

Субъектом незаконного оборота органов и (или) тканей человека должно являться любое достигшее 16-ти лет вменяемое лицо. На наш взгляд, из круга субъектов преступления должны исключаться доноры, решившие продать свои органы и (или) ткани, что должно быть обозначено в примечании к модельной статье. Субъективная сторона предлагаемого преступления должна характеризоваться виной в виде прямого умысла.

Итак, по нашему убеждению, введение данной нормы статьи в Уголовный кодекс РФ исключит пробельность уголовного закона в сфере охраны отношений, связанных с законным оборотом биоматериала человека.

*Е.А. Куманяева**

ПОНУЖДЕНИЕ К ДЕЙСТВИЯМ СЕКСУАЛЬНОГО ХАРАКТЕРА

Ключевые слова: *понууждение, понуждение к действиям сексуального характера, способы понуждения к действиям сексуального характера, принуждение, изнасилование, насильственные действия сексуального характера.*

Kumanyaeva E. Compulsion to Perform Sexual Actions

The compulsion in Criminal law is purposeful influence acting through suppression of person's will in the interests of someone in order to make function (be inactive) definitely.

The compulsion in Criminal law is regarded depending on source in two meaning: lawful and illegal.

The definitions of compulsion and violence are related. Definition's correlation indicates that first one is wider in content. Last one is more prevailing, but not the only one way of compulsion, that is will may be limited by non-violent method.

Принуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК РФ) относится к числу ненасильственных преступлений¹, посягающих на половую свободу личности. Данное преступление, правильно отмечает А.П. Дьяченко, ущемляет сексуальные права, поскольку лицо вынуждено против своей воли поступиться половой свободой².

* Аспирантка Московской государственной юридической академии имени О.Е. Кутафина. [kumanyaeva_elena@mail.ru]

¹ Такая позиция разделяется не всеми учеными (см., например: Уголовное право России. Части Общая и Особенная: учебник / под ред. А.И. Рарога. М., 2012. С. 340; Уголовное право. Особенная часть: учебник / отв. ред. И.Я. Козаченко, Г.П. Новоселов. М., 2008. С. 160—163; Красиков А. Н. Преступления против личности. Саратов, 1999. С. 110).

² См.: Дьяченко А.П. Уголовно—правовая охрана граждан от преступлений в сфере сексуальных отношений: дис. ... д-ра. юрид. наук. М., 1993. С. 153.

Социальное предназначение ст. 133 УК РФ заключается в обеспечении права на свободный выбор партнера для удовлетворения потребностей в сексуальной сфере. Поскольку такое право возникает только по достижении лицом 16-ти лет (в исключительных случаях — 14 лет¹), половая неприкосновенность не является непосредственным объектом понуждения к действиям сексуального характера.

Потерпевшим от преступления может быть лицо любого пола, которое виновный понуждает к действиям сексуального характера. При этом наступление уголовной ответственности по ст. 133 УК РФ опосредовано наличием у потерпевшего двух признаков. Во-первых, совершение действий сексуального характера должно быть недобровольным, т.е. такие действия не согласуются с волей потерпевшего. Во-вторых, его возраст не должен быть менее 14-ти лет. Понуждение к действиям сексуального характера лиц, не достигших такого возраста, следует квалифицировать как посягательство на их половую неприкосновенность (например, как покушение на изнасилование или совершение насильственных действий сексуального характера). Объясняется это тем, что такой потерпевший не является дееспособным, поскольку в силу возраста (малолетства) находится в беспомощном состоянии, т.е. не может осознавать фактический характер совершаемых действий и руководить ими.

Аналогичную уголовно-правовую оценку необходимо давать сексуальному понуждению в отношении лица, страдающего психическим расстройством, исключающим вменяемость, поскольку оно также находится в беспомощном состоянии.

Вызывает возражение позиция авторов, полагающих, что потерпевшим по ст. 133 УК РФ может быть любое лицо независимо от возраста — как совершеннолетнее, так и несовершеннолетнее (в том числе малолетнее)². По мнению В. В. Коряковцева, «потерпевший от преступления, предусмотренного ст. 133 УК РФ, должен быть старше 16-ти лет, так как в противном случае уголовная ответственность наступает еще и по ст. 134 УК РФ»³. Такую квалификацию нельзя признать точной. В целом, давая правильную уголовно-правовую оценку возрасту потерпевшего по ст. 133 УК РФ (хотя и без учета положения, содержащегося в примечании к ст. 134 УК РФ), указанный автор противоречит сам себе, поскольку все-таки допускает возмож-

¹ См. примечание к ст. 134 УК РФ.

