Содержание

Введение 3

1. Проблема определения понятия «частная жизнь» 4

2. Объект и предмет преступления 8

3. Объективная сторона преступления 22

4. Субъективная сторона преступления 27

5. Субъект преступления 30

Заключение 31

Список используемой литературы 32

# Введение

Всеобщая декларация прав человека в ст. 12 провозглашает: "Никто не может подвергнуться произвольному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным посягательствам на неприкосновенность его жилища, тайну его корреспонденции или на его честь и репутацию. Каждый человек имеет право на защиту закона от такого вмешательства или таких посягательств".

Согласно ч. 1 ст. 23 Конституции РФ, каждый гражданин имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну. Этому праву корреспондируют положения части 1 ст. 24 Конституции РФ, устанавливающие, что сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются.

Статья 137 Уголовного Кодекса представляет собой уголовно-правовую гарантию этих конституционных прав граждан.

Федеральным законом от 08.12.2003 N 162-ФЗ правовая конструкция состава перетерпела существенные изменения.

Во-первых, исключены такие обязательные признаки состава преступления, как совершение его из корыстной или личной заинтересованности, относящиеся к субъективной стороне рассматриваемого состава. В настоящее время такой заинтересованности не требуется, что совершенно справедливо, так как возможность причинения реального вреда интересам потерпевшего не может быть поставлена в зависимость от побуждений виновного.

Во-вторых, исключены и материально-правовые последствия совершения преступления в виде реального причинения вреда правам и законным интересам граждан. Вследствие этого конструкция состава стала формальной.

# 1. Проблема определения понятия «частная жизнь»

В современной юридической науке, как и в действующем законодательстве, отсутствует единое понимание права на неприкосновенность частной жизни. Нет и четкого определения понятия "частная жизнь". Одни специалисты в области прав человека исходят из того, что право на неприкосновенность частной жизни прямо связано со свободой мысли, совести и религии, свободой выражения своего мнения, свободой собраний и ассоциаций, правом создавать семью. Другие включают в право на уважение частной жизни право располагать собой, право на тайну частной жизни и тайну корреспонденции, право на защиту личности и право на уважение к личному статусу.

Общей же во всех исследованиях является мысль о том, что право на неприкосновенность частной жизни, подобно праву собственности или авторскому праву, является сложным по составу правовым институтом и состоит из отдельных правомочий индивида. Перечень этих правомочий, закрепленный в законах и международных нормативных правовых актах, не является исчерпывающим, прежде всего, в силу постоянного развития общественных отношений.

Отсутствие в федеральном законодательстве указания на конкретное субъективное право не означает отсутствия самого правомочия, поскольку оно закреплено в нормах международного права, участником которых выступает Россия. "Все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах", - так начинается Всеобщая Декларация прав человека (ст. 1). Свобода каждого не требует законодательных дозволений и разрешений, но равенство в достоинстве и правах с другими предполагает ограничение степени своей личной свободы свободой других. Неприкосновенность частной жизни и уважение к ней есть одно из проявлений личной свободы и ее ограничения.

С учетом этих замечаний предлагается определить содержание права на неприкосновенность частной жизни через установление пределов допустимого вмешательства в частную жизнь индивида при реализации им своей личной свободы.

В Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод (ст. 5) установлен перечень ограничений права на свободу и личную неприкосновенность, который включает в себя следующие случаи:

1) законное содержание лица под стражей после его осуждения компетентным судом;

2) законный арест или задержание лица за неподчинение законному постановлению суда или с целью обеспечения выполнения любого обязательства, предписанного законом;

3) законный арест или задержание лица, произведенные в целях его передачи компетентному судебному органу по обоснованному подозрению в совершении правонарушения или в случае, когда имеются достаточные основания полагать, что они необходимы для предотвращения совершения им правонарушения, или чтобы помешать ему скрыться после его совершения;

4) задержание несовершеннолетнего лица на основании законного постановления для воспитательного надзора или его законное задержание для передачи компетентному органу;

5) законное задержание лиц с целью предотвращения распространения инфекционных заболеваний, а также душевнобольных, алкоголиков, наркоманов или бродяг;

6) законный арест или задержание лица с целью предотвращения его незаконного въезда в страну или лица, против которого принимаются меры по его высылке или выдаче.

Наиболее подробно разработан перечень ограничений в отношении права на тайну корреспонденции.

