

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра уголовного права
Направление подготовки 40.03.01 – Юриспруденция

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ

Зав. кафедрой

_____ Т.Б. Чердакова

«_____» _____ 2017 г.

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему: Уголовная ответственность за насильственные действия сексуального характера

Исполнитель

студент группы 321 сб 4

С.В. Игнатенко

Руководитель

доцент, к.ю.н.

Т.П. Бутенко

Нормоконтроль

О.В. Громова

Благовещенск 2017

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра уголовного права

УТВЕРЖДАЮ

Зав. кафедрой

_____ Т.Б. Чердакова
« » _____ 2016 г.

ЗАДАНИЕ

К бакалаврской работе студента Игнатенко Светланы Владимировны группы 321 сб 4

1. Тема бакалаврской работы: уголовная ответственность за насильственные действия сексуального характера* (утверждена приказом от 10.01.2017 № 04-уч)
 2. Срок сдачи студентом законченной работы: 13 февраля 2017 года.
 3. Исходные данные к работе: Конституция РФ, Уголовный кодекс РФ, специальная юридическая литература, правоприменительные акты.
 4. Содержание бакалаврской работы (перечень подлежащих разработке вопросов): история развития законодательства об уголовной ответственности за насильственные действия сексуального характера; уголовно-правовая характеристика преступления, предусмотренного статьей 132 Уголовного кодекса Российской Федерации проблемы квалификации насильственных действий сексуального характера, ограничение от смежных составов.
 5. Перечень материалов приложения: (наличие чертежей, таблиц, графиков, схем, программных продуктов, иллюстративного материала и т.п.): нет
 6. Консультанты по работе (с указанием относящихся к ним разделов): нет
 7. Дата выдачи задания: 14 октября 2016 года.
- Руководитель работы (проекта): Бутенко Татьяна Павловна, к.ю.н., доцент.
Задание принял к исполнению (дата): 14 октября 2016 года.

(подпись студента) _____

РЕФЕРАТ

Бакалаврская работа содержит 53 с., 45 источников.

НАСИЛЬСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ СЕКСУАЛЬНОГО ХАРАКТЕРА, МУЖЕЛОЖСТВО, ЛЕСБИАНСТВО, ИНЫЕ ДЕЙСТВИЯ СЕКСУАЛЬНОГО ХАРАКТЕРА, НАСИЛИЕ, УГРОЗА ПРИМЕНЕНИЯ НАСИЛИЯ, БЕСПОМОЩНОЕ СОСТОЯНИЕ

Целью данной работы является анализ состава преступления, предусмотренного ст. 132 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее УК РФ), выявление недостатков конструкции рассматриваемого состава и предложение новых путей совершенствования законодательства.

Объектом исследования являются общественные отношения в сфере ответственности за насильственные преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности.

Предмет исследования - нормы уголовного законодательства России, предусматривающие ответственность за насильственные половые преступления, теория уголовного права и судебная практика по делам о преступлениях, предусмотренных ст. 132 УК РФ.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	5
1 История развития законодательства об уголовной ответственности за насильственные действия сексуального характера	8
2 Уголовно-правовая характеристика преступления, предусмотренного статьей 132 Уголовного кодекса Российской Федерации	15
2.1 Объективные признаки состава преступления	15
2.2 Субъективные признаки состава преступления	26
2.3 Квалифицирующие признаки состава преступления	28
3 Проблемы квалификации насильственных действий сексуального ха- рактера. Отграничение от смежных составов	37
Заключение	47
Библиографический список	50

ВВЕДЕНИЕ

Структура преступности в России на сегодняшний день представлена разными преступлениями, среди которых изнасилования и насильственные действия сексуального характера на протяжении долгих лет занимали незначительный удельный вес, но при этом даже относительно небольшое их количество вызывает тревогу общества в силу повышенной общественной опасности рассматриваемых преступлений, тяжести их последствий, глубоких физических, моральных и психологических травм. В последние годы число данных преступлений возросло и особенно в отношении несовершеннолетних, что вызывает особую тревогу.

Преступления против половой неприкосновенности, в том числе изнасилования и насильственные действия сексуального характера относятся к особому виду преступлений, которые очень тесно связаны с проблемами нравственности. Сексуальное насилие коррелирует с низкой культурой и пробелами в интеллектуальном развитии.

Степень общественной опасности и тяжесть причиняемых последствий рассматриваемыми преступлениями постоянно возрастают. Под влиянием изменений, происходящих в социальной жизни общества, меняется и преступность, появляются новые приемы совершения рассматриваемых преступлений, что, несомненно, должно находить свое отражение в законодательстве.

Актуальность темы работы обуславливается необходимостью надлежащей уголовно-правовой охраны половой свободы и половой неприкосновенности личности от преступных посягательств и определяется криминологической оценкой состояния уголовно-правовой охраны половой свободы и половой неприкосновенности личности в Российской Федерации, изменениями в регламентации ответственности за насильственные сексуальные действия, необходимостью совершенствования действующего законодательства и разрешения научных и правоприменительных проблем.

На сегодняшний день возникает немало проблем при квалификации рас-

смастриваемых деяний из-за несовершенства законодательных формулировок уголовно-правовых норм и отсутствия рекомендаций по применению ряда положений уголовного закона.

Половая неприкосновенность и половая свобода личности - это часть прав и свобод личности, установленных и гарантированных Конституцией Российской Федерации. Половая свобода относится к жизнедеятельности лиц, достигших по общему правилу совершеннолетия, или, по крайней мере, шестнадцати лет. Каждый человек, достигший этого возраста, реализует половую свободу по собственному усмотрению. Половая свобода любого человека (от рождения и до старости) во всех случаях защищается государством. Нарушение половой неприкосновенности есть нарушение половой свободы. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности получили законодательное закрепление в главе 18 Уголовного Кодекса Российской Федерации.

Следует отметить, что действующий Уголовный Кодекс Российской Федерации (далее УК РФ) по сравнению с Уголовным Кодексом РСФСР 1960 года заметно усилил защищенность интересов личности в сексуальной (половой) сфере. Таким образом, предусмотрена равная уголовно-правовая защита прав и свобод лиц обоего пола в сексуальной сфере, усилена защищенность личности несовершеннолетних (малолетних) жертв сексуальных преступлений.

Все вышеизложенное обуславливает практическую и научную значимость данной работы.

Объектом исследования являются общественные отношения в сфере ответственности за насильственные преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности.

Предмет исследования - нормы уголовного законодательства России, предусматривающие ответственность за насильственные половые преступления, теория уголовного права и судебная практика по делам о преступлениях, предусмотренных ст. 132 УК РФ.

Целью данной работы является анализ состава преступления, предусмотрен-

ренного ст. 132 Уголовного кодекса Российской Федерации, выявление недостатков конструкции рассматриваемого состава и предложение новых путей совершенствования законодательства.

Для этого необходимо решить следующие задачи:

- рассмотреть исторический аспект развития ответственности за насильственные действия сексуального характера;
- дать характеристику объективных признаков насильственных действий сексуального характера;
- дать характеристику субъективных признаков насильственных действий сексуального характера;
- исследовать особенности и проблемы квалификации насильственных действий сексуального характера.

При проведении исследования использовался диалектический метод познания, позволяющий рассматривать социально-правовые явления в их постоянном развитии и взаимодействии. Комплексно использовались исторический, сравнительно-правовой, логико-юридический, статистический и социологический методы исследования.

Теоретическую базу исследования составили труды известных российских ученых в области уголовного права, криминологии, судебной медицины дореволюционного, советского и современного периодов: Антонына Ю.М., Ворошилова Е.В., Голышева Ю.И., Б.В. Даниэльбека, Злобина Г.А, Камневой А.Н., Карпушина М.П., Кандратюк Л.В., Лунева В.В., Поддубной Е.В., Сяткина Н.Н., Топильской Е.В., Шарапова Р.Д. и др.

1 ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ОБ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА НАСИЛЬСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ СЕКСУАЛЬНОГО ХАРАКТЕРА

История развития законодательства о половых преступлениях, в том числе о совершении насильственных действий сексуального характера, уходит в далекое прошлое, когда ответственность за эти преступления регулировалась в основном церковным законодательством.

Уголовное преследование за половые преступления начало осуществляться на Руси с приходом христианства, отвергающего все иные половые отношения между людьми, кроме как на добровольных началах.

«Так, Русская Правда знала лишь два родовых объекта преступления - личность человека и его имущество. Отсюда, как уже упоминалось, только два рода преступлений. Однако каждый из родов включает в себя довольно разнообразные виды преступлений. Среди преступлений против личности следует назвать убийство, телесные повреждения, побои, оскорбление действием. Княжеские уставы знают и состав оскорбления словом, где объектом преступления является преимущественно честь женщины»¹.

Однако уже в уставах князей Владимира Святославича и Ярослава рассматриваются также половые преступления и преступления против семейных отношений, подлежащие церковному суду, - самовольный развод, прелюбодеяние, похищение женщины, изнасилование и др.

Устав князя Ярослава (1015-1054 гг.) «О церковных судах» предусматривал не только церковно-правовую, но и уголовную и гражданскую ответственность. В зависимости от социального положения потерпевшей различное наказание предусматривалось за изнасилование (ст. 3). Этим же Уставом предусматривалась ответственность за групповое изнасилование (ст. 7); двоеженство (ст. 16), блуд с монахиней и скотоложство (ст. 18), половое сношение между родственниками и свойственниками (ст. 12, 14-15, 19-23), включая, например,

¹Утямишев А.Б. Уголовная ответственность за насильственные действия сексуального характера, не связанные с изнасилованием: дисс. ... канд. юрид. наук, Хабаровск, 2001. С. 42.

половое сношение мужчины с двумя сестрами (ст. 20) и братьев с одной женщиной (ст. 23)².

Соборным Уложением 1649 г. в качестве квалифицированного состава предусматривалось изнасилование, совершенное ратным человеком, наказуемое смертной казнью (ст. 30 гл. VII).

В Артикуле воинском Петра I имелась специальная глава (22), в которой говорилось о «содомском грехе, о насилии и блуде». Так, Артикул воинский предусматривал ответственность за скотоложство (арт. 165), добровольное мужеложство, квалифицирующим признаком которого являлось мужеложство, совершенное начальством (арт. 166), изнасилование (арт. 167-168), прелюбодеяние (арт. 169-170), двоеженство (арт. 171), половую связь между свойственниками (арт. 173-174).

Некоторый интерес представляют отдельные особенности ответственности, предусмотренные Артикулом воинским. Так, за изнасилование полагалось равное наказание, независимо от того, на своей или на неприятельской территории было совершено преступление; против честной женщины или блудницы.

«Для решения вопроса о виновности лица имела значение своевременность подачи заявления потерпевшей. В толковании ст. 167 Артикула говорилось, что ежели потерпевшая «умолчит единый день или более потом, то весьма по-видимому будет, что и она к тому охоту имела»³.

