



**Мы делаем
юридические знания
и осведомленность
в правовой сфере
доступными широкому
кругу лиц ради
общественного блага**

Неприкосновенность личности

Конституция Украины признаёт высшей ценностью самого человека, его жизнь, здоровье, честь, достоинство, неприкосновенность, а также его безопасность. Обеспечение достойной жизни человека в обществе требует осознания неприкосновенности территории жизни человека и то, какой объем прав нужен для реализации его интересов. С другой стороны, человеку и обществу обязательно необходим конституционный и нормативно-правовой механизм, который полностью обеспечил бы воплощение интересов человека.

Несмотря на все нормы, поведение и поступки гражданина по отношению к себе или в отношении других лиц не должны нарушать права и свободы окружающих его людей.

Начнем с того, что реализация права на неприкосновенность личной и семейной жизни на Украине гарантируется каждому лицу независимо от пола, политических, имущественных, социальных, языковых или других признаков, а также статуса публичного лица. Так, согласно статьи 29 Конституции Украины (КУ) **каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Никто не может быть арестован или содержаться под стражей иначе как по мотивированному решению суда и только на основаниях и в порядке, установленных законом.**

В случае острой необходимости предотвратить преступление или пресечь его в самом начале, уполномоченные органы могут применить в качестве временной меры пресечения содержание лица под стражей, обоснованность которой в течение 72 часов должна быть проверена судом. Задержанное лицо немедленно освобождается, если в течение 72 часов с момента задержания ему не будет вручено мотивированное решение суда о содержании под стражей. В данном случае, каждому арестованному или задержанному должно быть сообщено о мотивах ареста или задержания, разъяснены его

права и предоставлена возможность с момента задержания защищать себя лично или пользоваться правовой помощью защитника. Каждый задержанный в любое время имеет право обжаловать в суде свое задержание. Об аресте или задержании любого лица должны безотлагательно уведомить родственников арестованного (задержанного).

Личная свобода и неприкосновенность

Физическое лицо имеет право на личную неприкосновенность и законодательный запрет на применение в отношении него любых форм физического и психического давления. Так, в ч.2 ст.289 **Гражданского Кодекса Украины (ГК)** установлено, что физическое лицо не может быть подвергнуто пыткам, жестокому, нечеловеческому или унижающему его достоинство обращению или наказанию.

Если рассмотреть, что означает понятие **неприкосновенность**, то это установленная законодательством гарантия от любых посягательств на личность. Право на личную неприкосновенность может законодателем рассматриваться как право на личную безопасность, юридически обеспеченная возможность гражданина свободно распоряжаться собой, по своему усмотрению, и пресекать любые противоправные действия, ограничивающие его личную свободу. Нормативная основа для гражданско-правового регулирования неприкосновенности личности базируется на конституционном законодательстве.

Право на личную неприкосновенность охватывает право на психологическую и телесную (физическую) неприкосновенность. Психологическая неприкосновенность предусматривает защищенность личности от угроз в ее адрес, запугивания, шантажа и других способов подавления ее воли.

Телесная неприкосновенность означает, что лицу без его согласия нельзя причинить телесные повреждения, наносить удары, избиения, применять к нему пытки, наносить любым способом физическую боль и применять силу, кроме случаев задержания преступника или при нахождении других лиц в состоянии необходимой обороны. Телесная неприкосновенность предусматривает также запрет без согласия физического лица вмешиваться в процесс его лечения, проводить медико-биологические эксперименты и принудительно брать донорскую кровь, органы и другие анатомические материалы из его тела.

Ст.28 КУ прямо указывает на то, что никто не может быть подвергнут пыткам, жестокому, нечеловеческому или унижающему его достоинство обращению или наказанию. Ни один человек без его добровольного согласия не может быть подвергнут медицинским, научным или иным исследованиям. Эта конституционная норма соответствует международным стандартам и полностью согласуется с положениями, которые содержатся в ст.5 **Всеобщей декларации прав человека**, в ст.7 и ст.10 **Международного пакта о гражданских и политических правах**, в ст.С **Конвенции о защите прав человека и основных свобод**, а также в ряде других международно-правовых актов.

Конституционное право Украины, направленное на уважение частной и семейной жизни, тесно связано с правами на неприкосновенность личности, ее жилища и с правом на тайну корреспонденции. Ст.17 **Международного пакта о гражданских и политических правах** закрепила защиту от незаконного вмешательства в личную и семейную жизнь, от незаконных посягательств на неприкосновенность жилища или тайну корреспонденции или незаконных посягательств на честь и репутацию любой личности.

Законодательное регулирование права на личную (частную) и семейную жизнь предполагает признание неприкосновенности жизни и связанных с ней тайн и должно быть гарантировано государством.

