7. СУ РСФСР. 1922. N 36. Ст. 425.
8. СУ РСФСР. 1922. № 44. Ст. 424.
9. СУ РСФСР. 1922. № 16. Ст. 902.
10. *Крыленко Н.В.* Реформа судоустройства // Еженедельник советской юстиции. 1922. № 27-28.
11. Сырых В.М. Крыленко Н.В. – идеолог советского правосудия. М., 2003.
12. СУ РСФСР. 1922. № 16. Ст. 902
13. СУ РСФСР. 1923. № 10. Ст.120.
14. СУ РСФСР. 1923. № 10. Ст.121.
15. *Смыкалин А.С.* Деятельность Народного комиссариата юстиции РСФСР в области судебного управления в 20-е гг. // Правовые проблемы истории государственных учреждений: Межвузовский сб. научных трудов. Свердловск, 1983.
16. *Крыленко Н.В.* Суд и право в СССР. М-Л., 1927. Т. I.
17. *Шкрыль Е.О.* Становление и организационно-правовое развитие судебного управления и судебного надзора в РСФСР (1917-1940 гг.): историко-правовое исследование: Автореф. дисс... канд. юрид. наук. Краснодар, 2005.
18. СУ РСФСР. 1923. № 31. Ст. 339, 340.
19. *Исаева Т.С.* К вопросу о введении судебной системы и советского законодательства на Дальнем Востоке в период восстановления советской власти (ноябрь 1922 – 1923 гг.) // Ученые записки Дальневосточного государственного университета. Владивосток, 1968. Т. 18.
20. СУ РСФСР. 1923. № 75. Ст. 727.
21. СУ РСФСР. 1926. № 85. Ст .624.
22. *Смыкалин А.С.* Довоенный период развития советской судебной системы // Российская юстиция. 2002. № 6.
23. СУ РСФСР. 1937. № 2. Ст. 11.

УДК 343.6

Пащенко Е.А.

ПРОБЛЕМЫ КВАЛИФИКАЦИИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

В статье рассматриваются проблемы усиления уголовной ответственности за сексуальные посягательства в отношении несовершеннолетних, некоторые вопросы практического правоприменения статей 131, 132, 134, 135 Уголовного кодекса Российской Федерации. Критически рассмотрен вопрос применения примечания к норме ст. 131 УК РФ.

The problems of strengthening criminal liability for sexual abuse of minors, some of the practical enforcement of sections 131, 132, 134, 135 of the Criminal Code of the Russian Federation. Critically addressed the issue of notes to the norm of Art. 131 of the Criminal Code.

Ключевые слова: *несовершеннолетние, изнасилование, насильственные действия сексуального характера, насильственные половые преступления.*

Key words: *underage, rape, violent action of a sexual nature, sexual violence crimes.*

По общему мнению социологов, психологов, юристов, проблемы профилактики сексуальных посягательств в отношении несовершеннолетних требуют продуманного, но неотложного решения. Но, как это часто бывает, изменения в УК РФ принимаются скоропалительно, а политика продуманных и взвешенных решений не обеспечивается законодателем и идет в разрез с принципами уголовного права (о нарушении принципов будет сказано ниже).

Рассматривая изменения в составах насильственных и ненасильственных сексуальных преступлений, внесенные в УК РФ, особенно имеющие отношение к усилению уголовной ответственности за сексуальные посягательства в отношении несовершеннолетних, следует констатировать их недостаточную обоснованность и как следствие эффективность. Законодателем не всегда учитываются доктринальные положения науки уголовного права, а также вопросы правоприменения с учетом спорности оценки судебного прецедента как источника уголовного права.

Ужесточение уголовно-правового механизма защиты несовершеннолетних от сексуальных посягательств продиктовано сложившейся ситуацией. Так, по мнению, представителей Комитета по вопросам семьи, женщин и детей, законодательное решение проблемы обеспечения безопасности детей, их защиты от преступных посягательств приобретает особую актуальность в связи с нарастанием угроз нравственного растления, сексуального совращения и сексуальной эксплуатации несовершеннолетних и малолетних детей, причинения вреда их нравственности, физическому и психическому здоровью в условиях фактической безнаказанности преступлений, совершаемых в отношении несовершеннолетних.

В Российской Федерации, по данным правоохранительных органов, сохраняются неблагоприятные тенденции роста преступлений сексуального характера в отношении несовершеннолетних. За последние четыре года было совершено более 37 тыс. преступлений против половой свободы и половой неприкосновенности несовершеннолетних. Только в 2010 г. жертвами преступлений сексуального характера стали более 9,5 тыс. детей [1].

