Оглавление

В в е д ени е...3

Глава 1. Уголовная ответственность за насильственные действия сексуального характера: понятие, исторический и сравнительно-правовой аспекты...17

& 1. Понятие половых преступлений в Российском уголовном праве и место иных насильственных действий сексуального характера (мужеложства, лесбиянства, иных действий сексуального характера) в системе половых преступлений...17

& 2. Насильственные действия сексуального характера, не связанные с изнасилованием: история понятия...27

& 3. Ответственность за иные, чем изнасилование насильственные действия сексуального характера по уголовному законодательству зарубежных государств...42

Глава 2. Уголовная ответственность за насильственные действия сексуального характера, не связанные с изнасилованием по Российскому уголовному праву...63

& 1. Объект преступлений в сфере сексуальных отношений: проблемные вопросы...63

& 2. Объективная сторона мужеложства, лесбиянства, иных действий сексуального характера как преступлений, предусмотренных действующим уголовным законодательством...73

& 3. Субъект насильственных действий сексуального характера .114

& 4. Субъективная сторона насильственных действий сексуального характера...118

& 5. Квалифицированные виды насильственных действий сексуального характера...127

& 6. Отличие насильственных действий сексуального характера (мужеложства, лесбиянства, иных действий сексуального характера (ст.132 УК) от изнасилования (ст. 131 УК)) и иных преступлений в сфере сексуальных отношений (ст. ст. 133, 134,135 УК)...165

Глава 3. Криминологическая характеристика насильственных действий сексуального характера...181

&1 Социологическая характеристика насильственных сексуальных преступлений...181

& 2 Факторы, детерминирующие насильственную сексуальную преступность...192

8.3 Особенности предупреждения насильственных сексуальных преступлений...201

&4 Насильственные действия сексуального характера в местах лишения свободы: вопросы профилактики...207

3а клю чение...223

Библиография...232

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы диссертационного исследования. Актуальность настоящего исследования определяется тем, что в современных условиях развития страны, характеризующихся нестабильностью и динамичными изменениями экономической, социально-политической, культурной ситуаций, произошли изменения в сознании и стереотипах сексуального поведения в обществе. Эти изменения основываются на освобождении граждан России от укоренившихся десятилетиями идеологических догм. Если ранее произведения искусства не соответствовали эстетическим критериям социализма, существовавшим в отечественном искусстве, то это считалось негативным проявлением буржуазной субкультуры. При этом нередко применялись меры правового реагирования. С расширением объема информационного обмена с другими странами, открытости границ, появления спутникового телевидения, компьютерных систем (например, Интернет) начался процесс, повышающий культурно-коммуникативные возможности граждан России.

Однако столь бурно и противоречиво протекающие процессы переустройства российского общества, не всегда глубоко продуманные рыночные преобразования в экономической и социальной жизни России проявили и свою негативную сторону. Так, этот процесс сопровождается и внедрением средствами массовой информации в сознание населения, особенно среди молодежи, неоднозначно интерпретируемых социальных явлений, в том числе гомосексуальных отношений.

Развитие рыночной экономики повлекло за собой коммерциализацию сексуальных отношений, среди которых получили распространение нетрадиционные формы сексуального поведения, например гомосексуальная проституция. Резко снизился возраст лиц, вступающих в половые контакты и занятие проституцией, при смягчении моральной оценки таких факторов большинством населения страны. Это ведет к распространению венерических заболеваний и заболевания СПИДом. Неизбежно способствует более раннему пробуждению сексуальных интересов массовая коммерческая культура, активно внедряющая элементы эротики, порнографии и насилия в литературу, кино - видео продукцию и рекламу. Эти изменения обусловлены причинами социально-экономического характера, ослаблением социального и правового контроля, дефицитом нравственного воспитания, либерализацией половой морали.

4

Сексуальные потребности, при деформированных взглядах на сексуальные отношения, все чаще осуществляются противоправными, насильственными способами, что приводит к серьезным последствиям для граждан и общества в целом (сексуальная групповая агрессивность, применение насилия, жестокости и садизма в отношении потерпевших). Все это становится реальностью нашего времени, что определяет общественную опасность данных преступлений, за совершение которых (в частности иных насильственных действий сексуального характера) предусмотрены длительные сроки лишения свободы.

