

Научная статья

УДК 343.98

DOI: 10.55001/2587-9820.2023.33.85.021

ОСМОТР МОБИЛЬНОГО ТЕЛЕФОНА: НЕРАЗРЕШЕННЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ

Андрей Борисович Соколов¹, Елена Игоревна Третьякова²

¹Омская академия МВД России, г. Омск, Российская Федерация, Andrey.perm@mail.ru

²Восточно-Сибирский институт МВД России, г. Иркутск, Российская Федерация, eit20@mail.ru

Аннотация. Актуальность знания последовательности осмотра мобильного телефона определяется тем, что они напрямую связаны с повышением эффективности и качества расследования преступлений, в том числе совершенных с использованием информационно-телекоммуникационных технологий или в сфере компьютерной информации. На основе анализа уголовно-процессуального закона, судебно-следственной практики, позиций ученых-процессуалистов и криминалистов сформулированы рекомендации по осмотру мобильного телефона, представленные в виде комплекса последовательных организационно-тактических действий. На основе анализа Конституции Российской Федерации, Всеобщей декларации прав человека, уголовно-процессуального закона, решений высших судебных органов Российской Федерации, позиций ученых в области уголовного процесса, криминалистики и оперативно-розыскной деятельности представлено авторское мнение о проблеме соблюдения конституционных прав человека при осмотре мобильного телефона.

Ключевые слова: осмотр, мобильный телефон, электронный носитель информации, организация, тактика, ограничение конституционных прав.

Для цитирования: Соколов, А. Б., Третьякова, Е. И. Осмотр мобильного телефона: неразрешенные вопросы правоприменения // Криминалистика: вчера, сегодня, завтра : сб. науч. тр. Иркутск : Восточно-Сибирский институт МВД России. 2023. Т. 26. № 2. С. 214–228. DOI: 10.55001/2587-9820.2023.33.85.021

MOBILE PHONE INSPECTION: UNRESOLVED LAW ENFORCEMENT ISSUES

Andrey B. Sokolov¹, Elena I. Tretyakova²

¹Omsk Academy of the MIA of Russia, Omsk, Russian Federation, Andrey.perm@mail.ru

²East Siberian Institute of the MIA of Russia, Irkutsk, Russian Federation, eit20@mail.ru

Abstract. The relevance of knowing the sequence of mobile phone examinations is determined by the fact that they are directly related to improving the efficiency and quality of crime investigations, including crimes committed through the use of information and telecommunication technology or computer information. On the basis of the analysis of the law of criminal procedure, judicial and investigative practice, the positions of scientists and criminologists formulated recommendations for mobile phone inspection, presented as a set of sequential organizational and tactical actions. On the basis of the analysis of the Constitution of the Russian Federation, the Universal

Declaration of Human Rights, the law of criminal procedure, decisions of the supreme judicial bodies of the Russian Federation, positions of scientists in the field of criminal procedure, criminalistics and operative-investigative activity the author's opinion on the problem of observance of constitutional human rights during examination of a mobile phone is presented.

Keywords: inspection, mobile phone, electronic media, organization, tactics, restriction of constitutional rights.

For citation: Sokolov A.B., Tretyakova, E.I. Osmotr mobil'nogo telefona: nerazreshennye voprosy pravoprimeneniya [Mobile phone inspection: unresolved law enforcement issues]. *Kriminalistika: vchera, segodnya, zavtra* = Forensics: yesterday, today, tomorrow. 2023, vol. 26, no. 2, pp. 214–228 (in Russ.). DOI: 10.55001/2587-9820.2023.33.85.021

Введение

Разработка новых технических устройств, совершенствование организации деятельности по хранению, передаче, обработке, защите и воспроизведению информации присуща каждому из поколений человечества. В настоящее время весьма активно применяются сотовая и спутниковая связь, вычислительная техника, компьютерные сети и др. Указанное обстоятельство, безусловно, положительно отразилось на совершенствовании телекоммуникационных технологий. Сегодня невозможно представить общество без реализации телекоммуникационных технологий, которые стирают границы между городами и регионами нашей большой по территории страны, государствами, расстояние между людьми, делают доступными различные виды связи, позволяют разрешать множество задач в информационной, управленческой, образовательной, финансово-кредитной и иных сферах.

К сожалению, возможности и средства информационно-телекоммуникационных технологий (далее – ИТТ) применяются не только на благо общества, но и для достижения преступных целей, путем подготовки, совершения и сокрытия противоправных деяний. Анализ состояния уровня преступности в России указывает на рост количества зарегистрированных преступлений, совершенных с использованием ИТТ или в сфере компьютерной информации.

Так, за 2017 г. зарегистрировано 90 587 преступлений данного вида; за 2018 г. – 174 674 (+92,8 %); за 2019 г. – 294 409 (+68,5 %); за 2020 г. – 510 396 (+73,4 %); за 2021 г. – 517 722 (+1,4 %); за 2022 г. – 522 065 (+0,8 %); за период с января по апрель 2023 г. – 205 209 (+25,3 %)¹.

Увеличение общего количества зарегистрированных преступлений рассматриваемой категории актуализирует значимость вопросов организационно-тактического характера при производстве отдельных следственных действий. При этом специфичность места, времени, способа совершения преступлений с применением ИТТ, объекта и предмета преступного посягательства, механизма следообразования определяют особенности производства следственных действий, направленных на обнаружение, фиксацию и изъятие криминалистически значимых признаков противоправных деяний. По общему правилу, осмотр следов преступления и иных обнаруженных

¹ Состояние преступности // Министерство внутренних дел Российской Федерации : офиц. сайт. URL: <https://мвд.рф/folder/101762> (дата обращения: 05.06.2023). Режим доступа: свободный.

