

СИСТЕМНЫЙ ПОДХОД К ПОНИМАНИЮ ПРАВОВОЙ ПРИРОДЫ, СУЩНОСТИ И ПРАВОВОМУ РЕГУЛИРОВАНИЮ ЧАСТНОЙ ДЕТЕКТИВНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ (часть 1)

Валерий Иннокентьевич Шестаков

*Институт проблем безопасности и устойчивого развития, Москва, Россия
shestakovvi@mail.ru*

Аннотация. В статье обосновывается необходимость рассмотрения правовой природы, сущности и правового регулирования частной детективной деятельности на основе системного подхода и положений новой науки сыскологии. На основе анализа российских и международных источников, современных научных теорий доказывається, что частная детективная деятельность является одним из видов профессиональной сыскной деятельности, разновидностью юридической и предпринимательской деятельности, одним из законных средств обеспечения национальной безопасности, лицензируемым видом деятельности. Дан анализ содержания и характера детективных услуг, что позволило раскрыть сущность частной детективной деятельности, её направленность на защиту конституционных прав граждан, обеспечение безопасности предпринимательской деятельности, доступа к правосудию, содействие правоохранительным органам борьбе с преступностью.

Ключевые слова: сыскология, детективология, профессиональная сыскная деятельность, частная детективная деятельность, детективные услуги, детективное право

Для цитирования: Шестаков В. И. Системный подход к пониманию правовой природы, сущности и правовому регулированию частной детективной деятельности (часть 1) // Правопорядок: история, теория, практика. 2022. № 2 (33). С. 69–79.

Research article

A SYSTEMATIC APPROACH TO UNDERSTANDING THE LEGAL NATURE, ESSENCE AND LEGAL REGULATION OF PRIVATE DETECTIVE ACTIVITY (part 1)

Valery I. Shestakov

*Institute for Security and Sustainable Development, Moscow, Russia
shestakovvi@mail.ru*

Abstract. The article substantiates the need to consider the legal nature, essence and legal regulation of private detective activity on the basis of a systematic approach and the provisions of the new science of security studies. On the basis of the analysis of the Russian and international sources, modern scientific theories it is proved that a private detective activity is one of types of professional detective activity, a variety of legal and business activities, one of the legal means of ensuring national security. The analysis of the content and nature of detective services, which allowed to reveal the essence of private detective activity, its focus on the protection of constitutional rights of citizens, business security, access to justice, assistance to law enforcement agencies to combat crime.

Keywords: detective science, detectiveology, professional detective activity, private detective activity, detective services, detective law

For citation: Shestakov VI. A systematic approach to understanding the legal nature, essence and legal regulation of private detective activity (Part 1). *Pravoporyadok: istoriya, teoriya, praktika* [Legal and Order: History, Theory, Practice]. 2022;(2):69-79. (In Russ.)

Введение

Полное и целостное представление о частной детективной деятельности, её сущности, правовой природе, целях и задачах невозможно без системного подхода к познанию этого феномена, суть которого состоит в том, что каждый объект в процессе его исследования рассматривается как самостоятельная структурированная система и одновременно как элемент более общей системы. Иной подход к познанию частной детективной деятельности создаёт искажённое, однобокое представление о ней, формирует негативное отношение к ней вплоть до утверждений о её ненужности и даже вредности, что отрицательно сказывается на имидже этого социально полезного вида деятельности.

Нельзя сказать, что вопросы частной детективной деятельности были обойдены вниманием учёных. Они были предметом исследований ряда кандидатских диссертаций [1; 9], монографий [10; 19], научных статей [1; 6; 12; 17; 21], обсуждений на различных площадках. Однако рассматривались они односторонне — в основном с позиций тех или иных отраслей права, ведомственных интересов, зачастую без учёта современных научных взглядов на сыскную деятельность. Поэтому до настоящего времени отсутствуют системные фундаментальные исследования частной детективной деятельности как цельного, многогранного и многоаспектного явления, взаимосвязанного с другими правовыми явлениями.

В предлагаемой статье автор предпринял попытку в какой-то мере восполнить существующий пробел и высказать свою позицию по отдельным, на его взгляд, проблемным вопросам, касающимся правовой природы частной детективной деятельности, её сущности и правового регулирования. При этом автор рассматривает их с позиции формируемой в России новой юридической науки — сыскологии, во взаимосвязи с другими видами профессиональной сыскной деятельности, с учётом норм и положений ряда отраслей права (конституционного, гражданского процессуального, уголовно-процессуального, семейного и др.), модельного законодательства и законодательства в области обеспечения национальной безопасности.

Рассмотрим каждый из указанных элементов, характеризующих частную детективную деятельность.

1. Правовая природа частной детективной деятельности

Раскрыть правовую природу частной детективной деятельности, значит, дать ей характеристику, отражающую её специфику, определить место среди других правовых явлений в соответствии с её социальной природой, показать взаимосвязи с другими видами профессиональной сыскной деятельности.