Европейский Суд по правам человека своими решениями по пониманию и применению Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод (РФ является ее участником с 1996 г.) признал, что "существование определенного законодательства, разрешающего вести скрытое наблюдение за почтой и связью, является, ввиду исключительных условий, необходимым в демократическом обществе". Но при этом должны существовать необходимые и эффективные гарантии против злоупотреблений. Суд установил критерии правомерности подслушивания (ограничения права на тайну корреспонденции). В частности, вмешательство не противоречит требованиям Конвенции, если:

оно предусмотрено законом и необходимо в демократическом обществе в интересах государственной безопасности, общественного порядка или экономического благосостояния страны, в целях предотвращения беспорядка или преступлений, охраны здоровья или защиты нравственности или защиты прав и свобод других лиц;

осуществляется в соответствии с законом;

закон и принятые на его основе подзаконные акты известны общественности и легкодоступны;

нормативные акты носят настолько четкий и определенный характер, что, исходя из них, заинтересованные лица могут корректировать свое поведение;

в них фиксируются пределы компетенции государственных органов, уполномоченных принимать решения о подслушивании и осуществлять его, и ограничения на способы реализации этих правомочий;

вмешательство необходимо для защиты демократических ценностей и институтов;

оно осуществляется в целях предотвращения и пресечения не каких-то мелких, а вполне определенных и наиболее опасных преступлений;

круг лиц, против которых предпринимаются означенные действия, строго ограничен;

подслушивание носит выборочный, а не общепоисковый характер;

обеспечивается институализированный контроль за принятием решений о подслушивании, самим подслушиванием и его прекращением;

вмешательство рассматривается как временная мера;

в отношении информации, полученной в результате прослушивания телефонных разговоров, применяется правило конфиденциальности;

в случае прекращения преследования или оправдания по требованию соответствующего лица записи либо возвращаются ему, либо уничтожаются.

В отношении права заключенных на тайну корреспонденции Европейская Комиссия и Европейский Суд по правам человека установили двойной стандарт:

а) право на неперлюстрированную переписку с юристом или судебным органом как главное средство защиты индивидом своих прав (в РФ согласно ст. 15 Уголовно - исполнительного кодекса жалобы осужденных, адресованные в органы контроля и надзора за деятельностью учреждений и органов исполнения наказания, цензуре не подлежат, но это не распространяется на переписку заключенных с адвокатом, что противоречит нормам международного права);

б) право на корреспонденцию неюридического характера, которое может быть ограничено государством (в РФ в соответствии со ст. 91 УИК получаемая и отправляемая корреспонденция заключенных подвергается цензуре).

# 2. Объект и предмет преступления

Родовым объектом посягательства являются общественные отношения в сфере обеспечения конституционных прав и свобод граждан.

Непосредственным объектом посягательства - общественные отношения в сфере реализации прав граждан на сохранение личной или семейной тайны. Личную или семейную тайну составляют сведения, не подлежащие, по мнению лица, которого они касаются, оглашению. Личную и семейную тайну не могут составлять сведения, которые были ранее опубликованы либо оглашены иным способом.[[1]](#footnote-1)

Соответственно предметом посягательства является информация о тех сторонах личной или семейной жизни, которые гражданин желает сохранить в тайне.

Статья 137 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за нарушение неприкосновенности частной жизни. В данной статье речь идет об уголовно-правовой охране конституционного права каждого гражданина на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту чести и доброго имени, закрепленного в ч. 1 ст. 23 Конституции РФ. В УК РСФСР 1960 г. такой статьи не было, как не было и упомянутых гарантий в Конституциях РСФСР и СССР.

Появление данной статьи вызвано тем, что в современных условиях, характеризующихся активным развитием систем коммуникации, внедрением новых информационных технологий, резким открытием внутреннего (в том числе и информационного) рынка России для отечественных и зарубежных коммерческих структур, часто ведущих себя неправомерно <\*>, отсутствием централизованной государственной политики в этой сфере, сведения о человеке концентрируются в различных информационных системах, в результате чего все его шаги, действия (покупки, поездки, телефонные звонки, счета и т.д.) отражаются в различных базах данных, причем часто без соответствующей защиты. Это позволяет сравнительно легко и незаметно для окружающих получить, исказить, сфальсифицировать, уничтожить или скопировать практически любую информацию о частной жизни лица. В связи с этим возникает серьезная угроза интересам личности, в том числе и неприкосновенности частной жизни.

Такие категории, как "частная жизнь", "личная и семейная тайна", "честь" представляют собой важнейшие духовные блага человека. Уважение к частной жизни есть один из аспектов индивидуальной свободы.

Неприкосновенность частной жизни означает запрет для государства, его органов и должностных лиц вмешиваться в личную жизнь граждан, право последних на свои личные и семейные тайны, наличие правовых механизмов и гарантий защиты своей чести и достоинства от всех посягательств на указанные социальные блага. От уровня гарантированности сохранения тайн личной жизни граждан зависят степень свободы личности в государстве, демократичность и гуманность существующего в нем политического режима.

Частную жизнь можно определить как физическую и духовную сферу, которая контролируется самим индивидом, т.е. свободную от внешнего воздействия <\*>. Законодательство не может вторгаться в эту сферу, оно призвано ограждать ее от любого незаконного вмешательства. Иными словами, в понятие "частная жизнь" включается та область жизнедеятельности человека, которая относится к отдельному лицу, касается только его и не подлежит контролю со стороны общества и государства, если она носит непротивоправный характер <\*\*>.

--------------------------------

<\*> Права человека. Учебник для вузов / Отв. ред. Е.А. Лукашева. М.: НОРМА-ИНФРА-М, 1999. С. 146.

<\*\*> Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации / Коллектив авторов / Под ред. В.В. Лазарева. М.: Издательство "Спарк", 1999. С. 113.