предметов производится в ходе осмотра места происшествия. Однако если требуется продолжительное время или осмотр на месте затруднен, то предметы осматриваются в ходе самостоятельного следственного действия – осмотр предметов (ст. 177 УПК РФ²). К числу наиболее распространенных предметов, являющихся объектом осмотра по делам о преступлениях, совершенных с использованием ИТТ или в сфере компьютерной информации, относится мобильный телефон.

Сегодня в правоприменительной деятельности нет единообразной методики осмотра мобильного телефона; не до конца определены критерии разграничения ситуаций, требующих получения судебного решения для осмотра мобильного телефона. Сказанное обуславливает потребность в систематизации актуальной информации и разработки авторского видения разрешения поставленных вопросов.

Основная часть

Организационно-тактическую деятельность следователя (дознавателя) по производству следственных действий в криминалистике принято рассматривать с точки зрения подготовительного, рабочего и заключительного этапов. Не является исключением и осмотр мобильного телефона. Учитывая, что общие положения деятельности следователя на подготовительном этапе рассмотрены в научной литературе [1], отме-

тим лишь специфические, на наш взгляд, направления, которые связаны с повышением эффективности и качества производства осмотра мобильного телефона.

1. Определение круга участвующих лиц. Значительную помощь при осмотре мобильного телефона может оказать специалист. В соответствии с действующим уголовно-процессуальным законодательством, специалист оказывает содействие следователю в обнаружении, закреплении и изъятии следов преступления, применении технических средств, постановке вопросов эксперту (ч. 1 ст. 58 УПК РФ). Специалист может помочь следователю в установлении технических характеристик мобильного телефона, что значительно повышает вероятность обнаружения цифровых следов преступления. Привлекая сведущее лицо, следователь должен убедиться в его компетентности. Оптимальными способами этого могут быть определение наличия диплома о высшем образовании по специальностям, связанным с информационными технологиями, периода работы в сфере компьютерной информации и (или) вычислительной техники, места работы на момент привлечения к производству следственного действия (желательно привлекать лиц, работающих в специализированных государственных учреждениях) [2, с. 27]. Профиль нужного специалиста определяется в зависимости от целей и задач осмотра с учетом первоначальных данных о характере противоправного деяния.

Дополнительным участником осмотра мобильного телефона может быть лицо, в пользовании которого находилось указанное техническое устройство (потерпевший, свидетель, подозреваемый, обвиняемый). Его участие обусловлено возможностью самостоятельного введения кода

² Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации : УПК : послед. ред. : принят Гос. Думой 22 ноября 2001 года : одобрен Советом Федерации 5 декабря 2001 года // КонсультантПлюс : сайт. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34481/?ysclid=le24do8org886479248 (дата обращения: 13.04.2023). Режим доступа: свободный.

разблокировки мобильного телефона, дачи пояснений относительно хранящейся в нем информации. Не исключается возможность установления паролей, снятия блокировки при получении согласия на разблокирование мобильного телефона без участия лица, в пользовании которого он находился.

Для удостоверения факта, хода, содержания и результатов осмотра следователем могут быть приглашены понятые (ч. 1.1 ст. 170 УПК РФ). В силу специфики производимого следственного действия целесообразно, чтобы понятые знали и понимали на уровне пользователей, что представляет собой мобильный телефон, его разновидности и порядок функционирования.

2. Определение целесообразности применения специальных аппаратно-программных комплексов (далее – АПК) (например, РС-3000, Поиск-Д, Tableau), программных продуктов и упаковочного материала. В ходе подготовки к осмотру мобильного телефона в зависимости от поставленных задач следователю необходимо обратить внимание на целесообразность, а во многих случаях обязательность, подготовки указанных специальных средств. Как правило, действия следователя сводятся к проверке их наличия и готовности у специалиста.

В процессе осмотра информационного содержимого мобильного телефона возникает необходимость применения специальной аппаратуры, в качестве которой можно указать:

– специализированный лабораторно-исследовательский переносной компьютер со специальным аппаратным и программным обеспечением для просмотра содержимого телефона (если в месте осмотра отсутствуют другие работающие компью-

теры либо их использование специалистом признано нецелесообразным). В качестве такого компьютера может быть использован ноутбук с разъемами для подключения внешних устройств (принтера, внешнего жесткого диска, мобильного телефона и др.);

– соединительные кабели и аппаратные средства (адаптер питания для прямого подключения к компьютеру);

– аппаратура, в том числе цифровая (фотокамера и (или) видеокамера);

– ПО общего и специального назначения (на исследовательском компьютере):

а) текстовый редактор для составления цифровой версии протокола;

б) диагностические программы для сбора информации об устройствах, входящих в состав мобильного телефона, и их параметрах;

в) программы сбора информации о файловой системе на машинных носителях (структуре папок и файлов, их свойствах, атрибутах) и др.

Обязательным представляется подготовка упаковочного материала для последующего размещения в нем мобильного телефона (антистатические пластиковые пакеты, жесткие картонные коробки и др.). Упаковочный материал должен быть жестким, исключающим возможность механического и иного воздействия на изъятый объект.