Суд мог устанавливать форму наказания по своему усмотрению. Смертная казнь могла быть простой (повешение, отсечение головы мечом, аркебузирование - расстрел) либо квалифицированной (сожжение, колесование, четвертование, залитие горла металлом и др.). Она могла быть назначена, в том числе и за половые преступления – мужеложство, изнасилование, кровосмешение.

Специальная глава «О преступлениях против общественной нравственности» (гл. 4 разд. 8) впервые была выделена в Уложении о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. В этой главе предусматривалась ответственность за

²Пионтковский А.А. Учение о преступлении по советскому уголовному праву. Курс советского уголовного права: общая часть. М.: Госюриздат, 1961. С. 129.

³Там же. С. 130.

мужеложство без насилия (ст. 995) и с насилием либо с малолетним или слабоумным (ст. 996), скотоложство (ст. 997). Церковному покаянию подвергались граждане, христиане за противозаконное сожитие неженатого с незамужней по взаимному согласию (ст. 994)⁴.

Специальная глава о половых преступлениях содержалась и в Уголовном уложении 1903 г. Это гл. 27 «О непотребстве». Дифференцированно, в зависимости от возраста потерпевшего, подошел законодатель к ответственности за любострастные действия. Так, за подобные действия с ребенком в возрасте до 14 лет виновный нес ответственность, даже если эти действия совершены с согласия потерпевшего (ч. 1 ст. 513). Ответственность за аналогичные действия с потерпевшим в возрасте от 14 до 16 лет наступала при отсутствии согласия потерпевшего или «хотя бы с его согласия, но поупотреблении во зло его невинности» (ч. 2 ст. 513). За любострастные действия без согласия потерпевшего с лицом, достигшим 16-летнего возраста, ответственность была предусмотрена ст. 514. Наконец, ст. 515 предусматривала ответственность за любострастные действия с лицом, находящимся под властью виновного (ч. 1), с лицом посредством насилия или угрозы угрожаемому или члену его семьи (ч. 2), «с растлением, но без плотского сношения» (ч. 3).

Уложение 1903 г. сохраняло ответственность за мужеложство (ст. 516), кровосмешение (ст. 518), сводничество «для непотребства лица женского пола, не достигшего 21 года» (ст. 524).

Первый советский Уголовный кодекс 1922 г.⁵ в гл. V разд. 4 предусматривал ответственность за преступления в области половых отношений. Содержавшиеся в нем нормы условно можно разделить на составы, связанные и не связанные с удовлетворением половой потребности. К первым составам относились половое сношение с лицом, не достигшим половой зрелости (ч. 1 ст. 166), квалифицирующие признаки - сношение, сопряженное с растлением и удовлетворением половой страсти в извращенных формах (ст. 167); изнасило-

⁴ Пионтковский А.А. Учение о преступлениях по советскому уголовному праву. Курс советского уголовного права: общая часть. М.: Госюриздат, 1961. С. 131.

⁵ Постановление ВЦИК от 01.06.1922 «О введении в действие Уголовного Кодекса Р.С.Ф.С.Р.» (вместе с Уголовным Кодексом Р.С.Ф.С.Р.) // Собрание Узаконений РСФСР. 1922. № 15. Ст. 153.

вание (ч. 1 ст. 169, квалифицирующий признак - самоубийство потерпевшего лица - ч. 2 ст. 169) и понуждение женщины ко вступлению в половую связь с лицом, в отношении которого женщина является материально или по службе зависимой. Ко вторым составам относились развращение малолетних и несовершеннолетних (ст. 168), понуждение к занятию проституцией (ст. 170), сводничество, содержание притонов разврата, а также вербовка женщин для проституции (ч. 1 ст. 171).

Уголовный кодекс РСФСР 1926 г.⁶ не предусмотрел специального раздела о половых преступлениях. Однако в гл. 6 «Преступления против жизни, здоровья, свободы и достоинства личности» содержались статьи, аналогичные статьям Кодекса 1922 г. об ответственности за половые преступления (ст. 151-155). При этом Кодекс 1926 г. объединил в одну статью простое и квалифицированное половое сношение с лицом, не достигшим половой зрелости (ст. 151). Также в одну статью были объединены понуждение к занятию проституцией и сводничество (ст. 155). Квалифицирующими признаками изнасилования, кроме самоубийства потерпевшего, являлись недостижение потерпевшим половой зрелости и изнасилование несколькими лицами (ч. 2 ст. 153). Наказуемым стало понуждение женщины не только в половую связь, но и к удовлетворению половой страсти в иной форме (ст. 154).

Постановлением ВЦИК и СНК РСФСР от 1 апреля 1934 г. Уголовный кодекс 1926 г. был дополнен ст. 154-а, предусматрившей ответственность за добровольное и насильственное (ч. 1) либо с использованием зависимого положения потерпевшего (ч. 2) мужеложство.

«Очевидно, что идея борьбы за рождаемость привела к восстановлению уголовной ответственности за гомосексуализм, ранее, до революции, запрещенный лишь каноническим правом. Правда, закон, принятый в 1934 г., предусматривал лишь один вид гомосексуализма, притом только мужского – муже-

⁶Постановление ВЦИК от 22.11.1926 «О введении в действие Уголовного Кодекса Р.С.Ф.С.Р. редакции 1926 года» (вместе с Уголовным Кодексом Р.С.Ф.С.Р.) // Собрание Узаконений РСФСР.1926. № 80. Ст. 600.

ложство»⁷.

Указом Президиума Верховного Совета СССР от 4 января 1949 г. ответственность за изнасилование была существенно повышена - заключение в исправительно-трудовом лагере на срок от 10 до 15 лет, а за изнасилование несовершеннолетней, а равно изнасилование, совершенное группой лиц или повлекшее за собой особо тяжкие последствия, была установлена ответственность в виде заключения в исправительно-трудовом лагере на срок от 15 до 20 лет.

Уголовный кодекс 1960 г., как и 1926 г., не предусмотрел раздела о половых преступлениях, содержал составы этих преступлений в основном в гл. 3 «Преступления против жизни, здоровья, свободы и достоинства личности». Кодекс 1960 г., как и прежний, устанавливал ответственность за изнасилование (ст. 117), понуждение женщины к вступлению в половую связь (ст. 118), половое сношение с лицом, не достигшим половой зрелости (ст. 119), развратные действия (ст. 120), мужеложство (ст. 121)⁸.

Части 2 и 3 ст. 117 УК 1960 г. предусмотрели ряд новых квалифицирующих обстоятельств: изнасилование, сопряженное с угрозой убийством или причинением тяжкого телесного повреждения, либо совершенное группой лиц или лицом, ранее совершившим изнасилование (ч. 2). За предусмотренное ч. 3 ст. 117 УК изнасилование, совершенное особо опасным рецидивистом или повлекшее особо тяжкие последствия, а равно изнасилование несовершеннолетней, Указом Президиума Верховного Совета СССР от 15 февраля 1962 г. было усилено наказание вплоть до применения смертной казни. В УК была дана соответственно новая редакция ст. 117 Указом Президиума Верховного Совета РСФСР от 25 июля 1962 г. В дальнейшем Законом РФ от 18 февраля 1993 г. редакция ст. 117 УК была изменена: в ч. 4 было выделено изнасилование, совершенное особо опасным рецидивистом или повлекшее особо тяжкие последствия, а равно изнасилование малолетней с наказанием в виде лишения свободы на срок от 8 до 15 лет либо смертной казни.

⁷Утямишев А.Б. Уголовная ответственность за насильственные действия сексуального характера, не связанные с изнасилованием: дисс. ... канд. юрид. наук. Хабаровск, 2001. С. 44.

⁸Уголовный кодекс РСФСР от 27.10.1960 // Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1960. № 40. Ст. 591.

Статья 120 УК 1960 г. устанавливала ответственность за развратные действия в отношении несовершеннолетних.

Статьей 119 УК 1960 г. была предусмотрена ответственность за половое сношение с лицом, не достигшим половой зрелости. Как отмечалось в литературе, в определении того, достигли ли потерпевшие половой зрелости, допускалось много субъективизма, что отрицательно сказывалось на качестве правосудия по делам данной категории, а по существу, вело к объективному вменению.

По примеру большинства бывших союзных республик Союза ССР законодатель Российской Федерации тоже предусмотрел в ст. 134 УК 1996 г. ответственность за половое сношение, а также за иные действия сексуального характера с лицом, заведомо не достигшим 16-летнего возраста.

Таким образом, лица, осужденные по ст. 119 УК 1960 г. за развратные действия в отношении потерпевших, достигших 16-летнего возраста и старше, подлежат освобождению от уголовного наказания. Привлечение же к уголовной ответственности за развратные действия, совершенные до 1 января 1997 г., возможно лишь в случаях, если потерпевшие отвечали требованиям и ст. 119 УК 1960 г. и ст. 134 УК 1996 г., т. е. не достигли половой зрелости и им не исполнилось 16 лет.

Итак, как мы видим, в Российском праве была ответственность за половые преступления. Но в основном, в ответственности лица привлекались за изнасилование, в понятие которого входили и насильственные действия сексуального характера, в связи с тем, что к тому же мужеложству, лесбиянству и иным сексуальным отклонениям от нормальных отношений между мужчиной и женщиной, применялись нормы уголовного законодательства.

В прошлом в судебной практике возникал вопрос, как трактовать термин «половое сношение», что было связано с фактами совершения в отношении женщин насильственных действий, имитирующих половой акт. Такие действия суды РФ квалифицировали как изнасилование в извращенной форме, а в литературе было предложено расширительное толкование понятия «половое сно-

шение» в уголовно - правовом смысле⁹.

Законом РФ от 29 апреля 1993 г. было декриминализовано добровольное мужеложство и оставлена ответственность за мужеложство, совершенное с применением физического насилия, угроз, или в отношении несовершеннолетнего, или с использованием зависимого положения либо беспомощного состояния потерпевшего.

Уголовный кодекс РФ 1996 года, предусмотрев ответственность за насильственные действия сексуального характера (ст. 132), положил конец спорам и разнобою в судебной практике.

Итак, при исследовании исторического развития законодательства о запрете сексуального насилия стало очевидно, что включение ст. 132 в УК РФ явилось хоть и запоздалым, но все же важным и необходимым событием в науке уголовного права.

⁹Скуратов Ю.И. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный). 3-е изд., доп. и изм. М.: ИНФРА-М-НОРМА, 2000. С. 312.

2 УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРЕСТУПЛЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТАТЬЕЙ 132 УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

2.1 Объективные признаки состава преступления

В юридической литературе даны различные определения половых преступлений. Так, Лейкина Н.С. определяла половые преступления как предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на половые отношения, присущие сложившемуся в обществе половому укладу, заключающиеся в умышленном совершении с целью удовлетворения половой потребности субъекта или другого определенного лица сексуальных действий, нарушающие половые интересы потерпевшего или нормальные для этого уклада половые отношения между лицами разного пола¹⁰.