Личная и семейная тайны являются обособленными зонами наиболее деликатных, интимных сторон личной жизни, когда разглашение определенных сведений является для человека нежелательным. Личная и семейная тайна могут при определенных обстоятельствах совпадать или быть обособленными друг от друга. Личную тайну, например, могут составлять сведения о состоянии здоровья, деловых, дружеских и иных связях, пристрастиях, пороках, скрытых физических недостатках и т.п. Семейную тайну составляют такие обстоятельства, которые касаются семьи и по моральным соображениям правомерно скрываются ей от третьих лиц (например, тайна усыновления).

Под честью (добрым именем) понимается общественная оценка личности, объективный взгляд окружающих на социальные и духовные качества индивида как члена общества, признаваемые за ним моральные заслуги. В Словаре русского языка честь определяется как объективная оценка личности, определяющая отношение общества к гражданину или юридическому лицу, как социальная оценка моральных и иных качеств личности, то есть "достойные уважения и гордости моральные качества человека" <\*>.

--------------------------------

<\*> Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: Азбуковник, 1997. С. 882.

Таким образом, под правом на неприкосновенность частной жизни понимается предоставленная человеку и гарантированная государством возможность контролировать информацию о самом себе, препятствовать разглашению сведений личного, интимного характера <\*>.

--------------------------------

<\*> Права человека. Учебник для вузов / Отв. ред. Е.А. Лукашева. М.: НОРМА-ИНФРА-М, 1999. С. 146.

Отношения между людьми в сфере личной жизни традиционно регулируются в основном нормами нравственности. Право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну как юридическая категория состоит из ряда правомочий, обеспечивающих гражданину возможность находиться вне службы, вне производственной обстановки в состоянии определенной независимости от государства и общества, а также юридических гарантий невмешательства в реализацию этого права.

Право на частную жизнь выражается в свободе общения между людьми на неформальной основе в сферах семейной жизни, родственных и дружеских связей, интимных и других личных отношений, привязанностей, симпатий и антипатий. Образ мыслей, мировоззрение, увлечения и творчество также относятся к проявлениям частной жизни.

В современных правовых системах охраняются многочисленные тайны индивида, охватывающие самые разноплановые аспекты его бытия. Собственно говоря, под правом на тайну понимается неотчуждаемое абсолютное право индивида на сокрытие от третьих лиц сведений, имеющих отношение к самопроявлению лица в социуме, если эти сведения отнесены к тайнам законом или если носитель права предпринимает определенные меры к тому, чтобы некоторая информация не была разглашена. Поскольку определить область охвата и специфику такого рода сведений не представляется возможным, обоснована классификация их по целому ряду оснований. Так, И.Л. Петрухин делит тайны по объекту охраняемой информации, т.е. на личные и профессиональные: личные суть тайны "творчества и общения", тайна семейных и интимных взаимодействий, жилища, дневников и личных бумаг, корреспонденции; к профессиональным относятся медицинская тайна, тайна судебного представительства, исповеди, усыновления, предварительного следствия, нотариальных действий и записей актов гражданского состояния, а также тайна банковского вклада <\*>. Можно также различать "тайны одного" - абсолютные тайны, и "тайны двоих" - тайны, в которые лицо вынужденно посвящает посторонних (врача, адвоката, священника, нотариуса) - и для последних возникает обязанность не разглашать полученные сведения (хранить тайну). Обязанность же не разглашать абсолютные тайны и не пользоваться полученными сведениями (не нарушать тайну) лежит на всяком, кто по стечению обстоятельств проник в такую тайну. Иной вариант классификации предлагает утвержденный Указом Президента Российской Федерации от 6 марта 1997 г. Перечень сведений конфиденциального характера, который включает:

--------------------------------

<\*> Петрухин И.Л. Личная жизнь: пределы вмешательства. С. 14.

1. Сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях.

2. Сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства.

3. Служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами (служебная тайна).

4. Сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральными законами (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и так далее).

5. Сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами (коммерческая тайна).

6. Сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них.

В любом случае тайна должна обладать следующими признаками:

1. Тайна не связывает доверенное лицо временным отрезком и должна быть сохранена навсегда.

2. Действия доверителя, направленные на разглашение тайны, не могут служить оправданием нарушения обязанности доверенным лицом, которое в этом случае несет надлежащую ответственность.

Таким образом, право человека на неприкосновенность частной жизни существует не изолированно, а обеспечивается рядом других личных, социально-экономических, культурных прав, образующих в своей совокупности правовой статус личности в демократическом обществе. Так, право на неприкосновенность частной жизни немыслимо без таких фундаментальных прав человека, как право на жизнь и достоинство личности, право на свободу и личную неприкосновенность, право на свободу совести, свободу выбора национальности и выбора языка общения. Также право на неприкосновенность частной жизни невозможно без права собственности, поскольку именно собственность создает экономическую основу свободы личности. Помимо этого, оно гарантируется такими правовыми установлениями, как неприкосновенность жилища, возможность беспрепятственного общения с другими людьми.