Надо сказать, что право на свободу и личную неприкосновенность складывается из: 1) права на жизнь, здоровье, телесную неприкосновенность, в т.ч. - «половую свободу» и их защиту государством; 2) права на честь и достоинство, нравственную свободу, психическую неприкосновенность; 3) права на индивидуальную свободу.

Право на личную свободу тесно связано с правом на личную неприкосновенность, что представляет собой неприкосновенность личности, защищенность от любого посягательства на нее и на объекты, с ней связанные (жилье, имущество). Личной неприкосновенностью наделены в равной степени и дети, и душевно больные люди.

Нарушать личную неприкосновенность лица может незаконный личный обыск, освидетельствование, получение образцов для исследования, и поэтому каждый раз при возмещении имущественного и морального вреда, в случаях причинения вреда жизни или здоровью, фактически защищается нарушенное право на личную неприкосновенность.

Посягательства на личную неприкосновенность могут быть самыми разнообразными, начиная с нарушений физической (телесной) неприкосновенности и заканчивая нарушениями моральной, психической, информационной неприкосновенности.

О защите персональных данных

В части информационной неприкосновенности речь идет о запрете сбора, хранения, использования и



распространения конфиденциальной информации о частной жизни лица без его согласия, предусмотренном ч.2 ст.32 КУ.

Директива Европейского Парламента и Совета Европы 95/46/ЕС «О защите личности в отношении обработки персональных данных и свободного обращения этих данных» и **Директива Европейского Парламента и Совета Европы 2002/58/ЕС** касаются защиты персональных данных и защиты личных данных в электронном коммуникационном секторе и регламентируют использование таких данных, а также предусматривают гарантии неприкосновенности частной жизни в сфере телекоммуникаций. В этих документах были определены основные принципы организации обработки персональных данных и обеспечение права на их защиту. В свою очередь, **Конвенция Совета Европы №108** устанавливает систему норм по защите персональных данных, а также требования к полученным данным:

- они должны быть получены добросовестным и законным путем;
- должны собираться и использоваться для точно определенных целей, которые не противоречат закону, и не использоваться для целей, несовместимых с теми, для которых были собраны;
- они должны касаться дела; быть не чрезмерными с точки зрения тех целей, для которых они накапливаются;
- должны храниться в такой форме, которая позволяет идентифицировать субъектов персональных данных не больше, чем этого требует цель, для которой они собраны.

Кроме того, персональные данные о национальной принадлежности, политических взглядах, религиозных или других убеждениях, а также персональные данные, касающиеся здоровья или сексуальной жизни, разрешено подвергать компьютерной обработке только в тех случаях, когда установлены строгие гарантии их конфиденциальности. **Конвенция предусматривает гарантии для субъектов персональных данных, которые состоят в:**

- предоставлении любому лицу права быть осведомленным о существовании базы персональных данных и о ее главных целях, а также о ее юридическом адресе;
- периодически и без излишних затрат времени или средств каждый должен иметь возможность обратиться с запросом о том, накапливаются ли в базе данных его персональные данные, и получить информацию об этом в доступной форме;
- требовать изменения или уничтожения данных, которые не соответствуют требованиям, перечис-

ленным выше (точности, отношения к определенной цели и др.);

- прибегнуть к судебной защите нарушенного права, если запрос либо требование о доступе к персональным данным, об их уточнении или уничтожении не были удовлетворены.

Ст.32 КУ также устанавливает запрет на вмешательство в личную и семейную жизнь человека, кроме случаев, предусмотренных самой КУ. Не допускается сбор, хранение, использование и распространение конфиденциальной информации о лице без его согласия, за исключением случаев, определенных законом, и только в интересах национальной безопасности, экономического благосостояния и прав человека. Каждому гарантируется судебная защита права на опровержение недостоверной информации о себе и членах своей семьи и права требовать изъятия любой информации, а также право на возмещение материального и морального ущерба, причиненного сбором, хранением, использованием и распространением такой недостоверной информации.

Информация и право на личную жизнь

Согласно п.1 ч.3, ст.301 ГКУ физическое лицо имеет право на личную жизнь. Приведенные положения КУ и ГКУ однозначно указывают на то, что право на частную жизнь предполагает недопустимость сбора, хранения, использования и распространения конфиденциальной информации о лице без его согласия, а значит, предусматривает право на защиту соответствующих персональных данных. Обстоятельства личной жизни физического лица могут быть разглашены другими лицами только при условии, если они содержат признаки правонарушения, что подтверждено решением суда, а также по его согласию.

