

ОСОБЕННОСТИ КВАЛИФИКАЦИИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ В СФЕРЕ НЕЗАКОННОГО ОБОРОТА СПЕЦИАЛЬНЫХ ТЕХНИЧЕСКИХ СРЕДСТВ, ПРЕДНАЗНАЧЕННЫХ ДЛЯ НЕГЛАСНОГО ПОЛУЧЕНИЯ ИНФОРМАЦИИ

В.А. Родивилина,
адъюнкт ФГКОУ ВПО
ВСИ МВД России

И.П. Родивилин,
оперуполномоченный отдела «К» (по борьбе с
правонарушениями в сфере информационных
технологий)
ГУ МВД России по Иркутской области

В статье авторами анализируется российское законодательство, в области специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации. Предлагается декриминализовать действия лица по приобретению предметов, с признаками специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, если в его действиях отсутствует цель, связанная с незаконным сборанием информации.

The author analyzes the Russian legislation in the field of special technical means intended for secret information. It is proposed to decriminalize acts of a person to purchase items with signs of special technical means intended for secret information, if his actions there is no objective related to the illegal gathering of information.¹

Для эффективной борьбы с преступностью необходимо проведение оперативно-розыскных мероприятий с применением специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации. Ст. 6 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» запрещает проведение оперативно-розыскных мероприятий и использование специальных и иных технических средств, предназначенных (разработанных, приспособленных, запрограммированных) для негласного получения информации, не уполномоченными на то физическими и юридическими лицами [1]. Однако, кроме субъектов оперативно-розыскной деятельности, получать различного рода информацию пытаются другие лица, для которых информация представляет корыстный интерес и она используется в различного рода преступных целях.

Деятельность по разработке, производству, реализации и приобретению в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации является лицензируемой.

¹ Rodivilina V., Rodivilin I. Features of qualification of crimes in the sphere of illicit trafficking in the special technical means intended for secret obtaining information

Выдача лицензий является одним из проявлений контрольной функции органов государственной власти. Лицензирование отдельных видов деятельности «осуществляется в целях предотвращения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, обороне и безопасности государства, возможность нанесения которого связана с осуществлением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями отдельных видов деятельности. Осуществление лицензирования отдельных видов деятельности в иных целях не допускается» [2].

Основу правового регулирования в сфере разработки, производства, реализации и приобретения в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации составляет Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» [3], а так же Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности». Что касается специального законодательства, то были приняты следующие нормативно-правовые акты: Постановление Правительства РФ от 12 апреля 2012 г. N 287 "Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, реализации и приобретению в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации" [4], Указ Президента РФ от 22 февраля 1992 г. N 179 "О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена" [5], Постановление Правительства РФ от 10 марта 2000 г. N 214 "Об утверждении Положения о ввозе в Российскую Федерацию и вывозе из Российской Федерации специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, и списка видов специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, ввоз и вывоз которых подлежат лицензированию".

Российская Федерация, встав на путь построения правового государства, закрепила в Конституции неприкосновенность частной жизни, тайны переписки, телефонных переговоров, телеграфных и иных сообщений. При этом хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются. Соответственно, сбор информации, сопряженный с нарушением этих прав, также не допускается. Указанное конституционное право граждан, совместно с иными нормативно-правовыми актами, охраняется Уголовным кодексом Российской Федерации, в котором содержится ст. 138.1 УК РФ, устанавливающая санкцию за незаконное производство, приобретение и (или) сбыт специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации [6].

Для правильной квалификации преступного деяния, предусмотренного ст. 138.1 УК РФ, необходимо произвести исследование специального технического средства, предназначенного для негласного получения информации, в ходе которого необходимо установить его соответствие требованиям из списка видов специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, ввоз и вывоз которых подлежат лицензированию [7].

К специальным техническим средствам, предназначенным для негласного получения информации, в частности, относят устройства заводского и самостоятельного изготовления, технические средства, приборы, различные приспособления, с помощью которых снимается и расшифровывается информация с технических каналов связи:

- приборы для кино- и фотосъемки, аудио- и видеозаписи;
- сверхплоские и миниатюрные радиопередатчики;
- радиомикрофоны с дистанционным управлением;
- сканирующие приёмники;
- аппаратура информационного контроля линий связи;
- приспособления для прослушивания телефонных разговоров;
- аппаратура перехвата информации с каналов мобильной связи и т.д. [8]

В.Т. Батычко считает, что специальные технические средства – это любые технические средства и приспособления, не причиняющие вреда жизни и здоровью личности, и окружающей среде, благодаря которым можно получить информацию о переписке, телефонных переговорах, почтовых, телеграфных и иных сообщениях граждан[9].