Ворошилов Е.В., критикуя эти определения половых преступлений, пишет, что в этих определениях, во-первых, характеристика деяния отрывается от половой нравственности как основного регулятора половых отношений и, во-вторых, исключается возможность признания половым преступлением общественно опасных действий, совершенных не по сексуальным мотивам¹¹. Замечание Игнатова справедливо, тем более, что с учетом криминализации насильственного мужеложства и лесбиянства излишним является указание, будто половые преступления посягают на половые отношения между лицами разного пола.

Ворошилов Е.В. определяет половые отношения как общественно опасные деяния, грубо нарушающие установленный в обществе уклад половых отношений и основные принципы половой нравственности, направленные на удовлетворение сексуальных потребностей самого виновного или других лиц¹².

Половые преступления классифицируются по различным основаниям. Так, Ю.И. Ляпунов, положив в основание классификации характерные особенности способа совершения деяния, подразделил половые преступления на че-

¹⁰Лейкина Н.С. Личность преступника и уголовная ответственность. М., 1968. С. 119.

¹¹Ворошилов Е.В. Субъективная сторона преступления. М.: Изд-во МГУ, 1987. С. 31.

¹²Там же. С. 32.

тыре группы: соединенные с половым сношением (с изнасилованием) - ст. 131 УК; не соединенные с половым сношением (не являющиеся изнасилованием) - ст. 132 УК; развратные действия, обладающие собственной спецификой, - ст. 135 УК; деяния, имеющие универсальный характер - половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста, - ст. 134 УК РФ¹³.

Сопоставительный анализ ст. ст. 132 и 131 УК РФ позволяет сделать вывод, что предусмотренные в них составы преступления соотносятся между собой как общий (насильственные действия сексуального характера) и специальный (изнасилование). Их элементы и признаки полностью или частично совпадают. Будучи идентичным с изнасилованием по субъективной стороне, квалифицирующим и особо квалифицирующим признакам, состав насильственных действий сексуального характера с точки зрения объекта, объективной стороны и субъекта по своему объему и содержанию явно шире¹⁴.

Согласно ч. 1 ст. 132 УК РФ насильственные действия сексуального характера, в частности мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей) - наказываются лишением свободы на срок от трех до шести лет¹⁵.

Также в структуре ст.132 УК РФ имеются 2, 3, 4 и 5 части, состоящие, за исключением ч. 5, из пунктов. В дальнейшем исследуем эти составы подробно.

Объективными признаками любого преступления являются объект и объективная сторона. Объектом сексуальной сферы жизни людей выступает нормальный уклад половой жизни, нормальные половые отношения в обществе. К элементам таких отношений относятся: разнополость партнеров; добровольность; достижение партнерами соответствующего возрастного

¹³ Ветров Н.И. Уголовное право. Особенная часть: учебник. М., 1998. С. 126.

¹⁴ Поддубная Е.В. Изнасилование и насильственные действия сексуального характера: уголовно-правовая характеристика и квалификация: автореф. дисс.... канд. юрид. наук. М., 2008. С. 13.

¹⁵ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ(в ред. ФЗ от 19.12.2016 № 436-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 1996. №25. Ст. 2954.

порога, половой зрелости; отсутствие близкого родства половых партнеров; сношение нормальным половым путем.

Средствами уголовного права обеспечивается надлежащее соблюдение гражданами не всех упомянутых элементов отношений. Так, отсутствует ответственность в уголовно-правовом порядке за обычное половое сношение между однополыми партнерами (мужеложство, лесбиянство), она возможна лишь в случаях отсутствия добровольности (например, применения насилия, угроз, использования беспомощного состояния потерпевшего), недостижения партнером соответствующего возрастного порога (16 лет).

Отсутствует уголовно-правовое реагирование на вступление в половую близость лиц, состоящих в близком родстве, хотя это и чревато серьезными негативными последствиями для потомства.

В отличие от изнасилования основным объектом насильственных действий сексуального характера признаются половая свобода и половая неприкосновенность любого человека, невзирая на его половую принадлежность. Половая свобода и половая неприкосновенность личности, будучи атрибутами сложившегося в обществе и основанного на морали нормального уклада жизни в сфере сексуальных отношений, тесно соприкасаются, но не тождественны друг другу¹⁶.

Видовым (групповым) объектом половых преступлений является совокупность общественных отношений, обеспечивающих половую неприкосновенность и половую свободу личности. Половая свобода и половая неприкосновенность являются частью гарантированных Конституцией РФ прав и свобод личности. Так, ч. 1 ст.22 Конституции РФ провозглашает: «Каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность»¹⁷. Половая неприкосновенность является составляющей половой свободы, поэтому нарушение половой неприкосновенности всегда означает и нарушение половой свободы.

Половая свобода - это право взрослого человека, т.е. совершеннолетнего

¹⁶Сундуrow Ф.Р. Уголовное право России. Особенная часть: учебник. М.: Статут, 2012. С. 374.

¹⁷Конституция РФ, принятая всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2009. № 4. Ст. – 445.

или, во всяком случае, достигшего 16-летнего возраста, самостоятельно решать вопросы, связанные с выбором сексуального партнера и формы удовлетворения своих интимных потребностей. Для указанной категории лиц половая неприкосновенность означает основанный на законе запрет вступать в сексуальную связь с ними помимо или вопреки их воле и желанию.

Половая неприкосновенность касается в первую очередь несовершеннолетних - недопустимость тлетворного влияния взрослых (посредством развратных действий, действий сексуального характера и т.д.) на несформировавшиеся мировоззрение и психику этих лиц.

Для младших несовершеннолетних (лиц в возрасте от 14 до 16 лет) и малолетних (лиц, не достигших 14 лет) половая неприкосновенность - это полный законодательный запрет полового сношения или какого-либо сексуального контакта с ними, даже несмотря на согласие с их стороны.

Помимо основного объекта анализируемые преступления нередко ставят в опасность нарушения либо влекут нарушение дополнительных объектов: телесной и психической неприкосновенности лица, его здоровья, жизни.

Некоторые специалисты, определяя объект половых преступлений, считают, что «в ряде половых преступлений, в том числе предусмотренных п. «д» ч. 2 и п. «в» ч. 3 ст. 132 УК РФ дополнительным объектом является физическое и нравственное развитие детей и подростков»¹⁸. Видовым объектом этих преступлений являются личность и уклад половых отношений, основанный на нормах половой морали.

Следует отметить, что рассматриваемое преступление наряду с основным зачастую может иметь дополнительный либо факультативный объект посягательства: жизнь, здоровье, свободу, честь и достоинство личности, нормальное физическое и нравственное развитие детей и подростков.

В отличие от преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ, где потерпевшим может быть только женщина, при насильственных действиях сексуального характера потерпевшим может быть как женщина, так и мужчина. Уго-

¹⁸Коняхин В. Насильственные действия сексуального характера // Законность. 2005. № 9. С. 7.

ловный кодекс РФ в этом плане сделал заметный шаг вперед, уравнив в уголовно-правовой охране лиц обоих полов. В Уголовном кодексе 1960 г. этого не наблюдалось: так, не предусматривалось уголовной ответственности за насильственные действия сексуального характера в отношении мужчины (за исключением мужеложства), устанавливалась ответственность за понуждение к вступлению в половую связь только женщины (ст. 118). В то же время, предусмотрев наказуемость насильственного мужеложства (ст. 121), законодатель не регламентировал ответственность за насильственные лесбиянство и удовлетворение сексуальных потребностей с женщиной в извращенной форме. Практика пошла по пути применения, по сути, аналогии, квалифицируя сексуальную насильственную связь с женщиной в извращенной форме (оральным или анальным путем) как изнасилование.

В зависимости от вида насильственных действий в качестве потерпевшего может выступать только мужчина (при мужеложстве), только женщина (при лесбиянстве), лица обоих полов (во всех остальных случаях). Не исключается в такой роли и гермафродит, т.е. лицо, обладающее одновременно мужскими и женскими половыми признаками. Сексуальные действия с умершими людьми либо с животными, хотя и относятся к ненормативным формам половой жизни человека, однако состав указанного преступления не образуют. При выполнении условий, предусмотренных соответственно ст. 244 и ст. 245 УК РФ, такие действия надлежит квалифицировать как надругательство над телами умерших либо как жестокое обращение с животными¹⁹.

Потерпевшим может выступать не только дееспособное, но и недееспособное лицо (невменяемое, малолетнее), в связи с чем точнее было именовать данную группу преступлений как посягающие на половую свободу и неприкосновенность человека, а не личности. Так, вступление в половую связь с душевнобольной, не осознававшей характера совершаемого с нею действия, должно расцениваться как изнасилование с использованием беспомощного состояния

¹⁹Шарапов Р.Д. Основы квалификации сложных насильственных преступлений по совокупности уголовно-правовых норм и при их конкуренции // Правоведение. 2005. № 4. С. 66.

потерпевшего.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 132 УК РФ, заключается в мужеложстве, лесбиянстве или иных действиях сексуального характера с применением насилия или угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей или потерпевшего.

В соответствии с п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 декабря 2014 года № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности», насильственные действия сексуального характера следует считать оконченными соответственно с момента начала полового сношения, мужеложства, лесбиянства и иных действий сексуального характера²⁰.

Под половым сношением понимается гетеросексуальное (естественным путем) совокупление мужчины и женщины. Все иные формы половой жизни являются суррогатными. Следовательно, сексуальные действия, имитирующие половой акт (путем введения в преддверие влагалища, между половыми губами и т.п.) или совершаемые в извращенной форме (например, в рот), даже при наличии признака противоправности не могут расцениваться как изнасилование. Сообразно обстоятельствам они могут быть квалифицированы как покушение на изнасилование или насильственные действия сексуального характера.

Закон устанавливает ответственность за насильственное мужеложство или лесбиянство или иные действия сексуального характера, т.е. реализацию полового влечения к лицам своего пола, а также за совершение иных действий сексуального характера, если они совершены с применением насилия или с угрозой его применения, т.е. уголовная ответственность связывается с насильственным способом удовлетворения половой страсти, а не с извращенностью или аморальностью способа ее удовлетворения. В случае добровольного согласия партнеров при мужеложстве, лесбиянстве и иных действиях сексуального ха-

²⁰Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» // Российская газета. 2014. № 284. С. 36.

рактера состав данного преступления не образуется.

Введение в Уголовный кодекс данной нормы способствовало равной защите половой свободы и половой неприкосновенности как мужчин, так и женщин, поскольку потерпевшими по этой статье могут быть лица обоих полов.

Под мужеложством понимают удовлетворение полового влечения между мужчинами путем введения полового члена активного партнера в анальное (заднепроходное) отверстие пассивного партнера. Другие формы гомосексуальных действий между мужчинами мужеложством не являются. Потерпевшими при мужеложстве могут быть только мужчины.

Лесбиянство (женский гомосексуализм) представляет собой женский гомосексуализм - форму удовлетворения полового желания женщиной в отношении другой женщины посредством различных действий сексуального характера (сафизм, трибалия) - имитирование полового акта, соприкосновение половых органов и других частей тела и т.п. Потерпевшей при лесбиянстве может быть только женщина. Одной из форм лесбиянства является трибадия (от греческого «tribo» - тереть), при котором половое удовлетворение достигается путем трения половыми органами о различные части тела партнерши.