Конституционный суд Украины (КСУ) в своем Решении №2-рп/2012 от 20.01.2012 г. дал официальное толкование положений ч.1 и 2 ст.32, ч.2 и 3 ст.34 КУ и указал, что информация о личности касается не только самого лица, но и других лиц, в частности - членов его семьи, которым КУ тоже гарантирует право на невмешательство в их личную и семейную жизнь, кроме случаев, определенных законом. Поэтому распространение данных о таких физических лицах - членах семьи, которые могут стать известными в результате распространения информации о самом лице, кроме случаев, определенных законом, может привести к нарушению их конституционных прав, повредить достоинству, чести, деловой репутации.

Также, в своем Решении от 06.10.2010 г. №21-рп/2010, КСУ указал, что информацией о личной и семейной жизни лица являются любые сведения и/или данные об отношениях неимущественного и имущественного характера, обстоятельства, события, отношения и прочие, связанные с лицом и членами его семьи. Такая информация о лице является конфиденциальной и может быть распространена только по его согласию, кроме случаев, определенных законом, и только в интересах национальной безопасности, экономического благосостояния и прав человека. (Исключение - предусмотренная законами информация, касающаяся осуществления лицом своих должностных или служебных полномочий).

Сбор, хранение, использование и распространение конфиденциальной информации о лице без его согласия государством, органами местного самоуправления, юридическими или физическими лицами является вмешательством в его личную и семейную жизнь.

Согласно ст.5 Закона Украины (ЗУ) «О защите персональных данных», персональные данные могут быть отнесены к конфиденциальной информации. Однако не являются конфиденциальной информацией те данные, которые касаются осуществления лицом, занимающим должность, связанную с выполнением функций государства или органов местного самоуправления, должностных или служебных полномочий. Кроме того, не относятся к информации с ограниченным доступом персональные данные, указанные в декларации об имуществе, доходах, расходах и обязательствах финансового характера, а также информация о получении в любой форме физическим лицом бюджетных средств, государственного или коммунального имущества, за исключением случаев, предусмотренных ст.6 ЗУ «О доступе к публичной информации».

Распространение негативной информации

Украинский законодатель также закрепил презумпцию добропорядочности лица, в отношении которого распространена негативная информация. Так, согласно ч.3 ст.277 ГКУ негативная информация, распространенная о лице, считается недостоверной, если лицо, которое её распространило, не докажет противоположного. Следовательно, честь, достоинство и деловая репутация истца, не представившего никаких доказательств о несоответствии порочащих сведений действительности, может быть защищена судом уже в силу того, что ответчик не доказал обратного, а истец представляется добросовестным участником гражданских отношений.

Надо сказать, что гражданско-правовая ответственность наступает при наличии следующих условий: 1) установленного факта распространения сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию; 2) распространения сведений о фактах, а не мнения или убеждения; 3) распространения сведений, не соответствующих действительности, что подтверждено доказательствами; 4) должно быть соблюдено условие принадлежности сведений к истцу; 5) сведения должны порочить честь, достоинство и деловую репутацию.

Лицо, право которого нарушено, может выбрать как общий, так и специальный способы защиты своего права, определенные законом, который регламентирует конкретные правоотношения. Согласно ст.277 ГКУ к специальным способам защиты принадлежит опровержение недостоверной информации и/или право на ответ, а также - в соответствие со ст.278 ГКУ - запрет распространения информации, которой нарушаются личные неимущественные права.

Защищаемые законом тайны

В перечне личных и семейных тайн выделяют тайны корреспонденции, усыновления (удочерения), медицинскую, адвокатскую, нотариальную, банковскую тайну, тайну исповеди и голосования.

Право на тайну корреспонденции можно охарактеризовать как гарантированную государством возможность лица свободно и негласно обмениваться своей информацией, в том числе личного характера, в виде почтово-телеграфных отправок (например, писем, телеграмм, бандеролей, посылок, переводов), телефонных переговоров, электронного обмена сообщениями и т.д. Право на такую тайну гарантируется запретом на совершение без достаточных правовых оснований третьими лицами любых действий, направленных на сбор, присвоение, со-

хранение, раскрытие или иное использование, а также распространение информации о факте такого сообщения, способа его доставки, вида, содержания сообщения, личность его отправителя или получателя.

Общие положения по реализации тайны корреспонденции на Украине установлены ст.306 ГКУ и другими нормативно-правовыми актами. Например, в ст.6 **ЗУ «О почтовой связи»** и в **ЗУ «О телекоммуникациях»** закреплена позиция о том, что все операторы, провайдеры телекоммуникационных сетей должны принимать меры по обязательной защите телекоммуникационных сетей, средств телекоммуникаций, информации с ограниченным доступом. Положение о защите тайны корреспонденции во время уголовного производства заложено в ст.14 **Уголовно-процессуального Кодекса Украины (УПК)**. Что касается положений основного закона, то ч.1 ст.31 КУ предусматривает возможность вмешательства в тайну корреспонденции по решению суда в случаях, предусмотренных законом, с целью предотвратить возможное преступление или выяснить истину во время расследования уголовного дела, если отсутствует возможность получить необходимую информацию другими способами.