Вместе с этим право на частную жизнь корреспондируется с обязанностью сохранения определенных профессиональных тайн. К профессиональным тайнам, обеспечивающим неприкосновенность частной жизни, то есть доверенным представителям определенных профессий для защиты прав и законных интересов граждан, относится, во-первых, тайна исповеди, являющаяся гарантией неприкосновенности личной жизни верующих. Не подлежит допросу в качестве свидетеля священнослужитель об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди (п. 4 ч. 3 ст. 56 УПК РФ).

Во-вторых, это медицинская тайна, которая в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 30, ст. 61 Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан подлежит охране. Пациент имеет право на сохранение в тайне информации о факте обращения за медицинской помощью, о состоянии здоровья, диагнозе и иных сведений, полученных при его обследовании и лечении.

В-третьих, работники нотариальных контор обязаны хранить в тайне сведения о личной жизни граждан (содержании завещания, акта дарения имущества и т.п.). Не допускается разглашение самого факта обращения к нотариусу. Выдача справок о нотариальных действиях и документов допустима лишь по требованию судьи, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными и гражданскими делами. До возбуждения уголовного дела такие запросы недопустимы.

В-четвертых, не подлежат разглашению и акты гражданского состояния. К сфере личной жизни относится тайна усыновления.

В-пятых, не подлежит разглашению тайна судебной защиты и предварительного следствия. Следователь обязан принять меры к тому, чтобы не были оглашены выявленные при выемке и обыске обстоятельства частной жизни лица, занимающего обыскиваемое помещение, личная и (или) семейная тайны, а также обстоятельства частной жизни других лиц (ч. 7 ст. 182 УПК РФ); свидетель не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу, если он был об этом заранее предупрежден (п. 3 ч. 6 ст. 56 УПК РФ). За разглашение данных предварительного расследования свидетель несет ответственность в соответствии со статьей 310 Уголовного кодекса Российской Федерации (п. 9 ст. 56 УПК РФ). Также подлежат уголовной ответственности за разглашение данных предварительного следствия, ставших известными в связи с участием в производстве по уголовному делу, потерпевший (п. 7 ст. 42 УПК РФ), гражданский истец (п. 6 ст. 44 УПК РФ), защитник (ч. 2 ст. 53 УПК РФ), гражданский ответчик (п. 2 ч. 3 ст. 54 УПК РФ), специалист (ч. 4 ст. 58 УПК РФ), эксперт (п. 6 ст. 57 УПК РФ), переводчик (ч. 5 ст. 59 УПК РФ), понятой (ч. 4 ст. 60 УПК РФ).

При отправлении правосудия в целях предотвращения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц допускается проведение закрытого судебного разбирательства. Так, в соответствии со ст. 241 УПК РФ, если рассмотрение уголовных дел о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности и других преступлениях может привести к разглашению сведений об интимных сторонах жизни участников уголовного судопроизводства либо сведений, унижающих их честь и достоинство, допускается закрытое судебное разбирательство на основании определения или постановления суда.

В-шестых, законодательством (в частности, п. 2 ст. 23 Конституции РФ) осуществляется защита тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Особенность здесь в том, что гражданин доверяет почте, телеграфу и иным средствам связи не само содержание переговоров, а лишь пересылку корреспонденции или техническое обеспечение телефонных переговоров. Очевидно, что данное положение распространяется и на тайну электронных сообщений, передаваемых по каналам компьютерной почты (e-mail) <\*>. Кроме того, тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений - один из базовых принципов уголовного процесса. В соответствии со ст. 13 УПК РФ ограничение права гражданина на тайну переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений допускается только на основании судебного решения.

Закрепленный в Конституции РФ и ряда других государств принцип невмешательства в личную и семейную жизнь человека предполагает предоставление каждому члену общества гарантированной государством возможности контролировать сбор и обработку информации о его частной жизни. Однако обязательно следует отметить, что закон, устанавливая формы охраны сферы частной жизни от неправомерного вторжения, одновременно устанавливает и границы подобной неприкосновенности. Необходимость ограничения права на неприкосновенность частной жизни вызвана в целях борьбы с преступностью, а также охраны здоровья и безопасности других граждан.

При осуществлении расследования по уголовному делу следственные действия, связанные с вторжением в частную жизнь человека, в его личные и семейные тайны - обыск, выемка, личный обыск, наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию и ее выемка, - осуществляются только с санкции прокурора или на основании судебного решения.

Одним из ограничений права на неприкосновенность частной жизни, в частности права на тайну телефонных переговоров, является полномочие следственных органов при наличии достаточно обоснованных данных о том, что обвиняемый или подозреваемый в особо опасном преступлении ведет телефонные переговоры, в ходе которых могут быть сообщены сведения, имеющие значение для уголовного дела, вынести постановление о прослушивании этих переговоров. При наличии указанных фактов, а также фактов телефонного хулиганства проведение этого следственного действия допускается только по решению судьи <\*>.

--------------------------------

<\*> Более подробно см.: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации "О некоторых вопросах, связанных с применением статей 23 и 25 Конституции Российской Федерации" от 24 декабря 1993 г. // Бюллетень Верховного Суда. 1994. N 3. С. 12.