«К иным действиям сексуального характера относят самые разнообразные сексуальные акты: через рот (оральный секс), через анальное отверстие (мужчины - в отношении женщины), имитацию полового акта, нарвасадату и т.д. Так же как мужеложство и лесбиянство, «иные действия» влекут уголовно-правовое регулирование лишь в случае их осуществления помимо воли потерпевшего (потерпевшей) с применением насилия, угроз насилием либо с использованием беспомощного состояния лица»²¹.

К иным действиям сексуального характера относится и совокупление между мужчиной и женщиной в естественной форме в том случае, если принуждение исходит со стороны женщины. Потерпевшими могут быть как мужчины, так и женщины (в зависимости от характера деяния). Их правильное установле-

²¹Сяткин Н.Н. Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста: законодательный и правоприменительный аспекты: автореф. дисс... канд. юрид. наук. Краснодар, 2013. С. 13.

ние требует специальных познаний, а также проведения в необходимых случаях сексологической или комплексной сексолого-психиатрической экспертизы.

Под угрозой применения насилия понимается запугивание потерпевшей, совершение таких действий, которые свидетельствовали бы о намерении немедленно применить физическое насилие вплоть до причинения вреда здоровью средней тяжести²². Таким образом, в ч. 1 ст. 132 УК речь идет об угрозе причинения побоев, легкого и средней тяжести вреда здоровью, поскольку угроза убийством и причинением тяжкого вреда здоровью выходит за рамки основного состава и охватывается п. «в» ч. 2 ст. 132 УК. Угроза должна восприниматься потерпевшей (потерпевшим) как реальная независимо от того, имел ли виновный намерение на самом деле осуществить угрозу. Угроза применить насилие в будущем не может рассматриваться в качестве средства подавления сопротивления потерпевшего, поскольку она имеет возможность обратиться за помощью в правоохранительные органы или к другим гражданам²³.

Приведём пример из судебной практики. 11 июля 2013 года приговором Благовещенского районного суда Амурской области осужден 29-летний Сивоконь Юрий Николаевич. Он признан виновным в совершении преступлений, предусмотренных п. «б» ч. 2 ст. 132 УК РФ (иные действия сексуального характера с применением насилия к потерпевшей, соединенные с угрозой убийством), п. «б» ч. 2 ст. 131 УК РФ (изнасилование, то есть половое сношение с применением насилия к потерпевшей, соединенное с угрозой убийством). Судом установлено, что 6 ноября 2012 года, в вечернее время, на проселочной автомобильной дороге, по которой осуществляется сообщение между поселком Тепличный города Благовещенска и селом Чигири Благовещенского района, Сивоконь напал на одиноко идущую молодую женщину. Применяя насилие и угрожая ножом, стащил потерпевшую с дороги в безлюдное место, где угрожая убийством, совершил насильственные действия сексуального характера и изнасилование потерпевшей. В ходе следствия и в судебном заседании Сивоконь

²²Кудрявцев В.Н. Объективная сторона преступления. М., 1960. С. 94.

²³Наумов А.В. Современное уголовное право. Общая и Особенная части: учебник. М.: Илекса, 2007. С. 331.

категорически отрицал свою причастность к данным преступлениям. Вместе с тем, результаты генотипоскопической экспертизы показали причастность Сивоконь к совершению данных половых преступлений. 11 июля 2013 года приговором Благовещенского районного суда Сивоконь признан виновным в совершении преступлений и ему назначено наказание в виде 8 лет лишения свободы, с отбыванием наказания в исправительной колонии общего режима, с ограничением свободы на срок 1 год 6 месяцев²⁴.

Угроза совершить какие-либо иные действия, например, разгласить позорящие сведения о потерпевшей или ее близких, уничтожить имущество, не позволяет квалифицировать содеянное по ст. 132 УК РФ.

Как физическое насилие, так и угроза его применения могут применяться как к потерпевшей, так и к другим лицам. К таким лицам могут быть отнесены не только дети или другие родственники потерпевшей, но и другие лица, в судьбе которых потерпевшая заинтересована, например ее воспитанники, ученики.

Таким образом, для наличия состава преступления физическое или психическое насилие должно носить реальный характер и иметь отношение к моменту совершения деяния, а не к будущему. Насилие является средством подавления воли потерпевшей и применяется для подавления ее возможного или действительного сопротивления.

Физическое насилие должно носить жесткий и интенсивный характер, угроза должна быть непосредственной, конкретной и т.п. Только в этих случаях можно говорить о том, что насилие было действенным, а угрозы серьезны и реальны. Угроза должна быть действительной, а не существующей лишь в воображении потерпевшей: непосредственной, т.е. такой, которая может быть реализована немедленно, а не в будущем, и достаточно серьезной, способной сломить сопротивление, - например угроза здоровью. Угроза может выражаться как конкретно, так и в общей форме, может заключаться в словах, жестах, дей-

²⁴Приговор Благовещенского районного суда Амурской области от 11 июля 2013 года в отношении Сивоконь Ю.Н. // Архив Благовещенского районного суда Амурской области, 2013.

ствиях, вытекать из создавшейся обстановки. Угроза применения насилия может выражаться словесно или путем угрожающих действий, например демонстрацией оружия. Намеревался ли виновный осуществить угрозу или рассчитывал исключительно на психологическое воздействие, значения не имеет.

С помощью угрозы без физического насилия, например, по данным исследований, совершается каждое 7 преступление, предусмотренное ст. 132 УК РФ. Угроза совершить какие-либо иные действия, например, разгласить позорящие сведения о потерпевшей или ее близких, не образуют признака состава преступления, предусмотренного ст. 132 УК РФ²⁵.

В соответствии с п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 декабря 2014 года № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности», изнасилование и насильственные действия сексуального характера следует признавать совершенными с использованием беспомощного состояния потерпевшего лица в тех случаях, когда оно в силу своего физического или психического состояния (слабоумие или другое психическое расстройство, физические недостатки, иное болезненное либо бессознательное состояние), возраста (малолетнее или престарелое лицо) или иных обстоятельств не могло понимать характер и значение совершаемых с ним действий либо оказать сопротивление виновному. При этом лицо, совершая изнасилование или насильственные действия сексуального характера, должно сознавать, что потерпевшее лицо находится в беспомощном состоянии²⁶.

Решая вопрос о том, является ли состояние потерпевшего лица беспомощным, судам следует исходить из имеющихся доказательств по делу, включая соответствующее заключение эксперта, когда для установления психического или физического состояния потерпевшего (потерпевшей) проведение судебной экспертизы является необходимым.

При оценке обстоятельств изнасилования, а также совершения насильст-

²⁵Рарог А.И. Уголовное право. Общая часть: учебник. М.: Проспект, 2011. С. 86.

²⁶Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» // Российская газета. 2014. № 284. С. 36.

венных действий сексуального характера в отношении потерпевшего лица, которое находилось в состоянии опьянения, суды должны исходить из того, что беспомощным состоянием в этих случаях может быть признана лишь такая степень опьянения, вызванного употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, которая лишала это лицо, например, потерпевшую женщину, возможности оказать сопротивление насильнику.

С другой стороны, Л. Коньшева считает, что беспомощное состояние потерпевшего (потерпевшей) имеет место в случае, «когда он (она) не могут дать явно выраженного согласия на совершение с ним (ней) действий сексуального характера. Причинами такого беспомощного состояния могут быть самые разные факторы (психическое заболевание, состояние глубокого физиологического опьянения (алкогольного или наркотического), тяжелое соматическое состояние в силу различного рода заболеваний и травм и т.д., в том числе и сон). Но все эти факторы объединяет одно - жертва не может дать явно выраженного согласия на совершение с ней сексуального действия, и виновный понимает это. В силу такого понимания беспомощного состояния лица оно и приравнивается к насилию по своим признакам как конструктивное альтернативное обстоятельство, характеризующее объективную сторону насильственных действий сексуального характера²⁷.

Для признания мужеложства, лесбиянства и других насильственных действий сексуального характера, совершенными с использованием беспомощного состояния потерпевшего лица, не имеет значения, было ли оно приведено в такое состояние самим виновным (например, напоил спиртными напитками, дал наркотики, снотворное и т.п.) или находилось в беспомощном состоянии независимо от действий лица, совершившего указанное преступление.

Как совершение насильственных действий сексуального характера с использованием беспомощного состояния потерпевшей (потерпевшего) следует квалифицировать и случаи вступления в половое сношение без применения фи-

²⁷Коньшева Л. Понятие психически беспомощного состояния жертвы преступления // Российская юстиция. 1999. № 4. С. 14.

зического или психического насилия с малолетними девочками (мальчиком).

Если потерпевший вследствие своего возраста или умственной отсталости не осознает характера и значения совершаемых с ней сексуальных действий, что выясняется в каждом случае индивидуально, следует считать, что она в силу этого находится в беспомощном состоянии.

Приведём пример из судебной практики. 5 июня 2012 года приговором Бурейского районного суда Амурской области осужден 37-летний житель Бурейского района, Арбузов Алексей за совершение преступления, предусмотренного п. «б» ч. 4 ст. 132 УК РФ, (мужеложство и иные действия сексуального характера, с применением насилия, с использованием беспомощного состояния потерпевшего, совершенные в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста), к 13 годам 6 месяцам лишения свободы с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима с ограничением свободы сроком на 2 года. В счет возмещения морального вреда с Арбузова взыскана денежная сумма в размере 200 000 рублей²⁸.

Не вызывает сомнений то, что объективная сторона рассматриваемого состава носит сложный характер, выражаясь в наличии минимум двух последовательных действий виновного: применения насилия (физического или психического) к потерпевшему (потерпевшей) или иным лицам либо использование беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей); совершения собственно действия сексуального характера.

2.2 Субъективные признаки состава преступления

В субъективные признаки состава преступления входят субъект и субъективная сторона преступления.

Субъект анализируемого преступления - физическое, вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста. Его половая принадлежность зависит от конкретного вида насильственных действий сексуального характера. При мужеложестве в таком качестве выступает только мужчина, при лесбиянстве - только

²⁸Приговор Бурейского районного суда Амурской области от 5 июня 2012 года в отношении Арбузова А. // Архив Бурейского районного суда Амурской области, 2012.

женщина, при иных действиях сексуального характера - как мужчина, так и женщина. Лица другого (противоположного) пола, принимающие участие в мужеложстве или лесбиянстве, несут ответственность как организаторы, подстрекатели, пособники либо соисполнители. В последнем случае нужно установить, что они действовали в составе группы и применяли к потерпевшему физическое или психическое насилие.

Суд должен всесторонне, полно и объективно исследовать данные о личности подсудимого, имея в виду их существенное значение для определения вида и размера наказания. В частности, необходимо выяснить отношение подсудимого к труду, обучению, общественному долгу, а также его поведение на работе и в быту, трудоспособность, семейное положение, сведения о судимости.

Половые преступления представляют собой умышленные действия, посягающие на охраняемые уголовным законом половую неприкосновенность, нравственное и физическое развитие несовершеннолетних и малолетних, а также на половую свободу взрослых лиц.