Целесообразно предусмотреть возможность отключения мобильного телефона в ходе его осмотра из-за разрядки аккумуляторной батареи. Для исключения подобной ситуации следует проверить уровень заряда аккумуляторной батареи мобильного телефона и позаботиться о наличии зарядного устройства.

Рабочий этап осмотра мобильного телефона целесообразно разделить на внешний и осмотр информационного содержимого телефона.

Внешний осмотр начинается с изучения упаковки, в которой находится мобильный телефон. Обычно в качестве таковой выступает конверт из плотной бумаги либо картонная коробка (реже встречается упаковка, выполненная из полимерных материалов). В протокол осмотра мобильного телефона заносятся сведения о материале, из которого изготовлена упаковка, ее целостности, форме, размере, цвете, наличии на ней записей и способе их нанесения, их содержании и расположении, способе опечатывания.

Убедившись в целостности упаковки и приступая к внешнему осмотру включенного мобильного телефона, следователь удостоверяется в отсутствии возможности удаленно воздействовать на имеющуюся в нем информацию. Для этого необходимо включить авиарежим (режим полета). Если мобильный телефон на момент начала осмотра выключен, то перед его включением следует извлечь SIM-карту и производить его включение с использованием устройства, блокирующего радиоволны, после чего, активировав авиарежим, продолжить осмотр, отражая в протоколе:

– модель, серийный номер и идентификационные номера (как правило, располагаются на задней стенке корпуса телефона либо в настройках телефона – пункт «Об устройстве»);

– характеристику корпуса (материал, из которого изготовлен, наличие повреждений, если они имеются);

– состояние мобильного телефона (включен или выключен);

– состояние дисплея и, если мобильный телефон включен, содержание информации на нем (указывается наличие всех символов и обозначений);

– наличие и состояние световых индикаторов;

– наличие и состояние разъемов и портов для подключения дополнительного оборудования.

В ходе внешнего осмотра мобильного телефона следователь удаляет крышку аккумуляторного отсека (если возможно) и описывает аккумуляторную батарею (размер; материал, из которого она изготовлена; наличие или отсутствие повреждений, надписей, их содержание).

Если аккумуляторная батарея извлекается, то следует осмотреть внутреннюю часть оборотной стороны корпуса мобильного телефона на предмет нахождения там сведений о модели устройства и IMEI, а также слотов для SIM-карт, SD-карт.

При обнаружении SIM-карты в протоколе осмотра фиксируются данные о ее формате (размере), операторе сотовой связи (при наличии информации). Описывая SD-карту, целесообразно при наличии сведений указать данные о ее формате, производителе, объеме данных, а также содержании цифровых и буквенных обозначений, цвете красителя, которым они выполнены.

Завершив внешний осмотр мобильного телефона, следователь переходит к осмотру его информационного содержимого.

Как правило, осмотр мобильного телефона сопровождается извлечением необходимых данных на электронные носители информации (копирование сведений). Эта

процедура осуществляется при обязательном участии специалиста (ст. 164.1 УПК РФ).

При включении мобильного телефона, как было упомянуто ранее, может понадобиться PIN-код для доступа к данным, содержащимся на SIM-карте. Сведения о PIN-коде и PUK-коде, присвоенных SIM-карте при ее изготовлении, передаются и хранятся у провайдера мобильной связи³. Указанные коды можно получить путем направления запроса оператору связи на соответствующий номер SIM-карты [3, с. 42].

В зависимости от производителя и модели осматриваемого мобильного телефона в нем имеется несколько блоков информации («Записная или телефонная книга» («Контакты»), «Журнал вызовов» («Исходящие», «Входящие»), «Сообщения», «Медиатека» («Галерея»), «Приложения» (например, программы мгновенного обмена сообщениями (мессенджеры⁴), «Органайзер» и т. д.).

Исследуя информационное содержимое мобильного телефона, целесообразно сконцентрировать внимание на фиксации потенциально доказательственной информации (абонентские и идентификационные номера, логины и т. д., под которыми пользователь осматриваемого телефона работает в сети связи, том или ином приложении).

Осматривая данные в мобильном телефоне, следователю целесообразно пояснять понятным и

³ Обычно PIN-кодом по умолчанию является «0000».

⁴ Сегодня наиболее распространенными программами для быстрого обмена сообщениями (мессенджерами) являются: WhatsApp, FacebookMessenger, WeChat, QQ, Telegram, Snapchat, Discord, Viber, Line, Skype, kkaotalk.

участвующим в осмотре лицам каждое свое действие, производимое с сенсорным экраном (клавиатурой) мобильного телефона. Следователю не обязательно полностью отражать в протоколе всю установленную в телефоне информацию, так как для ее изучения и фиксации может понадобиться продолжительное время. При этом интересующие сведения записываются подробно, с обязательным указанием последовательности всех действий, осуществленных с мобильным телефоном.

Первоочередным действием следователя является установление идентификационного номера мобильного телефона (IMEI) путем набора комбинации символов «*#06#». На дисплее появится номер, состоящий из пятнадцати цифр (для каждого модуля мобильного телефона, предназначенного для подключения SIM-карты, в том числе eSIM). Данный номер, как правило, дублируется на задней стенке корпуса мобильного телефона под крышкой либо под аккумуляторной батареей.

