

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№

г. Москва

\_ 2018 г.

## **О некоторых вопросах судебной практики по делам о преступлениях против конституционных прав и свобод человека и гражданина (статьи 137, 138, 138<sup>1</sup>, 139, 144<sup>1</sup>, 145, 145<sup>1</sup> Уголовного кодекса Российской Федерации)**

Соблюдение гарантированных Конституцией Российской Федерации прав каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну (часть 1 статьи 23), на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (часть 2 статьи 23), неприкосновенность жилища (статья 25), а также права каждого на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда (часть 3 статьи 37), права на государственную поддержку семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан (часть 2 статьи 7, часть 1 статьи 38) обеспечивается в том числе путем установления уголовной ответственности за нарушение этих прав в нормах Особенной части Уголовного кодекса Российской Федерации.

В целях обеспечения единообразного применения судами законодательства об ответственности за преступления, предусмотренные статьями 137, 138, 138<sup>1</sup>, 139, 144<sup>1</sup>, 145, 145<sup>1</sup> Уголовного кодекса Российской Федерации, Пленум Верховного Суда Российской Федерации, руководствуясь статьей 126 Конституции Российской Федерации, статьями 2 и 5 Федерального конституционного закона от 5 февраля 2014 года № 3-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации», постановляет дать следующие разъяснения:

1. Обратить внимание судов на то, что в соответствии с частями 1 и 2 статьи 137 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ) уголовная ответственность наступает за собирание или распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, без его согласия лица при отсутствии предусмотренных Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации и другими федеральными законами (в частности, от 12 августа 1995 года № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», от 7 декабря 2011 года № 3-ФЗ «О полиции», от 21 ноября 2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации») оснований для получения, использования, предоставления сведений о частной жизни граждан без их согласия.

2. Под сведениями, составляющими личную или семейную тайну лица, понимаются сведения о той области жизнедеятельности его самого или членов его семьи, которая не подлежит контролю со стороны общества и государства, если носит непротивоправный характер, и информация о которой не является общедоступной и не передается огласке самим гражданином.

В частности, к числу составляющих личную или семейную тайну следует относить сведения о частной жизни, доверенные лицом в конфиденциальном порядке представителям определенных профессий или ставшие известными им по службе или работе (сообщенные адвокату сведения, необходимые для оказания профессиональной юридической помощи; ставшие известными врачу по результатам медицинского обследования сведения о наличии и характере заболевания пациента; и т.п.).

Если сведения об определенной области жизнедеятельности гражданина или членов его семьи не являются общедоступными и не передаются огласке самим гражданином, для наличия состава преступления, предусмотренного статьей 137 УК РФ, отнесение таких сведений к составляющим личную или семейную тайну гражданина должно охватываться умыслом виновного лица.

3. Под собиранием сведений о частной жизни лица понимается получение их любым способом, например путем личного наблюдения, прослушивания, опроса других лиц, в том числе с фиксированием информации аудио-, видео-, фотосредствами, копирования документированных сведений, а также путем похищения или иного приобретения указанных сведений.

Распространение сведений о частной жизни лица заключается в конфиденциальном или публичном сообщении (разглашении) их одному или нескольким лицам в устной, письменной или иной форме и любым способом (в частности, путем передачи материалов или размещения информации с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет»).

4. При рассмотрении уголовных дел о преступлении, предусмотренном статьей 138 УК РФ, судам следует иметь в виду, что тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений признается нарушенной, когда доступ как к их содержанию, так и к

информации о самих фактах переписки, переговоров, сообщений, совершен без согласия лица, чью тайну они составляют, при отсутствии законных оснований для ограничения конституционного права граждан на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. В частности, нарушением тайны телефонных переговоров является незаконный доступ к информации о входящих и исходящих сигналах соединения между абонентами или абонентскими устройствами пользователей связи (дате, времени, продолжительности соединений, номерах абонентов, других данных, позволяющих идентифицировать абонентов).

Незаконный доступ к содержанию переписки, переговоров, сообщений может состоять в ознакомлении с текстом и (или) материалами переписки, сообщений, прослушивании телефонных переговоров, звуковых, знаковых сообщений, их копировании, записывании с помощью различных технических устройств и т.п.

5. Под термином «иные сообщения» для целей статьи 138 УК РФ следует понимать любые конфиденциальные сообщения, передаваемые по сетям электрической связи (в том числе SMS- и MMS-сообщения, факсимильные сообщения, передаваемые посредством сети «Интернет» мгновенные сообщения, электронные письма, видеозвонки) и пересылаемые посредством почтовой, курьерской связи (в том числе в форме электронных документов на электронных носителях информации).