Так, например, в ст.8 **ЗУ «Об оперативно-розыскной деятельности»** указано, что негласное обследование публично недоступных мест, жилья или иного владения лица, аудио-, видеоконтроль лица, аудио-, видеоконтроль места, наблюдение за лицом, снятие информации с транспортных телекоммуникационных сетей, электронных информационных сетей, наложение ареста на корреспонденцию, осуществление ее осмотра и выемки, установление местонахождения радиоэлектронного средства проводятся на основании постановления следственного судьи, по ходатайству руководителя соответствующего оперативного подразделения или его заместителя, согласованного с прокурором. Эти мероприятия применяются исключительно с целью предотвращения совершения тяжкого или особо тяжкого преступления, предотвращения и пресечения террористических актов и других посягательств специальных служб иных государств и организаций, если другим способом получить информацию невозможно.

Ст.163 **Уголовного Кодекса Украины (УК)** предусмотрена уголовная ответственность за нарушение тайны переписки, телефонных разговоров и телеграфных уведомлений, и другой корреспонденции.

Положениями ст.226 **Семейного Кодекса Украины (СК)** предусмотрено, что лицо имеет право на тайну пребывания на учете тех, кто желает усыновить ребенка, поиска ребенка для усыновления, представление заявления об усыновлении и его рассмотрения, решения суда об усыновлении. Лицо, которое было усыновлено (удочерено), имеет право после достижения 14 летнего возраста на получение информации относительно своего усыновления (удочерения). В этом случае объектом правовой охраны является не только сам факт усыновления, но и сопутствующие этому этапы и процедуры.

Положениями ч.4 ст.228 СК и ст.168 УК определено, что лица, которые разгласили тайну усыновления, несут ответственность, установленную законом.

Защита сведений о здоровье

Надо сказать, что положениями ч.1 ст.3 КУ здоровье человека определено одной из наивысших социальных ценностей, признанных в государстве, и государство обязано проводить мероприятия с целью сохранения и улучшения здоровья своих граждан, га-

рантировать неразглашение медицинских сведений и информации. В частности, **ЗУ «Об информации»** относит к конфиденциальной информации любые сведения о состоянии здоровья граждан, а согласно ч.1 ст.7 ЗУ «О защите персональных данных» запрещена обработка персональных данных, касающихся здоровья. Также вопросы сохранения медицинской тайны на Украине регулируются ГК, в частности положениями ст.286. Что касается ответственности за разглашение врачебной тайны, то необходимо вспомнить требования ст.132 и ст.145 УК, которыми предусмотрены как общая ответственность за разглашение врачебной тайны, так и специальная - за разглашение сведений о проведении медицинского осмотра на выявление заражения вирусом иммунодефицита человека или другой неизлечимой инфекционной болезни.

Требованиями п.1 ч.2 ст.65 УПК законодатель наделил представителя потерпевшего в уголовном производстве обязанностью по сохранению информации, которая стала известна во время оказания независимой правовой помощи, указывая на то, что данное лицо (также, как и адвокат) не может быть допрошено в качестве свидетеля об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с выполнением функций представителя. Положения п.2 ч.1 ст.51 ГПК содержат правило, согласно которому не могут быть допрошены как свидетели лица, которые по закону обязаны хранить в тайне сведения, доверенные им в связи с их служебным или профессиональным статусом, а в п.2 ч.2 ст.65 КАС Украины указано, что не могут быть допрошены в качестве свидетелей представители в судебном процессе, защитники в уголовном производстве - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с выполнением функций представителя или защитника.

Защита информации у нотариуса, в банках

Вспомним о нотариусе, которому при совершении юридических действий становятся известны многие факты личной жизни человека, без информации о которых невозможно осуществить соответствующие нотариальные полномочия. У граждан появляется необходимость в предоставлении документов, которые могут содержать личную или семейную тайну и не подлежат разглашению. Согласно ст.81 **ЗУ «О нотариате»** любое вмешательство в деятельность нотариуса, в частности с целью препятствования выполнению им своих обязанностей или побуждение к совершению им неправомерных действий, в том числе - требование от него, его помощника, других работников, находящихся в трудовых отношениях с нотариусом, сведений, составляющих нотариальную тайну, запрещается и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством. Также, ч.2 ст.65 УПК содержит запрет на допрос в качестве свидетеля нотариуса относительно сведений, составляющих нотариальную тайну.