Таким образом, субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный (виновная) осознает, что совершает мужеложство или лесбиянство либо иные действия сексуального характера с применением насилия, угроз или использования беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей), и желает совершить эти действия.

Ряд квалифицирующих признаков ст. 132 УК РФ (п. «б» ч. 3, п. «а» ч. 4) предусматривает неосторожное отношение к последствиям, деяние в таких случаях относится к преступлениям с двумя формами вины.

Субъективная сторона рассматриваемого состава преступления характеризуется только прямым умыслом, а также сексуальными мотивом и целью. Интеллектуальный элемент умысла выражается в осознании виновным общественной опасности насильственных действий сексуального характера, волевой элемент - в желании их совершить под воздействием половой страсти и с целью ее удовлетворения.

Сексуальный мотив не является их обязательным признаком, так как совершение насильственных действий сексуального характера возможно, например, из хулиганских побуждений, из мести, с целью добиться согласия потерпевшей на вступление в брак, а при понуждении лица к совершению действия сексуального характера с третьим лицом возможны корыстные или карьеристские мотивы и цели²⁹.

Утверждая, что сексуальные цели не являются специфическими только для половых преступлений и поэтому не могут быть положены в основу отграничения этих преступлений от других, М.Д. Шаргородский писал о возможности сексуальной цели «при совершении иных (а не только половых) преступлений (например, убийства сексуальными психопатами с садистскими наклонностями; эксгибиционирование в общественном месте, грубо нарушающее общественный порядок и выражающее явное неуважение к обществу; кражи предметов женского туалета фетишистами)»³⁰.

Сексуальные побуждения возможны также при совершении не только садистских, но и мазохистских действий. Так, Антон Ноймайр пишет, что Гитлер просил своих любовниц топтать его ногами, что очень возбуждало его. «Для получения полного сексуального удовлетворения Гитлеру было необходимо, чтобы женщина, сидя на корточках над его головой, мочилась ему на лицо». Подобные действия, очевидно, не проходили бесследно для психики женщин. Не случайно многие женщины, близкие Гитлеру, покончили с собой (в том числе известная киноактриса Рената Мюллер) или покушались на самоубийство (Ева Браун дважды пыталась покончить с собой)³¹.

Подводя итог, можно отметить, что субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления - физическое, вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

2.3 Квалифицирующие признаки состава преступления

В Уголовном кодексе РФ законодатель выделил простой (ч. 1 ст. 132 УК

²⁹ Шишова И. Уголовное право. Особенная часть. М., Проспект 2011. С. 70.

³⁰ Шаргородский М.Д. Преступления против жизни и здоровья. М., 1948. С. 369.

³¹ Антон Ноймайр. Диктаторы в зеркале медицины. М.: Изд-во Феникс, 1997. С. 45.

РФ), квалифицированный (ч. 2 ст. 132 УК РФ) и особо квалифицированные (ч. 3, 4 и 5 ст. 132 УК РФ) составы насильственных действий сексуального характера.

За совершение квалифицированного состава предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок от четырех до десяти лет с ограничением свободы на срок до двух лет либо без такового³², то есть преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 132 УК РФ, является тяжким.

Прежде всего, рассмотрим квалифицированный состав насильственных действий сексуального характера.

Часть 2 ст. 132 УК РФ включает в себя следующие квалифицирующие признаки: совершенные группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «б»); соединенные с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, а также совершенные с особой жестокостью по отношению к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам (п. «в»); повлекшие заражение потерпевшего (потерпевшей) венерическим заболеванием (п. «г»).

В соответствии со ст. 35 УК РФ преступление признается совершенным группой лиц, если в его совершении совместно участвовали два или более исполнителя без предварительного сговора.

Преступление признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления.

Преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений³³.

К соучастникам статья 33 УК РФ относит исполнителя, организатора, подстрекателя и пособника.

Исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступ-

³² Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ(в ред. ФЗ от 19.12.2016 № 436-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 1996. №25. Ст. 2954.

³³ Там же.

ление либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), а также лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, предусмотренных УК РФ.

Организатором признается лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а равно лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими. Организатор может сам принимать участие в совершении насильственных действий сексуального характера, являясь, таким образом, одновременно и исполнителем, но может и «остаться в тени», руководя действиями исполнителей преступления. В данном случае можно говорить о действиях в составе организованной преступной группы³⁴.

Подстрекателем признается лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом.

Пособником признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы. Так, пособником будет признано лицо, которое заранее согласилось спрятать предметы преступления.

Указание на то, что сговор должен быть предварительным, означает сговор, состоявшийся до начала преступления. Промежуток времени между сговором и началом преступления решающей роли не играет.

Особенность организованной группы (в отличие от группы лиц с предварительным сговором) состоит в том, что некоторые ее члены могут не только

³⁴Лебедев В.М. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный). 13-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2013. С. 440.

выполнять элементы объективной стороны преступления, но и создавать условия для совершения вымогательства, например, подыскивать будущие жертвы, оказывать транспортные услуги или осуществлять иное обеспечение преступной деятельности группы. Но на практике организованные преступные группы, специализирующиеся на совершении насильственных действий сексуального характера практически не встречаются.

Групповым совершением насильственных действий сексуального характера должны признаваться не только действия лиц, непосредственно совершивших насильственный половой акт или насильственные действия сексуального характера, но и действия лиц, содействовавших им путем применения физического или психического насилия к потерпевшему лицу. При этом действия лиц, лично не совершавших насильственного полового акта или насильственных действий сексуального характера, но путем применения насилия содействовавших другим лицам в совершении преступления, следует квалифицировать как соисполнительство в групповом изнасиловании или совершении насильственных действий сексуального характера³⁵.

Действия лица, непосредственно не совершавшего действия сексуального характера с потерпевшим лицом и не применявшего к нему физического или психического насилия при совершении указанных действий, а лишь содействовавшего совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации виновному лицу либо устранением препятствий и т.п., надлежит квалифицировать по части 5 статьи 33 УК РФ и, при отсутствии квалифицирующих признаков, по части 1 статьи 132 УК РФ.

Пункт «в» ч. 2 ст. 132 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за насильственные действия сексуального характера, соединенные с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, а также совершенные с особой жестокостью по отношению к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью

³⁵Кочои С.М. Уголовное право. Общая и Особенная части: краткий курс. М.: КОНТРАКТ, ВолтерсКлувер, 2010. С. 110.

выражается в словах или действиях, создающих у потерпевшей сознание возможности немедленного реального применения к ней или другим лицам насилия, способного причинить смерть или тяжкий вред здоровью. Угроза оружием или предметами, могущими быть использованными в качестве оружия, всегда должна расцениваться как угроза убийством или причинением тяжелого вреда здоровью.

Ответственность по ч. 2 ст. 132 УК по признаку применения угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью наступает тогда, когда она явилась средством преодоления сопротивления потерпевшей при изнасиловании. В этих случаях дополнительной квалификации по ст. 119 УК РФ не требуется³⁶.

Под особой жестокостью следует понимать издевательства и глумление над потерпевшей, истязание ее в процессе изнасилования, а также причинение ей телесных повреждений из садистских побуждений. Особая жестокость в отношении других лиц может выразиться, например, в насильственных действиях сексуального характера в отношении матери на глазах ее детей или жены в присутствии мужа. Причинение особенной боли и страдания самой потерпевшей или другим лицам должно осознаваться виновным. При этом он может желать причинения мучений и страданий жертве или сознательно допускать, что потерпевшая или другие лица испытывают физические или моральные страдания и потрясения.

Заражение потерпевшей венерическим заболеванием также является обстоятельством, влекущим более строгое наказание за совершение насильственных действий сексуального характера. В настоящее время имеется много различных заболеваний, передающихся половым путем. Под венерическим заболеванием понимаются: сифилис, гонорея, мягкий шанкр, паховый лимфогранулематоз и др. Отношение к последствию может быть как умышленным, так и неосторожным. Неосторожность, как нам представляется, возможна лишь в ви-

³⁶Иногамова-Хегай А.И. Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: учебник. 2-е изд., испр. и доп. М.: КОНТРАКТ, ИНФРА-М, 2009. С. 339.

де легкомыслия, поскольку лицо осознает, что больно венерической болезнью. Для определения наличия этого квалифицирующего признака требуется проведение судебно-медицинской экспертизы.

Часть 3 ст. 132 УК РФ гласит: Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, если они: совершены в отношении несовершеннолетнего (несовершеннолетней); повлекли по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего (потерпевшей), заражение его (ее) ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия, -наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до двадцати лет или без такового и с ограничением свободы на срок до двух лет³⁷.

Несовершеннолетним является лицо в возрасте от 14 до 18 лет. Действующая редакция этого признака, в отличие от предыдущей, не содержит указание на заведомость осознания виновным несовершеннолетия потерпевшего (потерпевшей).

Указание на возраст потерпевшего(потерпевшей) в данном составе является квалифицирующим признаком объективного характера. Теория уголовного права последовательно проводит мысль о том, что квалифицирующие признаки объективного характера, за исключением последствий, влияющих на увеличение степени общественной опасности содеянного, могут вменяться виновному лишь при осознании им факта наличия этих признаков.

Таким образом, осознание виновным несовершеннолетнего возраста потерпевшего (потерпевшей) является необходимым для вменения этого квалифицирующего признака. Иное понимание приводило бы к нарушению принципа системности построения уголовного закона, взаимосвязи норм Особенной части УК РФ с Общей, в частности с принципом вины (ст. 5 УК РФ), и означало бы объективное вменение³⁸.

Вред, причиненный здоровью человека, определяется в зависимости от

³⁷Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ(в ред. ФЗ от 19.12.2016 № 436-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 1996. №25. Ст. 2954.

³⁸Есаков Г.А. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный). 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2017. С. 236.

степени его тяжести на основании квалифицирующих признаков и в соответствии с медицинскими критериями определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека, утверждаемыми Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации.

Так, квалифицирующими признаками тяжкого вреда являются: вред, опасный для жизни человека; потеря зрения, речи, слуха либо какого-либо органа или утрата органом его функций; прерывание беременности; психическое расстройство; заболевание наркоманией либо токсикоманией; неизгладимое обезображивание лица; значительная стойкая утрата общей трудоспособности не менее чем на одну треть; полная утрата профессиональной трудоспособности³⁹.

С субъективной стороны вина насильника или насильников по отношению к причинению тяжкого вреда здоровью потерпевшей (потерпевшему) должна быть неосторожной, в форме небрежности.

По п. «б» ч. 3 ст. 132 УК РФ должно квалифицироваться и заражение потерпевшей ВИЧ-инфекцией лицом, знавшим о своей инфицированности. В этом случае квалификации по ч. 2 ст. 122 УК РФ не требуется⁴⁰.

Иные тяжкие последствия - признак оценочный. В соответствии с п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 декабря 2014 года № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» к иным тяжким последствиям изнасилования или насильственных действий сексуального характера следует относить, в частности, самоубийство или попытку самоубийства потерпевшего лица, беременность потерпевшей и т.п.⁴¹.