После этого исследуется другая техническая информация, касающаяся идентификации телефона в сети сотовой связи (переадресация вызова, запреты на входящие номера, возможность выхода в Интернет, просмотра электронной почты, мессенджеров и др.).

Значительную часть данных в мобильном телефоне занимает раздел «Записная книга» («Телефонная книга», «Контакты»), в котором содержатся внесенные пользователем телефонные номера и краткие сведения об их владельцах. Осмотр данной информации позволит установить круг общения пользователя мобильного телефона.

В разделе «Журнал вызовов» («Исходящие», «Входящие») отображаются принятые, непринятые, исходящие телефонные вызовы в виде номеров. Изучение этого раздела дает общее представление о количестве, повторяемости последних звонков посредством сотовой связи, а также мессенджеров. При описании в протоколе осмотра исходящих и входящих телефонных номеров следует обращать внимание на дату, время начала и продолжительность соединения пользователя мобильного телефона с номером конкретного абонента.

Раздел «Сообщения» содержит сведения о входящих, исходящих SMS, MMS, голосовых сообщениях и отчет об их доставке. Принятые и отправленные сообщения могут содержать текст, иллюстрации, фотографии, звукозаписи. В протоколе следственного действия отображается информация о SMS-, MMS-сообщениях и их дословное содержание (для текстов). Сведения о SMS-, MMS-сообщениях включают номер, на который они отправлены и с которого они получены, дату и время отправления и получения сообщения.

В разделе «Медиатека» («Галерея») аккумулируются фотоснимки и видеозаписи, выполненные данным мобильным телефоном, а также сохраненные из сети Интернет. Совокупность имеющихся в медиатеке файлов может иметь существенное значение для расследования преступления. Например, фотоснимок может подтвердить нахождение определенного лица в конкретном месте либо помещении, в кругу иных лиц и т. д. Изучив свойства самого файла фотоснимка, можно определить дату и время его выполнения.

Осматривая такие приложения, как мессенджеры, можно установить данные контакта, с которым велась переписка (абонентский номер, регистрационные данные и др.), время и содержание переписки (исходящие и входящие сообщения).

Обратим внимание на проблему, связанную с применением технико-криминалистических средств при осмотре мобильного телефона. В правоприменительной практике встречаются случаи, когда при осмотре мобильного телефона применяются специализированные программно-аппаратные комплексы (Oxygen Forensic Detective, PC-3000 Mobile, UFED, XRY, «Мобильный криминалист», «Belkasoft evidence center x» и др.) для извлечения и последующего копирования информации на оптический диск однократной записи. Такая практика признается спорной, поскольку при осмотре предметов, в том числе мобильных телефонов, допустимо использование только таких криминалистических средств, применение которых можно повторить в ходе судебного заседания. Таким образом, при осмотре мобильного телефона можно получить информацию, которая в явном виде находится на устройстве, только при отсутствии средств защиты или наличии у следователя соответствующих данных (PIN, графический пароль и т. п.) [4, с. 436–437].

Если собственник мобильного телефона отказывается предоставлять данные о паролях к телефону, а следователю и (или) специалисту в ходе проведения следственного действия установить их не удалось, то осмотр мобильного телефона, SIM-карты и SD-карты будет только внешним.

При этом, подготовив используемый для проведения осмотра мобильного телефона стеновый ПК, необходимо:

– отключить антивирусное обеспечение;

– использовать для подключения электронных носителей информации адаптеры с функцией защиты от записи;

– отключить в настройках операционной системы выполнение автозапуска подключаемых носителей информации. Указанные действия обеспечивают возможность проведения осмотра содержимого SD-карты. Аналогичные действия могут быть произведены с SIM-картой при наличии специального устройства – SIM-ридера.

Такой осмотр требуется для последующей идентификации мобильного телефона, SD-карты и SIM-карты при дальнейшем расследовании преступления (в том числе при направлении объектов на судебную компьютерную экспертизу). Если несколько объектов подлежат направлению на экспертное исследование, то такие осмотры позволят определить приоритет в последовательности их направления.

Заключительный этап предусматривает действия правоприменителя по фиксации хода и результатов осмотра мобильного телефона: составляется протокол; упаковывается осмотренный объект; в случае применения средств фотофиксации составляется фототаблица.

Протокол осмотра мобильного телефона структурно состоит из трех частей: вводной, описательной и заключительной.

Во вводной части указываются: дата осмотра; время его начала и окончания; место производства

осмотра; должность, звание, фамилия и инициалы лица, производившего осмотр; фамилии, имена, отчества и адреса понятых; должность и фамилия специалиста; фамилии, имена, отчества других участников; статьи УПК РФ, которыми следователь руководствовался при осмотре и в соответствии с которыми составил протокол; условия осмотра (погода, освещенность).

В описательной части отражаются сведения, обнаруженные при внешнем осмотре мобильного телефона и обследовании его информационного содержимого.

В заключительной части протокола фиксируется, как был упакован мобильный телефон; производилась ли фотосъемка, что сфотографировано, сколько было сделано снимков, каковы условия фотосъемки; составлялись ли планы и схемы; поступали ли заявления (их содержание) от понятых и других участников осмотра мобильного телефона.