Вопросы, связанные с защитой коммерческой тайны, регулируются ст.36, ст.162 ГК, ст.ст.505-508 ГК, **ЗУ «Об информации»** и «О защите информации в автоматизированных системах».

Порядок защиты банковской тайны регулируется ст.ст.1073-1076 ГК и **ЗУ «О банках и банковской деятельности»**, которыми устанавливается процедура получения сведений, составляющих банковскую тайну, и перечень соответствующих субъектов. Ответственность за разглашение банковской тайны определена ч.2 ст.1076 ГК и ст.ст. 231-232 УК.

Неприкосновенность жилища

Согласно ст.30 Конституции Украины (КУ) каждому (следует понимать, что подразумеваются лица, проживающие на законных основаниях) гарантируется неприкосновенность жилища. Не допускается проникновение в жилище или в иное владение лица, проведение в них осмотра или обыска иначе как по мотивированному решению суда. В неотложных случаях, связанных со спасением жизни людей и имущества либо с непосредственным преследованием лиц, подозреваемых в совершении преступления, возможен иной, установленный законом, порядок проникновения в жилище или в другое владение лица, проведение в них осмотра и обыска.

Надо сказать, что это положение Конституции согласуется с положениями ст.17 **Международного пакта о гражданских и политических правах**, согласно которому никто не может незаконно посягать на неприкосновенность жилища. Неприкосновенность жилища является одним из проявлений неприкосновенности личной жизни. Неприкосновенными есть личные вещи и всё, что находится в жилом помещении.

Так, ст.8 **Конвенции о защите прав человека и основополагающих свобод** говорит, что «каждый имеет право на уважение его частной и семейной жизни, жилища и тайны корреспонденции. Органы государственной власти не могут вмешиваться в осуществление этого права, за исключением случаев, когда вмешательство осуществляется в соответствии с законом и является необходимым в демократическом обществе в интересах национальной и общественной безопасности».

О ТЕРМИНАХ

Понятие **неприкосновенности жилища** представляет собой право, по которому гражданин может поступать в своем жилище на свое усмотрение, а также запретить любое вторжения в жилище помимо воли проживающих в нем лиц. Право на неприкосновенность жилища возникает с момента возникновения законного права владения этим жилищем или владением.

Под **жилищем (жильем лица)** понимается любое помещение (сооружение), которое находится в постоянном или временном владении лица, независимо от его назначения и правового статуса, и приспособленное для постоянного или временного проживания в нем физических лиц, вместе с составными частями такого помещения (сооружения). Это могут быть дом, квартира, комната в квартире или номер в гостинице, дача, садовый дом, веранда, балкон и т.п.

Не признаются жилищем неприспособленные и не предназначенные для проживания, а также отдельно стоящие хозяйственные постройки. Не являются жилищем помещения, специально предназначенные для содержания лиц, права которых ограничены по закону.

Термин **иное владение** обозначает любой объект собственности, которым законно владеет (распоряжается) гражданин и в отношении которого он осуществляет свое право пользования, как для проживания, так и для других целей. Кроме жилья, владением лица могут быть земельные участки, гаражи, погреба, другие здания хозяйственного или производственного назначения, обособленные от жилых построек, транспортное средство.

Незаконное проникновение - вторжение в жилище или иное владение любым образом помимо воли людей, имеющих законные права в отношении них.



Потерпевшими от этого преступления могут быть граждане Украины, лица без гражданства или граждане иных государств. Нарушение установленного законом порядка проникновения в помещение, которое принадлежит на праве собственности юридическому лицу, не образует состав преступления, предусмотренный ст.162 **Уголовного кодекса Украины (УК)**. Такие действия могут расцениваться как самоуправство, превышение власти или служебных полномочий или как другое преступление.

Незаконный осмотр - это проведение такого следственного действия, как осмотр жилого помещения или иного владения лица с несоблюдением требований относительно оснований его проведения или с нарушением процессуального порядка проведения. В отличие от обыска, осмотр жилого помещения по действующему законодательству может быть произведен без решения суда и без санкции прокурора. Однако при проникновении в жилье или другое владение на основании постановления следственного судьи определяющим является то, что эти объекты находятся в собственности.

ОБЫСК

Согласно п.7 ст.223 **Уголовно-процессуального кодекса Украины (УПК)** обыск или осмотр жилища или другого владения лица, обыск лица осуществляется при обязательном участии не менее двух свидетелей независимо от применения технических средств для фиксации следственных действий. А согласно ст.233 УПК никто не имеет права проникнуть в жилье или другое владение лица с любой целью, иначе, как только по добровольному согласию лица, которое им владеет, или на основании постановления следственного судьи, кроме случаев, установленных частью третьей этой же статьи.

