

*А.Н. Каменева**

К ВОПРОСУ ОБ УСИЛЕНИИ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Ключевые слова: изнасилование, преступления против половой неприкосновенности, беспомощное состояние потерпевшего лица, формальный возрастной критерий беспомощного состояния, требования полового уклада в обществе, половой уклад как социально-значимый интерес, легальное определение понятия «педофилия», изменения в Уголовный кодекс.

Kameneva A.N. To the question about strengthening of criminal responsibility for crimes against sexual inviolability of minor

Relation in society to the requirements of the sexual mode historically fickly, and presently, a necessity to a full degree to reflect sexual inviolability as one their main requirements of the sexual mode in a criminal statute in accordance with realities of modern life came to a head.

The real article is sanctified to the review of the changes, brought in the Criminal code of Russian Federation in connection with taking of the Federal law over February, 29 2012 of N 14-FZ «About making alteration in the Criminal code of Russian Federation and separate legislative acts of Russian Federation for strengthening of responsibility for the crimes of sexual character, accomplished in regard to minor». An author accents attention on consideration of question about a timeliness and expediency of establishment by a legislator in a note to the item 131 of the Criminal code of Russian Federation the formal age-related criterion of the helpless state of suffering person as it applies to items 131 and 132 Criminal code of Russian Federation. This question is investigated from the point of view of psychology as science, engaging in the questions of consciousness and will, from position of comparative jurisprudence.

29 февраля 2012 года Президентом Российской Федерации был подписан Федеральный закон № 14-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних».

Речь в вышеупомянутом Федеральном законе идет именно о половой неприкосновенности несовершеннолетних как объекте уголовно-правовой охраны. Половую неприкосновенность можно определить как состояние социальной защищенности личности от половых посягательств со стороны иных лиц. Половая

© Каменева А.Н., 2012.

* Кандидат юридических наук, доцент Высшей школы государственного аудита (факультет) МГУ имени М.В. Ломоносова, преподаватель кафедры уголовного права МГЮА имени О. Е. Кутафина. [Kamenev.A.N@yandex.ru]

неприкосновенность как требование полового уклада в обществе является самостоятельной категорией, в основе которой лежит строгий и безусловный запрет вступления в половые отношения с определенной личностью. При этом половой уклад в обществе является социально-значимым интересом, это – результат духовного, нравственного, культурного и физического развития общества в целом, следовательно, требования полового уклада как формы общественного сознания лежат в основе поведения конкретной личности в половых отношениях. Отношение в обществе к требованиям полового уклада исторически изменчиво, и в настоящее время назрела необходимость в полной мере отразить половую неприкосновенность как одно из главных требований полового уклада в уголовном законодательстве в соответствии с реалиями современной жизни.

Итак, каковы же наиболее существенные изменения в УК РФ по новому Федеральному закону?

В статье 131 УК РФ появилась часть 5: «деяние, предусмотренное пунктом «б» части 4 настоящей статьи, совершенное лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего»¹ наказывается лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати лет с лишением права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью на срок до 20 лет либо пожизненным лишением свободы. Таким образом, законодатель справедливо устанавливает повышенную уголовную ответственность за изнасилование малолетней потерпевшей, если лицо имеет судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего лица. В данном случае речь идет как о наличии специального рецидива (как совершение тождественных преступлений (несколько изнасилований), так и совершение нескольких однородных преступлений (например, изнасилование и насильственные действия сексуального характера). Выделение данного состава как особо квалифицированного обусловлено высочайшим процентом рецидива в данной сфере. Необходимо определиться с тем, что же понимать под преступлениями против половой неприкосновенности несовершеннолетних? Представляется, что к таким преступлениям относятся изнасилование несовершеннолетней, изнасилование малолетней, насильственные действия сексуального характера в отношении несовершеннолетнего лица, насильственные действия сексуального характера в отношении малолетнего лица, понуждение к действиям сексуального характера, совершенное в отношении несовершеннолетнего (несовершеннолетней), ст. 134 УК РФ, ст. 135 УК РФ.

Важное значение имеет дополнение в ст. 63 УК РФ – в пункте «п» части 1 законодатель закрепил обстоятельство, отягчающее наказание, – совершение преступлений в отношении несовершеннолетнего (несовершеннолетней) родителем или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (несовершеннолетней), а равно педагогом или иным работни-

¹ Уголовный кодекс Российской Федерации по состоянию на 25 марта 2012 года, М., Проспект, 2012.