² См., напр.: Уголовное право России. Части Общая и Особенная: учебник / под ред. А.И. Рагога. С. 349; Уголовное право. Особенная часть: учебник / отв. ред. И.Я. Козаченко, Г.П. Новоселов. С. 161; Особенная часть Уголовного кодекса Российской Федерации: комментарий, судебная практика, статистика / под общ. ред. В.М. Лебедева. М., 2009. С. 141.

³ Энциклопедия уголовного права. Т. 15. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности. СПб., 2011. С. 346.

ность понуждения к действиям сексуального характера в отношении несовершеннолетних в возрасте до 16-ти лет, но только в совокупности с действиями, предусмотренными ст. 134 УК РФ.

Возможность такой неточной квалификации обусловлена излишне либеральной по своему содержанию ст. 134 УК РФ, в соответствии с которой наказуемо ненасильственное половое сношение и иные действия сексуального характера, совершенные с лицом заведомо не достигшим 16-летнего возраста (ч. 1), либо с заведомо малолетним лицом (по ч. 2 не достигшим 14-летнего возраста, по ч. 3—12-летнего возраста). Полагаем, что ст. 134 УК РФ должна быть подвергнута корректировке — она должна обеспечивать половую неприкосновенность несовершеннолетних только в возрасте от 14 до 16 лет. Совершение такого вида ненасильственных сексуальных действий с лицами младше 14-ти лет следует квалифицировать по ст. 131 и (или) 132 УК РФ по признаку нахождения таких потерпевших в беспомощном состоянии.

Таким образом, возраст потерпевшего от понуждения к действиям сексуального характера не может быть меньше 14-ти лет, поскольку малолетние не обладают правом на половую свободу. Если в результате понуждения виновный фактически совершает с несовершеннолетним в возрасте от 14 до 16 лет половое сношение или иные действия сексуального характера, содеянное подлежит квалификации по ст. 133 и ч. 1 ст. 134 УК РФ.

Объективная сторона понуждения к действиям сексуального характера выражается в действии — понуждении, содержание которого в уголовном законе не раскрыто. Его особенность заключается в том, что виновный оказывает на потерпевшего психическое воздействие, которое может быть охарактеризовано как наименьшая степень принуждения без применения насилия.

«При понуждении к действиям сексуального характера, — правильно пишет С.Д. Цэнгэл, — виновное лицо использует только угрозы, причем исключаются угрозы применения насилия, и они менее интенсивны, носят иной характер. При понуждении виновный психически воздействует на потерпевшее лицо с целью заставить вступить в сексуальные контакты с ним против своей воли»¹.

В связи с указанным нельзя согласиться с предложением Ю.А. Гусевой предусмотреть в качестве способа понуждения к действиям сексуального характера угрозу применения насилия². В таком случае, во-первых, пол-

¹ Цэнгэл С.Д. Квалификация насильственных действий сексуального характера (ст. 132 УК РФ): дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2004. С. 164.

² См.: Гусева Ю.А. Уголовно-правовые особенности понуждения к действиям сексуального характера // Российское право в Интернете. 2008. № 4 // < <http://www.rpi.msal.ru/prints/200804guseva.html> >

ностью стираются отличия между ст. 131, 132 УК РФ и ст. 133 УК РФ и, во-вторых, понуждение трансформируется в принуждение.

Е.А. Котельникова делает верный вывод о том, что при перерастании ненасильственных посягательств на половую свободу и половую неприкосновенность в насильственные квалификация действий виновного должна содержать только квалификационную формулу наиболее тяжкого преступления, которое «поглощает» менее тяжкое¹.

Судебная практика также подтверждает, что, если понуждение к действиям сексуального характера влечет за собой изнасилование или насильственные действия сексуального характера, совокупность преступлений отсутствует, и содеянное подлежит квалификации только по ст. 131 или 132 УК РФ².

В отличие от принуждения, применяемого виновным при изнасиловании или насильственных действиях сексуального характера, при понуждении воля потерпевшего полностью не подавляется, и он может ему воспрепятствовать, т.е. отказаться вступить в нежелательный сексуальный контакт. При этом «ценой» такого отказа будет нарушение виновным других правоохраняемых прав и интересов потерпевшего (чести, достоинства, доброго имени, имущественных интересов и т.п.). Кроме того, понуждение не вызывает у потерпевшего состояние беспомощности.