По общему правилу, согласно ст.234 УПК, обыск проводится на основании постановления следственного судьи и с целью выявления и фиксации сведений об обстоятельствах совершения уголовного преступления, отыскания орудия совершения уголовного преступления или имущества, которое было добыто в результате его совершения, а также установления местонахождения разыскиваемых лиц.

В случае необходимости проведения обыска следователь по согласованию с прокурором или прокурор обращается к следственному судье с ходатайством о проведении обыска, которое должно содержать сведения, а именно:



1) наименование уголовного производства и его регистрационный номер;

2) краткое изложение обстоятельств уголовного преступления в связи с расследованием которого подается ходатайство;

3) правовую квалификацию уголовного преступления с указанием статьи (части статьи) закона Украины об уголовной ответственности;

4) основания для обыска;

5) данные о жилье или другом владении лица, или части жилища или иного владения лица, где планируется проведение обыска;

6) о лице, которому принадлежит жилье или другое владение, и лице, в фактическом владении которого оно находится;

7) описание вещей, документов или лиц, которые планируется (предполагается) найти.

К ходатайству также должны быть приложены оригиналы или копии документов и других материалов, которыми прокурор, следователь обосновывает доводы ходатайства, а также выписку из Единого реестра досудебных расследований по уголовному производству, в рамках которого подается ходатайство.

Ходатайство об обыске обязательно рассматривается в суде в день его поступления с участием следователя или прокурора.

В соответствии со ст.235 УПК в случае удовлетворения ходатайства об обыске следственный судья выносит постановление о разрешении на обыск жилья или иного владения лица.

Постановление следственного судьи о разрешении на обыск жилья или иного владения лица по основаниям, указанным в ходатайстве прокурора, следователя, дает юридическое право уполномоченным должностным лицам проникнуть в жилье или другое владение лица только один раз. **Постановление должно соответствовать общим требованиям по его оформлению, предусмотренным УПК, а также содержать сведения о:**

1) сроке действия постановления, который не может превышать одного месяца со дня вынесения определения;

2) прокуроре, следователе, который подал ходатайство об обыске;

3) положениях закона, на основании которого выносится постановление;

4) данные о жилье или другом владении лица, или части жилья или ином владении лица, которые должны быть подвергнуты обыску;

5) данные о лице, которому принадлежит жилье или другое владение, и лице, в фактическом владении которого оно находится;

6) описание вещей, документов или лица (лиц), для выявления которых проводится обыск.

Надо сказать, что согласно положениям ст.236 УПК постановление о разрешении на обыск жилья или другого владения лица может быть выполнено следователем или прокурором. Для участия в проведении обыска может быть приглашен потерпевший, подозреваемый, защитник, представитель и другие участники уголовного производства. С целью получения помощи по вопросам, требующим специальных знаний, следователь, прокурор для участия в обыске имеет право пригласить специалистов. Следователь, прокурор принимает надлежащие меры для обеспечения присутствия при проведении обыска лиц, чьи права и законные интересы могут быть ограничены или нарушены.

Перед началом выполнения постановления следственного судьи лицу, которое владеет жильем или иным владением, а при его отсутствии - другому присутствующему лицу должно быть предъявлено постановление и предоставлена его копия. Следователь, прокурор имеет право запретить любому лицу покинуть место обыска до его окончания, а также совершать любые действия, мешающие проведению обыска. Невыполнение этих требований влечет за собой предусмотренную законом ответственность.

В случае, когда лицо в жилье или ином владении отсутствует, копия вынесенного следственным судьей постановления должна быть оставлена на видном месте в жилище или ином владении лица. При этом следователь, прокурор обязан обеспечить сохранность имущества, находящегося в жилище или ином владении лица, и невозможность доступа к нему посторонних лиц.

Обыск на основании постановления следственного судьи должен проводиться в объеме, необходимом для достижения цели обыска.

По решению следователя или прокурора может быть проведен обыск лиц, которые находятся в жилье или другом владении, если есть достаточные основания полагать, что они прячут при себе предметы или документы, которые имеют значение для уголовного производства. Обыск лица должен быть совершен лицами того же пола.

Во время проведения обыска следователь, прокурор или по их поручению привлеченный специалист имеет право:

- открывать закрытые помещения, хранилища, вещи, если лицо, присутствующее при обыске, отказывается их открыть или обыск осуществляется при отсутствии лиц, указанных в ч.3 ст.236 УПК;

- проводить измерение, фотографирование, звуко- или видеозапись, составлять планы и схемы, изготавливать графические изображения обыскиваемого жилья или другого владения лица, или отдельных вещей;

- изготавливать отпечатки и слепки;

- осматривать и изымать документы, временно изымать вещи, которые имеют значение для уголовного производства.