6. По статье 138 УК РФ квалифицируются действия, связанные с нарушением тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений конкретного лица или неопределенного круга лиц, совершенные с прямым умыслом. При этом ответственность по данной статье наступает за нарушение права лица на тайну (конфиденциальность) переписки, переговоров, сообщений независимо от того, составляют передаваемые сведения его личную или семейную тайну или нет.

*Ознакомление с фактом или содержанием переписки, переговоров, сообщений при наличии добровольного согласия хотя бы одного из лиц, чью тайну сообщений они составляют, состава указанного преступления не образует. Если же после такого ознакомления были распространены сведения о частной жизни гражданина, составляющие его личную или семейную тайну, без его согласия, то действия виновного лица могут квалифицироваться по статье 137 УК РФ.*

**Вариант: второй абзац исключить.**

7. Уголовная ответственность по статье 138<sup>1</sup> УК РФ за незаконные производство, приобретение и (или) сбыт специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, наступает в тех случаях, когда указанные действия совершаются в нарушение требований законодательства Российской Федерации (например, Федеральных законов от 12 августа 1995 года № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», от 4 мая 2011 года № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов

деятельности», постановлений Правительства Российской Федерации от 1 июля 1996 года № 770, от 10 марта 2000 года № 214, от 12 апреля 2012 года № 287) без соответствующей лицензии и не для целей деятельности органов, уполномоченных на осуществление оперативно-розыскной деятельности.

8. По смыслу закона устройства бытового предназначения (смартфоны, диктофоны, видеорегистраторы и т.п.) могут быть признаны специальными техническими средствами только при условии, если им преднамеренно путем специальной технической доработки, программирования или иным способом приданы новые качества и свойства, позволяющие с их помощью негласно получать информацию.

В случаях, когда для установления принадлежности технического средства к числу специальных, предназначенных (разработанных, приспособленных, запрограммированных) для негласного получения информации, требуются специальные знания, суд должен располагать соответствующими заключениями специалиста или эксперта.

9. Разъяснить судам, что сам по себе факт незаконного оборота специальных технических средств не может свидетельствовать о виновности лица в совершении преступления, предусмотренного статьей 138<sup>1</sup> УК РФ, если его умысел не был направлен на приобретение и (или) сбыт именно таких технических средств (например, лицо посредством общедоступного интернет-ресурса приобрело специальное техническое средство, рекламируемое как устройство бытового назначения, и добросовестно заблуждалось относительно его фактического предназначения).

Не могут быть квалифицированы по статье 138<sup>1</sup> УК РФ также действия лица, которое приобрело предназначенное для негласного получения информации устройство для использования, например, в целях личной безопасности, безопасности членов семьи, в том числе детей, сохранности имущества или в целях слежения за животными и не предполагало использовать его в качестве средства посягательства на конституционные права граждан.

10. Обратить внимание судов на то, что статьей 139 УК РФ предусмотрена ответственность за проникновение в жилище, совершенное против воли проживающего в нем лица, при отсутствии предусмотренных Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации и другими федеральными законами (например, частью 3 статьи 3 Жилищного кодекса Российской Федерации, статьей 15 Федерального закона от 7 февраля 2011 года № 3-ФЗ «О полиции», пунктами 5, 6 части 1 статьи 64 Федерального закона от 2 октября 2007 года № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве») оснований для ограничения конституционного права на неприкосновенность жилища.

11. В соответствии с примечанием к статье 139 УК РФ в его взаимосвязи со статьей 16 Жилищного кодекса Российской Федерации жилищем признаются, в частности:

индивидуальный жилой дом (в том числе его часть) с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, то есть не отделенными от такого жилого дома верандой, подвалом, чердаком, гаражом и т.п.;

входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания жилое помещение независимо от формы собственности – квартира в многоквартирном доме, комната в квартире, в том числе служебные жилые помещения, жилые помещения в общежитиях и т.п.;

предназначенные для временного проживания помещения или строения, не входящие в жилищный фонд, например, садовый дом, апартаменты квартир типа.

Если помещение или строение не соответствует санитарным, техническим и иным нормам, непригодно для проживания, подлежит сносу, исключено из жилищного фонда, это не может являться определяющим обстоятельством для непризнания его жилищем и лишения лиц, фактически в нем проживающих, уголовно-правовой защиты их конституционного права на неприкосновенность жилища. Вопрос о возможности или невозможности признания такого помещения или строения жилищем должен решаться с учетом не только его технических характеристик и параметров (наличия в нем окон, дверей, крыши, системы отопления, водопровода, канализации и т.п.), но и других обстоятельств дела, в том числе правомерности и продолжительности использования данного помещения, строения в качестве жилища.

