

*Кузьмин Н.Т.,
заместитель начальника кафедры
оперативно-разыскной деятельности
Сибирский юридический институт МВД России,
Россия, г. Красноярск*

**ПРОВЕДЕНИЕ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОГО МЕРОПРИЯТИЯ
«ОБСЛЕДОВАНИЕ ПОМЕЩЕНИЙ, ЗДАНИЙ, СООРУЖЕНИЙ,
УЧАСТКОВ МЕСТНОСТИ И ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ» В
ПОМЕЩЕНИИ ЛОМБАРДОВ**

Аннотация: В статье рассматривается порядок осуществления деятельности ломбардов на территории Российской Федерации. Раскрывается возможность изъятия документов, предметов, материалов и сообщений органами, уполномоченными осуществлять ОРД при проведении оперативно-розыскного мероприятия «Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств». Обосновывается необходимость получения судебного решения для истребования в ломбардах сведений и изъятия заложенного имущества при проведении оперативно-розыскных мероприятий.

Annotation: The order of activity of pawnshops on the territory of Russian Federation is considered in the article. The ability of withdraw documents, things, materials and messages by police during the fulfilment of operational-search measure “Inquiry of placements, buildings, structures, terrains and vehicles” is determined. The author proves the necessity of getting the court’s decision for vindication and seizure the charged property from pawnshop during the operational-search measures.

Ключевые слова: Ломбард, оперативно-розыскная деятельность, оперативно-розыскное мероприятие, обследование, сведения, судебное решение.

Key words: pawnshop, operational-search activity, operational-search measure, inquiry, intelligence, court's decision.

В процессе работы органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность (далее – ОРД) зачастую возникает необходимость проведения оперативно-розыскного мероприятия (далее – ОРМ) «Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств» (далее – обследование) в помещении ломбардов. Целями данного ОРМ является, как правило, отыскание заложенного имущества и документации, имеющих значение для решения задач ОРД и их изъятие. Вместе с тем, в нормативных правовых актах отсутствует указание о необходимости получения судебного решения для изъятия заложенных вещей и документации, находящихся в ломбардах, что затрудняет принятие сотрудниками оперативных подразделений правильного решения на стадии подготовки проведения ОРМ

На территории Российской Федерации ломбарды осуществляют свою деятельность в соответствии с Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ) и Федеральным законом от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее – ФЗ № 196).

В соответствии с ФЗ № 196, ломбард выступает, как юридическое лицо – специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей (п. 1 ст. 2).

Деятельность ломбардов направлена на обеспечение личных потребностей – решение временных финансовых проблем граждан. В соответствии с ФЗ № 196 между ломбардом и физическим лицом заключается договор займа. По условиям этого договора ломбард

(заимодавец) передает на возвратной и возмездной основе на срок не более одного года заем гражданину (физическому лицу) – заемщику, а заемщик, одновременно являющийся залогодателем, передает ломбарду имущество, являющееся предметом залога (п. 1 ст. 7). Ломбард не вправе пользоваться и распоряжаться заложенными вещами (п. 5 ст. 2). Таким образом, право собственности на полученные в качестве залога от физических лиц вещи к ломбарду не переходит.

Согласно ФЗ № 196 к информации, составляющей профессиональную тайну при осуществлении ломбардом своей деятельности, относится информация, полученная ломбардом от заемщика или поклажедателя в связи с заключением договора займа или договора хранения, за исключением наименования, описания технических, технологических и качественных характеристик не востребовавшей вещи, на которую в порядке, установленном статьей 12 настоящего Федерального закона, обращено взыскание (ч. 1 ст. 3). Ломбард и его работники обязаны соблюдать конфиденциальность информации, составляющей в соответствии с частью 1 настоящей статьи профессиональную тайну, и в случае ее разглашения несут ответственность в порядке, установленном законодательством Российской Федерации (ч. 2 ст. 3).