В качестве приложения к протоколу осмотра мобильного телефона может быть фототаблица. При ее составлении следователю требуется отобрать из всех полученных фотоснимков те, которые наиболее полно и точно передают информацию о мобильном телефоне, его особенностях, обнаруженных следах и информационных данных. В ходе изготовления фотографий необходимо обеспечить сохранение цифровых изображений как первоисточника достоверной информации. Для этого целесообразно использовать оптические диски однократной записи (CD-R, DVD-R). После съемки кадры просматриваются, их количество и содержание отражаются в протоколе осмотра мобильного телефона, а диск упаковывается и прилагается к протоколу следственного действия.

Определив содержание организационно-тактической деятельности по осмотру мобильного телефона, перейдем к обозначению проблемного аспекта, связанного с порядком ограничения конституционных прав граждан в рамках рассматриваемого следственного действия.

Вопросы ограничения конституционных прав граждан в уголовном судопроизводстве и оперативно-розыскной деятельности не раз становились предметом исследования ученых [5; 6; 7]. Многочисленные публикации, судебные решения, а также правовые позиции высших судебных органов России подтверждают злободневность, с одной стороны, и отсутствие единого мнения относительно необходимости получения судебного решения при осмотре мобильного телефона – с другой [8–14].

В настоящее время мобильный телефон (смартфон) является одним из наиболее распространенных предметов, обнаруживаемых, изымаемых и осматриваемых в ходе рассмотрения сообщения о противоправном деянии, расследования преступления, а также оперативно-розыскной деятельности.

Учитывая, что данные аспекты реализуются в области уголовно-процессуальных отношений, основными нормативными правовыми актами, предусматривающими соответствующие процедуры, выступают УПК РФ и Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»⁵ (далее – ФЗ «Об ОРД»). В ст.ст. 144, 164, 176, 177 УПК РФ закрепляется

такой способ получения доказательств, как осмотр, в том числе предметов, общие правила и порядок производства указанного следственного действия, возможность его проведения до возбуждения уголовного дела. ФЗ «Об ОРД» не содержит самостоятельного оперативно-розыскного мероприятия, обеспечивающего возможность осмотра предмета, в том числе мобильного телефона, что, по нашему мнению, может стать самостоятельным предметом соответствующего исследования и законодательной инициативы.

Анализ указанных положений УПК РФ не дает однозначного ответа относительно необходимости получения судебного решения при осмотре мобильного телефона.

Мнения ученых, а также позиции высших судебных органов Российской Федерации по поставленному вопросу расходятся. Первая группа исследователей указывает на то, что информация, хранящаяся в мобильном телефоне, может быть получена только при добровольном согласии владельца электронного устройства, либо на основании судебного решения [6; 11–14]. Вторая группа исследователей полагает возможным осмотр информации на электронном носителе мобильного телефона при отсутствии согласия владельца электронного устройства и без судебного разрешения [10 и др.]. Представители второй группы, аргументируя свое мнение, обращаются к Определению Конституционного Суда Российской Федерации от 25 января 2018 г. № 189-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Прозоровского Дмитрия Александровича на нарушение его конституционных прав статьями 176, 177 и 195 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации», общая идея которого состоит в том, что проведение осмотра в целях получения имеющей значение для уголовного дела информации, находящейся в

⁵ Об оперативно-розыскной деятельности: Федер. закон № 144-ФЗ: послед. ред.: принят Гос. Думой 5 июля 1995 года // КонсультантПлюс: сайт. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_7519/ (дата обращения: 21.04.2023). Режим доступа: свободный.

электронной памяти абонентских устройств, изъятых при производстве следственных действий в установленном законом порядке, не предполагает вынесения об этом специального судебного решения⁶.

К числу конституционных принципов уголовного судопроизводства относится соблюдение тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, к которым, по нашему мнению, можно отнести и SMS-, MMS-сообщения, переписку в мессенджерах, аккаунтах почтовых сервисов, ограничение которой возможно только на основании судебного решения (ст. 13 УПК РФ). Запрет на вмешательство в личную и семейную жизнь человека, на ознакомление с его корреспонденцией установлен и в ст. 12 Всеобщей декларации прав человека⁷. Исходя из сказанного, полагаем, что дополнительного судебного решения на осмотр мобильного телефона не требуется, когда указанное устройство обнаружено и изъято при производстве следственных действий на основании судебного решения, либо в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 165 УПК РФ.

Но как следует поступить в ситуации, когда мобильный телефон по-

падает к следователю не в указанном порядке, а например при представлении результатов оперативно-розыскной деятельности?

Вероятно, в данном случае, несмотря на отсутствие прямого указания в главе 24 УПК РФ на обязательность получения судебного решения для осмотра мобильного телефона, эта необходимость вытекает из других норм уголовно-процессуального закона и положений Конституции Российской Федерации⁸, а также Всеобщей декларации прав человека. Взаимосвязанные положения ст.ст. 7, 13, 75, ч.ч. 2, 3, 5 ст. 177 УПК РФ – в их конституционно-правовом истолковании и в нормативном единстве со ст. 13 Конституции, ст. 12 Всеобщей декларации прав человека не предполагают возможности ограничения

⁶ Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года с изменениями, принятыми в ходе общероссийского голосования 1 июля 2020 года (в редакции указов Президента Российской Федерации от 09.01.1996 № 20, от 10.02.1996 № 173, от 09.06.2001 № 679, от 25.07.2003 № 841; федеральных конституционных законов от 25.03.2004 № 1-ФКЗ, от 14.10.2005 № 6-ФКЗ, от 12.07.2006 № 2-ФКЗ, от 30.12.2006 № 6-ФКЗ, от 21.07.2007 № 5-ФКЗ; законов Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ; Федерального конституционного закона от 21.03.2014 № 6-ФКЗ; Закона Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации от 21.07.2014 № 11-ФКЗ; Указа Президента Российской Федерации от 27.03.2019 № 130; Закона Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации от 14.03.2020 № 1-ФКЗ; федеральных конституционных законов от 04.10.2022 № 5-ФКЗ, от 04.10.2022 № 6-ФКЗ, от 04.10.2022 № 7-ФКЗ, от 04.10.2022 № 8-ФКЗ) // Официальный интернет-портал правовой информации: сайт. URL: <http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&nd=102027595> (дата обращения: 20.04.2023). Режим доступа: свободный.

