

УДК: 343.4

**Главный Консультант Академии Юстиции Министерства
Юстиции Азербайджанской Республики,
Диссертант Центра Судебной Экспертизы
Министерства Юстиции Азербайджанской Республики
капитан юстиции
Нурида Ализаде Элтон гызы
alizadenuride91@gmail.com**

Анализ преступлений, связанных с нарушением неприкосновенности жилища

Ключевые слова: квартира, неприкосновенность жилища, уголовная ответственность, нарушение неприкосновенности жилища.

Keywords: apartment, inviolability of home, criminal liability, infringement of dwelling inviolability.

Неприкосновенность жилища является одним из основных прав человека и гражданина. Конституция Азербайджанской Республики (АР) защищает право каждого на неприкосновенность жилища и отмечается, что никто не в праве проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц, иначе как в случаях, установленных законом, или на основании судебного решения. Помимо Конституции, право на неприкосновенность жилища охраняется многими законодательными актами. В частности, статья 157 Уголовного кодекса АР квалифицирует нарушение неприкосновенности жилища как преступление.

Квартира – это дом, в котором каждый может комфортно жить, личное жилое пространство, где он проводит время со своей семьей и близкими. По этой причине Конституция и другие законы придают большое значение неприкосновенности жилища. Никто не хочет, чтобы его беспокоили в их частном доме, в том числе там, где они живут. Нарушение целостности жилища подрывает у человека чувство защищенности, возможность жить в мире и комфорте в собственном доме. Поэтому данное деяние, нарушающее чувство безопасности и мирной жизни, в котором нуждаются люди, определяется как преступление против конституционных прав и свобод человека и гражданина.

В первую очередь необходимо внимательно изучить слово «квартира». Что понимается под жильем? Согласно толковому словарю азербайджанского языка, квартира – это часть жилого дома, которая обычно состоит из нескольких комнат, кухни и т. д., в общем, дом, место, где кто-либо проживает, комната, место жительства. Под жильем понимаются жилые, служебные или производственные здания. В соответствии с Жилищным кодексом Азербайджанской Республики жилым помещением считается жилой дом и его часть, квартира и часть квартиры, комната, гостиница, объекты гостиничного типа и другие строительные объекты, предназначенные для временного проживания.

Согласно толкованию Конституции АР под квартирой понимается любое жилое помещение, предназначенное для постоянного или временного проживания людей либо приспособленное для проживания. В площадь квартиры входят жилые комнаты, помещения общего пользования (коридор, туалет, ванна, балкон, подвал, кухня), хозяйственные постройки, отдельные помещения в гостиницах, санаториях, больницах, палатки, охотничьи и садовые домики [16, с.91].

Понятие жилища, предусмотренное в Уголовном Кодексе, включает любое жилое помещение, предназначенное для временного или постоянного проживания (индивидуальный дом, квартира, комната в общежитии или гостинице, садовый домик и т.п.), а также жилые помещения для отдыха, хранения имущества и вещи или другие нужды, включает в себя компоненты, используемые для оплаты (коридор, балкон, кухня, ванная комната и т. д.) [15, с.588].

Термин «жилье» в статье 8 Европейской конвенции о правах человека не ограничивается имуществом, находящимся в собственности или арендованным заявителем. Также может означать дом, принадлежащий родственнику, в котором человек проживал долгое время. Понятие жилья не ограничивается традиционными жилищами, но также включает фургоны и другие нестационарные жилища. Статья 8 распространяется также на второй дом или дом отдыха лица, дачи и загородные дома. В делах, рассматриваемых Европейским судом по правам человека, понятие жилья также применяется к офису, в котором он работает, зданию, в котором он осуществляет свою хозяйственную деятельность, зданию редакции газеты, зданию, в котором осуществляется нотариальная деятельность [14, с.106].

Хотя место жительства является более широким понятием, чем жилище, оба понятия неприкосновенности жилища в законодательстве Азербайджанской Республики практически идентичны по содержанию и входят в сферу действия права на неприкосновенность жилища.