1.1. Частная детективная деятельность — разновидность профессиональной сыскной деятельности (профессионального сыска)

Системный подход к исследованию частной детективной деятельности даёт основание для утверждения о том, что она является одним из видов, составной частью профессиональной сыскной деятельности. Оно основано на положениях сыскологии, которая устанавливает основные признаки, критерии, позволяющие отнести тот или иной вид деятельности к профессиональной сыскной деятельности, а также на анализе содержания и направленности частной детективной деятельности.

Возникновение сыскологии её сторонники относят к 2007 году, когда в журнале «Оперативник (сыщик)» была опубликована статья профессора А. Ю. Шумилова, в которой автор высказал идею о её необходимости, приведя в обоснование и аргументы [11].

Идея, высказанная А. Ю. Шумиловым, была поддержана российскими и зарубежными учёными (Республика Азербайджан, Республика Беларусь, Украина), представителями различных ведомств и специалистами, занимающимися исследованиями в области профессиональной сыскной деятельности [3; 4; 7]. Число её сторонников постоянно растёт, о чём свидетельствуют публикации по данной тематике, систематически проводимые дискуссии на конференциях, круглых столах и других мероприятиях.

Под сыскологией А. Ю. Шумилов предложил понимать совокупность научных исследований в области оперативно-розыскной, контрразведывательной, разведывательной, частной сыскной деятельности, а также иных видов профессиональной сыскной деятельности [15]. Приведём его определение полностью: «Новая наука о профессиональной сыскной деятельности (сыскная наука, наука о профессиональном сыске или сыскология)

является частью отечественной науки (преимущественно юридической) и представляет собой межотраслевую систему научных взглядов, идей и представлений (совокупность знаний и концепций) о российской профессиональной сыскной деятельности, её принципах и практике применения, её возникновении, современном состоянии, сущности и содержании, тенденциях и перспективах развития, соотношении со смежными объектами научного изучения, а также об аналогах за рубежом. Сыскология — это система частных наук о профессиональном сыске» [12, с. 29–32; 18, с. 10].

Сыскология — это формируемая наука обо всех видах профессиональной сыскной деятельности, в том числе, частной детективной деятельности. Главное её назначение состоит в обобщении и исследовании теоретического и практического опыта сыска, искусственно, субъективно рассредоточенного в различных видах профессиональной сыскной деятельности: оперативно-розыскной, контрразведывательной, частной детективной и иных, входящих в неё видов. Она представляет собою общую теоретическую основу в решении проблем частных («внутренних») её наук.

«Сыскология представляет собой систему, которая включает в себя совокупность отечественных наук, изучающих профессиональную сыскную деятельность, а именно:

- теорию отечественной разведки;
- теорию отечественной контрразведки;
- теорию отечественной оперативно-боевой деятельности, или теорию боевого сыска;
- единую (общую для всех субъектов оперативно-розыскной деятельности) отечественную) оперативно-розыскную теорию;
- теорию административного розыска;
- теория розыскной работы следователей, органов дознания и дознавателей;
- теорию исполнительного розыска;
- теорию, так называемого, журналистского расследования;
- теорию частной детективной деятельности (детективологию);
- теорию корпоративной разведки и контрразведки» [19, с. 35–36].

Сыскология рассматривает различные виды единой профессиональной сыскной деятельности системно и, главное, с единых научных позиций, что даёт возможность выделить у них общие, существенные свойства и признаки, позволяющие отнести их к данной деятельности, при этом отвлекаясь от особенностей, присущих каждому из входящих в неё видов деятельности. Она является методологической основой для познания всех видов профессиональной сыскной деятельности,

в том числе, и для частной детективной деятельности, понимания их сущности, правовой природы, определении места и роли в профессиональной сыскной деятельности, постановки проблем и путей их решения.

Одним из направлений сыскологии является «детективология — активно формируемая в последние два десятилетия в России наука об отечественной и зарубежной негосударственной детективной деятельности. Она представляет собой систему научных знаний о законах и характере детективной деятельности, закономерностях, принципах, субъектах, средствах и способах её осуществления, а также о возникающих в итоге её осуществления последствиях (прежде всего, юридически значимых)» [16].

Детективология является составной частью системы науки о профессиональной сыскной деятельности. Объектом её исследования является частная детективная деятельность. Следует отметить, что, по сравнению с другими отраслевыми науками о профессиональной сыскной деятельности (оперативно-розыскной, контрразведывательной и др.) детективология уделяет недостаточно внимания исследованию частной детективной деятельности как одного из видов профессиональной сыскной деятельности, её взаимосвязи с ней, месте и роли в этом общем и едином виде социально полезной человеческой деятельности.

Как следует из определения сыскологии, объектом её исследования является профессиональная сыскная деятельность. Учёные, называемые себя сыскологами, определяют профессиональную сыскную деятельность как юридически значимую работу (труд, дело), которая осуществляется гласно и негласно на основе общих принципов (использование конфиденциальных возможностей и др.) уполномоченными на то федеральным законом субъектами (представителями государства и др.), и которая заключается в добывании полезной информации для достижения определённых законодателем социально значимых целей, не противоречащих Конституции РФ [19, с. 10].