⁶ Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Прозоровского Дмитрия Александровича на нарушение его конституционных прав статьями 176, 177 и 195 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 25 января 2018 г. № 189-О // ЮИС Легалакт: сайт. URL: <https://legalacts.ru/sud/opredelenie-konstitutsionnogo-suda-rf-ot-25012018-n-189-o/> (дата обращения: 08.06.2023). Режим доступа: свободный.

⁷ Всеобщая декларация прав человека: принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948 г. // КонсультантПлюс: сайт. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_120805/ (дата обращения: 20.04.2023). Режим доступа: свободный.

конституционных прав на тайну переписки и иных сообщений, в том числе при осмотре мобильного телефона, без принятия об этом судебного решения, за исключением ситуации, описанной в Определении КС РФ от 25 января 2018 г. № 189-О.

Выводы и заключение

Осмотр мобильного телефона представляет собой организационно-тактическую деятельность следователя на подготовительном, рабочем и заключительном этапах. Специфика подготовительного этапа состоит в определении круга участвующих лиц (следователь, специалист, лицо, в пользовании которого находилось указанное техническое устройство, понятые); целесообразности применения специальных аппаратно-программных комплексов, программных продуктов и соответствующего упаковочного материала. Организационно-тактическая деятельность следователя на рабочем этапе осмотра мобильного телефона

обусловлена поставленными задачами, для разрешения которых сначала следует произвести внешний осмотр, а затем и осмотр информационного содержимого электронного устройства. Заключительный этап характеризуется действиями правоприменителя по фиксации хода и результатов осмотра мобильного телефона (составление протокола, упаковка осмотренного объекта, в случае применения средств фотофиксации – составление фототаблицы).

Критерием разграничения ситуаций, определяющих потребность получения судебного решения для осмотра мобильного телефона может служить способ получения следователем такого объекта. Если мобильный телефон изъят при производстве следственных действий в установленном законом порядке, то дополнительного постановления для получения судебного разрешения не требуется.

СПИСОК ИСТОЧНИКОВ

1. Соколов, А. Б., Абдулина, Е. Б. Закономерности организационно-тактической деятельности по подготовке к производству следственных действий // Научный вестник Орловского юридического института МВД России имени В. В. Лукьянова : электрон. журнал / Орловский юридический институт МВД России имени В. В. Лукьянова. Электр. текстовые данные (3,04 МБ). 1 компакт-диск : 12 см. Орел : ОрЮИ МВД России имени В.В. Лукьянова, 2022. № 3(92). С. 194–204.

2. Способы получения доказательств и информации в связи с обнаружением (возможностью обнаружения) электронных носителей : учеб. пособие / В. Ф. Васюков, Б. Я. Гаврилов, А. А. Кузнецов и др.; под общ. ред. Б. Я. Гаврилова. М., 2023. 160 с.

3. Тактика следственных действий, направленных на отыскание, обнаружение, изъятие и исследование электронных носителей и информации на них : учеб. пособие / А. А. Кузнецов, Д. В. Муленков, С. В. Пропастин, А. Б. Соколов. Омск : Омская академия МВД России, 2015. 116 с.

4. Соколов, А. Б., Щербина, Р. П. Собираение доказательственной информации, находящейся на цифровых носителях. II. Осмотр, обыск, судебно-компьютерная экспертиза // Проблемы борьбы с преступностью в условиях цифровизации: теория и практика : сб. ст. XIX междунар. науч.-практич. конф. «Уголовно-

процессуальные и криминалистические чтения на Алтае». Вып. XIX ; отв. ред. С. И. Давыдов, В. В. Поляков. Барнаул, 2021. С. 434–439.

5. Давыдов, С. И. Проблемы соблюдения конституционных прав граждан при разрешении типичных оперативно-розыскных ситуаций // Конституционно-правовые проблемы оперативно-розыскной деятельности: сб. мат-лов Всерос. круглого стола 3 ноября 2011 г. СПб., 2012. С. 131–137.

6. Бычков, В. В. Соблюдение прав граждан на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений при проверке сообщений о преступлениях и в ходе их расследования // Российский следователь: науч.-практич. журн. М.: ООО ИГ «Юрист» 2013. № 24. С. 10–13.

7. Чечетин, А. Е. Актуальные проблемы обеспечения прав личности в оперативно-розыскной деятельности уголовного розыска // Труды Академии управления МВД России: науч.-практич. журнал. М.: Академия управления МВД России. 2019. № 1 (49). С. 125–134.

8. О практике рассмотрения судами ходатайств о производстве следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан (статья 165 УПК РФ) : Постановление Пленума Верховного Суда от 1 июня 2017 г. № 19 // КонсультантПлюс: сайт. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_217688/ (дата обращения: 15.06.2023). Режим доступа: свободный.