Несмотря на принимаемые меры по борьбе с указанными преступлениями, наблюдается тенденция к сохранению общего количества зарегистрированных насильственных преступлений в сфере сексуальных отношений. Так, в 1993г. зарегистрировано 14,4 тыс. посягательств, в 1994г. - 14,0 тыс., и в дальнейшем наметилось снижение: 1995г. -12,5 тыс., 1996г. - 10,9 тыс., 1997г. - 9,307 тыс.1, или снижение темпов на 14,5%; 1998г. - 9,014 тыс. или снижение на 3,1%, т.е. в 1998г. темпы снизились. Данная тенденция сохраняется и в 1999 году, в данном году зарегистрировано 8,346, снижение по сравнению с 1998 годом: - 7.4%. В 2000 г. зарегистрировано 7901, или снижение на -5.3%.

Хотя за последние несколько лет в России и обозначились некоторые положительные моменты, говорящие о снижении числа зарегистрированных насильственных сексуальных посягательств, однако, в некоторых регионах совершение этого преступления увеличилось.

Произошли определенные изменения в уголовном законодательстве. Если УК РСФСР 1960 г. предусматривал ответственность за насильственные сексуальные посягательства в двух статьях УК -ст. 117 (изнасилование) и ст. 121 (мужеложство), то УК РФ 1996 г. помимо статьи 131, предусматривающей ответственность за изнасилование, в ст. 132 установил ответственность за насильственное мужеложство, лесбиянство, иные действия сексуального характера.

В тоже время не получили пока всестороннего и комплексного исследования вопросы, касающиеся понятийного аппарата, распространенности, ответственности, квалификации и предупреждения насильственного лесбиянства и иных действий сексуального характера. Среди насильственных сексуальных преступлений в качестве объекта

1 После вступления в действие УК РФ 1996г. официальная статистическая отчетность МВД РФ не включает ст. 132 УК РФ, и картина половых преступлений представлена только изнасилованием (ст. 131 УК).

5

исследования подвергалось в основном изнасилование, а другим видам этой группы преступлений уделялось меньше внимания, хотя отдельные из них в том или ином аспектах изучались.

Значительный вклад в исследование преступлений в сфере сексуальных отношений и проблем борьбы с ними внесли отечественные ученые. В науке уголовного права - А.А. Андреева, Ю.В. Александров, Б.А. Блиндер, СВ. Бородин, Б.В. Даниэльбек, А.П. Дьяченко, Г.Б. Елемисов, А.Н. Игнатов, Н.Н. Изотов, И.И. Карпец, Т.В. Кондрашова, А.В. Наумов, П.П. Осипов, Н.К. Сущенко, Н.И. Трофимов, С.Я. Улиц-кий, Я.М. Яковлев и др. В криминологии - Ю.М. Антонян, М.И. Арсень-ева, Е.С. Жигарев, В.В. Лунеев, Г.М. Миньковский, B.C. Минская, Э.Ф. Побегайло, Д.В. Ривман, Л.В. Франк, В.А. Яхонтов и др. В науке уголовного процесса и криминалистики - Г.Н. Мудъюгин, М.М. Хлынцов, Е.Е. Центров, Ю.А. Шубин и др. В судебной медицине и психиатрии М.И. Авдеев, И.З. Дынкина, А.П. Загрядская, А.Н. Самойличенко, Б.М. Семенов, М.Г. Шакиров, М.Г. Шалаев и др. В социологии Я.И. Глинский, СИ. Голод, И.С. Кон и др.

Однако следует отметить, что в основном эти исследования, касающиеся данной темы, написаны в 60-е, 70-е годы на эмпирических материалах прошлых лет. Ситуация в сфере борьбы с преступностью, в том числе с сексуальными преступлениями, изменилась и требует некоторого обобщения накопленных в последние годы результатов исследований.

Данная тема исследования стала особенно актуальной в условиях реформирования в 90-е годы двадцатого века всего российского, в том числе и уголовного законодательства.

С принятием Уголовного Кодекса России 1996г. возникла необходимость согласования отдельных уголовно-правовых норм в сфере сексуальных отношений. Например, изнасилования и иных насильственных действий сексуального характера, совершенных в особых условиях, насильственных сексуальных действий и действий сексуального характера, совершенных без применения насилия.