В соответствии со ст. 186 УПК РФ, при наличии достаточных оснований полагать, что телефонные и иные переговоры подозреваемого, обвиняемого и других лиц могут содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела, их контроль и запись допускаются при производстве по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях только на основании судебного решения. При наличии угрозы совершения насилия, вымогательства и других преступных действий в отношении потерпевшего, свидетеля или их близких родственников, родственников, близких лиц контроль и запись телефонных и иных переговоров допускаются по письменному заявлению указанных лиц, а при отсутствии такого заявления - на основании судебного решения. Производство контроля и записи телефонных и иных переговоров может быть установлено на срок до 6 месяцев. Оно прекращается по постановлению следователя, если необходимость в данной мере отпадает, но не позднее окончания предварительного расследования по данному уголовному делу.

Таким образом, для осуществления контроля и записи переговоров необходимо фактическое и юридическое основания. Фактическое основание заключается в наличии достаточных данных (доказательств), позволяющих полагать, что во время записи переговоров конкретного лица могут быть получены сведения конкретного лица, имеющие значение для дела. Юридическое основание - постановление судьи <\*>.

--------------------------------

<\*> О процессуальных особенностях контроля и записи переговоров более подробно см.: Рыжаков А.П. Следственные действия. М., 2001. С. 109.

В соответствии с Федеральным законом "Об оперативно - розыскной деятельности" выдача разрешения на проведение перлюстрации частной корреспонденции, прослушивание телефонных переговоров возможна только при наличии информации: 1) о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, по которому производство предварительного следствия обязательно; 2) о лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших противоправное деяние, по которому производство предварительного следствия обязательно; 3) о событиях или действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности России.

Кроме того, определенные ограничения в право на неприкосновенность частной жизни вносятся Уголовно - исполнительным кодексом РФ. Так, в соответствии со ст. 83 УИК администрация исправительных учреждений вправе использовать аудиовизуальные, электронные и иные технические средства надзора и контроля для предупреждения побегов и других преступлений, нарушений установленного порядка отбывания наказания и в целях получения необходимой информации о поведении осужденных. Администрация исправительных учреждений обязана под расписку уведомлять осужденных о применении указанных средств, перечень и порядок использования которых устанавливаются специальными нормативными актами РФ. В соответствии с п. 4 ст. 90 УИК, передачи, посылки и бандероли подвергаются досмотру. Кроме того, в порядке п. 5 ст. 92 УИК телефонные разговоры осужденного контролируются персоналом исправительного учреждения.

Закон позволяет в трех случаях начать прослушивание телефонных разговоров без решения суда: 1) при наличии угрозы совершения тяжкого преступления; 2) при наличии данных об угрозе государственной, военной, экономической или экологической безопасности России; 3) при наличии угрозы жизни, здоровью, собственности лица по его просьбе или с его согласия о прослушивании телефонных переговоров, ведущихся с его телефона. В этих случаях постановление о прослушивании телефонных переговоров выносит орган, осуществляющий оперативно-розыскную деятельность, который уведомляет об этом суд не позднее: в первых двух случаях - 24 часов; в последнем - 48 часов.

К семейной тайне относятся тайна семейных взаимодействий (состояние в открытом, реальном или гражданском браке) и тайна усыновления, а именно:

- тайна факта усыновления;

- тайна подлинных имени, места рождения ребенка, если таковые были изменены в соответствии с нормами СК, а также сведения о его кровных родителях.

Содержание тайны корреспонденции образуют:

- содержание почтовых (в т.ч. с использованием компьютерной почты), телеграфных, телетайпных, телефонных (в т.ч. при помощи сотовой связи и факса) и иных сообщений;

- информация о лицах, осуществляющих контакт;

- сведения о наличии или отсутствии корреспонденции на имя лица.

Таким образом, предметом преступного посягательства при нарушении неприкосновенности частной жизни могут быть самые различные сведения о частной жизни лица, составляющие его личную или семейную тайну. Как отмечает Н.И. Ветров, ими могут быть документы, вещи - носители сведений, составляющих указанную тайну <\*>. Круг сведений о частной жизни (личной или семейной) включает, например, конкретные сведения о здоровье лица, его образе жизни, привычках, увлечениях, творческих планах, отношении к религии, личных связях, интимных и других личных отношениях не противоправного характера. Речь идет о таких сведениях, распространение которых может повредить правам и законным интересам лица (например, его репутации <\*\*>, психическому состоянию, здоровью и т.д.), включая сведения, которые лично доверены другому лицу с его согласия и с условием о неразглашении, а также сведения, законно полученные управомоченными лицами в порядке оперативно-розыскной, уголовно-процессуальной или иной юридической деятельности, медицинского обслуживания и т.п. <\*\*\*>.

--------------------------------

<\*> См.: Ветров Н.И. Преступления против конституционных прав и свобод граждан // Уголовное право: Особенная часть / Под ред. Н.И. Ветрова, Ю.И. Ляпунова. М., 1998.