9. Багмет, А. М., Скобелин, С. Ю. Пределы ограничения конституционных прав граждан в ходе осмотра сотовых телефонов участников уголовного судопроизводства // Уголовное право: науч.-практич. юрид. журн. М.: ООО «Развитие правовых систем». 2017. № 6. С. 97–103.

10. Гаас, Н. Н. Осмотр изъятого мобильного устройства: проблемы правоприменения // Вестник Уральского юридического института МВД России: науч.-практич. журн. Екатеринбург: Уральский юридический институт МВД России. 2019. № 4. С. 28–32.

11. Когосов, А. П. Отдельные проблемы обеспечения конституционных прав при осмотре сотового телефона // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Серия: Право: науч. журн. Челябинск. 2019. № 4. С. 23–26.

12. Михайлова, Л. В., Карпенко, Н. А. Типичные заблуждения относительно возможности извлечения информации из памяти мобильного устройства без судебного решения // Общество и право: науч. журн. Краснодар: Краснодарский университет МВД России. 2019. № 4. С. 75–80.

13. Грачев, С. А. Конституционные права личности при осмотре мобильного устройства: коллизия толкований в правовых позициях высших судебных инстанций России требует законодательного разрешения // Вестник Восточно-Сибирского института МВД России: науч.-практич. журн. Иркутск: Восточно-Сибирский институт МВД России. 2020. № 3 (94). С. 134–145.

14. Даниленко, И. А., Васильев, Н. В. Соблюдение конституционных прав личности на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, тайну переписки, почтовых, телеграфных и иных сообщений при осмотре мобильного устройства (российский и зарубежный опыт) // Вестник

Университета имени О. Е. Кутафина : науч. журн. Москва : Московский гос. юрид. ун-т им. О. Е. Кутафина. 2020. № 10 (74). С. 150–157.

REFERENCES

1. Sokolov, A. B., Abdulina, E. B. Zakonomernosti organizacionno-takticheskoy deyatel'nosti po podgotovke k proizvodstvu sledstvennyh dejstvij [Patterns of organizational and tactical activities in preparation for the production of investigative actions]. Nauchnyj vestnik Orlovskogo yuridicheskogo instituta MVD Rossii imeni V. V. Luk'yanova – Scientific Vestnik of the Orel Law Institute of the Ministry of Internal Affairs of Russia named after V. V. Lukyanov. 2022, no. 3(92), pp. 194–204. (in Russian).

2. Vasyukov V. F., Gavrilov B. YA., Kuznecov A. A. Sposoby polucheniya dokazatel'stv i informacii v svyazi s obnaruzheniem (vozmozhnost'yu obnaruzheniya) elektronnyh nositelej : ucheb. posobie [Methods for obtaining evidence and information in connection with the detection (possibility of detection)]. under total ed. Gavrilova. M., 2023, 160 p. (in Russian).

3. Taktika sledstvennyh dejstvij, napravlennyh na otyskanie, obnaruzhenie, iz"yatie i issledovanie elektronnyh nositelej i informacii na nih : ucheb. posobie [Tactics of investigative actions aimed at finding, detecting, seizing and researching electronic media and information on them: textbook. allowance]. A. A. Kuznecov, D. V. Mulenkov, S. V. Propastin, A. B. Sokolov. Omsk : Omskaya akademiya MVD Rossii, 2015. 116 p. (in Russian).

4. Sokolov, A. B., SHCHerbina, R. P. Sobiranie dokazatel'stvennoj informacii, nahodyashchejsya na cifrovyyh nositelyah. II. Osmotr, obysk, sudebno-komp'yuternaya ekspertiza [Collecting evidentiary information located on digital media. II. Inspection, search, forensic computer expertise]. Problemy bor'by s prestupnost'yu v usloviyah cifrovizacii: teoriya i praktika : sb. st. HIIH mezhdunar. nauch.-praktich. konf. «Ugolovno-processual'nye i kriminalisticheskie chteniya na Altae». Vyp. HIIH. [Problems of combating crime in the context of digitalization: theory and practice: coll. Art. XIX International scientific-practical. conf. "Criminal procedural and forensic readings in Altai". Issue. XIX-otv. red. S. I. Davydov, V. V. Polyakov]. Barnaul, 2021, pp. 434–439. (in Russian).

5. Davydov, S. I. Problemy soblyudeniya konstitucionnyh prav grazhdan pri razreshenii tipichnyh operativno-rozysknyh situacij [Problems of observance of the constitutional rights of citizens in resolving typical operational-search situations]. Konstitucionno-pravovye problemy operativno-rozysknoj deyatel'nosti : sb. mat-lov Vseros. kruglogo stola 3 noyabrya 2011 g. SPb. – Constitutional and legal problems of operational-search activity: coll. mat-lov Vseros. round table on November 3. 2011, St. Petersburg. 2012, pp. 131–137. (in Russian).

6. Bychkov, V. V. Soblyudenie prav grazhdan na neprikosnovennost' chastnoj zhizni, lichnuyu i semejnuyu tajnu, tajnu perepiski, telefonnyh peregovorov, pochtovyh, telegrafnyh i inyh soobshchenij pri proverke soobshchenij o prestupleniyah i v hode ih rassledovaniya [Compliance with the rights of citizens to privacy, personal and family secrets, privacy of correspondence, telephone conversations, postal, telegraphic and other messages when checking reports of crimes and in the course of their investigation]. Rossijskij sledovatel' – Russian investigator: scientific and practical. M. : LLC IG "Jurist" 2013, no. 24, pp. 10–13. (in Russian).