Согласно Уголовно-процессуальному кодексу АР и Закону о полиции местом жительства признается место, используемое временно или постоянно для проживания одного или нескольких лиц, в том числе жилой дом, квартира, загородный дом, гостиница, санаторий, пансионат, дом, общежитие, дом отдыха, помещение в кемпинге, туристической базе, непосредственно примыкающее к ним помещение, террасы, галереи, балконы, места общего пользования (иные составные части которых используются для отдыха, хранения имущества или иных нужд людей), подвалы и чердаки зданий, кроме многоквартирных домов, а также каюта морского судна или купе поезда в дальнем пути. Кроме того, для целей закона в понятие места жительства входит офис физического лица, огороженный земельный участок, автомобиль, речное и морское судно [13, ст.7/6, ст.1]. То есть из положений статьи видится, что место жительства – это более широкое понятие, чем жилье.

В Жилищном Кодексе АР, хотя жилая площадь является объектом права на жилище, квартира рассматривается как вид жилой площади. Основное предназначение жилого района состоит в том, чтобы люди жили в этом районе. [3, ст.14.1].

В настоящее время в основных законах всех демократических стран неприкосновенность жилища признана одним из основных прав человека. Статья 33 Конституции Азербайджанской Республики, включенная в 3-ю главу «Основные права и свободы человека и гражданина», называется «право на неприкосновенность жилища». Согласно этой статье «Каждый имеет право на неприкосновенность жилища». Суть этого

права разъясняется во второй части статьи: «Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц, иначе как в случаях, установленных законом, или на основании судебного решения». неприкосновенность жилища входит в классификацию личных прав человека и гражданина и охраняется в составе права на личную неприкосновенность в международных актах. Так, в статье 12 Всеобщей Декларации Прав Человека говорится, что «Никто не может подвергаться 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 статье 8 Европейской Конвенции о Правах Человека, «Каждый имеет право на уважение его личной и семейной жизни, его жилища и его корреспонденции». Хотя это право определено в Конвенции как негативное обязательство, государства-члены также несут позитивное обязательство обеспечивать соблюдение прав, предусмотренных в статье 8, даже среди отдельных лиц. Статья 17 Международного пакта о гражданских и политических правах гласит: «Никто не может подвергаться произвольному или незаконному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным или незаконным посягательствам на неприкосновенность его жилища или тайну его корреспонденции или незаконным посягательствам на его честь и репутацию». Статья 22 Конвенции о правах инвалидов гласит: «Независимо от места жительства или жилищных условий ни один инвалид не должен подвергаться произвольному или незаконному посягательству на неприкосновенность его частной жизни, семьи, жилища или переписки и иных видов общения либо незаконным нападениям на его честь и репутацию».

Право на неприкосновенность жилища гарантируется и уголовным законом. Так, согласно статье 157 Уголовного кодекса АР, проникновение в жилище, совершенное без оснований, установленных законами АР, против воли проживающего в нем лица, создает уголовную ответственность. Кроме того, статья 17 Уголовно-процессуального кодекса гласит, что «никто не может проникнуть в жилье против воли проживающих в нем, кроме случаев, предусмотренных настоящим Кодексом».

В Европейской конвенции о правах человека в качестве основания для вмешательства в жилище законом и необходимо в демократическом обществе в интересах национальной безопасности и общественного порядка, экономического благосостояния страны, в целях предотвращения беспорядков или преступлений, для охраны здоровья или нравственности или защиты прав и свобод других лиц. Действия, связанные с доступом к жилью, должны быть предусмотрены законом, должны соответствовать существующим гарантиям, иметь любую законную цель и должны быть необходимы в демократическом обществе для достижения этой цели. [14, с.12].

Но какие случаи предусмотрены законом, упомянутым в названных статьях? Для уточнения этого вопроса необходимо обратиться к другим законодательным актам.

Согласно Конституционному Закону АР «О регулировании осуществления прав и свобод человека в АР» право неприкосновенность жилища могут ограничиваться в интересах государственной безопасности, для защиты здоровья и нравственности, прав и свобод других лиц, в целях предотвращения преступления, в том числе для обеспечения общественного порядка, в интересах экономического благосостояния страны.

Проникновение в жилище без согласия проживающих в нем лиц допускается в случаях и в порядке, которые предусмотрены законом, только в целях спасения жизни граждан и (или) их имущества, обеспечения их личной безопасности или общественной

безопасности при аварийных ситуациях, стихийных бедствиях, массовых беспорядках либо иных обстоятельствах чрезвычайного характера, а также в целях задержания лиц, подозреваемых в совершении преступления, пресечения фактов преступления, совершение которого не вызывает сомнений, или установления обстоятельств совершенного преступления либо произошедшего несчастного случая. [3, ст.5].