ком образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним (несовершеннолетней). Данное отягчающее обстоятельство, к сожалению, зачастую имеет место при совершении преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних. Субъект преступления использует доверительные отношения с потерпевшим лицом либо с целью сломить сопротивление жертвы, либо для того, чтобы получить согласие жертвы, не осознающей характер и значение совершаемых с ней действий. Кроме того, на практике возникают сложности при доказывании факта совершения преступления таким лицом, так как жертва, с одной стороны, испытывает страх, с другой стороны, считает, что так надо, что это нормально, а в третьем случае просто жалеет и не хочет расставаться с виновным в силу каких-либо близких социальных отношений и внутренних взаимосвязей. Таким образом, повышенная общественная опасность в данном случае обусловлена наличием специального субъекта – родителя либо иного лица, на которое законом возложены обязанности по воспитанию или осуществлению надзора за несовершеннолетним лицом. Кроме того, как уже было сказано выше, такие случаи обладают высокой степенью латентности, что затрудняет предупреждение и раскрытие подобных преступлений.

Вызывает интерес примечание к ст. 131 УК РФ, которое является, на наш взгляд, необходимым и своевременными, обладает большой степенью информативности. И посвящено оно проблеме разграничения смежных составов преступлений. В примечании к ст. 131 УК РФ законодатель указывает на то, что к преступлениям, предусмотренным п. «б» части четвертой настоящей статьи, а также п. «б» ч.4 ст.132 настоящего Кодекса, относятся также деяния, подпадающие под признаки преступлений, предусмотренных частями третьей–пятой статьи 134 и частями второй – четвертой статьи 135 настоящего Кодекса, совершенные в отношении лица, не достигшего двенадцатилетнего возраста, поскольку такое лицо находится в беспомощном состоянии, то есть не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий. Таким образом, законодатель устанавливает формальный возрастной критерий беспомощности потерпевшего лица при совершении преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетнего лица. Законодательно закрепляется, что лицо, не достигшее 12 лет, не способно осознавать общественную опасность и фактический характер совершаемых с ним действий в контексте рассматриваемых преступлений. Очевидно, что выбор именно двенадцатилетнего возраста обусловлен и существующей судебной-следственной практикой, и изучением уголовного законодательства зарубежных государств, а главное, существует четкое обоснование, с точки зрения психологии, той науки, предназначение которой и состоит в том, чтобы заниматься вопросами сознания и воли. Так, согласно теории психосексуального развития человека и становления динамики сексуальности человека, созданной отечественными учеными Г.С. Васильченко, В.М. Масловым, И. Л. Ботневым, с 7 до 12 лет происходит препубертатный период, который характеризуется выбором и формированием стереотипа полоролевого поведения. В этом возрасте совершенствуются и дифференцируются эмоциональные реакции, становление которых происходит лишь к 12 годам.

Согласно теории развития Эрика Эриксона, который утверждал, что на каждой стадии психосексуального развития происходит кризис, который индивиду приходится преодолевать, стадия с 5,5 до 12 лет характеризуется усилением влияния социальных факторов, приобретением навыков, однако до 12 лет отсутствуют способности, и присутствует чувство собственной неполноценности, и только в следующем периоде развития, начиная с 12 лет, происходит обретение чувства личной идентичности². Л. С. Выготский отмечает, что только к 12 годам ребенок овладевает своими мыслительными процессами, это возраст раскрытия своего «я» и формирования собственного мировоззрения³. В доктрине уголовного права о необходимости установления формального возрастного критерия беспомощности применительно к половым преступлениям высказывались немногие ученые. В частности, Я.М. Яковлев предлагал возраст потерпевшего лица, не достигшего 14 лет⁴. В уголовном законодательстве зарубежных государств также встречаются формальные возрастные критерии беспомощности, в частности, в ст. 244 УК Голландии говорится о наказании за изнасилование лица, которое совершает действия, содержащие или включающие проникновение в тело половым путем с лицом моложе 12 лет даже при наличии его согласия⁵. О таком же возрасте говорится и УК Чили, УК Зимбабве⁶. В статье 5 Закона о половых преступлениях Англии 2003 г. (в ред. на февраль 2008 г.) говорится, что наказанию за изнасилование подлежит лицо, которое преднамеренно совершает проникновение половым органом во влагалище, анальное или ротовое отверстие потерпевшего лица, не достигшего 13 лет⁷.