Эти последствия должны находиться в причинной связи с насильственными действиями сексуального характера. Отношение к таким последствиям

³⁹Постановление Правительства РФ от 17.08.2007 № 522 (в ред. Постановления Правительства РФ от 17.11.2011 № 938) «Об утверждении Правил определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека» // Собрание законодательства РФ. 2007. № 35. Ст. 4308.

⁴⁰Чучаев А.И. Уголовное право Российской Федерации. Общая и Особенная части: учебник. М.: КОНТРАКТ, ИНФРА-М, 2013. С. 225.

⁴¹Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» // Российская газета. 2014. № 284. С. 36.

может быть и в форме неосторожной вины. Покушение на самоубийство не может рассматриваться в качестве иного тяжкого последствия.

Пункт «а» ч. 4 ст. 132 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за совершение насильственных действий сексуального характера, если они повлекли по неосторожности смерть потерпевшего (потерпевшей).

Причинение по неосторожности смерти потерпевшему (потерпевшей) означает то, что умыслом виновного наступление данного последствия не охватывалось. Например, желая подавить сопротивление потерпевшего (потерпевшей), виновный душит жертву, добиваясь не наступления смерти, а только прекращения сопротивления⁴².

Пункт «б» ч. 4 ст. 132 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за совершение насильственных действий сексуального характера в отношении лица, не достигшего 14-летнего возраста.

Необходимо установить, что виновный знал или осознавал, что потерпевший (потерпевшая) является малолетним лицом, т.е. не достигло 14 лет. Только в этом случае возможно привлечение лица к уголовной ответственности.

В соответствии с ч. 5 ст. 132 УК РФ, введенной в действие Федеральным законом от 29 февраля 2012 года № 14-ФЗ⁴³, деяния, предусмотренные п.«б» ч.4ст. 132 УК РФ, совершенные лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, -наказываются лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы⁴⁴.

В соответствии с п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4

⁴²Бриллиантов А.В. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации: в 2 т. (постатейный). 2-е изд. М.: Проспект, 2015. Т. 1. С. 426.

⁴³ Федеральный закон от 29.02.2012 № 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» // Собрание законодательства РФ. 2012. № 10. Ст. 1162.

⁴⁴ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ(в ред. ФЗ от 19.12.2016 № 436-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 1996. №25. Ст. 2954.

декабря 2014 года № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» к имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего относятся лица, имеющие непогашенную или не снятую в установленном порядке судимость за любое из совершенных в отношении несовершеннолетних преступлений, предусмотренных частями 3 - 5 статьи 131, частями 3 - 5 статьи 132, частью 2 статьи 133, статьями 134, 135 УК РФ. При этом также учитываются судимости за указанные преступления, совершенные лицом в возрасте до восемнадцати лет⁴⁵.

Подводя итог, хотелось бы сказать о том, что именно правильная квалификация позволяет справедливо применять уголовный закон в каждом случае совершения преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности.

⁴⁵Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» // Российская газета. 2014. № 284. С. 36.

3 ПРОБЛЕМЫ КВАЛИФИКАЦИИ НАСИЛЬСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ СЕКСУАЛЬНОГО ХАРАКТЕРА. ОТГРАНИЧЕНИЕ ОТ СМЕЖНЫХ СОСТАВОВ

Большинство объективных и субъективных признаков анализируемого состава преступления идентичны признакам состава изнасилования. Это касается: основного и дополнительного объектов; субъективной стороны; ряда признаков объективной стороны.

Так, в обоих случаях речь идет о действиях сексуального характера, сопровождаемых альтернативными способами: насилием, угрозой насилием или использованием беспомощного состояния потерпевшего. В этом плане можно утверждать, что норма об изнасиловании (ст. 131) является специальной по отношению к рассматриваемой норме (ст. 132); последней охватываются все иные случаи насильственных действий сексуального характера, за исключением изнасилования. Характерно, что и по уровню общественной опасности они равноценны, что видно из сопоставления их санкций.

Для анализа понятия изнасилования, прежде всего, необходимо определить, что является половым сношением. При всей очевидности этого понятия до принятия Уголовного кодекса 1996 г. этот вопрос был дискуссионным. Так, в курсе советского уголовного права, подготовленном институтом государства и права, утверждалось, что «под половым сношением следует понимать не только естественный, но и всякий противоестественный половой акт»⁴⁶. Подобная точка зрения была господствующей в уголовном праве. Аналогичную позицию занимала в большинстве случаев и судебная практика, квалифицируя удовлетворение половой страсти в извращенной форме как изнасилование. Особенно решительно возражали против подобного понимания полового сношения представители медицины. Так, Е.В.Авдеев писал: «Половое сношение как нормальный, т.е. физиологический, акт может иметь место только между лицами разного пола, между мужчиной и женщиной. Все остальные действия, направленные на удовлетворение половой потребности в иной форме, не явля-

⁴⁶Антонян Ю.М. Преступное поведение и психические аномалии. М.: Спарк, 1998. С. 15.

ются половым сношением. Их можно и следует определять только как удовлетворение половой потребности в извращенной форме»⁴⁷.

Интересно, что подобной проблемы не существовало в Украинской, Эстонской, Молдавской и Армянской союзных республиках, уголовные кодексы которых предусматривали кроме изнасилования ответственность за удовлетворение половой страсти в извращенной форме.

Против упомянутой судебной практики в Российской Федерации возражали и некоторые криминалисты. Так, Н.Д. Дурманов отмечал, что насильственное удовлетворение половой страсти в извращенных формах, поскольку отсутствует естественное половое сношение, не может считаться изнасилованием. Оно подлежит ответственности в зависимости от обстоятельств дела как тяжкое, менее тяжкое или легкое телесное повреждение, как побои, истязания, оскорбление личности, хулиганство⁴⁸.

С включением в Уголовный кодекс ст. 132 УК РФ, предусматривающей ответственность за насильственные действия сексуального характера, указанная проблема получила окончательное разрешение: половое сношение при анализе состава изнасилования следует понимать в буквальном значении этих слов - это сношение различных полов.

Непосредственным объектом изнасилования и насильственных действий сексуального характера являются половая неприкосновенность и половая свобода. Однако, если потерпевшим по ст. 131 УК РФ может быть только женщина, то потерпевшим по ст. 132 УК РФ может быть, как мужчина, так и женщина, а кроме того, при насильственном мужеложстве, потерпевшим выступает только лицо мужского пола, а при лесбиянстве – напротив, только женщина. Не исключается в качестве фигуры потерпевшего от противоправных сексуальных действий и гермафродит.

Таким образом, основное отличие ст. 131 и 132 УК РФ в том, что половым сношением, о котором говорится в ст. 131 УК РФ, следует считать естест-

⁴⁷ Авдеева Е.В. Актуальные проблемы уголовно-правового регулирования преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности // Российский следователь. 2015. № 21. С. 16.

⁴⁸ Дурманов Н.Д. Стадии совершения преступления по советскому уголовному праву. М., 1955. С. 198.

венное половое сношение между мужчиной и женщиной, которое может завершиться беременностью. Все иные насильственные действия сексуального характера не могут расцениваться как изнасилование. Их следует квалифицировать по ст. 132 УК РФ.

Идея разграничивать изнасилование, которое в России всегда понималось как насильственное половое сношение, могущее вызвать беременность, и иные самые разнообразные действия сексуального характера, совершаемые в отношении женщин с применением насилия, угроз насилием или использованием беспомощного состояния, получила отражение в законодательстве Армении, Латвии, Молдавии, Эстонии еще в советский период.

В итоге Уголовный кодекс РФ 1996 года, предусмотрев ответственность за насильственные действия сексуального характера (ст. 132), положил конец спорам и разнобою в судебной практике.

Насильственные действия сексуального характера тесно граничат с половым сношением и иными действиями сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 134 УК РФ). Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 134 УК РФ, состоит в ненасильственном совершении полового сношения, мужеложства или лесбиянства лицом, достигшим 18-летнего возраста, с лицом, не достигшим 16 лет. При этом потерпевшие должны понимать характер и значение совершаемых с ними действий. Моментом окончания преступления является начало полового сношения, акта мужеложства или лесбиянства⁴⁹.

Действия сексуального характера, совершенные в отношении малолетних в возрасте от 12 до 14 лет, подпадают под действие ст. 134 УК РФ лишь в том случае, если совершены добровольно, по согласию самого потерпевшего. Однако весьма часто имеют место ситуации, когда согласие малолетнего потерпевшего на гомосексуальный контакт, иные подобные действия стало результатом физического насилия или угрозы его применения, а в некоторых случаях -

⁴⁹ Бриллиантов А.В. Уголовное право России. Части Общая и Особенная: учебник 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2015. С. 439.

просто обмана, введения в заблуждение.

Гомосексуальный контакт в этих случаях внешне выглядит добровольным. Но эти действия необходимо квалифицировать не по ст. 134 УК РФ, а рассматривать как насильственные действия гомосексуального характера по признаку использования беспомощного состояния потерпевшего и квалифицировать по ст. 132 УК РФ, так как согласие в этих случаях не может признаваться действительным. «Изнасилование и насильственные действия сексуального характера следует признавать совершенными с использованием беспомощного состояния потерпевшего лица в тех случаях, когда оно в силу своего физического или психического состояния (слабоумие или другое психическое расстройство, физические недостатки, иное болезненное либо бессознательное состояние), возраста (малолетнее или престарелое лицо) или иных обстоятельств не могло понимать характер и значение совершаемых с ним действий либо оказать сопротивление виновному. При этом лицо, совершая изнасилование или насильственные действия сексуального характера, должно сознавать, что потерпевшее лицо находится в беспомощном состоянии»⁵⁰. Эти признаки беспомощного состояния в своих сущностных характеристиках, безусловно, относятся ко многим ситуациям совершения сексуальных преступлений против детей.

Возраст сексуального согласия в Российской Федерации наступает в 16 лет. В случае если в брачных отношениях состоят лица, одно из которых достигло возраста 18 лет, а другое не достигло возраста сексуального согласия, то половое сношение между ними преступлением не является, однако эта норма распространяется лишь на половые контакты после заключения брака, т.е. даже после регистрации брака старший партнер может быть привлечен к ответственности за половые сношения, совершенные до этого момента⁵¹.

Теоретический анализ позволяет считать, что категория понимания потерпевшей(потерпевшим) характера действий виновного подразумевает, преж-

⁵⁰ Мелешко Д.А. Постановление Пленума Верховного Суда «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности»: обзор нововведений // Уголовное право. 2015. № 3. С. 47.

⁵¹ Определение Конституционного Суда РФ от 21.10.2008 № 568-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Павлова Ивана Васильевича на нарушение его конституционных прав статьей 134 Уголовного кодекса Российской Федерации» // Вестник Конституционного Суда РФ. 2008. № 9. С. 25.