Закон АР о полиции устанавливает ограничения права любого лица на неприкосновенность квартиры со стороны сотрудника полиции и в каких случаях ему разрешается проникать в жилище против воли проживающих в нем людей. Это относится к тем случаям:

- 1) по решению судьи;
- 2) при осуществлении неотложных мер в целях защиты прав и свобод других лиц, обеспечения общественного порядка и общественной безопасности или предотвращения тяжких преступлений, несчастных случаев, стихийных бедствий, аварий, эпидемий и эпизоотии и ликвидации их последствий.

Если есть основания, в жилище утаиваются предметы или документы, доказывающие совершение преступления против личности или государственной власти, либо подготовку к совершению такого преступления; в жилище скрывается лицо, подготавливающее, совершающее, совершившее преступление против личности или государственной власти, сбежавшее из мест лишения свободы или заключения, либо из-под охраны; в жилище имеется труп (части трупа) человека; в жилище имеется реальная угроза жизни или здоровью человека; преследование совершившего преступление лица по «горячим следам» сотрудник полиции вправе проникнуть в жилище помимо воли проживающих в нем лиц в порядке даже без судебного решения. При условии, что если у него имеется точная информация о наличии одного из вышеуказанных оснований.

Ограничение права неприкосновенности жилья по соображениям целесообразности, временной необходимости или другим суждениям без решения суда или при отсутствии любых из указанных фактов и оснований, запрещается.

В случаях и порядке, предусмотренных Уголовно-процессуальным кодексом Осмотр жилого помещения, служебных или производственных помещений, производство в них обыска и других следственных и процессуальных действий, ограничивающих право собственности, осуществляются, как правило, принудительно по постановлению суда.

Помещения, в которых расположены дипломатические представительства, здание, в котором расположено консульство, резиденция руководителя дипломатического представительства и консульства, жилые помещения членов дипломатического персонала, находящееся в них имущество неприкосновенны. Вхождение в эти здания, проведение в них обыска, выемки, заключения под стражу, наложения ареста на имущество могут производиться только с согласия руководителей консульства, руководителя дипломатического представительства или замещающего его лица. В соответствии со взаимным и двусторонним межгосударственным договором указанные права, распространяются также на жилые помещения, занимаемые сотрудниками административно-технического персонала дипломатических представительств, не являющимися гражданами АР либо не проживающими постоянно в АР, и членами их семей. Обыск, выемка и заключение под стражу в указанных помещениях производятся с обязательным участием прокурора, осуществляющего процессуальное руководство предварительным расследованием, и представителя Министерства иностранных дел АР [13, ст.441].

Вход в здания, в том числе жилища, огороженные строительные объекты, сооружения и на земельные участки, и проведение досмотра одно из оперативно-розыскных мероприятий и осуществляются на основании решения суда (судьи). Применение оперативно-розыскных мер, связанных с жилищной неприкосновенностью, разрешается только при наличии достаточных оснований для предположения, что сведения, полученные в результате мер, примененных с целью сбора информации о лицах, готовящих преступление, покушающихся на преступление, совершивших преступление, а также скрывающихся от судебных, следственных органов или органов дознания, уклоняющихся от отбывания наказания, а также обнаружения похищенного имущества, предотвращения сокрытия и уничтожения улик, могут стать доказательством по уголовному делу, а разыскиваемые лица будут задержаны [5, ст.13].

При применении оперативно-розыскных мероприятий в контрразведывательной деятельности, связанных с ограничением неприкосновенности жилья, допускаются лишь в случаях, предусмотренных Законом АР "Об оперативно-розыскной деятельности", а также уголовно-процессуальным законодательством АР [7, ст.4].

Кроме случаев, перечисленных выше, основания для проникновения в квартиру предусмотрены и другими законодательными актами. Таким образом, в период действия чрезвычайного положения в местности, где оно применяется, Президент может рассмотреть вопрос об осуществлении мер, связанных с осмотром квартир граждан [17, ст.8.0.14]. Также может быть предусмотрен досмотр квартир и транспортных средств лиц в период действия военного положения [18, ст.10.1.20]. В целях проведения специальной операции против религиозного экстремизма в квартиры и иные места жительства граждан, их земельные участки и транспортные средства могут беспрепятственно проникать [4, ст.7.2.5]. При предупреждении террористических актов и задержании лиц, подозреваемых в совершении этих действий, если промедление этих действий подвергает реальную опасность жизни и здоровья людей, лица, проводящие эту операцию, должны входить в квартиры и другие жилые места граждан, на их земельные участки, а также, независимо от формы собственности на территории, в здания, в транспортные средства организаций, общественных объединений в порядке, установленном законодательством Азербайджанской Республики [20, ст.9]. Направление требования на имущество должника, находящееся в собственности третьих лиц, проникновение в квартиру третьих лиц, ее осмотр, открытие мест хранения и осмотр ее осуществляются на основании решения суда [19, ст.47].