Предметы, которые изъяты законом из обращения, подлежат изъятию независимо от их отношения к уголовному производству.

Изъятые вещи и документы, которые не входят в перечень, относительно которого прямо дано разрешение на отыскание в постановлении о разрешении на проведение обыска, и не относятся к предметам, которые изъяты законом из обращения, считаются временно изъятым имуществом.

Лица, в присутствии которых осуществляется обыск, при проведении этого следственного (ро-

зыского) действия имеют право делать заявления, подлежащие занесению в протокол обыска.

Второй экземпляр протокола обыска вместе с приложенным к нему описанием изъятых документов и временно изъятых вещей (при наличии) вручается лицу, у которого проведен обыск, а в случае ее отсутствия - совершеннолетнему члену его семьи или его представителю.

В случае проведения обыска на предприятии, в учреждении или организации второй экземпляр протокола вручается руководителю или представителю предприятия, учреждения или организации.

ОБЫСК БЕЗ РЕШЕНИЯ СУДА

Законодатель также закрепляет случаи, когда ограничение права на неприкосновенность жилища или иного владения лица может быть осуществлено в ином порядке. Такие случаи имеют неотложный характер, являются исключением из общего правила, связаны со спасением жизни людей и имущества или с непосредственным преследованием лиц, которые подозреваются в совершении преступления. Пользуясь требованием крайней необходимости, с целью защиты социально значимых ценностей, прокурор или следователь вправе до вынесения постановления следственного судьи войти в жилище или другое владение лица, провести у них обыск или осмотр согласно положений ч.2 ст.237 УПК и без предварительного решения суда.

После проведения такого обыска или осмотра прокурор, следователь по согласованию с прокурором обязан

безотлагательно после осуществления таких действий обратиться с ходатайством о проведении обыска к следственному судье. Ходатайство должно соответствовать требованиям, содержащимся в ч.3 ст.234 УПК. Рассмотрение ходатайства происходит в порядке, предусмотренном ст.234 УПК. В этом случае следственный судья осуществляет не предварительный, а последующий судебный контроль. Он рассматривает ходатайство об обыске, протокол обыска и предоставленные следователем документы, а также другие материалы, которыми обосновывается необходимость обыска, в день их поступления в суд в закрытом судебном заседании с обязательным участием следователя или прокурора. Среди прочего он должен особое внимание уделить решению вопроса о том, действительно ли имелись основания для немедленного проникновения в жилье или другое владение лица без постановления следственного судьи.

Если прокурор откажется согласовать ходатайство следователя об обыске или следственный судья откажет в удовлетворении ходатайства об обыске, установленные в результате такого обыска доказательства являются недопустимыми, а полученная информация подлежит уничтожению в порядке, предусмотренном ст.225 УПК.

ОСМОТР

В уголовно-процессуальном законодательстве Украины существует еще такая процессуальная процедура, как осмотр жилья или иного владения лица. Так, согласно ст.237 УПК с целью выявления и фиксации сведений об обстоятельствах совершения уголовного правонарушения следователь, прокурор могут проводить осмотр местности, помещения, вещей и документов. Осмотр жилья или иного владения лица осуществляется согласно правилам, предусмотренным УПК для обыска жилья или другого владения лица.

Для участия в осмотре может быть приглашен потерпевший, подозреваемый, защитник, законный представитель и другие участники уголовного производства. С целью получения помощи по вопросам, требующим специальных знаний, следователь, прокурор для участия в осмотре может пригласить специалистов.

Лица, в присутствии которых осуществляется осмотр, при проведении этого следственного действия имеют право делать заявления, подлежащие занесению в протокол осмотра.

Также, при проведении осмотра допускается изъятие только вещей и документов, имеющих значение для уго-



Центр правовых консультаций

Центр правовых консультаций создан **Общественной организацией «Объединение соотечественников «Мирные инициативы - развитие»** с целью оказания гражданам всесторонней правовой поддержки в случаях нарушения их прав, свобод и законных интересов в соответствии с законодательством Украины и нормами международного права в области прав человека.

Основные направления деятельности Центра:

- предоставление бесплатных юридических консультаций;
- помощь в подготовке претензий, жалоб и исковых заявлений в государственные, административные и судебные органы;
- помощь беженцам и внутренним переселенцам, миграционные вопросы;
- оказание иной юридической помощи гражданам.