де всего, правильное отражение их содержательной стороны, основанное на информированности потерпевшей(потерпевшего) в вопросах пола: в существе сексуальных отношений между полами, принятых формах их проявления, в одобряемом общественной моралью времени начала половой жизни, в физиологии половых отношений, зачатия, деторождения, функциональных особенностей мужчины и женщины и др.⁵².

Категория понимания потерпевшей(потерпевшим) значения действий виновного охватывает главным образом смысловой аспект отражения этих действий в сознании потерпевшей(потерпевшего), раскрывает результат их смыслового оценивания по трем важнейшим направлениям.

Во-первых, со стороны осознания отношения своих мотивов и целей в криминальной ситуации к мотивам и целям сексуальных действий преступника, его намерениям.

Во-вторых, со стороны отношения последствий совершаемых с нею (ним) действий к ее (его) будущему, целям дальнейшей жизни, их «перспективе».

В-третьих, со стороны отношения этих действий к морально-этическим и правовым нормам.

Психологическая реализация первого аспекта смыслового оценивания во многом зависит от способности правильно разгадать истинные намерения виновного. Для того чтобы на основании внешних поведенческих признаков сделать вывод о намерениях (мотивах и целях) другого человека, необходим определенный житейский опыт общения, развитое чувство эмпатии, а также способность логически связывать между собой отдельные проявления поведения, целостно осмысливать ситуацию.

Существенно, на каком этапе развития ситуации потерпевшая(потерпевший) смогла понять сексуальный характер и истинное личностное значение действий виновного. Чем позже происходит их осознание, тем большим оказывается дефицит времени и средств для возможности выбора эффек-

⁵²Георгадзе Е.О. Судебная психиатрия. М., 2003. С. 17.

тивных способов сопротивления⁵³.

Раскрытие второго смыслового аспекта понимания потерпевшей(потерпевшим) значения действий виновного, касающегося перспективной оценки последствий его преступного поведения, требует достаточного созревания базовых личностных структур, прежде всего иерархии мотивационных линий и самосознания. Они дают возможность рефлексировать и опосредовать главные отношения личности, упорядочивают и реорганизуют смысловой опыт несовершеннолетней(несовершеннолетнего), позволяя ей (ему) использовать его для верного социального прогноза.

Реализация третьего, нравственного аспекта смысловой оценки, отражающего личностное значение принятых в обществе норм поведения, предполагает хорошее развитие морального сознания личности, способного играть роль регулятора поведения, деятельности.

Таким образом, теоретическое рассмотрение психологического содержания понятий «характер действий» и «значение действий» позволяет наметить наиболее важные личностные структуры, необходимые для анализа способности несовершеннолетней(его) (малолетней(его)) потерпевшей(его) понимать характер и значение действий виновного. К ним могут быть отнесены смысловой опыт личности, формирование иерархии мотивационных линий, развитие самосознания и морального сознания с рефлексией собственных нравственных качеств и моральных чувств. Становление и достаточный уровень функционирования этих образований, свидетельствующих о вступлении развития личности потерпевшей(его) в поздний подростковый этап созревания, являющийся границей малолетства, вместе с тем означает и развитие потенциальной способности несовершеннолетней(его) понимать характер и значение сексуальных действий виновного. Несформированность же данных структур или их патологическое функционирование свидетельствует об отсутствии этой способности.

Законодатель сегодня ориентируется на сугубо формальный критерий при

⁵³Чугунов А.А. Особенности квалификации насильственных действий сексуального характера // Современное право. 2016. № 6. С. 97.

оценке потерпевшей(его) - недостижение лицом 16-летнего возраста. Здесь следует применять все общие правила, содержащиеся в УК РФ, касающиеся определения возраста субъекта (например, новым годом в жизни ребенка следует признавать тот год, который наступает на следующие после даты рождения сутки). Индивидуальные особенности развития ребенка могут обусловить понимание характера и последствий его согласия на гомосексуальный контакт и в возрасте 8 - 9 лет, но в другой ситуации другой ребенок может не осознавать этого и в возрасте 12 - 13 лет⁵⁴.

В связи с этим выскажем соображение о том, что малолетний возраст следует рассматривать как обстоятельство, препятствующее возможности потерпевшей(его) понимать характер и значение совершаемых с нею (ним) действий и дающее соответственно возможность квалифицировать преступление не по ст. 134, а по ст. 132 УК РФ лишь в результате оценки всей совокупности обстоятельств дела. Учету должны подлежать собственные показания потерпевшей(его), родителей или лиц, их заменяющих, педагогов, работавших с ребенком, и иных лиц, могущих оценить умственное развитие ребенка. Речь идет о детях с нормальным умственным развитием, но установлению подлежат особенности интеллектуального статуса ребенка с колебаниями в рамках нормы.

В случае совершения деяний, предусмотренных в ст. 134 УК РФ, в отношении лиц, не достигших 12 лет, их необходимо квалифицировать по статьям 131 или 132 УК РФ, да и еще по п. «б» ч. 4 (примечание к ст. 131 УК РФ).

Данное положение УК РФ, по нашему мнению, является спорным. Действительно, психическое развитие лица в возрасте до 12 лет не дает возможности осознавать в полном объеме всего происходящего с ним, однако как же быть с объективной стороной состава преступления. Нельзя ставить знак равенства между насильственным половым актом или половым актом с использованием беспомощного состояния и понуждением к половому сношению, хотя и с лицом, не достигшим 12-летнего возраста.

⁵⁴ Бохан А. Вопросы квалификации изнасилований (ст. 131 УК РФ) и насильственных действий сексуального характера (ст. 132 УК РФ) // Уголовное право. 2014. № 5. С. 33.

Если рассматривать этот вопрос исходя из положений института неоконченного преступления, то в случае, если умысел лица направлен на половое сношение с лицом, находящимся в беспомощном состоянии (например, в силу возраста), но полового сношения не произошло по не зависящим от виновного лица обстоятельствам, такое деяние необходимо квалифицировать со ссылкой на ч. 3 ст. 30 УК РФ (в соответствии с примечанием к ст. 131 УК РФ), рекомендуется квалифицировать понуждение вне зависимости от того, последовало за понуждением вступление в половую связь или нет с лицом, не достигшим 12 лет, как оконченное преступление. Очевидно противоречие положений норм общей части УК РФ примечанию к ст. 131 УК РФ.

Кроме того, это же примечание рекомендует так же квалифицировать и развратные действия, совершенные в отношении лиц, не достигших 12-летнего возраста⁵⁵. То есть законодатель считает тождественными с точки зрения квалификации изнасилование лица, не достигшего 12-летнего возраста, и развратные действия (например, демонстрацию половых органов публично (экспозиционизм)), при которых присутствовало лицо, не достигшее возраста 12 лет. Безусловно, это преступное поведение, и оно требует адекватной юридической оценки, но отождествлять эти два состава полагаем необоснованным. А если деяние, рассмотренное в примере, совершается в присутствии ребенка от 0 до 2 лет, то, на наш взгляд, вообще возникает вопрос об общественной опасности данного поведения, так как у ребенка в этом возрасте отсутствует фактическое осознание объективно происходящего.

Приведем следующий пример из судебной практики.

Так, приговором Благовещенского городского суда Амурской области, вынесенным по результатам рассмотрения уголовного дела в особом порядке судебного разбирательства, П. осужден по ч. 2 ст. 135 УК РФ за совершение развратных действий в отношении своей 13-летней падчерицы В., являющейся инвалидом детства в связи с заболеванием детским церебральным параличом.

⁵⁵Дьяков С.В. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации: научно-практический (постатейный). 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юриспруденция, 2013. С. 422.

Подсудимый демонстрировал девочке фильмы порнографического содержания, затем позвал пройти с ним в зал, на что потерпевшая ответила отказом. Тогда П. бросил табуреткой в стену и сказал, что если она не пойдет с ним, то он оторвет ей голову. Девочка испугалась, после чего прошла с подсудимым в зал, где он разделся, потребовал сделать ему массаж, а сам стал гладить потерпевшую по груди и ногам. После этого П. обнажил свой половой орган и прикасался к нему на глазах у потерпевшей, держа сверху ее руку и не отпуская ее. В ходе предварительного следствия потерпевшей была проведена психолого-психиатрическая экспертиза, согласно заключению которой потерпевшая в силу малолетнего возраста, психического расстройства и полной неосведомленности в вопросах половых взаимоотношений не могла понимать характер и значение совершаемых с ней преступных действий и по этой же причине не могла оказывать сопротивление. В заключении экспертом прямо указано, что В. в момент совершения в отношении нее противоправных действий находилась в беспомощном состоянии, что было обусловлено сочетанием двух основополагающих факторов: наличием психического расстройства и малолетним возрастом. Органы расследования, а впоследствии суд квалифицировали действия П. как ненасильственное половое посягательство в виде развратных действий⁵⁶.

Логика органов следствия и суда при квалификации содеянного как развратных действий ясна. Ведь при оценке конкретных сексуальных действий в качестве иных насильственных действий сексуального характера правоприменители исходят из наличия факта сексуального проникновения, что в данном случае установлено не было.

Вместе с тем п. 16 Постановления Пленума от 4 декабря 2014 года № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» предусмотрено, что уголовная ответственность за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, достигшим двенадцатилетнего возраста, но не достигшим шестнадцати-

⁵⁶ Приговор Благовещенского городского суда Амурской области от 14 марта 2016 года в отношении П. // Архив Благовещенского городского суда Амурской области, 2016.

летнего возраста, а равно за совершение в отношении указанных лиц развратных действий (ст. 134 и 135 УК РФ) наступает в случаях, когда половое сношение, мужеложство, лесбиянство или развратные действия были совершены без применения насилия или угрозы его применения и без использования беспомощного состояния потерпевшего лица⁵⁷. Исходя из этого, действия виновного в указанном выше случае должны быть квалифицированы как насильственные действия сексуального характера, предусмотренные ст. 132 УК РФ.

⁵⁷Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» // Российская газета. 2014. № 284. С. 36.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Рассмотрев в работе особенности уголовной ответственности за насильственные действия сексуального характера, представляется целесообразным сделать следующие выводы.

Основным объектом насильственных действий сексуального характера признаются половая свобода и половая неприкосновенность любого человека, невзирая на его половую принадлежность.

Следует отметить, что рассматриваемое преступление наряду с основным зачастую может иметь дополнительный либо факультативный объект посягательства: жизнь, здоровье, свободу, честь и достоинство личности, нормальное физическое и нравственное развитие детей и подростков.

В отличие от преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ, где потерпевшим может быть только женщина, при насильственных действиях сексуального характера потерпевшим может быть как женщина, так и мужчина.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 132 УК РФ, заключается в мужеложстве, лесбиянстве или иных действиях сексуального характера с применением насилия или угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей или потерпевшего.

Под мужеложством понимают удовлетворение полового влечения между мужчинами путем введения полового члена активного партнера в анальное (заднепроходное) отверстие пассивного партнера. Другие формы гомосексуальных действий между мужчинами мужеложством не являются. Потерпевшими при мужеложстве могут быть только мужчины.