Из содержания указанного понятия следует, что профессиональная сыскная деятельность (профессиональный сыск) представляет собой отдельный, самостоятельный вид социально значимой человеческой деятельности, осуществляемый государственными органами, юридическими и физическими лицами для достижения определённых целей и решения задач в порядке, установленном законодательством, важное специфическое средство поставки информации потребителю.

Профессиональная сыскная деятельность включает в себя различные виды деятельности. Сторонники сыскологи к видам профессиональной сыскной деятельности относят: оперативно-розыскную, контрразведывательную, разведывательную и оперативно-боевую деятельность, розыскную функцию следователей, органов дознания и дознавателей, административный розыск, розыск судебными приставами-исполнителями имущества должников, финансовую разведку, частную детективную деятельность, корпоративную разведку и контрразведку, журналистское расследование, проводимое журналистами как государственных, так и негосударственных средств массовой информации [5, с. 12; 8, с. 11].

Этот перечень не является закрытым. К профессиональной сыскной деятельности могут быть отнесены и другие виды деятельности, если они отвечают требованиям, предъявляемым к профессиональной сыскной деятельности.

Виды профессионального сыска соотносятся как часть (например, частная детективная деятельность, оперативно-розыскная деятельность) и целое (профессиональная сыскная деятельность).

По мнению профессора А. Ю. Шумилова и его сторонников, общими признаками, присущими всем видам профессиональной сыскной деятельности позволяющими объединить их в единый общий деятельностный комплекс, является «двуединство объективно-субъективных признаков, включающих в себя:

1) группу объективных признаков:

наличие в качестве определяющего, так называемого, информационного компонента профессионального сыска. Суть его состоит в том, что весь профессиональный сыск служит средством для получения соответствующей информации, и поэтому он тесно связан с оборотом информации — её поиском, получением, передачей, производством и распространением (реализацией);

осуществление типичных сыскных, информационных, поведенческих актов (выведывание, опрос, наведение справок, наблюдение, отождествление объектов и др.).

2) группу субъектно-субъективных признаков:

— профессиональную принадлежность участников этого сыска. В качестве одной из сторон, возникающих в профессиональной сыскной деятельности, общественных отношений должен выступать представитель профессионального сыска (оперативно-розыскной орган, разведчик, контрразведчик, частный детектив и т. п.);

— наличие в профессиональном сыске целей, поставленных государственной властью;

— зависимость уровня правового регулирования общественных отношений, возникающих в различных видах профессионального сыска, от волеизъявления власти» [19, с. 11].

Частная детективная деятельность отвечает всем указанным признакам, и поэтому вполне обоснованно учёные-сыскологи единодушно относят частную детективную деятельность к одному из видов профессиональной сыскной деятельности.

Содержанием частной детективной деятельности является оказание детективных услуг, перечисленных в части 2 статьи 3 Закона РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации». Все они нацелены на собирание сведений (информации) для заказчиков детективных услуг в порядке, установленном законодательством. В ходе их оказания частный детектив совершает типичные сыскные, информационные, поведенческие действия, характерные для субъектов профессиональной сыскной деятельности и предусмотренные статьёй 5 указанного Закона (устный опрос граждан и должностных лиц (с их согласия), наведение справок, изучение предметов и документов (с письменного согласия их владельцев), внешний осмотр строений, помещений и других объектов, наблюдение для получения необходимой информации).

Оказывать детективные услуги (осуществлять сбор сведений) вправе только частный детектив, который в правоотношениях с заказчиком выступает как представитель профессионального сыска. Его статус подтверждается лицензией, полученной в установленном законодательством порядке.

Далее, как и в отношении других видов профессиональной сыскной деятельности, государство устанавливает цели частной детективной деятельности (ст. 1 Закона РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»), от волеизъявления государственной власти зависит и уровень правового регулирования данного вида деятельности.

О тесной связи частной детективной деятельности с профессиональной сыскной деятельностью свидетельствует и законодательство в области частной детективной деятельности. Закон РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» употребляет как синонимы термины «частная детективная деятельность», «частная сыскная деятельность» (название раздела 2, ст. 5), «детективные услуги» «сыскные услуги» (ст. 3, 9).

Вместе с тем, следует отметить, что законодатель употребляет указанные термины с полным совпадением их значения. На самом деле это не совсем правильно. Частная детективная деятельность и профессиональная сыскная деятельность соотносятся друг с другом как часть (частная детективная деятельность) и целое (профессиональная сыскная деятельность). Такая нечёткость в определении соотношения между частной детективной и профессиональной сыскной деятельностью в Законе РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» обусловлена тем, что на момент его принятия (1992 год), в науке вопрос о единой профессиональной сыскной деятельности и её видах не рассматривался. Тем не менее, разработчики проекта указанного Закона интуитивно усмотрели тесную взаимосвязь между частной детективной и профессиональной сыскной деятельностью.

Сторонники сыскологии классифицируют профессиональный сыск на государственный профессиональный сыск и негосударственный профессиональный сыск [11; 19, с. 15–16]. Частная детективная деятельность отнесена к негосударственному профессиональному сыску, для которого характерны общественные отношения, регулируемые в основном частным правом (предпринимательским, гражданским и др.).