<\*\*> Репутация - это общественная оценка, общее мнение о качествах, достоинствах и недостатках кого-либо. См.: Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: Азбуковник, 1997. С. 677.

<\*\*\*> См.: Ветров Н.И. Указ. раб. С. 159-160.

Специализированное законодательство против посягательств на неприкосновенность частной жизни достаточно хорошо развито в ряде западных правовых систем. Основываясь на нем, суды осуществляют активную защиту частной жизни. Анализ национального законодательства ряда Европейских стран демонстрирует различные подходы к ее защите в административной, гражданско-правовой и уголовно-правовой сферах. Несмотря на то что большинством стран приняты законы, включающие, например, условия ограничения собирания персональных данных для третьих лиц, существуют существенные различия, касающиеся регулирования и защиты сферы частной жизни. Эти различия касаются оснований наступления юридической ответственности, области применения, а также процессуальных аспектов.

Сравнительный анализ законодательства ряда Европейских государств в сфере обеспечения права на неприкосновенность частной жизни позволяет выделить четыре основных вида его нарушений <\*>.

--------------------------------

<\*> Guidelines on the Protection of Privacy and Transborder Flows of Personal Data//http://www.oecd.org/dsti/sti/i/secur/prod/ PRIV-EN.HTM.

1. Первая основная группа правонарушений против неприкосновенности частной жизни включает в себя деяния, направленные на нарушение конфиденциальности информации о частной жизни лица, такие деяния, как незаконный доступ или распространение личных данных; противозаконное использование таких данных; незаконное введение, модификация и/или фальсификация данных с намерением вызывать материальный ущерб, а также предоставление заведомо ложных данных; незаконный сбор, запись и/или хранение данных о частной жизни лица.

2. Вторую группу правонарушений составляют деяния, состоящие в нарушении различного рода юридических требований по порядку деятельности организаций, учреждений, фирм и компаний, имеющих дело с конфиденциальной или иной персональной информацией. В отличие от правонарушений первой группы, которые сформулированы как материальные, то есть юридическая ответственность за которые зависит от наступивших либо не наступивших вредоносных последствий (например, в виде уничтожения той или иной информации персонального характера), в данном случае в законодательстве обычно содержатся подробные и точные описания самого противоправного деяния, и юридическая ответственность не связана с фактом наступления определенных вредоносных последствий.

3. Третий тип противоправного посягательства на право на неприкосновенность частной жизни представлен нарушением законов о праве доступа к информации (нарушение свободы информации). Сюда относится предоставление заведомо ложной информации или вообще отказ в предоставлении таковой.

4. Законодательство некоторых стран идет дальше и наказывает не только умышленное, но и неосторожное, например в результате небрежности, нарушение неприкосновенности частной жизни.

# 3. Объективная сторона преступления

Объективная сторона преступления носит сложный характер и представляет собой совершение одного из действий по собиранию или распространению сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну.

Оба этих действия должны носить незаконный характер, т.е. как собирание, так и распространение таких сведений в установленном федеральным законодательством порядке не образуют признаков состава преступления. Так, собирание сведений о частной жизни гражданина на основаниях и в порядке, предусмотренных ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности", не образует состава преступления, так же как и истребование таких сведений в уголовно- и гражданско-процессуальном порядке.

Незаконный характер действий субъекта - это не только действия, совершенные в противоречии с действующим законодательством, но и действия, совершаемые не в соответствии с ним. Право на личную или семейную тайну может быть нарушено только на основании федерального законодательства.

Объективная сторона состава характеризуется только одной активной формой. Она может быть осуществлена действием. Так, незаконное собирание сведений о частной жизни лица уже является преступлением. К примеру, иногда субъект, находящийся во враждебных личных отношениях с лицом, приходя к нему домой с целью выяснения личных отношений, имеет при себе скрытно диктофон и начинает запись переговоров. Эти действия носят далеко не безобидный характер и в некоторых случаях могут образовать состав рассматриваемого преступления. Однако установление записывающей аппаратуры у себя на дому, в том числе на телефоне, не образует состава преступления, поскольку должно предполагаться, что если лицо сообщает сведения о частной жизни по средствам связи или в ином месте за пределами своего жилища, то оно не считает эти сведения тайной о частной жизни. Вместе с тем признаки преступления могут иметь место в случаях, когда субъект, даже находясь в собственном жилище, ведет целенаправленные опросы о частной или семейной жизни потерпевшего.

Такой признак объективной стороны преступления, как незаконное собирание сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, следует толковать несколько расширительно. Это не только собирание сведений не уполномоченным на то лицом или с использованием методов и средств прямо запрещенных законом. Под незаконным собиранием следует понимать любые действия, направленные на сбор конфиденциальной информации, в том числе и простые опросы соседей, родственников и знакомых потерпевшего. Главным критерием тайны частной жизни является согласие на то потерпевшего. Только ему дано право оценивать, что бы он хотел сохранить в тайне.