С определением в Уголовном кодексе новых форм совершения насильственных сексуальных действий возник ряд вопросов, требующих разрешения. Так, необходимо определить уголовно-правовые границы наказуемости лесбиянства, иных насильственных сексуальных действий, что требует четкой дефиниции этих понятий. В связи с включением этих форм в УК следует пересмотреть укоренившиеся в теории уголовного права понятия мужеложства и изнасилования. Так-

6

же требуют разрешения некоторые проблемные вопросы квалификации изнасилования (ст. 131 УК) и иных насильственных действий сексуального характера по совокупности преступлений; отграничения насильственных действия сексуального характера от сексуальных действий без применения насилия и т.п.

Необходимо также повысить эффективность применения правоохранительными органами уголовно-правовых норм об ответственности за сексуальные преступления путем усовершенствования законодательной конструкции этих норм с учетом их распространенности, тяжести последствий, неблагоприятных тенденций и дачи соответствующих рекомендаций.

Изложенное позволяет автору сделать вывод о том, что актуальность темы диссертационного исследования определяется распространенностью насильственных сексуальных преступлений, особой чувствительностью членов общества к состоянию борьбы с этими преступлениями, недостаточной научной разработанностью понятийного аппарата, вопросов ответственности, квалификации и предупреждения преступлений в этой сфере, несовершенством правовой регламентации в нормах уголовного закона.

Цели и задачи исследования. Научной целью диссертационного исследования является исследование и аргументирование основных понятий, используемых в уголовном законодательстве о насильственных сексуальных посягательствах, не связанных с изнасилованием, разработка теоретических основ совершенствования уголовного законодательства о данных преступлениях, выработка научно обоснованных рекомендаций и предложений правоохранительным органам, направленных на совершенствование уголовно-правовых и криминологических мер борьбы с рассматриваемыми преступлениями.

Основными задачами для осуществления указанной цели являются:

1) проведение исторического анализа возникновения и развития понятия насильственных действий сексуального характера, не связанных с изнасилованием, для совершенствования данного понятия в отечественном уголовном праве;

2) введение в научный оборот результатов сравнительно-правового исследования, международного опыта правового регулирования борьбы с преступлениями в сфере сексуальных отношений, совершенных с применением насилия;

7

3) уголовно-правовой анализ составов исследуемой группы преступлений с выявлением их места в системе уголовного закона, системе половых преступлений и связи с другими насильственными и ненасильственными преступлениями в сфере сексуальных отношений;

4) формулирование основных понятий, используемых в уголовном законодательстве о насильственных преступлениях в сфере сексуальных отношений;

5) формулирование и обоснование на основе обобщения и теоретического анализа действующего законодательства, следственной и судебной практики по делам этой категории комплекса предложений и рекомендаций для использования на правотворческом, правоприменительном и правовоспитательном уровнях;

6) сравнительное исследование состояния насильственной сексуальной преступности в некоторых субъектах Российской Федерации в Дальневосточном регионе (Амурская и Сахалинская области, Хабаровский и Приморский края);

7) анализ состояния, структуры и динамики насильственной сек- суальной преступности в указанных субъектах Российской Федерации и характеристика, на ее основе, уголовнонаказуемого поведения в данной сфере;

8) анализ эффективности предупредительной деятельности в местах лишения свободы гомосексуальных отношений, в том числе и насильственных, и обоснование путей совершенствования мер борьбы с подобным явлением.

. Объект и предмет исследования. Объектом исследования

являются, совершенные с применением насилия, преступления в сфере сексуальных отношений во взаимодействии с социальными процессами и специальными профилактическими мероприятиями, противодействующими этим преступлениям, а также эффективность применяемых уголовно-правовых мер.

Предметом исследования является состояние, структура и особенности совершения насильственных сексуальных преступлений, не связанных с изнасилованием, обстоятельства, способствующие их со-вершению, уголовно-правовое законодательство, следственная и судебная практика по делам данной категории.

Методология и методика исследования. Методологической основой диссертационного исследования являются общие положения логики, философии, теории государства и права, уголовного и уголов-

8

но-исполнительного права Российской Федерации. При

проведении диссертационного исследования использованы историче-ский, системный, сравнительно-правовой и логический методы научного познания, а также анкетирование и опрос.

Исследование также базируется на международно-правовых, конституционных и специальных характеристиках прав и свобод человека, в том числе личной безопасности, сексуальной свободы, сексуальной неприкосновенности, нормального полового развития несовершеннолетних.