Мы отметили, что согласно статье 157 Уголовного кодекса АР проникновение в жилище, совершенное без оснований, установленных законами, против воли проживающего в нем лица считается преступлением. Согласно санкции статьи, данное преступление наказывается штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов, либо общественными работами на срок от двухсот сорока до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года. Увеличен размер предусмотренного в санкции статьи штрафа, так эта сумма раньше была от ста манатов до двухсот манатов.

Преступление нарушения неприкосновенности жилища субъективно является преступлением, совершенным с прямым умыслом. Мотив и цель не считаются необходимыми элементами. Объектом этого преступления является право на неприкосновенности жилища. Субъектом преступления может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Если какое-либо лицо проникло в квартиру с согласия проживающих в ней лиц, то указанное преступление не возникает. Преступление считается оконченным с момента проникновения в квартиру против воли проживающего в ней лица.

Часть вторая статьи предусматривает отягчающий состав преступления нарушения неприкосновенности жилища. Так то же деяние, совершенное с применением насилия или с угрозой его применения, наказывается исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года. Под совершенное с применением насилия понимается умышленное причинение вреда здоровью потерпевшего, избиение, истязание, ограничение его свободы и т.п. Под с угрозой совершенное применением насилия понимается убийство потерпевшего, причинение вреда его здоровью, избиение, ограничение свободы и т.п. Под такими случаями понимаются угрозы, то есть психическое воздействие.

В части третьей статьи совершение тех же деяний должностным лицом с использованием своего служебного положения рассматривается в качестве особо отягчающего обстоятельства. В данном случае преступление нарушения неприкосновенности жилища наказывается лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет, ограничением свободы на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до двух лет. наказываются ограничением свободы на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет. При этом субъектом преступления может быть должностное лицо. Статья 308 Уголовного кодекса АР предусматривает классификацию должностных лиц. В Постановлении Пленума Конституционного Суда АР о толковании понятия «должностное лицо», предусмотренного в части «Примечание» статьи 308 Уголовного Кодекса АР, говорится, что «государственные служащие, члены муниципалитетов и муниципальные служащие, военнослужащие, являющиеся офицерами, прапорщиками или мичманами, наделенные в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, находящихся или не находящихся в их подчинении или правом принимать решения обязательные для исполнения юридическими и физическими лицами, как представители власти считаются должностными лицами; работники государственных и муниципальных учреждений, предприятий и организаций, а также других коммерческих и некоммерческих организаций лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью без создания юридического лица, считаются должностными лицами лишь при совершении действий имеющих правовую значимость, то есть действий которые приводят или могут привести к возникновению, изменению или прекращению правовых отношений для других лиц».

Если самовольно проникшее в квартиру лицо проникает в квартиру с целью кражи, грабежа, разбоя, то совокупности преступлений не возникает. Поскольку в статьях 177, 180 и 181 Уголовного кодекса АР, к которым относятся преступления кражи, грабежа и разбоя, совершение указанных деяний путем незаконного проникновения в жилое помещение, а также в здание, склад или иное хранилище места считается отягчающим обстоятельством. Поэтому, если лицо проникнет в квартиру против воли жильца с целью кражи, грабежа, разбоя, деяние будет охарактеризовано не статьей 157, а соответствующими статьями. Преступление нарушения неприкосновенности жилища считается преступлением, не представляющим большой общественной опасности. Уголовное преследование за нарушение неприкосновенности жилища осуществляется в

порядке общественно-частного обвинения, то есть осуществляется по жалобе потерпевшего либо, по инициативе прокурора по преступлениям.

По нашему мнению, преступления, одна из отягчающих характеристика связанного с нарушением неприкосновенности жилища должно быть совершено с применением оружия. Даже в статье 157.2 «проникновение в квартиру против воли проживающих в ней лиц с применением насилия или оружия» следует считать отягчающим обстоятельством.

Субъектом данного преступления не могут быть лица, проживающие в квартире, например, муж и жена, состоящие в законном браке. Потерпевшим может стать любой, кто проживает в квартире.