Вместе с тем уместно отметить, что привлечение к уголовной ответственности по признаку незаконного собирания такой информации должно иметь место в относительно исключительных случаях, ибо не всегда субъективный критерий личной или семейной тайны может соответствовать объективному критерию. Недопустимо использование этой уголовно-правовой нормы для сведения личных счетов. Объективно нельзя расценивать противоправным собирание сведений о должностном или общественном положении лица и членов его семьи, иных сведений, которые не являются тайной для государственных и негосударственных органов, организаций. Личная тайна - это нечто сокровенное, что лицо желает сохранить в тайне.

Вопросы, связанные с отнесением информации к категории личной или семейной тайны, а равно вопросы о незаконном характере собирания таких сведений носят оценочный характер, которые должны разрешаться в судебном порядке. Так, собирание сведений всегда носит целенаправленный характер и не может сводиться к вопросам, заданным, например, из любопытства. При этом надо учитывать и духовное состояние общества, сложившееся в нашей стране. Те вопросы, которые в иных странах уже сами по себе не считаются корректными, у нас вполне допустимы.

Вместе с тем к личной или семейной тайне относятся не только порочащие лицо или членов его семьи сведения, но и иные сведения, которые он хотел бы сохранить в тайне. Это могут быть сведения о наличии болезней, об интимных связях и интимной жизни, о взаимоотношениях с отдельными членами семьи и характере взаимоотношений в семье в целом, об источниках средств к существованию, о привычках и т.д. Достоверная диффамация при определенных условиях также наказуема. Согласно ст. 17 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г. никто не может подвергаться произвольному или незаконному вмешательству в его личную и семейную жизнь. Каждый человек имеет право на защиту закона от такого посягательства.

Необходимо отметить, что каждый, осуществляя свои права на частную жизнь, не должен нарушать не только права, но и законные интересы иных лиц, тем более членов семьи. Под членами семьи следует понимать всех совместно проживающих лиц. Представляется, что они вправе интересоваться и собирать сведения о совместно проживающем с ними лице, ибо обладают правом знать, с кем живут и чем конкретное лицо занимается при проведении досуга и т.д. Так, сбор информации одним из супругов о супружеской верности другого супруга не образует состава преступления. В ряде случаях не могут нести уголовной ответственности за сбор сведений о частной жизни и близкие родственники предполагаемого потерпевшего. Если, к примеру, кто-то собирает сведения о приобретении членом семьи или близким родственником наркотических, психотропных средств, алкогольных напитков, занятии проституцией и т.п., то состав преступления будет отсутствовать. Равным образом не будет признаков состава преступления и у лица, сообщившего членам семьи или близким родственникам такие сведения. В таких ситуациях лица, собирающие подобные сведения, также вправе защищать свои законные интересы и заблаговременно принимать меры для предотвращения возможного вреда этим интересам.

Такой признак объективной стороны, как распространение сведений в публичном выступлении, публично демонстрируемом произведении или средствах массовой информации, может поставить в затруднительное положение правоприменителя. Тут играет свою роль и не совсем четкая формулировка объективной стороны в диспозиции уголовного закона. Сначала в законе говорится о собирании и далее через разделительный союз "или" о распространении сведений о частной жизни лица без его согласия, затем следует формулировка о распространении этих сведений в публичном выступлении, в публично демонстрируемом произведении или средствах массовой информации. В последнем случае ничего не говорится о согласии лица, сведения о котором распространены. По этой причине может создаться впечатление, что состав преступления может иметь место в последнем случае и без согласия лица, сведения о частной жизни которого распространены. Такое толкование уголовного закона нельзя признать верным. В этом случае, если имеется согласие лица на распространение сведений указанным путем, то и признаки состава преступления будут отсутствовать.

Под распространением сведений следует понимать их сообщение кому-либо из третьих лиц без согласия того, о ком эти сведения сообщаются. Как нам представляется, квалифицирующий признак распространения сведений подлежит ограничительному толкованию. Недопустимо привлечение к уголовной ответственности и тем более осуждение за обыкновенные сплетни, за высказанное мнение, если оно даже и совпадает с некоторыми моментами частной жизни и т.п. Однако, если то, что мы обычно привыкли называть сплетнями, действительно содержит личную или семейную тайну, действия по их распространению могут в конкретных случаях повлечь и уголовную ответственность. Нельзя бесконечно ссылаться на сложившийся уклад жизни, который необходимо приводить в правовые рамки.

При прочих равных условиях наибольшую опасность представляет распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, в публичном выступлении, публично демонстрируемом произведении или средствах массовой информации. В публичном выступлении субъект делает достоянием гласности сведения о тех сторонах личной или семейной жизни, которые потерпевший желал бы сохранить в тайне. В том то и состоит повышенная общественная опасность деяния, что эти сведения становятся известными широкому кругу лиц.

Распространение сведений о личной или семейной тайне может иметь место и путем публично демонстрируемого произведения. Под последним необходимо понимать выражение в художественной форме мыслей, идей автора. В зависимости от разновидности видов искусств произведение объективно может выражаться в музыкальной, песенной, изобразительной и иных формах. Однако состав преступления будет иметь место только тогда, когда произведение публично продемонстрировано. Под публичной демонстрацией произведения следует понимать его показ, трансляцию, любое иное воспроизведение неопределенному кругу лиц. Так, безусловно уголовно наказуемыми должны быть публикации фото- и иных изображений частных лиц без их на то согласия.