Теоретической основой исследования являются труды отече- ственных и зарубежных ученых по таким отраслям наук, как социология, психология, уголовное, уголовно-процессуальное, уголовно-исполнительное право, криминология, судебная медицина, психиатрия, сексология, сексопаталогия; широкое использование собственных конкретно-социологических исследований и других эмпирических данных. Так, проанализированы материалы по истории развития зарубежного и отечественного законодательства о борьбе с преступлениями в сфере сексуальных отношений, совершенных с применением насилия; обобщен опыт современного зарубежного законодательства по вопросам борьбы с насильственными сексуальными преступлениями.

Практическую базу исследования составили материалы научно-практических конференций по проблемам совершенствования уголовно-правовой борьбы с насильственной преступностью. Эмпирической базой исследования послужили:

-опубликованная практика Верховных судов СССР, РФСР и Рос- сийской Федерации;

-результаты анкетного опроса более трехсот практических работников ОВД, работников прокуратуры, судей, адвокатов и преподавателей - специалистов в области уголовного права и криминологии в качестве экспертов по вопросам, затрагивающим проблемы оценки ситуации и совершенствования законодательства о преступлениях в сфере сексуальных отношений и практики его применения;

-результаты исследования и анкетирования материалов 200 уго- ловных дел, рассмотренных судами Хабаровского, Приморского краев, Амурской, Сахалинской областей за период 1997 - 1999 гг.;2 кассаци-

2 Принимая во внимание то, что за указанный период согласно статистическим данным ИЦ УВД в указанных краях и областях было зарегистрировано чуть более

9

онная и надзорная практика Верховных судов России и бывшего СССР;

-результаты проведенного анкетного опроса 250 лиц женского пола, отбывающих наказание за совершение различных преступлений в ИК общего режима, а также данные, полученные при интервьюировании 95 лиц мужского пола, отбывающих наказание в местах лишения свободы и характеризующихся девиантным (отклоняющимся) сексуальным поведением, по исследованию вопросов латентности насильственных сексуальных преступлений в местах лишения свободы;

- данные государственной и ведомственной статистики МВД и иных государственных ведомств, в том числе статистические сведения по Хабаровскому, Приморскому краям, Амурской и Сахалинской областям. Кроме того использованы результаты других социологических, криминологических, пенитенциарных и медицинских исследований, проведенных в стране и за рубежом.

Научная новизна диссертационного исследования. Научная новизна диссертации заключается в том, что она представляет собой первую попытку (после принятия Уголовного кодекса РФ 1996г.) решения комплекса актуальных и сложных проблем уголовно-правовой борьбы с преступлениями в сфере сексуальных отношений, совершенных с применением насилия, ранее недостаточно исследованных или требующих переосмысления в современных условиях.

В частности, сделана попытка формулирования значимых для практики выводов и предложений, с учетом анализа в социологическом и правовом аспектах:

изменений в общественном сознании и поведении в сфере половых отношений и их воздействие на криминальную ситуацию в стране;

зарубежного и отечественного опыта уголовно-правовой борьбы с насильственными преступлениями в сфере сексуальных отношений в историческом и сравнительном аспектах;

проблем совершенствования ответственности за иные, чем изнасилование, насильственные действия сексуального характера и другие преступления в сфере сексуальных отношений;

пенитенциарные проблемы исполнения наказания в виде лишения свободы в связи с ограничением естественных половых отношений и возникающих в местах лишения свободы заместительных

900 насильственных сексуальных преступлений, автор полагает, что осуществил репрезентативную выборку эмпирического материала.

10

форм удовлетворения половой потребности (мужеложства, лесбиянства и др.).

Рассмотрен также социальный аспект сексуальных отношений в обществе, их взаимосвязь с половыми преступлениями. Предложен подход к воздействию на преступность в сфере сексуальных отношений, учитывающий совокупность государственно-правовых и международно-правовых актов о правах человека, с учетом направлений и пределов воздействия.

Сформулирован и обоснован комплекс новых предложений по дальнейшему совершенствованию уголовного законодательства о преступлениях в сфере сексуальных отношений, совершенных с применением насилия, и повышению эффективности практики его применения в новых условиях современности.

Основные положения диссертации, выносимые на защиту. К ним отнесены следующие утверждения, обоснования, формулировки, выводы и предложения, сделанные автором на основе проведенного научного исследования.