Хотя термин «квартира» обычно относится к недвижимому имуществу, объектом указанного преступления может быть и движимое имущество, например, в настоящее время существуют мобильные дома-караваны, которые можно перемещать с помощью специально прикрепленной тележки. Также объектом данного преступления может быть палатка, которую человек ставит для проживания или отдыха где-либо.

А если в момент совершения преступления в квартире никого нет, это все равно считается преступлением? Если в квартире обеспечены все условия для проживания, только иногда отдыхать и т.д. если вы пришли в эту квартиру с целью, и если квартира постоянно занята, но квартира пустует в связи с тем, что собственники квартиры в этот момент находятся в другом месте, преступление нарушения неприкосновенности жилого помещения квартиры все равно будет. На наш взгляд, если лицо, совершившее преступление, проникает в квартиру с целью проживания в отсутствие проживающих в ней людей и занимает квартиру, то санкция должна быть более строгой.

Нарушение неприкосновенности жилища считается преступлением, совершенным действием. Чтобы преступление было завершено, субъект должен войти в квартиру всем телом. Если человек хочет войти в квартиру, каким-либо образом открыв дверь, но если он не может войти из-за сопротивления хозяев дома, или если он просовывает руку или ногу через полузакрытую дверь, в это время акт считается неоконченным и должен рассматриваться как покушение на неприкосновенность жилища.

А съемные квартиры? Если владелец квартиры сдал квартиру, арендатором считается лицо, которое уже проживает в ней, даже владелец квартиры не может войти в нее без разрешения жильца.

Уголовных дел, связанных с нарушением неприкосновенности жилища, очень мало. Так, только 0,17 процента уголовных дел, рассмотренных в судах за последние 3 года, были связаны с преступлением нарушения неприкосновенности жилища.

Лицо, совершившее деяние, предусмотренное статьей 157.1 Уголовного кодекса АР, освобождается от уголовной ответственности, если оно примирится с потерпевшим и полностью возместит причиненный ему ущерб [12, ст. 73.2].

Использованные источники:

1. Всеобщая декларация прав человека https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml
2. Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод <https://www.coe.int/ru/web/compass/the-european-convention-on-human-rights-and-its-protocols>
3. Жилищный Кодекс Азербайджанской Республики https://continent-online.com/Document/?doc_id=30573292#pos=1;-48
4. Закон Азербайджанской Республики о борьбе с религиозным экстремизмом <https://mia.gov.az/ru/legislation/1/view/53/>
5. Закон Азербайджанской Республики об оперативно-розыскной деятельности <https://mia.gov.az/ru/legislation/1/view/2/>
6. Закон Азербайджанской Республики о полиции <https://mia.gov.az/ru/legislation/1/view/1/>
7. Закон Азербайджанской Республики о разведывательной и контрразведывательной деятельности https://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=7430
8. Конституция Азербайджанской Республики. <https://mincom.gov.az/ru/view/pages/13/>
9. Конституционный закон Азербайджанской Республики «О регулировании осуществления прав и свобод человека в Азербайджанской Республике» <https://constcourt.gov.az/ru/legislation/34>
10. Конвенция о правах инвалидов https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/disability.shtml
11. Международный пакт о гражданских и политических правах https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml
12. Уголовный кодекс Азербайджанской Республики https://continent-online.com/Document/?doc_id=30420353#pos=3;-140
13. Уголовно-процессуальный кодекс Азербайджанской Республики https://continent-online.com/Document/?doc_id=30420280#pos=6;-144
14. Avropa İnsan Hüquqları Konvensiyasının 8-ci maddəsi üzrə təlimat, Avropa Şurası, azərbaycan dilində nəşr, 2018.
15. Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası, Hüquq yayım evi, 2015.
16. Azərbaycan Respublikasının Konstitusiyasının şərhı, İlqar Cəfərov, “Hüquq ədəbiyyatı” nəşriyyatı, Bakı-2001, 488 səh.
17. Fövqaladə vəziyyət haqqında Azərbaycan Respublikasının Qanunu <https://e-qanun.az/framework/6193>
18. Hərbi vəziyyət haqqında Azərbaycan Respublikasının Qanunu <https://e-qanun.az/framework/35170>
19. İcra haqqında Azərbaycan Respublikasının Qanunu <https://e-qanun.az/framework/1406>
20. Terrorçuluğa qarşı mübarizə haqqında Azərbaycan Respublikasının Qanunu <https://e-qanun.az/framework/3855>