Таким образом ФЗ № 196 устанавливает обязанность ломбардов соблюдать в своей деятельности профессиональную тайну в отношении информации, полученной от заемщика или поклажедателя. Однако данное требование применимо не всегда, а только в случаях, когда сведения:

1. Были получены в связи с заключением сторонами договоров займа или хранения (то есть в процессе осуществления ломбардом основных видов деятельности).

2. Не касаются наименования, описания технических, технологических и качественных характеристик заложенного предмета, если на него обращается взыскание (ст. 3).

Указом Президента РФ от 06.03.1997 № 188 утвержден Перечень сведений конфиденциального характера. В соответствии с ним, применительно к рассматриваемой ситуации следует говорить о следующих сведениях:

1. О фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющих идентифицировать его личность (персональные данные).
2. Составляющих тайну следствия и судопроизводства.
3. Связанных с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами (наряду с врачебной, нотариальной, адвокатской тайной, тайной переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и так далее).

В соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (ст. 3) персональные данные составляет любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на основании такой информации физическому лицу (субъекту персональных данных), в том числе его фамилия, имя, отчество, год, месяц, дата и место рождения, адрес, семейное, социальное, имущественное положение, образование, профессия, доходы, другая информация.

Согласно требованиям ФЗ № 196, в отношении указанных сведений любой государственный или муниципальный орган либо юридическое или физическое лицо, получившие доступ к этим персональным данным, а также организующие и (или) осуществляющие их обработку, обязаны принимать необходимые организационные и технические меры, в том числе использовать шифровальные (криптографические) средства, для защиты персональных данных от неправомерного или случайного доступа к ним, уничтожения, изменения, блокирования, копирования, распространения персональных данных, а также от иных неправомерных действий (ч.1 ст. 19).

Кроме того, в соответствии с требованиями Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» информация, полученная гражданами (физическими лицами) при исполнении ими профессиональных обязанностей или организациями при осуществлении ими определенных видов деятельности (профессиональная тайна), подлежит защите в случаях, если на этих лиц федеральными законами возложены обязанности по соблюдению конфиденциальности такой информации (п. 5 ст. 9). Информация, составляющая профессиональную тайну, может быть предоставлена третьим лицам в соответствии с федеральными законами и (или) по решению суда (ч. 6 ст. 9).

В настоящее время действует приказ МВД России от 01.04.2014 № 199 «Об утверждении Инструкции о порядке проведения сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации гласного оперативно-розыскного мероприятия обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств и Перечня должностных лиц органов внутренних дел Российской Федерации, уполномоченных издавать распоряжения о проведении гласного оперативно-розыскного мероприятия обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств» (далее – Инструкция о проведении обследования). Этот нормативный акт, в числе прочего, определяет;

– порядок проведения сотрудниками органов внутренних дел (далее – ОВД) гласного ОРМ обследование, кроме обследования жилых помещений (п. 1).

– перечень должностных лиц ОВД уполномоченных издавать (подписывать) распоряжения о проведении гласного ОРМ обследование (п. 2).

Таким образом, в случаях, когда при проведении ОРМ обследование в помещении ломбардов перед сотрудниками оперативных подразделений не

стоит задача – получение сведений, составляющих профессиональную тайну, данное ОРМ может быть проведено в полном соответствии с требованиями Инструкции о проведении обследования.

В Федеральном законе от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – ФЗ № 144) указано, что органы, уполномоченные осуществлять ОРД, имеют право производить при проведении ОРМ изъятие документов, предметов, материалов и сообщений (ч. 1 ст. 15).

Конституционный Суд РФ¹ признал конституционность изъятия имущества органами, осуществляющими ОРД, в ходе осуществления ОРМ. Он разъяснил, что изъятие носит временный характер, не приводит к отчуждению имущества и не порождает перехода права собственности к государству.