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 10 марта 2000 г. N 214 "Об утверждении Положения о ввозе в Российскую Федерацию и вывозе из Российской Федерации специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, и списка видов специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, ввоз и вывоз которых подлежат лицензированию" [10] к специальным техническим средствам, используемым в процессе осуществления оперативно-розыскной деятельности, относятся:

1. Специальные технические средства для негласного получения и регистрации акустической информации.
2. Специальные технические средства для негласного визуального наблюдения и документирования.
3. Специальные технические средства для негласного прослушивания телефонных переговоров.
4. Специальные технические средства для негласного перехвата и регистрации информации с технических каналов связи.
5. Специальные технические средства для негласного контроля почтовых сообщений и отправок.
6. Специальные технические средства для негласного исследования предметов и документов.
7. Специальные технические средства для негласного проникновения и обследования помещений, транспортных средств и других объектов.
8. Специальные технические средства для негласного контроля за перемещением транспортных средств и других объектов.
9. Специальные технические средства для негласного получения (изменения, уничтожения) информации с технических средств ее хранения, обработки и передачи.

10. Специальные технические средства для негласной идентификации личности многоканальные регистраторы психофизиологических реакций человека.

Специальные технические средства могут быть как закамуфлированными под бытовые предметы, так и не закамуфлированными, если это не указано специально.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие реализацию права на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, закрепленного в части 2 статьи 23 Конституции Российской Федерации.

Объективная сторона преступления представлена действиями лица, не имеющего лицензии на производство, приобретение и сбыт специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации [11].

Из вышеперечисленного можно выделить 3 группы субъектов преступления:

- должностные лица организации, у которой нет лицензии на производство, приобретение или сбыт специального технического средства, предназначенного для негласного получения информации;

- индивидуальные предприниматели, у которых отсутствует подобная лицензия;

- физические лица, у которых априори не может быть лицензии, так как указанный вид деятельности на территории российской федерации могут осуществлять только юридические лица или индивидуальные предприниматели.

Учитывая, что специальное техническое средство используется именно для негласного получения информации, необходимо учитывать, что субъект преступления, осуществивший производство, приобретение или сбыт специального технического средства должен осознавать это.

С помощью специальных технических средств возможно получать сведения не только о частной жизни человека (ст. 137 УК РФ), но и сведения, составляющие коммерческую или банковскую тайну (ст. 183 УК РФ), сведения о нарушении тайны голосования (ст. 141 УК РФ).

Изучение практики привлечения лиц к ответственности по ст. 138.1 Уголовного кодекса Российской Федерации показало, что объективная сторона заключается именно в приобретении изделий, подпадающих под признаки специального технического средства, предназначенного для негласного получения информации, в целях личного использования. Таким образом, зафиксировать своего домашнего питомца, или в институте записать лекцию преподавателя, для дальнейшего изучения, используя для этого устройства, закамуфлированные под бытовой предмет, например, ручку или брелок от автомобильной сигнализации, будет являться преступлением, не смотря на отсутствие у лица цели собирания информации о частой жизни лица.

В ст. 138.1 УК РФ необходимо включить специальную цель – незаконное приобретение специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации с целью получения сведений о частной

жизни человека, сведения, составляющие коммерческую или банковскую тайну, сведения о нарушении тайны голосования, сведения, составляющие медицинскую тайну и иные виды тайн. Тогда возникает вопрос – как определить цель покупки специального технического средства, предназначенного для негласного получения информации. Об указанных целях может свидетельствовать покупка двух и более специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации. Таким образом, необходимо дополнить ст. 138.1 УК РФ, по аналогии со ст. 228.1 УК РФ, то есть ввести количество приобретаемых специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации.

В случае, когда общественная опасность и вред общественным интересам данными действиями отсутствует, то, на наш взгляд, необходимо квалифицировать действия лица по приобретению предметов, с признаками специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, если в его действиях отсутствует цель, связанная с незаконным сбором информации, по соответствующей статье Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРИМЕЧАНИЯ

1. Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности». – Собрание законодательства Российской Федерации от 14 августа 1995 г., № 33, ст. 3349.

2. Глазунова Н.И. Система государственного и муниципального управления: учебник. / Н.И. Глазунова. - М. Проспект, 2010. - 640 с.

3. Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности». – Собрание законодательства Российской Федерации от 9 мая 2011 г., № 19, ст. 2716.

4. Постановление Правительства РФ от 12 апреля 2012 г. № 287 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, реализации и приобретению в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации».

5. Указ Президента РФ от 22 февраля 1992 г. № 179 «О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена».

6. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (ред. от 23.07.2013) (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2013).

7. См.: Постановление Правительства РФ от 10 марта 2000 г. № 214 «Об утверждении Положения о ввозе в Российскую Федерацию и вывозе из Российской Федерации специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, и списка видов специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, ввоз и вывоз которых подлежат лицензированию» в Собрании законодательства Российской Федерации от 20 марта 2000 г. № 12 ст. 1292

8. Уголовно–правовая характеристика специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации // Следователь. – 2010. – № 5. – С. 2-4.

9. Батычко В.Т. Уголовное право. Общая и Особенная части, 2006. <http://knigi-uchebniki.com/pravo-ugolovnoe/prestupleniya-protiv-lichnyih-prav.html>

10. Собрание законодательства Российской Федерации – 2000. - № 12, Ст. 1292. – 2000. - 20 мар.

11. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (7-е изд., перераб.). // под ред. А.В. Бриллиантова. - Система ГАРАНТ, 2012 г