Лесбиянство (женский гомосексуализм) представляет собой женский гомосексуализм - форму удовлетворения полового желания женщиной в отношении другой женщины посредством различных действий сексуального характера (сафизм, трибалия) - имитирование полового акта, соприкосновение половых органов и других частей тела и т.п. Потерпевшей при лесбиянстве может быть

только женщина.

К иным действиям сексуального характера относят самые разнообразные сексуальные акты: через рот (оральный секс), через анальное отверстие (мужчины - в отношении женщины), имитацию полового акта, нарвасадату и т.д.

При совершении этого преступления применяется насилие либо угроза его применения либо используется беспомощное состояние потерпевшего.

Субъект анализируемого преступления - физическое, вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста. Его половая принадлежность зависит от конкретного вида насильственных действий сексуального характера. При мужеложстве в таком качестве выступает только мужчина, при лесбиянстве - только женщина, при иных действиях сексуального характера - как мужчина, так и женщина.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный (виновная) осознает, что совершает мужеложство или лесбиянство либо иные действия сексуального характера с применением насилия, угроз или использования беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей), и желает совершить эти действия.

Ряд квалифицирующих признаков ст. 132 УК РФ (п. «б» ч. 3, п. «а» ч. 4) предусматривает неосторожное отношение к последствиям, деяние в таких случаях относится к преступлениям с двумя формами вины.

Раскрытие насильственных действий сексуального характера представляет значительную трудность. Это связано с тем, что преступление совершается, как правило, без свидетелей, и потерпевшие из чувства стыда сообщают о совершенном преступлении спустя некоторое время, когда трудно зафиксировать следы преступления и использовать их в дальнейшем как доказательство.

Нормы привлечения к ответственности за преступление в виде насильственных действий сексуального характера несовершенно, что дает возможность дать рекомендации по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики.

Уголовная ответственность устанавливается не за формы сексуального

общения, а за ее противозаконные способы осуществления. Поэтому, с учетом сравнительно-правового анализа уголовного законодательства зарубежных государств по данной проблеме, в целях совершенствования отечественного уголовного законодательства и устранения противоречий, в качестве наиболее радикального пути представляется целесообразным, с точки зрения законотворчества и правоприменения, сформулировать единый состав преступления:

Статья 131. Насильственные действия сексуального характера

Изнасилование, мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей) – наказывается...».

Также считаем, что для более полной квалификации необходимо дополнить ч. 2 ст. 131 УК РФ в новой, изложенной выше редакции, квалифицирующим признаком: «Те же деяния: г) сопряженные с похищением человека либо с незаконным лишением свободы, - наказываются...».

Кроме того, необходимо, на наш взгляд, вернуть признак (условие) «заведомости», так как исключение заведомости, как представляется, может способствовать процессу расширения репрессивной рели уголовной политики и, как результат этого, привлечению невиновных лиц к уголовной ответственности либо к более строгому уголовному наказанию.

Думается, что высказанные предложения дадут новый импульс в научных исследованиях насильственных действий сексуального характера и помогут оптимизировать действующее уголовное законодательство.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

I Правовые акты

1 Конституция РФ принятая всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. – 2009. – № 4. – Ст. 445.

2 Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (в ред. ФЗ от 19.12.2016 № 436-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – №25. – Ст. 2954.

3 Федеральный закон от 29.02.2012 № 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» // Собрание законодательства РФ. – 2012. – № 10. – Ст. 1162.

4 Постановление Правительства РФ от 17.08.2007 № 522 (в ред. Постановления Правительства РФ от 17.11.2011 № 938) «Об утверждении Правил определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека» // Собрание законодательства РФ. – 2007. – № 35. – Ст. 4308.

II Специальная литература

5 Авдеева, Е.В. Актуальные проблемы уголовно-правового регулирования преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности / Е.В. Авдеева // Российский следователь. – 2015. – № 21. – С. 16.

6 Антон Ноймайр. Диктаторы в зеркале медицины / Антон Ноймайр. – М.: Изд-во Феникс, 1997. – 438 с.

7 Антонян, Ю.М. Преступное поведение и психические аномалии / под ред. Ю.М. Антонян. – М.: Спарк, 1998. – 328 с.

8 Бохан, А. Вопросы квалификации изнасилований (ст. 131 УК РФ) и насильственных действий сексуального характера (ст. 132 УК РФ) / А. Бохан //

Уголовное право. – 2014. – № 5. – С. 33.

9 Бриллиантов, А.В. Уголовное право России. Части Общая и Особенная: учебник / под ред. А.В. Бриллиантова. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2015. – 1184 с.

10 Бриллиантов, А.В. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации: в 2 т. (постатейный) / под ред. А.В. Бриллиантова. – 2-е изд. – М.: Проспект, 2015. – Т. 1. – 792 с.

11 Ветров, Н.И. Уголовное право. Особенная часть: учебник / под ред. Н.И. Ветрова, Ю.И. Ляпунова. – М., 1998. – 721 с.

12 Ворошилов, Е.В. Субъективная сторона преступления / под ред. Е.В. Ворошилова Е.В., Г.А. Кригер. – М.: Изд-во МГУ, 1987. – 236 с.

13 Георгадзе, Е.О. Судебная психиатрия / под ред. Е.О. Георгадзе. – М., 2003. – 332 с.

14 Дурманов, Н.Д. Стадии совершения преступления по советскому уголовному праву / под ред. Н.Д. Дурманова. – М., 1955. – 197 с.

15 Дьяков, С.В. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации: научно-практический (постатейный) / под ред. С.В. Дьякова, Н.Г. Кадникова. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Юриспруденция, 2013. – 912 с.

16 Есаков, Г.А. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. Г.А. Есакова. – 7-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2017. – 736 с.

17 Иногамова-Хегай, А.И. Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: учебник / под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. – 2-е изд., испр. и доп. – М.: КОНТРАКТ, ИНФРА-М, 2009. – 800 с.

18 Коньшева, Л. Понятие психически беспомощного состояния жертвы преступления / Л. Коньшева // Российская юстиция. – 1999. – № 4. – С. 14.

19 Коняхин, В. Насильственные действия сексуального характера / В. Коняхин // Законность. – 2005. – № 9. – С. 7.

20 Кочои, С.М. Уголовное право. Общая и Особенная части: краткий курс / под ред. С.М. Кочои. – М.: КОНТРАКТ, ВолтерсКлувер, 2010. – 416 с.

- 21 Кудрявцев, В.Н. Объективная сторона преступления / под ред. В.Н. Кудрявцева. – М., 1960. – 243 с.
- 22 Лебедев, В.М. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. В.М. Лебедева. – 13-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2013. – 1069 с.
- 23 Лейкина, Н.С. Личность преступника и уголовная ответственность / под ред. Н.С. Лейкиной. – М., 1968. – 305 с.
- 24 Мелешко, Д.А. Постановление Пленума Верховного Суда «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности»: обзор нововведений / Д.А. Мелешко // Уголовное право. – 2015. – № 3. – С. 47.
- 25 Наумов, А.В. Современное уголовное право. Общая и Особенная части: учебник / под ред. А.В. Наумова. – М.: Илекса, 2007. – 694 с.
- 26 Пионтковский, А.А. Учение о преступлении по советскому уголовному праву. Курс советского уголовного права: общая часть / под ред. А.А. Пионтковского. – М.: Госюриздат, 1961. – 433 с.
- 27 Поддубная, Е.В. Изнасилование и насильственные действия сексуального характера: уголовно-правовая характеристика и квалификация: автореф. дисс.... канд. юрид. наук / Е.В. Поддубная. – М., 2008. – С. 13.
- 28 Рарог, А.И. Уголовное право. Общая часть: учебник / под ред. А.И. Рарога. – М.: Проспект, 2011. – 516 с.
- 29 Скуратов, Ю.И. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева. – 3-е изд., доп. и изм. – М.: ИНФРА-М-НОРМА, 2000. – 896 с.
- 30 Сундуrow, Ф.Р. Уголовное право России. Особенная часть: учебник / под ред. Ф.Р. Сундуrowa, М.В. Талан. – М.: Статут, 2012. – 943 с.
- 31 Сяткин, Н.Н. Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста: законодательный и правоприменительный аспекты: автореф. дисс... канд. юрид. наук / Н.Н. Сяткин. – Краснодар, 2013. – С. 13.

32 Утямишев, А.Б. Уголовная ответственность за насильственные действия сексуального характера, не связанные с изнасилованием: дисс... канд. юрид. наук. / А.Б. Утямишев. – Хабаровск, 2001. – С. 44.

33 Чугунов, А.А. Особенности квалификации насильственных действий сексуального характера / А.А. Чугунов, А.А. Морозова // Современное право. – 2016. – № 6. – С. 97.

34 Чучаев, А.И. Уголовное право Российской Федерации. Общая и Особенная части: учебник / по ред. А.И. Чучаева. – М.: КОНТРАКТ, ИНФРА-М, 2013. – 704 с.

35 Шарапов, Р.Д. Основы квалификации сложных насильственных преступлений по совокупности уголовно-правовых норм и при их конкуренции / Р.Д. Шарапов // Правоведение. – 2005. – № 4. – С. 66.

36 Шаргородский, М.Д. Преступления против жизни и здоровья / под ред. М.Д. Шаргородского. – М., 1948. – 538 с.

37 Шишова, И. Уголовное право. Особенная часть / под ред. И. Шишовой. – М., Проспект 2011. – 621 с.

III Историко-правовые акты

38 Уголовный кодекс РСФСР от 27.10.1960 // Ведомости Верховного Совета РСФСР. – 1960. – № 40. – Ст. 591.

39 Постановление ВЦИК от 22.11.1926 «О введении в действие Уголовного Кодекса Р.С.Ф.С.Р. редакции 1926 года» (вместе с Уголовным Кодексом Р.С.Ф.С.Р.) // Собрание Узаконений РСФСР. – 1926. – № 80. – Ст. 600.

40 Постановление ВЦИК от 01.06.1922 «О введении в действие Уголовного Кодекса Р.С.Ф.С.Р.» (вместе с Уголовным Кодексом Р.С.Ф.С.Р.) // Собрание Узаконений РСФСР. – 1922. – № 15. – Ст. 153.

IV Правоприменительная практика

41 Определение Конституционного Суда РФ от 21.10.2008 № 568-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Павлова Ивана Васильевича на нарушение его конституционных прав статьей 134 Уголовного кодекса Российской Федерации» // Вестник Конституционного Суда РФ. –

2008. – № 9. – С. 25.

42 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» // Российская газета. – 2014. – № 284. – С. 36.

43 Приговор Благовещенского городского суда Амурской области от 14 марта 2016 года в отношении П. // Архив Благовещенского городского суда Амурской области, 2016.

44 Приговор Благовещенского районного суда Амурской области от 11 июля 2013 года в отношении Сивоконь Ю.Н. // Архив Благовещенского районного суда Амурской области, 2013.

45 Приговор Бурейского районного суда Амурской области от 5 июня 2012 года в отношении Арбузова А. // Архив Бурейского районного суда Амурской области, 2012.