12. По смыслу примечания к статье 139 УК РФ не могут признаваться жилищем, в частности:

помещения, строения, обособленные от индивидуального жилого дома (погреб, сарай, баня, гараж и т.п.), если они не были специально приспособлены, оборудованы для проживания;

не предназначенные для проживания помещения в общественных местах (например, на вокзалах, в торговых центрах), кабинеты, подсобные помещения в зданиях организаций и т.п.;

предназначенные только для временного нахождения на период поездки, путешествия купе поезда, каюта судна, туристическая палатка и т.п.;

жилые помещения, используемые не по назначению, а исключительно в качестве, например, склада, мастерской.

13. Под проникновением в жилище применительно к статье 139 УК РФ следует понимать тайное или открытое вторжение (вхождение) лица в соответствующее помещение или строение, совершенное непосредственно либо с помощью технических или иных средств, когда такие средства использовались в целях нарушения неприкосновенности жилища (например, для незаконного установления прослушивающего устройства или прибора видеонаблюдения).

**Вариант пункта:**

Под проникновением в жилище применительно к статье 139 УК РФ следует понимать тайное или открытое вторжение (вхождение) лица в соответствующее помещение или строение.

14. Проникновение в жилище признается совершенным против воли лица, в нем проживающего, если отсутствует его добровольное согласие на допуск в свое жилище вторгшегося лица, выраженное в любой форме.

Проникновение в жилище в результате обмана проживающего в нем лица или злоупотребления его доверием признается незаконным, поскольку в таких случаях согласие проживающего на вхождение других лиц не является добровольным.

Действия лица, которое вошло и находилось в жилище другого с его добровольного согласия, но не покинуло жилище по требованию проживающего в нем, не образуют состава преступления, предусмотренного статьей 139 УК РФ.

15. Судам необходимо иметь в виду, что при незаконном проникновении в жилище умысел виновного направлен на нарушение права проживающих в нем граждан на его неприкосновенность. При решении вопроса о наличии у лица такого умысла следует исходить из совокупности всех обстоятельств дела, в том числе наличия и характера его взаимоотношений с проживающими в помещении, строении гражданами, способа проникновения и других.

16. Если у лица, незаконно проникшего в жилище, имелся умысел на завладение чужим имуществом, то его действия будут охватываться соответствующей статьей УК РФ, предусматривающей ответственность за хищение, с квалифицирующим признаком незаконного проникновения в жилище (пункт «а» части 3 статьи 158, пункт «в» части 2 статьи 161, часть 3 статьи 162 УК РФ) и не потребуют дополнительной квалификации по статье 139 УК РФ. При этом не имеет значения, что виновный проник в жилище с целью кражи, которая затем переросла в грабеж или разбой.

В том случае когда судом установлено, что умысел на совершение кражи, грабежа или разбоя возник после незаконного проникновения в жилище, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности с преступлением, предусмотренным статьей 139 УК РФ. При этом в действиях лица будет отсутствовать квалифицирующий признак хищения «с незаконным проникновением в жилище».

17. Действия виновного могут быть квалифицированы по части 2 статьи 139 УК РФ, если насилие или угроза его применения были совершены в момент вторжения в помещение либо непосредственно после него в целях реализации умысла на незаконное проникновение в жилище.

18. Обратит внимание судов, что уголовная ответственность по статьям 144<sup>1</sup>, 145 УК РФ за необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение лица, достигшего предпенсионного

возраста, указанного в примечании к статье 144<sup>1</sup> УК РФ, а равно заведомо беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до 3 лет (т.е. матери, женщины-усыновителя, женщины-опекуна или приемной матери, воспитывающей одного или более ребенка в возрасте до 3 лет), наступает только в случаях, когда работодатель руководствовался дискриминационным мотивом, связанным соответственно с достижением лицом предпенсионного возраста, беременностью женщины или наличием у женщины детей в возрасте до 3 лет.

В случае если трудовой договор с работником был расторгнут по его инициативе, однако по делу имеются доказательства того, что работодатель вынудил работника подать заявление об увольнении по собственному желанию именно в связи с его предпенсионным возрастом, беременностью женщины или наличием у женщины детей в возрасте до 3 лет, такие действия также образуют состав преступления, предусмотренного статьей 144<sup>1</sup> или 145 УК РФ соответственно.

19. Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат частично – в случае когда свыше трех месяцев подряд платежи осуществлялись в размере менее половины подлежащей выплате суммы – или полностью – когда свыше двух месяцев подряд выплаты не осуществлялись или размер осуществленных выплат был ниже установленного одновременно на всей территории Российской Федерации федеральным законом (Федеральный закон от 19 июня 2000 года № 82-ФЗ «О минимальном размере оплаты труда») минимального размера оплаты труда – квалифицируется соответственно по части 1 или части 2 статьи 145<sup>1</sup> УК РФ лишь при совершении указанных деяний умышленно, из корыстной или иной личной заинтересованности.

В связи с этим наличие у руководителя организации или иного указанного в статье 145<sup>1</sup> УК РФ лица реальной финансовой возможности для выплаты заработной платы, иных выплат или отсутствие такой возможности вследствие его неправомерных действий, должны относиться к числу обстоятельств, подлежащих доказыванию, и являться одним из условий его уголовной ответственности по этой статье.

20. Судам следует иметь в виду, что уголовная ответственность в соответствии со статьей 145<sup>1</sup> УК РФ наступает в том числе в случаях невыплаты заработной платы и иных выплат работникам, у которых отношения, связанные с использованием личного труда и возникшие на основании гражданско-правового договора, признаны трудовыми отношениями либо такие отношения возникли на основании фактического допущения их к работе с ведома или по поручению работодателя или его уполномоченного на это представителя, когда трудовой договор не был заключен или не оформлен надлежащим образом (статья 16 Трудового кодекса Российской Федерации).

21. Для целей статьи 145<sup>1</sup> УК РФ период формирования задолженности по выплатам работнику необходимо исчислять исходя из сроков выплаты

заработной платы, установленных правилами внутреннего трудового распорядка организации, коллективным договором, трудовым договором, а также из времени, в течение которого заработная плата фактически не выплачивалась свыше двух месяцев, а в случае частичной выплаты заработной платы – свыше трех месяцев, до момента выявления данных фактов правоохранными органами, или погашения задолженности, или увольнения работника.

Моментом, с которого должен исчисляться двухмесячный или трехмесячный период задержки выплаты, следует считать день, следующий за установленной датой выплаты. Окончанием двухмесячного или трехмесячного периода следует считать начало суток, наступивших по истечении двух и трех месяцев соответственно после календарной даты, установленной для производства соответствующих выплат. При этом периоды невыплат за отдельные месяцы года не могут суммироваться в срок свыше двух или трех месяцев, если они прерывались периодами, за которые выплаты осуществлялись.

22. Сроки давности уголовного преследования за совершение деяния, предусмотренного статьей 145<sup>1</sup> УК РФ, исчисляются со времени прекращения преступного бездействия виновного вследствие действия его самого (например, погашение задолженности), или наступления событий, препятствующих продолжению преступления (например, увольнение виновного, вмешательство правоохранительных органов). Факт увольнения работника, которому не была выплачена заработная плата, не влияет на исчисление срока давности уголовного преследования работодателя.

23. В тех случаях, когда работодатель не выплачивал заработную плату одним работникам частично свыше трех месяцев, а другим – полностью свыше двух месяцев, содеянное надлежит квалифицировать только по части 2 статьи 145<sup>1</sup> УК РФ, при этом все признаки деяния должны быть приведены в описательной части обвинительного приговора.

**Вариант пункта:**

В тех случаях, когда работодатель не выплачивал заработную плату одним работникам частично свыше трех месяцев, а другим – полностью свыше двух месяцев, содеянное образует совокупность двух самостоятельных преступлений, предусмотренных частями 1 и 2 статьи 145<sup>1</sup> УК РФ.

24. Уголовные дела о преступлениях, предусмотренных частью 1 статьи 137, частью 1 статьи 138, частью 1 статьи 139, статьей 145 УК РФ, относятся к категории дел частного-публичного обвинения, и в соответствии с частью 3 статьи 20 УПК РФ не подлежат обязательному прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым. Вместе с тем в случаях, предусмотренных статьей 76 УК РФ, если лицо впервые совершило такое преступление, являющееся преступлением небольшой тяжести, примирилось с потерпевшим и загладило причиненный ему вред, то суд вправе на основании заявления потерпевшего прекратить уголовное дело в отношении этого лица.



25. Судам при рассмотрении уголовных дел о преступлениях, предусмотренных главой 19 Уголовного кодекса Российской Федерации, следует реагировать на нарушения прав и свобод граждан, гарантированных Конституцией Российской Федерацией, а также другие нарушения закона путем вынесения частных определений или постановлений в адрес соответствующих организаций и должностных лиц для принятия ими необходимых мер (часть 4 статьи 29 УПК РФ).

Председатель Верховного Суда  
Российской Федерации

В.М. Лебедев

Секретарь Пленума,  
судья Верховного Суда  
Российской Федерации

В.В. Момотов