Состав преступления сконструирован по типу формального, поэтому действия сексуального характера лежат за пределами состава. Преступление считается оконченным после оказания понуждения на потерпевшего одним из способов, указанных в законе, и, как отмечает Е.А. Котельникова, физически половая свобода потерпевшего при этом может быть не нарушена³.

Способ понуждения к действиям сексуального характера назван в ст. 133 УК РФ альтернативно: 1) шантаж, 2) угроза уничтожением, повреждением или изъятием имущества, 3) использование материальной или иной зависимости.

Под шантажом понимается угроза распространением сведений, которые могут причинить существенный вред потерпевшему или его близким.

Угроза уничтожением, повреждением или изъятием имущества — это психическое воздействие на потерпевшего, состоящее в обещании причинить указанный вред⁴.

¹ См.: Котельникова Е.А. Насильственные посягательства на половую свободу и половую неприкосновенность: уголовно-правовая характеристика и проблемы квалификации: дис. ... канд. юрид. наук. Н. Новгород, 2007. С. 138.

² См., напр.: определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 20 сентября 2005 г. № 53-995-67 // СПС «КонсультантПлюс».

³ См.: Котельникова Е.А. Указ. дис. С. 134.

⁴ Некоторые авторы называют такое воздействие имущественным насилием (см. об этом, например: Старков О.В. Основы криминологии. Уфа, 1997; Тюменев А.В. Виды криминального насилия (уголовно-правовой и криминологический аспекты): дис. ... канд. юрид. наук. Рязань, 2002).

Материальная зависимость представляет собой нахождение потерпевшего на иждивении у виновного.

Под иной зависимостью понимаются все остальные виды зависимости, при которых потерпевший ограничен в выборе своего поведения: служебная зависимость; зависимость, основанная на родственных или супружеских отношениях, на законе, договоре и т.п.

Иное воздействие на потерпевшего (сексуальное домогательство, обман, обещание вступить в брак и т.п.), при котором его воля не подавляется и у него объективно имеется возможность осознанно выбрать тот или иной вариант поведения, не образует состав преступления. Так, кассационная инстанция правильно отменила приговор в части осуждения лица по ст. 133 УК РФ с прекращением дела в этой части за отсутствием состава преступления.

Суд признал Ш. виновным в совершении развратных действий. Органы следствия квалифицировали действия Ш. по ст. 135 УК РФ, однако суд переквалифицировал их на ст. 133 УК РФ, мотивируя свое решение тем, что к моменту совершения преступления потерпевшие достигли 14-летнего возраста. При этом суд не учел, что диспозиция ст. 133 УК РФ связывает наличие состава с конкретными действиями сексуального характера, к совершению которых виновное лицо понуждает потерпевших, и не просто под угрозой, как указано в приговоре. Такого способа воздействия на потерпевших в действиях осужденного не имелось, следовательно, состав данного преступления в них отсутствует¹.

Субъективная сторона понуждения к действиям сексуального характера характеризуется только прямым умыслом, поскольку состав преступления является формальным.

В качестве мотива выступает, как правило, стремление виновного удовлетворить свою половую потребность, хотя не исключены иные побуждения (месть, зависть и др.).

По мнению Д.А. Гнилицкой, цель преступления не влияет на квалификацию содеянного, но в то же время имеет уголовно-правовое значение при назначении наказания².

С таким утверждением трудно согласиться. Цель понуждения в законе действительно не названа, однако она имманентно присуща рассматриваемому преступлению и вытекает из самой сути такого действия — незакон-

¹ См.: Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за первый квартал 1998 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 9.

² См.: Гнилицкая Д.А. Уголовно-правовые и социокриминалогические аспекты ответственности за понуждение женщины к действиям сексуального характера (ст. 133 УК РФ): автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ростов-н/Д., 2011. С. 19.

но вступить в сексуальный контакт с потерпевшим, т.е. совершить половое сношение, мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера.

Субъектом понуждения к действиям сексуального характера является лицо, достигшее 16-летнего возраста любого пола. При этом потерпевший может быть понужден на совершение таких действий не только с виновным, но и с третьим лицом. Последний может нести ответственность по ст. 133 УК РФ только в случае, если являлось организатором, подстрекателем или пособником данного преступления.