Частная детективная деятельность имеет много общих признаков с другими видами профессиональной сыскной деятельности, что также подтверждает тезис о том, что она является одним из видов профессиональной сыскной деятельности.

Так, например, частная детективная деятельность имеет ряд общих черт с оперативно-розыскной деятельностью. И та и другая являются видами единой профессиональной сыскной деятельности. В ходе осуществления каждой из них осуществляется сбор информации (сведений). Законодательство в области частной охранной деятельности и оперативно-розыскной деятельности (ст. 5 Закона РФ «О частной детективной деятельности в Российской Федерации», ст. 6 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности») предоставляет право субъектам, осуществляющим эти виды деятельности, совершать для получения необходимой информации, по существу, аналогичные действия (опрос, наведение справок, изучение предметов и документов, наблюдение, внешний осмотр строений, помещений и других объектов).

Далее, результаты частной детективной и оперативно-розыскной деятельности могут

быть использованы в доказывании по уголовным делам, для подготовки и осуществления следственных и судебных действий, розыска лиц, в том числе без вести пропавших, имущества. Использование при этом сведений, полученных в ходе осуществления оперативно-розыскной и частной детективной деятельности, органами предварительного расследования и судом, способствуют всестороннему, полному и объективному исследованию всех обстоятельств совершенного преступления, достижению баланса интересов сторон в уголовном судопроизводстве.

Вместе с тем, между указанными видами деятельности имеются и специфические отличия, характеризующие особенности каждого из них.

Оперативно-розыскная деятельность является видом государственного сыска и вследствие этого носит публично-правовой характер. Частная детективная деятельность успешно сочетает частноправовой характер и публичные функции государства. Оперативно-розыскная деятельность осуществляется в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств, а частная охранная деятельность — в целях защиты прав и законных интересов заказчиков детективных услуг. Оперативно-розыскная деятельность осуществляется государственными органами, а частная детективная деятельность — частными детективами. В оперативно-розыскной деятельности допустимо ограничение конституционных прав граждан, в частной охранной деятельности — это запрещено. Результаты оперативно-розыскной деятельности используются для защиты интересов стороны обвинения, а результаты частной детективной деятельности в основном — в интересах стороны защиты.

Элементы общего и особенного имеются между частной детективной и адвокатской деятельностью, в части, касающейся реализации адвокатами сыскных возможностей.

Деятельность адвоката, как и деятельность частного детектива, направлена на сбор соответствующих сведений. Оба этих вида деятельности направлены на достижение аналогичных целей — защиту прав и законных интересов юридических и физических лиц (заказчиков детективных услуг, доверителей). Сведения, собранные адвокатом и частным детективом, способствуют физическим и юридическим лицам реализовать конституционное право на доступ к правосудию.

Законодательство в области частной детективной и адвокатской деятельности

предоставляет адвокату и частному детективу право совершать схожие, по существу, действия (наведение справок, опрос лиц с их согласия, использование технических средств). Частный детектив, как и адвокат, вправе собирать сведения по уголовному делу, которые могут быть использованы органами предварительного расследования и судом в доказывании по уголовному делу (ч. 3 ст. 86 УПК РФ, пункт 7 ст. 3 Закона РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»), заявлении ходатайств, обжаловании действий и решений органов предварительного расследования и суда. Частная детективная и адвокатская деятельности относятся к негосударственному профессиональному сыску.

Наряду с указанными общими признаками рассматриваемых видов профессиональной сыскной деятельности имеются и особенности.

Частная детективная деятельность регулируется Законом РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», адвокатская деятельность — Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Субъектом адвокатской деятельности является адвокат, частной детективной деятельности — частный детектив, имеющий статус индивидуального предпринимателя. Для осуществления адвокатской деятельности не требуется получение лицензии, частная детективная деятельность осуществляется на основании лицензии, полученной в соответствии с законодательством. Объем собираемых сведений частным детективом гораздо шире, чем у адвоката. Осуществляя адвокатскую деятельность, адвокат имеет статус участника судопроизводства, частный детектив таковым не является. Частный детектив собирает сведения по уголовному делу для участников уголовного судопроизводства со стороны защиты, так и отдельных участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения (потерпевший, его законный представитель и представитель, гражданский истец и его представитель). Адвокат (защитник) собирает сведения только в интересах подозреваемого, обвиняемого. При этом он вправе собирать сведения, только оправдывающие или смягчающие ответственность подзащитного. Частный детектив вправе собирать сведения о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию по уголовному делу, а также сведения, необходимые участнику процесса для заявления различных ходатайств, обжалования решений органов предварительного расследования и суда.

Частный детектив собирает сведения на основании гражданского правового договора оказания детективных услуг, адвокат — на основании соглашения с доверителем.

Приведенные в пункте 1.1 настоящей статьи доводы и аргументы дают достаточные основания для отнесения частной детективной деятельности к одному из видов профессиональной сыскной деятельности. Такой подход позволяет рассматривать частную детективную деятельность как часть (элемент) более общей системы (профессиональной сыскной деятельности), использовать при исследовании возникающих при её осуществлении проблем закономерности, принципы и другие положения сысскологии и её составной части, детективологии.