ФЗ № 144 предписывает, что в случае изъятия предметов, документов и материалов при проведении гласных ОРМ должностное лицо, осуществившее изъятие, составляет протокол в соответствии с требованиями УПК РФ (ч. 2 ст. 15). Кроме того, порядок оформления протокола изъятия предметов, веществ или документов в ходе обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств подробно описан в Инструкции о проведении обследования.

Вместе с тем следует учитывать, что проведение обследования не допускается в рамках возбужденного уголовного дела. В случае необходимости осуществляются следственные действия «осмотр» или «обыск». На это прямо указано в Определении Конституционного Суда РФ²

¹ Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Трифионовой Валентины Степановны на нарушение ее конституционных прав пунктом 3 части первой статьи 6 и пунктом 1 части первой статьи 15 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» и Постановлении от 20.05.1997 № 8-П «По делу о проверке конституционности пунктов 4 и 6 статьи 242 и статьи 280 Таможенного кодекса Российской Федерации в связи с запросом Новгородского областного суда : определение Конституционного суда РФ от 15.06.2004 № 304-О

² Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Барковского Константина Олеговича на нарушение его конституционных прав частью четвертой статьи 127 УПК РСФСР, пунктом 1 части первой статьи 6 и пунктом 3 части первой статьи 7 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» : определение Конституционного суда РФ от 01.12.1999 № 211-О

из которого следует, что «проведение ОРМ, сопровождающих производство предварительного расследования по уголовному делу, не может подменять процессуальные действия, предусмотренные уголовно-процессуальным законом».

Таким образом, резюмируя изложенное мы приходим к следующим выводам:

1. В случаях, когда при проведении ОРМ обследование в помещении ломбардов у сотрудников оперативных подразделений нет необходимости получения сведений, составляющих профессиональную тайну, данное ОРМ может быть проведено в соответствии с требованиями Инструкции о проведении обследования, т.е. без решения суда.

2. Для истребования в ходе ОРМ обследование в помещении ломбардов сведений, содержащих информацию, полученную ломбардом от заемщика или поклажедателя в связи с заключением договора займа или договора хранения и составляющих профессиональную тайну, требуется судебное решение, за исключением сведений о наименовании, описании технических, технологических и качественных характеристик невостребованной вещи, на которую в порядке, установленном ст. 12 ФЗ № 196 обращено взыскание.

Использованные источники

1. Об оперативно-розыскной деятельности : Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ // СПС КонсультантПлюс.

2. О ломбардах : Федеральный закон от 19.07.2007 № 196-ФЗ // СПС КонсультантПлюс.

3. О персональных данных : Федеральный закон от 27.07.2006 № 152-ФЗ // СПС КонсультантПлюс.

4. Об информации, информационных технологиях и о защите информации : Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ // СПС КонсультантПлюс.

5. Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Трифоновой Валентины Степановны на нарушение ее конституционных прав пунктом 3 части первой статьи 6 и пунктом 1 части первой статьи 15 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» и Постановлении от 20.05.1997 № 8-П «По делу о проверке конституционности пунктов 4 и 6 статьи 242 и статьи 280 Таможенного кодекса Российской Федерации в связи с запросом Новгородского областного суда : определение Конституционного суда РФ от 15.06.2004 № 304-О // СПС КонсультантПлюс.

6. Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Барковского Константина Олеговича на нарушение его конституционных прав частью четвертой статьи 127 УПК РСФСР, пунктом 1 части первой статьи 6 и пунктом 3 части первой статьи 7 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» : определение Конституционного суда РФ от 01.12.1999 № 211-О // СПС КонсультантПлюс.

7. Об утверждении Инструкции о порядке проведения сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации гласного оперативно-розыскного мероприятия обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств и Перечня должностных лиц органов внутренних дел Российской Федерации, уполномоченных издавать распоряжения о проведении гласного оперативно-розыскного мероприятия обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств : приказ МВД России от 01.04.2014 № 199 // СПС КонсультантПлюс.