1. Приведены результаты исторического анализа возникновения и развития уголовного законодательства об ответственности за насильственные действия сексуального характера, не связанные с изнасилованием (применительно к уголовному праву России), а также результаты анализа законодательного опыта зарубежных стран по правовому регулированию борьбы с преступлениями в сфере сексуальных отношений, совершенными с применением насилия и касающимися иных, чем половое сношение, форм сексуального общения (сравнительно-правовой аспект).

Ответственность за незаконное принуждение к сексуальным действиям лиц обоего пола и насильственный гомосексуализм в уголовном законодательстве зарубежных государств формулируются, как правило, в качестве самостоятельных составов преступлений и совершаются при тех же обстоятельствах, что и изнасилование (применение насилия, угроз, использование беспомощного состояния потерпевших). Вместе с тем нередко санкции за данные деяния устанавливаются более мягкие, чем за изнасилование. При этом необходимо отметить проявившуюся закономерность в том, что уголовные законодательства зарубежных государств, реформированное в последние годы, предусматривают единую ответственность за насильственные сексуальные посягательства, сформулированные, как правило, в одной статье закона.

11

2. Сформулировано понятие сексуального преступления и обоснована система преступлений в сфере сексуальных отношений:

а) преступления в сфере сексуальных отношений - это умышленные общественно опасные действия объективно сексуального характера, посягающие на половую свободу или половую неприкосновенность личности и нарушающие сложившиеся в обществе на основе его моральных и социокультурных ценностей уклад в области сексуальных отношений. При этом данные деяния причиняют вред лицам обоего пола, имеющим право на свободу выражения своих сексуальных желаний, либо нормальному половому развитию малолетних.

б) реализация тезиса о реальной и приоритетной охране прав и свобод человека, в том числе и от сексуальных преступлений, предполагает, что к преступлениям в сфере сексуальных отношений следует отнести:

1) посягательства против сексуальной свободы и сексуальной неприкосновенности лиц обоего пола, связанные с психическим или физическим воздействием на потерпевшего (потерпевшую): изнасилование, насильственные действия сексуального характера (мужеложство, лесбиянство, иные действия сексуального характера), понуждение к действиям сексуального характера;

2) посягательства против сексуальной неприкосновенности и нормального полового развития малолетних обоего пола: половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим четырнадцатилетнего возраста, развратные действия.

3. Вывод о том, что в российском уголовном законодательстве возникла необходимость определения уголовно-наказуемых границ иных действий сексуального характера (ст. 132 УК РФ) для формулирования четкой дефиниции этих понятий под которыми следует понимать:

- под мужеложством - совокупление мужчины с мужчиной только в форме "per anum", т.е. с введением мужчиной полового органа мужчине в прямую кишку.

- под лесбиянством — формы сексуального поведения человека при женском гомосексуализме соединенные с сексуальным контактом, т.е. такие отношения при которой происходит: орально гениталь-ный контакт; куннилингус; анилингус; проникновение в анальное или генитальное отверстие посторонней руки, пальца или другого предмета и т.п. действия.

12

под иными действиями сексуального

характера - все иные, чем половое сношение, мужеложство и лесбиянство, формы половых отношений между лицами разных полов и лицами мужского пола соединенные с сексуальным контактом: орально генитальный контакт; педикация; пенилингус (минет, феллация); кун-нилингус; анилингус; проникновение в анальное или генитальное отверстие посторонней руки, пальца или другого предмета; действия имитирующие половой акт (коитус вестибулярный); интрафемораль-ный коитус (intra femora); суррогатные формы полового сношения (викхарита, виргхата, нарвасадата) и т.п.

Т.е. эти три формы действий сексуального, характера указанные в ст. 132 УК РФ, должны включать только такие формы полового общения, когда они совершаются при сексуальном контакте. Под насильственными действиями сексуального характера соединенными с сексуальным контактом следует считать все те вышеперечисленные формы насильственных сексуальных действий, когда происходит насильственный контакт с половыми органами потерпевшего (потерпевшей), гениталиями насильника с ротовой полостью, анусом потерпевшего (потерпевшей), с использованием посторонних предметов или без использования, либо наоборот, когда насильник заставляет совершить подобные действия по отношению к себе.