Объективная сторона преступления может осуществляться и путем распространения этих сведений в средствах массовой информации. Так, комментируя по телевидению одно из происшествий, ведущий телепрограммы заявляет, что у потерпевшего при оказании ему медицинской помощи обнаружен препарат, блокирующий алкогольную зависимость. Такие высказывания без согласия на то потерпевшего абсолютно недопустимы и могут повлечь уголовную ответственность. Вместе с тем не образует состава преступления распространение сведений, уже ставших достоянием широкой гласности. К примеру, нельзя считать распространением личной тайны сведений о пьяном дебоше, неоднократном пьянстве и т.п., когда эти случаи подвергались официальной регистрации, в том числе и на конкретном предприятии.

# 4. Субъективная сторона преступления

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный, как собирая, так и распространяя сведения о личной или семейной тайне, должен осознавать незаконность их собирания или распространения, желать этого. Невозможно собирать или распространять такие сведения, относясь к этому безразлично. К тому же, как это уже отмечалось, рассматриваемый состав ввиду внесенных законодателем изменений стал формальным, а не материальным, как это было ранее. По этой причине субъективное отношение виновного к последствиям не имеет значения для квалификации, а может быть учтено при назначении наказания.

Мотивы и цели в связи с внесенными Федеральным законом от 08.12.2003 в УК изменениями в настоящее время для квалификации не имеют значения. Они могут иметь широкий диапазон от простого обывательского любопытства и сплетен до достижения более серьезных и общественно опасных целей, и это следует учитывать при назначении наказания, в случаях признания судом субъекта виновным в совершении этого преступления.

Вместе с тем правоприменителю надо помнить и о положениях ст. 14 УК РФ, когда действия лишь формально содержат признаки рассматриваемого преступления, но вследствие малозначительности не представляют общественной опасности.

Субъект преступления по ч. 1 ст. 137 УК РФ - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста шестнадцати лет.

Часть вторая комментируемой статьи предусматривает несколько повышенную уголовную ответственность за то же деяние, совершенное лицом с использованием своего служебного положения.

Этот квалифицированный состав характеризуется наличием специального субъекта. Им может быть как должностное лицо, так и служащий государственного или муниципального учреждения, а равным образом иные лица, использующие свое служебное положение в коммерческих или некоммерческих организациях. Здесь важен не сам правовой статус лица, занимающего определенное положение, а его возможности по собиранию или распространению конфиденциальных сведений о частной жизни. Такими лицами могут быть работники медицинских учреждений, адвокаты, телеведущие, журналисты и т.д. Перечисленные субъекты имеют более широкие возможности в силу своего служебного положения как по сбору информации, так и по ее распространению.

Конкуренция общего и специального составов совокупности преступлений не образует. В этих случаях должна применяться специальная норма, в противном случае субъект нес бы уголовную ответственность дважды за одно и то же деяние. К примеру, это разглашение тайны усыновления (удочерения) - ст. 155 УК РФ. Здесь уголовный закон защищает специальный объект и в случаях разглашения должна применяться именно эта норма. Вместе с тем, если, к примеру, деяние совершено должностным лицом с использованием своего служебного положения и одновременно содержит признаки злоупотребления должностными полномочиями или превышения должностных полномочий, оно должно квалифицироваться по совокупности ч. 2 ст. 137 и соответственно по ст. ст. 285 или 286 УК РФ. В таких ситуациях субъект одновременно посягает на два различных объекта уголовно-правовой охраны. Аналогично, если разглашение данных предварительного расследования содержит и признаки распространения личной или семейной тайны, то также действия виновного подлежат квалификации по совокупности со ст. 310 УК РФ, ибо наряду с объектом посягательства против правосудия самостоятельно фигурирует и еще один объект посягательства - конституционные права и свободы человека и гражданина.

К сожалению, уголовный закон не дает четких дефиниций распространения и разглашения сведений. Как нам представляется, эти понятия по своему смысловому содержанию в основном совпадают. Разглашение - это также сообщение той или иной информации в любой форме третьему лицу, т.е. обычно содержит все признаки распространения. Но тем не менее этим признакам должен давать оценку суд.

# 5. Субъект преступления

Субъектом данного преступления является любое вменяемое физическое лицо, достигшее на момент совершения преступления шестнадцатилетнего возраста.

Частью 2 ст. 137 предусматривается квалифицирующий признак данного преступления - использование виновным своего служебного положения. Оно выражается в том, что лицо, располагающее сведениями о частной жизни другого лица, продает их либо распространяет за определенную плату или из иной личной заинтересованности. Использование виновным своего служебного положения облегчает ему совершение преступления и создает возможность причинить более тяжкий вред правам и законным интересам потерпевшего. При этом необязательно, чтобы виновный был государственным служащим (или сотрудником государственного учреждения, объединения, предприятия или органа местного самоуправления). Им может быть и лицо, обладающее служебными полномочиями в общественной или иной негосударственной организации.

1. [↑](#footnote-ref-1)