1.2. Частная детективная деятельность — разновидность юридической и предпринимательской деятельности

В теории и на практике частную детективную деятельность обычно относят только к предпринимательской деятельности. Однако это не совсем так. В зависимости от целей, на достижение которых направлена частная детективная деятельность, содержания оказываемых частными детективами детективных услуг, характера возникающих при этом правоотношений частная детективная деятельность выступает в одних случаях как разновидность юридической деятельности, в других — одним из видов предпринимательской деятельности.

В теории права имеются различные определения понятия «юридическая деятельность». Их авторы, в зависимости от предмета и направленности исследования, акцентируют внимание на тех или иных его существенных признаках. Применительно к данному исследованию, под юридической деятельностью понимается один из видов социальной деятельности, который осуществляется юристами с целью получения правового результата, удовлетворение законных потребностей и интересов социальных субъектов в соответствии с требованиями законодательства.

Значительная часть детективных услуг, оказываемых в ходе осуществления частной детективной деятельности, отвечает требованиям, предъявляемым к юридической деятельности.

О юридическом характере частной детективной деятельности свидетельствуют, прежде всего, цели, на достижение которых она направлена. Согласно части 1 статьи 1 Закона РФ «О частной детективной деятельности в Российской Федерации» частная

детективная деятельность осуществляется в «целях защиты законных прав и интересов своих клиентов». Подобные цели ставятся в основном для видов юридической деятельности (оперативно-розыскной, адвокатской, нотариальной и т. п.).

Далее, гражданин, претендующий на получение статуса частного детектива, должен иметь юридическое образование либо стаж работы в оперативных или следственных подразделениях не менее трёх лет. Кстати, аналогичные требования предъявляются к адвокату, нотариусу, деятельность которых в соответствующих профильных законах отнесена к юридической деятельности.

О юридической направленности частной детективной деятельности свидетельствует и характер ряда детективных услуг, а именно: сбор сведений по гражданским и уголовным делам; установление обстоятельств неправомерного использования в предпринимательской деятельности фирменных знаков и наименований; разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну; поиск лица, являющегося должником в соответствии с исполнительным документом, его имущества; поиск ребёнка.

Юридический характер частной детективной деятельности подтверждается и предоставленным частью 5 статьи 3 Закона РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» правом частного детектива оказывать содействие правоохранительным органам в предупреждении и раскрытии преступлений, предупреждении и пресечении административных правонарушений, сообщать в правоохранительные органы об известных им фактах готовящихся, совершаемых или совершенных преступлений (ст. 7).

Как разновидность юридической деятельности рассматривают частную детективную деятельность и сторонники сыскалогии [8, с. 11; 17; 20, с. 777–778], которые относят её к одному из видов профессиональной сыскной деятельности, отнесённой ими к юридической деятельности.

Частная детективная деятельность имеет целый ряд общих признаков с такими видами юридических видов деятельности, как адвокатская и нотариальная деятельности, которые отнесены к видам профессиональной сыскной деятельности. Несмотря на это, частная детективная деятельность обычно не рассматривается как вид профессиональной сыскной деятельности.

Представляется, что юридическая деятельность может быть как предпринимательской деятельностью, так и не относиться к ней.

Об этом, в частности, свидетельствует многоцелевой характер частной детективной деятельности (защита прав и законных интересов заказчиков и извлечение прибыли).

Как полисемичный вид деятельности частная детективная деятельность является разновидностью не только юридической, но и предпринимательской деятельности, под которой понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли... от оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (п. 1 ст. 2 ГК РФ). Такой вывод следует из анализа детективных услуг, законодательства в области частной детективной деятельности, гражданского и налогового законодательства, научных работ по данной тематике.

Согласно пункту 4 статьи 1.1 Закона РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» «частный детектив — гражданин Российской Федерации, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя». Он оказывает услуги физическим и юридическим лицам на основе возмездного договора (ст. 1 указанного Закона), который заключается в порядке, установленном Гражданским кодексом РФ, с особенностями, предусмотренными статьёй 9 Закона РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации». В соответствии с Налоговым кодексом РФ частный детектив исполняет налоговые обязательства как индивидуальный предприниматель.

Предпринимательский характер частной детективной деятельности наиболее чётко просматривается при оказании таких видов детективных услуг как установление обстоятельств неправомерного использования в предпринимательской деятельности фирменных знаков и наименований, недобросовестной конкуренции; изучение рынка, сбор информации для деловых переговоров, выявление некредитоспособных или ненадёжных деловых партнеров.

Следует отметить, что частная детективная деятельность носит многоцелевой характер. Однако в статье 1 Закона РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» названа только одна цель, на достижение которой она направлена (защита законных прав и интересов своих клиентов). Указанная цель подчеркивает лишь её юридическую направленность, другая цель частной детективной деятельности, характеризующая её как разновидность

предпринимательской деятельности, в указанном Законе не прописана. Поэтому в новом Федеральном законе «О частной детективной деятельности» следует восполнить этот пробел и прописать указанную цель. Кстати, именно таким образом, определены цели негосударственной (частной) сыскной деятельности в Модельном законе «О негосударственной (частной) сыскной деятельности» (извлечение прибыли и обеспечение прав и законных интересов заказчиков)¹.