Характеризуя позицию законодателя, 29 февраля 2012 года статья 131 УК РФ была дополнена примечанием, в соответствии с которым: «к преступлениям, предусмотренным пунктом «б» части четвертой настоящей статьи, а также пунктом «б» части четвертой статьи 132 настоящего Кодекса относятся также деяния, подпадающие под признаки преступлений, предусмотренных частями третьей – пятой статьи 134 и частями второй – четвертой статьи 135 настоящего Кодекса, совершенные в отношении лица, не достигшего двенадцатилетнего возраста, поскольку такое лицо в силу возраста находится в беспомощном состоянии, то есть не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий» (введено Федеральным законом от 29.02.2012 № 14-ФЗ [2]).

Дополнение статьи 131 УК РФ не должно было быть стихийным и необдуманным, поскольку история ее рождения в стенах Государственной Думы была продолжительной и нелегкой. Первоначально дополнить статью 131 абзацем шестнадцатым следующего содержания предлагалось проектом ФЗ № 349188-5 (отклонен Государственной Думой ФС РФ [3] принятием Постановления ГД ФС РФ от 07.02.2012 № 64-6 ГД [4]): «Примечание. В части четвертой настоящей статьи, в части четвертой статьи 132 и других статьях настоящего Кодекса совершение преступления в отношении лица, не достигшего двенадцатилетнего возраста, считается преступлением, совершенным в отношении лица, находящегося в беспомощном состоянии, то есть состоянии, при котором лицо в силу своего возраста не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий» [5].

Но даже такое менее радикальное примечание вызвало немало нареканий. Так, по мнению ПУ Аппарата ГД ФС РФ [6], дополнение статьи 131 УК РФ примечанием (пункт 5 проекта), в соответствии с которым в статьях 131, 132 УК РФ, а также в других статьях Кодекса совершение преступления в отношении лица, не достигшего двенадцатилетнего возраста, считается преступлением, совершенным в отношении лица, находящегося в беспомощном состоянии, приведет к конкуренции норм между частями первыми и четвертыми статей 131 и 132 УК РФ как при решении вопросов квалификации преступлений, так и в части назначения наказания. Например, изнасилование потерпевшей, не достигшей двенадцатилетнего возраста, с учетом вносимых изменений будет квалифицироваться по части первой статьи 131 УК РФ с максимальным наказанием шесть лет лишения свободы, в то время как действующая часть четвертой статьи 131 УК РФ предусматривает за изнасилование потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, максимальное наказание до двадцати лет лишения свободы. Таким образом, предлагаемое законопроектом дополнение не позволит применить к лицам, совершившим указанные преступления, повышенные меры уголовной ответственности.

Обращаем внимание, что судебная практика возраст потерпевшего до 12 лет расценивает как беспомощное состояние, и, соответственно, половое сношение с таким лицом квалифицируется как изнасилование, а развратные действия – как насильственные действия сексуального характера (пункт 3 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15 июня 2004 года № 11 «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации») [7].

Правительством РФ в представленном Официальном отзыве на законопроект также сделаны перспективные выводы о нецелесообразности введе-

ния примечания: В случае принятия предлагаемой нормы могут возникнуть трудности в применении на практике как самой статьи 131, так и иных статей УК, содержащих указанный квалифицирующий признак [8].

Только в Проекте Федерального закона № 577813-5 «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» (окончательная ред., принятая ГД ФС РФ 07.02.2012), предложена действующая редакция примечания.

Но «приспособленность» уголовного законодательства под правоприменителя опять не поставлена во главу угла. Проблемы применения действующего примечания к ст. 131 УК РФ неизбежны. Действующая редакция примечания статьи 131 УК РФ породит проблемы квалификации, нарушения принципа субъективного вменения вины, описания объективных признаков состава при квалификации в соответствии с примечанием, соотношения понятия беспомощности в части первой и части четвертой ст.ст. 131, 132 УК РФ.

Судебному прецеденту как непризнанному источнику уголовного права придается данным примечанием официальный статус. Если объективная сторона состава ст. 134 УК РФ (невзирая на критику [9, с. 121–126 и др.], несоответствие названия статьи ее диспозиции [10], спорность примечания как специальной нормы освобождения от наказания) описывается в диспозиции статьи, то объективная сторона ст. 135 УК РФ не описана в диспозиции. Как известно, в теории и на практике выделяют две разновидности развратных действий: физические и интеллектуальные, но квалификация как насильственных действий сексуального характера по ст. 132 УК РФ не может ограничиваться только физическим показателем совершенного деяния.

