осмотр и прослушивание фонограммы и выносит постановление о признании вещественным доказательством вышеуказанного диска, «чудесным образом» попавшего в ГСУ ГУ МВД по РО.

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 2007 г.

Следовательно, диск Козлова О.И. был легализован незаконным способом и в силу положений п.3 ч.2 ст.75 УПК РФ является недопустимым доказательством, и соответственно, протокол прослушивания фонограммы и постановление о признании диска вещественным доказательством также являются недопустимыми доказательствами.

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).

В соответствии с ч.1 ст.75 УПК РФ, доказательства, полученные с нарушением требований УПК РФ,являются недопустимыми.

Руководствуясь ст.75 УПК РФ, ст.50 Конституции РФ, прошу признать недопустимыми доказательствами:

1)протокол осмотра и прослушивания фонограммы диска, выданного Козловым О.И. 15 декабря 2011г. (т.14 л.д.159-168,178-189),

2)постановление о признании вещественным доказательством диска Козлова О.И.(т.14 л.д.238),

3) диск Козлова О.И.(диск находится при уголовном деле)

Изучеева А.И.