Многоцелевой характер частной детективной деятельности свидетельствует о том, что в ходе её осуществления гармонично сочетаются частноправовые и публично-правовые интересы. Так, оказывая услуги по защите прав участников гражданского и уголовного судопроизводства, поиску ребёнка, без вести пропавших лиц, имущества, выявление и пресечение преступлений и административных правонарушений экономического характера, содействуя правоохранительным органам путём их информирования о совершенных или готовящихся преступлениях, частный детектив действует в публичных интересах. В данном случае государство, по существу, делегирует частному детективу публичные функции государства, как это было сделано в отношении нотариата (осуществление публичной функции превентивного правосудия). При оказании других услуг детектив защищает частные интересы.

1.3. Частная детективная деятельность — одно из средств обеспечения национальной безопасности

Стратегия национальной безопасности Российской Федерации, утвержденная Указом Президента Российской Федерации от 2.07.2021 г. № 400 (п. 5 ч. 1) под национальной безопасностью Российской Федерации понимает состояние защищённости национальных интересов Российской Федерации от внешних и внутренних угроз, при котором обеспечиваются реализация конституционных прав и свобод граждан, достойные качество и уровень их жизни, гражданский мир и согласие в стране, охрана суверенитета Российской Федерации, её независимости

¹ Модельный закон «О негосударственной (частной) сыскной деятельности», подготовлен специалистами ННФ «Институт проблем безопасности и устойчивого развития», принят МПА СНГ 27 марта 2017 года // Межпарламентская Ассамблея государств — участников Содружества Независимых Государств : [сайт]. URL: <https://iacis.ru/public/upload/files/1/689.pdf> (дата обращения: 01.03.2022).

и государственной целостности, социально-экономическое развитие страны.

Частная детективная деятельность способствует обеспечению национальной безопасности, а частные детективы, её осуществляющие, являются негосударственными субъектами обеспечения национальной безопасности. Поэтому не случайно в Общероссийском классификаторе видов экономической деятельности частная детективная деятельность отнесена к деятельности по обеспечению безопасности и проведению расследований (Раздел 80). Модельный закон ОДКБ «О негосударственных субъектах обеспечения национальной безопасности»² относит детективные организации (детективов) к негосударственным субъектам обеспечения национальной безопасности [13, с. 13–106; 14, с. 195–207, 219–224].

Их участие в обеспечении национальной безопасности осуществляется путём оказания детективных услуг, направленных на удовлетворение потребностей физических и юридических лиц в экономической, информационной безопасности, сохранении коммерческой и иной охраняемой законом тайны, пресечении недобросовестной конкуренции. При осуществлении частной детективной деятельности частные детективы обеспечивают физическим и юридическим лицам реализацию таких конституционных прав как право на занятие предпринимательством (ч. 1 ст. 34 Конституции РФ), на защиту имущественных прав (ст. 9, 20, 25 Конституции РФ), доступ к правосудию (ст. 52 Конституции РФ). Осуществляя сбор сведений для участников гражданского и уголовного судопроизводства, частный детектив обеспечивает реализацию ими прав, предоставленных уголовно-процессуальным и граждански законодательством (право на представление доказательств, заявление ходатайств и др.).

Далее, оказывая в процессе осуществления частной детективной деятельности содействие правоохранительным органам в предупреждении и раскрытии преступлений и административных правонарушений, частные детективы тем самым принимают участие в борьбе с преступностью.

² Модельный закон ОДКБ «О негосударственных субъектах обеспечения национальной безопасности» (ч. 2 ст. 1), подготовленный специалистами ННФ «Институт проблем безопасности и устойчивого развития». Принят ПА ОДКБ в ноябре 2019 года // Официальный сайт Парламентской Ассамблеи ОДКБ. URL: <https://paodkb.org/documents/modelnyy-zakon-odkb-o-negosudarstvennyh-sub-ektah-obespecheniya> (дата обращения: 01.03.2022).

1.4. Частная детективная деятельность — лицензируемый вид деятельности.

Частная детективная деятельность отнесена Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» к лицензируемым видам деятельности (п. 33 ст. 12). Её лицензирование осуществляется в порядке, установленном указанным Федеральным законом, с особенностями, предусмотренными Законом РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (ст. 6) и Положением о лицензировании частной детективной деятельности, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 23 июня 2011 г. № 498.

Лицензирование частной детективной деятельности является ограничением предпринимательской правоспособности индивидуального предпринимателя, каковым является частный детектив. Как известно, любые ограничения оправданы только в случаях, когда степень таких ограничений соответствует их общественным и правовым целям. В связи с этим возникает вопрос, насколько обосновано отнесение частной детективной деятельности к лицензируемому виду деятельности и соответствуют ли ограничения, установленные для неё лицензированием, общественным и правовым целям?