В Уголовном кодексе нет, при попытках его ввести, понятия развратных действий, постановление Пленума ВС РФ от 15.06.2004 № 11 его также не разъясняет. Если ориентироваться на пункт 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15.06.2004 № 11 «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации», согласно которому «изнасилование и совершение насильственных действий сексуального характера следует считать оконченными соответственно с момента начала полового акта, акта мужеложства, лесбиянства и иных действий сексуального характера, предусмотренных объективной стороной данных составов преступлений, независимо от их завершения и наступивших последствий», то ясно, что отнюдь не любые развратные действия могут быть отнесены правоприменителем к ст. 132 УК РФ. Но, отмалчиваясь в характеристике развратных действий, которые могут перерасти в статью 132 УК РФ в отношении беспомощной категории потерпевших, законодатель ограничивает сферу применения «нового» примечания.

Ю. Пудовочкин [11] обращает внимание на то, что современная редакция УК РФ не требует признака заведомости возраста жертвы изнасилования и насильственных действий сексуального характера. В этой связи в полном соответствии с принципом вины нужно констатировать, что ответственность за рассматриваемые преступления возможна как в тех случаях, когда виновный достоверно знал о возрасте жертвы, так и в тех случаях, когда такое знание носило предположительный, вероятностный характер. Изнасилование – умышленное преступление. Каждый признак объективной стороны, характеризующий его общественную опасность, должен виновным осознаваться. Виновный может воспринимать самую различную информацию, характеризующую жертву: документы о рождении, слова самой жертвы, высказывания ее подруг или родственников, образ поведения, род занятий, внешний облик и т.д. На основании этих объективных данных у него должно сформироваться понимание того, что жертва не достигла 18 или 14 лет. Такого, даже в самой общей форме, понимания вполне достаточно для вменения соответствующего квалифицирующего признака.

Нормы ст. ст. 134 и 135 УК РФ в редакции закона от 27.07.2009 № 215-ФЗ также не предусматривают признака заведомости, но в умышленных деяниях, которыми являются и составы ст.ст. 131, 132 и составы ст.ст. 134, 135 УК РФ, необходимость учета направленности умысла никем не отменена.

В нормах ст.ст. 131, 132 УК РФ после внесения изменений законами от 27.07.2009 № 215 – ФЗ и от 29.02.2012 № 14 – ФЗ законодателем не решены проблемы, связанные с дифференциацией ответственности за половые преступления против

несовершеннолетних, и к тому же созданы новые проблемы, усугубляющие сложности правоприменения, в связи с чем ожидаемы новые изменения в рассмотренных нормах.

Литература

1. Заключение Комитета по вопросам семьи, женщин и детей от 20.09.2011 № 3.6-12/121.2 «По проекту Федерального закона № 577813-5 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и другие законодательные акты Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних».

2. 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». Федеральный закон вступил в силу со дня его официального опубликования.

3. Паспорт проекта Федерального закона № 349188-5 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних» (снят с рассмотрения).

4. Постановление ГД ФС РФ от 07.02.2012 № 64-6 ГД «О проекте Федерального закона № 349188-5 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних».

5. Проект Федерального закона № 349188-5 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних» (ред., принятая ГД ФС РФ в I чтении 26.01.2011).

6. Заключение ПУ Аппарата ГД ФС РФ от 19.01.2011 № 2.2-1/127 «По проекту Федерального закона № 349188-5 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних» (повторно к первому чтению).

7. Заключение ПУ Аппарата ГД ФС РФ от 19.01.2011 № 2.2-1/127 «По проекту Федерального закона № 349188-5 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних» (повторно к первому чтению).

8. Правительство РФ. Официальный отзыв от 2 февраля 2010 г. № 357п-П4 на проект Федерального закона «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних».

9. *Дьяченко А.П.; Авдеева М.В*. Об усилении уголовной ответственности за сексуальные посягательства в отношении несовершеннолетних // Журнал российского права. 2011. № 4.

10. Так, *К. Кантемирова*, приводя различные формы иных действий сексуального характера, обоснованно отмечает, что термины «половое сношение» и «иные действия сексуального характера», указанные законодателем в названии статьи, значительно шире по смысловому значению терминов «половое сношение», «мужеложство», «лесбиянство», используемых в диспозиции этой нормы.

11. *Пудовочкин Ю.Е.* Проблемы понимания и квалификации преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних: новое в уголовном законодательстве http://www.soprotivlenie.org/?id=3&cid=116&t=v.