В целях усиления борьбы с преступлениями против половой неприкосновенности несовершеннолетних законодатель выделяет квалифицированный состав ч. 2 ст. 133 УК РФ, а именно понуждение к действиям сексуального характера, совершенное в отношении несовершеннолетнего.

Статья 134 УК РФ подверглась наиболее серьезным изменениям, которые заключаются в следующем.

Во-первых, по отношению к возрасту потерпевшего лица, полностью из ст. 134 УК РФ исключен признак заведомости, т.е. до вступления рассматриваемого федерального закона в силу для привлечения виновного по данной статье

² Володин В.С. Основы медицинской сексологии. М., Логос, 2003. С. 34–37.

³ Выготский Л.С. Психология развития человека. М., 2005. С. 546.

⁴ См.: Яковлев Я.М. Спорные вопросы квалификации изнасилования. Вопросы уголовного права, прокурорского надзора, криминалистики и криминологии. Душанбе, 1971. С. 63. Необходимость установления формального критерия беспомощности потерпевшей, не достигшей 12 лет, при изнасиловании рассмотрена также в монографии: Каменева А.Н. Ответственность за изнасилование по уголовному законодательству Российской Федерации и иных зарубежных государств. Изд-во Московского университета, М., 2011. С.56–59.

⁵ Уголовный кодекс Голландии. СПб., 2001. С. 355.

⁶ International encyclopedia of laws. Criminal law. Volume 1. Chile/ by S.A. Politoff, F.A.J. Koopmans, M.C. Ramirez, 1999. С. 147.

International encyclopedia of laws. Criminal law. Volume 3. Zimbabwe. С. 119

⁷ Sexual Offences Act 2003 (the document as of February, 2008) / www. uklaws. org

необходимо было, чтобы лицу, вступившему, например, в добровольное половое сношение с лицом, не достигшим 16 лет, было достоверно известно о возрасте жертвы.

Вместе с этим в часть 1 и часть 2 статьи 134 УК РФ законодатель вводит дополнительный признак, которым должно обладать потерпевшее лицо: за исключением возраста, достигшего 14 лет, но не достигшего 16 лет, потерпевшее лицо должно быть признано не достигшим половой зрелости. Данный признак является оценочной категорией в силу того, что сроки начала и окончания полового созревания изменчивы и индивидуальны, они зачастую обусловлены генетически. У девочек половое созревание происходит, как правило, от 12,4 до 14,4 лет, у мальчиков – с 13 до 17 лет. При этом следует отметить, что в последнее время возраст полового созревания повсеместно снижается (происходит акселерация). Соответственно молодеет и подростковая сексуальность⁸. Таким образом, для квалификации совершенного общественно опасного деяния, например, по ч. 1 или ч. 2 ст. 134 УК РФ, при наличии остальных необходимых признаков состава, должны быть соблюдены два признака применительно к потерпевшему: лицо должно достичь возраста 14 лет и не достичь возраста 16 лет, и лицо должно достичь половой зрелости. Показательно, что в части 3 ст. 134 УК РФ для привлечения лица к уголовной ответственности за изнасилование лица, достигшего 12 лет и не достигшего 14 лет, признак половой зрелости потерпевшего не требуется для квалификации.

Интерес вызывает сравнительная характеристика диспозиций и санкций части 1 и части 2 ст. 134 УК РФ.

Законодатель путем закрепления состава преступления мужеложства или лесбиянства с лицом, достигшим четырнадцатилетнего возраста и не достигшим шестнадцатилетнего возраста и половой зрелости в качестве квалифицированного состава в ч.2 ст. 134 УК РФ, показывает большую степень общественной опасности последнего и устанавливает более строгую санкцию по сравнению с основным составом ст. 134 УК РФ.

Так, санкция ч.1 ст. 134 УК РФ является альтернативной и предусматривает несколько видов наказаний: обязательные работы, ограничение свободы, принудительные работы с лишением права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью, лишением свободы на срок до четырех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 10 лет либо без такового. При этом по ч. 2 ст. 134 УК РФ санкция предусматривает только два альтернативных вида наказания: принудительные работы на срок до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового либо лишением свободы на срок до 6 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 10 лет либо без такового. Очевидно, что законодатель

⁸ Кон И.С. Сексология, М, 2004. С. 205–206.