Согласно Федеральному закону «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежат такие виды деятельности, при осуществлении которых существует риск причинения ущерба, вреда правам и законным интересам, защищаемым путём лицензирования и указанным в Федеральном законе «О лицензировании отдельных видов деятельности». Относится ли частная детективная деятельность к такому виду деятельности? Для этого необходимо проанализировать цели лицензирования, характер и содержание указанного вида деятельности и на основании такого анализа сделать вывод о том, действительно ли в процессе осуществления частной детективной деятельности имеется реальный риск причинения ущерба защищаемым Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» ценностям.

В соответствии с частью 1 статьи 2 указанного федерального закона лицензирование отдельных видов деятельности осуществляется в целях:

— предотвращения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан;

- окружающей среде;
- объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации;
- обороне и безопасности государства.

Рассмотрим, достигаются ли указанные цели при лицензировании частной детективной деятельности.

Что касается первой цели лицензирования, то она вряд ли может служить основанием для отнесения частной детективной деятельности к лицензируемому виду деятельности, так как в соответствии со ст. 1 Закона РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» она осуществляется в целях защиты, а не нарушения, прав и законных интересов граждан. В процессе её осуществления частные детективы не имеют права использовать оружие и специальные средства. Совершаемые при оказании частным детективом услуг действия и используемые при этом средства, чётко прописаны в указанном Законе. Частная детективная деятельность довольно подробно регулируется законодательством, в котором детально прописаны требования к кандидатам на приобретение статуса частного детектива, его права и обязанности, перечень детективных услуг, запреты и ограничения. Поэтому риск причинения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан при осуществлении частной детективной деятельности практически отсутствует. Следует иметь в виду и то, что если буквально толковать данное требование, то оно может послужить основанием для лицензирования практически любого вида деятельности, так как риск причинения ущерба правам и интересам граждан имеется при осуществлении практически любого вида деятельности.

Применительно к другим целям лицензирования, частная детективная деятельность не имеет к ним никакого отношения, и поэтому они не могут служить основанием для отнесения этого вида деятельности к лицензируемым видам.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» осуществление лицензирования отдельных видов деятельности в иных целях не допускается. Однако на практике это принципиальное положение не всегда соблюдается. Как отмечается в Докладе Минэкономразвития «О лицензировании отдельных видов деятельности», в настоящее время лицензируются такие виды деятельности, при осуществлении которых риск причинения указанного в данной статье ущерба, как

правило, отсутствует¹. Представляется, что к числу таких видов деятельности относится и частная детективная деятельность.

Для обоснования нецелесообразности лицензирования частной детективной деятельности уместно вспомнить часть 3 статьи 2 Федерального закона № 99-ФЗ от 22 апреля 2011 года «О лицензировании отдельных видов деятельности», согласно которой к лицензируемым видам могут быть отнесены только те виды деятельности, регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме лицензирования.

Применительно к частной детективной деятельности такие эффективные методы для её регулирования имеются. Законодательство в области частной детективной деятельности предусматривает осуществление федерального государственного контроля (надзора) за частной детективной деятельностью, который позволяет обеспечить необходимый уровень безопасности и защиты охраняемых ценностей при оказании детективных услуг, а также соответствующее её регулирование. Так, Закон РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», содержит специальные разделы (7, 8), посвященные осуществлению контроля и надзора за частной детективной деятельностью и ответственности детективов за осуществление незаконной частной детективной деятельности. Уголовное и административное законодательство предусматривает ответственность частного детектива за совершенные им правонарушения (например, ст. 20.16 КоАП РФ, ст. 203 УК РФ). Законодательством предусмотрена возможность саморегулирования в данной области. Изложенное наглядно свидетельствует о том, что эффективный контроль за частной детективной деятельностью может осуществляться и без применения института лицензирования.

Исключение частной детективной деятельности из числа лицензируемых видов

¹ О лицензировании отдельных видов деятельности : доклад Минэкономразвития России, 2019. С. 5 // Официальный сайт Минэкономразвития России. URL: https://www.economy.gov.ru/material/file/0dfe14f1546aa7f85d29ea90ad6409ac/doklad_2018.pdf (дата обращения: 01.03.2022).

деятельности будет способствовать реализации государственной политики в области лицензирования, направленной на сокращение лицензирования отдельных видов деятельности. Так, если в предыдущем Федеральном законе «О лицензировании отдельных видов деятельности» было более 200 лицензируемых видов, то в действующем федеральном законе их осталось более 50. Кстати, по такому пути идёт и международное законодательство.

Исключение частной детективной деятельности из числа лицензируемых видов деятельности будет способствовать снижению административного воздействия на предпринимательскую деятельность в данной сфере, выходу из «тени» значительного числа лиц, фактически занимающихся детективной деятельностью (работники служб безопасности организаций, страховых компаний и т. п.). Кроме того, такая мера позволит сохранить, по существу, вымирающий вид социально полезной человеческой деятельности. Так, по данным Минэкономразвития в 2014 году лицензию на осуществление частной детективной деятельности имело 1145 граждан, в 2018 году осталось 940².