7. *Chchetin, A. E.* Aktual'nye problemy obespecheniya prav lichnosti v operativno-rozysknoj deyatel'nosti ugovnogo rozyska [Actual problems of ensuring the rights of the individual in the operational-search activity of the criminal investigation department]. Trudy Akademii upravleniya MVD Rossii –Proceedings of the Academy of Management of the Ministry of Internal Affairs of Russia: scientific and practical. M., 2019, no. 1 (49), pp. 125–134. (in Russian).

8. O praktike rassmotreniya sudami hodatajstv o proizvodstve sledstvennyh dejstvij, svyazannyh s ogranicheniem konstitucionnyh prav grazhdan (stat'ya 165 UPK RF) : postanovlenie Plenuma Verhovnogo Suda ot 1 iyunya 2017 g. № 19 // Consultant-Plus : site. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_217688/ (date of access: 15.06.2023). Access mode: free. (in Russian).

9. *Bagmet, A. M., Skobelin, S. YU.* Predely ogranicheniya konstitucionnyh prav grazhdan v hode osmotra sotovyh telefonov uchastnikov ugovnogo sudoproizvodstva [Limits of restriction of the constitutional rights of citizens during the inspection of cell phones of participants in criminal proceedings]. Ugolovnoe pravo – Criminal law: scientific-practical. M., 2017. no. 6. Pp. 97–103. (in Russian).

10. *Gaas, N. N.* Osmotr iz"yatogo mobil'nogo ustrojstva: problemy pravoprime-neniya [Inspection of a seized mobile device: problems of law enforcement]. Vestnik Ural'skogo yuridicheskogo instituta MVD Rossii – Vestnik of the Ural Law Institute of the Ministry of Internal Affairs of Russia. Yekaterinburg, 2019, no. 4, pp. 28–32. (in Russian).

11. *Kogosov, A. P.* Otdel'nye problemy obespecheniya konstitucionnyh prav pri osmotre sotovogo telefona [Separate problems of ensuring constitutional rights when examining a cell phone]. Vestnik YUzhno-Ural'skogo gosudarstvennogo universiteta. Seriya: Pravo. – Vestnik of the South Ural State University. Series: Law. Chelyabinsk. 2019, no 4, pp. 23–26. (in Russian).

12. *Mihajlova, L. V., Karpenko, N. A.* Tipichnye zabluzhdeniya otnositel'no vozmozhnosti izvlecheniya informacii iz pamyati mobil'nogo ustrojstva bez sudebnogo resheniya [Typical misconceptions about the possibility of extracting information from the memory of a mobile device without a court decision]. Obshchestvo i pravo – Society and Law: scientific. Krasnodar, 2019, no. 4, pp. 75–80. (in Russian).

13. *Grachev, S. A.* Konstitucionnye prava lichnosti pri osmotre mobil'nogo ustrojstva: kolliziya tolkovaniy v pravovyh pozitsiyah vysshih sudebnyh instancij Rossii trebuet zakonodatel'nogo razresheniya [Constitutional rights of the individual when examining a mobile device: a conflict of interpretations in the legal positions of the highest judicial instances of Russia requires legislative permission]. Vestnik Vostochno-Sibirskogo instituta MVD Rossii – Vestnik of the East Siberian Institute of the Ministry of Internal Affairs of Russia. Irkutsk, 2020, no. 3 (94), pp. 134–145. (in Russian).

14. *Danilenko, I. A., Vasil'ev, N. V.* Soblyudenie konstitucionnyh prav lichnosti na neprikosnovennost' chastnoj zhizni, lichnuyu i semejnuyu tajnu, tajnu perepiski, pochtovyh, telegrafnyh i inyh soobshchenij pri osmotre mobil'nogo ustrojstva (rossijskij i zarubezhnyj opyt) [Compliance with the constitutional rights of the individual to privacy, personal and family secrets, privacy of correspondence, postal, telegraphic and other messages when examining a mobile device (Russian and foreign experience)]. Vestnik Universiteta imeni O. E. Kutafina : nauch. zhurn. Moskva : Moskovskij gos. yurid. un-t im. O. E. Kutafina. – Vestnik of the University named after O. E. Kutafin. Moscow. 2020, no. 10 (74), pp. 150–157. (in Russian).

ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРАХ

Соколов Андрей Борисович, кандидат юридических наук, доцент, заместитель начальника кафедры криминалистики. Омская академия МВД России. 644092, Российская Федерация, г. Омск, проспект Комарова, 7.

Третьякова Елена Игоревна, кандидат юридических наук, доцент, профессор кафедры криминалистики. Восточно-Сибирский институт МВД России. 664074, Российская Федерация, г. Иркутск, ул. Лермонтова, 110.

INFORMATION ABOUT THE AUTHORS

Andrey B. Sokolov, Candidate Law, Associate professor, deputy head of the Department of Criminalistics. Omsk Academy of the MIA of Russia, 7, Komarov avenue, Omsk, Russia Federation, 644092.

Elina I. Tretyakova, Candidate Law, associate professor, professor of the Department of Criminalistics. East-Siberian Institute of the MIA of Russia. 110, st. Lermontov, Irkutsk, Russia, 664071.