придает большую степень общественной опасности действиям сексуального характера в неестественной форме (мужеложство и лесбиянство) по сравнению с естественным половым сношением между лицами мужского и женского пола. Представляется, что, с одной стороны, позиция законодателя справедлива, т.к. основой половых отношений в обществе является половой уклад, и законодатель прежде всего защищает половые отношения в естественной форме и отрицательно относится к формам «неестественного проявления половых отношений». С другой стороны, при совершении естественного полового сношения у потерпевшей может возникнуть нежеланная беременность и связанные с ней неблагоприятные последствия, что безусловно влияет на степень общественной опасности такого деяния.

К тому же, исходя из анализа новой редакции ст. 134 УК РФ, пробел в законодательстве остается, так как иные действия сексуального характера, за исключением мужеложства и лесбиянства, не входят в объективную сторону составов преступлений, предусмотренных ст. 134 УК РФ, что не соответствует названию статьи 134 УК РФ, где законодатель закрепляет термин «иные действия сексуального характера» без ограничения их видов.

Появилось неоднозначное примечание 2 к ст. 134 УК РФ, в котором говорится о том, что если разница в возрасте между потерпевшей (потерпевшим) составляет менее четырех лет, к последнему не применяется наказание в виде лишения свободы за совершенное деяние, предусмотренное ч. 1 ст. 134 и ч. 1 ст. 135 УК РФ.

В пункте «д» статьи 97 УК РФ законодатель закрепляет еще одно основание применения принудительных мер медицинского характера, а именно: принудительные меры медицинского характера могут быть назначены совершившим в возрасте старше 18 лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего 14 лет и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающего вменяемости. В Пояснительной записке к законопроекту говорится о том, что такой комплекс мер может включать в себя возможность применения профилактических медикаментозных средств, в том числе химической кастрации при наличии ходатайства или согласия осужденного.

Таким образом, впервые в уголовном законе дается легальное определение понятию «педофилии». Педофилия – один из видов нарушений психосексуальных ориентаций по возрасту объекта. Педофилия – это влечение к детям. Следует отметить, что на практике исключительно редко встречаются в случаях педофилии насильственные действия сексуального характера. Чаще всего – это «добровольные действия сексуального характера». В качестве последствий действий педофилов, кроме возможных физических повреждений, происходит преждевременное психосексуальное развитие ребенка, искажение его сексуальности и психики⁹.

⁹ *Володин В.С.* Основы медицинской сексологии. М.: Логос, 2003. С. 171–172.

При этом следует заметить, что согласно примечанию к ст. 73 УК РФ для целей статей 79, 80, 82 и ст. 97 УК РФ к преступлениям против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14 лет, относятся преступления, предусмотренные ст. 131–135, а также ст. 240, 241, 242, 242.2 УК РФ, совершенные в отношении несовершеннолетних, не достигших 14 лет.

В качестве нововведений упомянутого закона применительно к преступлениям против половой неприкосновенности несовершеннолетних можно выделить также следующие:

- закрепление в качестве особо квалифицирующих признаков в ч. 4 ст. 134 УК РФ и ч. 3 ст. 135 УК РФ деяния, совершенные в отношении двух или более лиц;
- запрет назначения условного осуждения лицам, осужденным за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста (ч. 1 ст. 73 УК РФ);
- условно-досрочное освобождение, а также замена неотбытой части более мягким видом наказания за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14 лет, могут быть применены только после фактического отбытия осужденным не менее четырех пятых срока наказания. При этом учитываются результаты судебно-психиатрической экспертизы в отношении такого осужденного (п. «д» ч. 3 ст. 79 УК РФ);
- отсрочка отбывания наказания не применяется за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14 лет (ч. 1 ст. 82 УК РФ);

Итак, в целом рассмотренные выше поправки в Уголовный кодекс направлены на усиление борьбы и с преступлениями против половой неприкосновенности несовершеннолетних и являются логическим завершением многолетней работы законодателя в данной сфере. Законодатель детально и четко называет все признаки составов, предусматривающих уголовную ответственность за преступления против половой свободы и половой неприкосновенности несовершеннолетних с целью сведения к минимуму существующих проблем в правоприменительной практике.