Как практически решить данный вопрос? Это можно сделать в рамках механизма «регуляторной гильотины», реализация которого предусмотрена подпунктом «Б» пункта 3 перечня поручений по реализации Послания Президента РФ Федеральному собранию РФ от 20 февраля 2019 года.

Таким образом, системный подход к определению правовой природы частной детективной деятельности позволяет рассматривать её как отдельный вид единой профессиональной сыскной деятельности, разновидность юридической и предпринимательской деятельности, одно из средств обеспечения национальной безопасности, лицензируемый вид деятельности.

² О лицензировании отдельных видов деятельности : доклад Минэкономразвития России. 2019. Таблица 4, п. 37. // Официальный сайт Минэкономразвития России. URL: https://www.economy.gov.ru/material/file/0dfe14f1546aa7f85d29ea90ad6409ac/doklad_2018.pdf (дата обращения: 01.03.2022).

(Продолжение следует)

Список источников

1. Агутин А. В. К вопросу о роли и месте частного сыска в уголовно-процессуальном доказывании // Оперативник (сыщик). 2005. № 3 (4). С. 29–33.

2. Агутин А. В. Правовые и тактические аспекты частной детективной деятельности : дис. ... канд. юрид. наук. Н. Новгород, 1996. 309 с.
3. Аскеров Б. М. О некоторых аспектах зарождения новой науки о профессиональном сыске // Оперативник (сыщик). 2012. № 4 (33). С. 6–9.
4. Басецкий И. И. О формировании системы сыска в Республике Беларусь : науч. доклад / И. И. Басецкий, В. Ч. Родевич. Минск : Академия МВД, 2015.
5. Гордин А. В. К вопросу о закономерностях развития оперативно-розыскной науки в современной оперативно-розыскной реальности // Оперативник (сыщик). 2015. № 2 (43). С. 12–14.
6. Зникин В. К. Возможности сыскологии в разработке проекта федерального закона «О профессиональной сысской деятельности» // Оперативник (сыщик). 2012. № 4 (33). С. 14–16.
7. Крошко В. П. Сыскология — назревшая необходимость (о некоторых аспектах методологии профессора А. Ю. Шумилова // Оперативник (сыщик). 2008. № 4 (17). С. 8–20.
8. Мазаев В. Сыскология, или Наука о профессиональной сысской деятельности: первое знакомство // Оперативник (сыщик). 2007. № 4 (13). С. 10–17.
9. Семенов В. Г. Правовые основания, порядок получения и использования результатов частной детективной деятельности при расследовании преступлений : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Москва, 2009. 28 с.
10. Семенов В. Г. Частная детективная деятельность при расследовании преступлений. Москва : Юрлитинформ, 2006. 189 с.
11. Шарихин А. Е. Сыскология как наука или новая парадигма: выбор пути // Оперативник (сыщик). 2009. № 3. С. 9–13.
12. Шестаков В. И. Актуальные вопросы правового регулирования частной сысской деятельности // Оперативник (сыщик). 2006. № 3. С. 22–24.
13. Шестаков В. И. Негосударственная сфера безопасности, охранная деятельность, частный сыск (становление, современное состояние, перспективы). В 5 томах. Том 1. Москва : Радио-Софт, 2017. 460 с.
14. Шестаков В. И. Негосударственная сфера безопасности, охранная деятельность, частный сыск (становление, современное состояние, перспективы). В 5 томах. Том 2. Москва : Радио-Софт, 2017.
15. Шумилов А. Ю. 250 знаковых публикаций о сыске за последние 150 лет // Оперативник (сыщик). 2005. № 3 (4) С. 37–44.
16. Шумилов А. Ю. Некоторые проблемы становления оперативно-розыскной науки, кримино-сыскологии и детективологии // Пробелы в российском законодательстве. 2009. № 3. С. 125–128.
17. Шумилов А. Ю. Совершенствование профессионального негосударственного сыска (детективной деятельности): вопросы теории // «Черные дыры» в российском законодательстве. 2008. № 6. С. 127–129.
18. Шумилов А. Ю. Сыскология, или наука о профессиональной сысской деятельности: первое знакомство // Оперативник (сыщик). 2007. № 4 (13). С. 10–17.
19. Шумилов А. Ю. Феномен научных школ профессионального сыска : монография. Москва : ИД Шумиловой И. И., 2007. 159 с.
20. Шумилов А. Ю. Частное детективное и охранное право как наука // Российская криминологическая энциклопедия : преступность и борьба с ней в понятиях и комментариях / под общ. ред. Долговой А. И. Москва : НОРМА : ИНФРА-М, 2000. С. 777–778.
21. Спасенников Б. А. О новом научном направлении в юриспруденции — сыскологии (обзор отечественных и зарубежных источников) // NovalInfo, 2015. № 36. URL: <https://novainfo.ru/article/3829> (дата обращения: 01.03.2022).

Дата поступления статьи / Received: 02.03.2022.

Дата рецензирования статьи / Revised: 12.05.2022.

Дата принятия статьи к публикации / Accepted: 10.06.2022.