Контакты: E-mail: pravcentr.kiev@gmail.com ▪ Skype: pravcentr.kiev ▪ Тел: +38-099-31-43-777

ловного производства, и вещей, изъятых из оборота. Все изъятые вещи и документы подлежат немедленному осмотру и опечатыванию с заверением подписями лиц, участвовавших в проведении осмотра. В случае если осмотр вещей и документов на месте осуществить невозможно или их осмотр связан с осложнениями, они временно опечатываются и хранятся в таком виде до тех пор, пока не будут осуществлены их окончательные осмотр и опечатывание.

Следователь, прокурор имеет право запретить любому лицу оставить место осмотра до его окончания, а также совершать любые действия, мешающие проведению осмотра. Невыполнение этих требований влечет за собой предусмотренную законом ответственность.

Права следователя, прокурора при проведении осмотра в целом аналогичны правам при проведении обыска.

НЕЗАКОННЫЕ ДЕЙСТВИЯ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Надо отметить, что согласно ст.162 УК за незаконное проникновение в жилье или другое владение лица, незаконное проведение в них осмотра или обыска, незаконное выселение или иные действия, нарушающие неприкосновенность жилища граждан, наказываются штрафом от 50 до 100 необлагаемых минимумов доходов граждан, или исправительными работами на срок до 2 лет, или ограничением свободы на срок до 3 лет. А те же действия, совершенные должностным лицом или с применением насилия или с угрозой его применения, наказываются лишением свободы на срок от 2 до 5 лет.

Положения и санкции ст.162 УК защищают важное конституционное право гражданина Украины на неприкосновенность жилья. Объектом преступления является право человека на неприкосновенность жилища и иного владения. Объективной стороной этого преступления может выступать незаконное проникновение в жилище или иное владение, незаконный обыск в случае его проведения, незаконное проведение в жилище или ином владении осмотра, незаконное выселение из помещения собственника и другие действия, которыми нарушается неприкосновенность жилища гражданина. Другой стороной данного преступления является преступный умысел. Уголовная ответственность за нарушение неприкосновенности жилища граждан может применяться

к лицам, достигшим возраста 16 лет на момент совершения преступления.

В неотложных случаях, связанных со спасением жизни людей и имущества или с непосредственным преследованием лиц, которые подозреваются в совершении преступления, возможен иной, установленный законом порядок проникновения в жилище или в иное владение лица, проведение в них осмотра и обыска.

Обыск считается незаконным, если он проведен:

- 1) частным лицом;
- 2) должностным лицом, даже из числа правоохранительных органов, которое не имеет полномочий на его проведение;
- 3) должностным лицом, которое в соответствии с законом наделено правом проведения обыска (следователем, работником органа дознания), однако провел его:

а) при отсутствии оснований для проведения обыска (если не возбуждено уголовное дело либо при отсутствии достаточных данных о том, что орудия преступления, вещи и ценности, добытые преступным путем, а также другие предметы и документы, которые имеют значение для установления истины по делу, находятся в определенном помещении или месте или у какого-либо лица, а также о том, что в определенном помещении или месте скрывается преступник);

б) с нарушением процессуального порядка его проведения (без участия понятых, без составления протокола, без разъяснения обыскиваемым, понятым и соответствующим представителям их прав и др.)

Под незаконным выселением следует понимать выселение из занимаемого жилого помещения при отсутствии оснований или с нарушением порядка, установленного законом. В соответствии с действующим законодательством принудительное выселение гражданина из жилья может иметь место только по решению суда в определенных законом случаях. Незаконным следует признавать также выселение, осуществленное неуполномоченным на то лицом.

Другими нарушениями неприкосновенности жилища граждан является самовольное вселение в квартиру, временное использование жилья без согласия владельца, незаконное проведение выемки и т.д. Состав рассматриваемых преступлений образуют любые действия, состоящие в неправомерном проникновении в жилье (другое владение). Под насилием в составе преступления, предусмотренного ч.2 ст.162 УК, подразумевается любое физическое насилие над гражданином. В случае причинения в процессе нарушения неприкосновенности жилища умышленного телесного повреждения средней тяжести по квалификации обстоятельств такого повреждения или смерти, то такие действия виновного квалифицируются по совокупности преступлений - по ч.2 ст.162 и ст.ст. 115, 119, 121, ч.2 ст.122 УК.

Если нарушение неприкосновенности жилища проводилось должностным лицом и при этом оно сопровождалось насилием, применением оружия или действиями, которые причиняют боль или оскорбляют личное достоинство потерпевшего, содеянное квалифицируется по ч.2 ст.162 и ч.ч. 2 или 3 ст.365 УК.

Также, согласно ст.130 УК, незаконный обыск, совершенный должностным лицом, влечет уголовную ответственность. При этом пострадавшие лица имеют право согласно ст.56 КУ требовать возмещения убытков, причиненных незаконными действиями.