4. Обоснование научной идеи о том, что под уголовно-наказуемыми насильственными действиями сексуального характера в ст. 132 УК РФ (мужеложством, лесбиянством или иными действиями сексуального характера) следует понимать только действия, "соединенные с сексуальным контактом (актом)" с потерпевшим (потерпевшей).

Понятие «сексуального контакта (акта)», для упрощения правоприменительной практики, необходимо сформулировать в постановлении Пленума Верховного Суда РФ о судебной практике по делам об изнасиловании и иных действиях сексуального характера, т.к. назрела необходимость в его принятии (действующее постановление было принято 22.04.1992г. еще в период действия УК РСФСР 1960г.).

В этой связи предлагается следующая трактовка данного понятия, где под действиями соединенными с «сексуальным контактом (актом)» следует понимать любое сексуальное воздействие на потерпевшую (потерпевшего), когда происходит контакт с половыми органами потерпевшего (потерпевшей): введение мужского полового органа «per anum» мужчине (мужеложство), женщине (педикация); ораль-

13

но-генитальный контакт (пелингус, минет, феллация, куннилингус, анилингус); проникновение в анальное или генитальное отверстие посторонней руки, пальца или другого предмета и т.п.; действия имитирующие половой акт (коитус вестибулярный); интрафеморальный коитус (intra femora); суррогатные формы полового общения (виргхата, викхарита, нарвасадата) и т.п.

5. Выводы автора о том, что в связи с возникающими проблемами в правоприменении необходимо создать общую уголовно-правовую норму, влекущую наказание за любые насильственные сексуальные посягательства на лиц обоего пола, которую сформулировать в одной статье УК.

«Статья 131. Насильственные действия сексуального характера

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

6. Внести в ст. 131 и 132 УК РФ в часть вторую квалифицирующий признак: «е) соединенные с похищением человека, либо незаконным лишением свободы».

7. В целях исключения противоречий в квалификации умышленного и неосторожного причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего (потерпевшей), включить в часть 3 ст. 111 УК РФ квалифицирующий признак: « г) а равно, если они сопряжены с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера -наказывается...».

8. Для исключения противоречий при квалификации умышленного и неосторожного заражения ВИЧ-инфекцией предлагается следующая редакция п. «б» ч. 3 ст. 132 УК РФ - Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, если они: «повлекли по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего (потерпевшей) либо заражение его (ее) ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия».

9. Обоснование необходимости включения в Уголовный кодекс Российской Федерации статьи:

«Статья 132-1. Оскорбление действиями сексуального характера.

Оскорбление действиями сексуального характера в любой форме, за исключением действий указанных в статьях 131 и 132 настоящего кодекса-

наказывается штрафом в размере от двухсот до трехсот ми-

14

нимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от трех до пяти месяцев, либо исправительными работами на срок до двух лет, ограничением свободы на срок до 2 лет либо лишением свободы до 2 лет.»

Альтернативой данной правовой нормы может быть включение в часть 3 ст. 130 в качестве самостоятельного квалифицирующего признака - «Оскорбление действиями сексуального характера» -наказание аналогичное.

10. Предложение новой статьи:

«Статья 242-1. Публичное совершение действий сексуального характера.

Публичное совершение сексуальных либо эксгибиционистских действий без применения насилия, заведомо грубо нарушающих нормы общественной нравственности и морали, - наказывается...».

Наказание - аналогично с ч. 1 ст. 213 УК РФ.

Теоретическое и практическое значение диссертационного исследования обусловлено актуальностью и новизной рассмотренных в ней проблем в свете принятия нового Уголовного кодекса Российской Федерации.

Содержащиеся в диссертации выводы и предложения по совершенствованию законодательства могут быть использованы в кодификационной и иной нормотворческой деятельности, связанной с совершенствованием уголовно-правовых норм в сфере сексуальных отношений.

В частности, автором сформулирована и обоснована концепция уголовно-правовой борьбы с насильственными преступлениями в сфере сексуальных отношений, не связанных с изнасилованием, в современных условиях с учетом правовых актов о правах человека, приоритета охраны законных интересов потерпевших.

Обоснованы предложения в области обеспечения прав и свобод граждан в сфере сексуальных отношений, мер по устранению ошибок и недостатков в практике применения нового уголовного законодательства об этих преступлениях, намечены пути повышения его эффективности.

Диссертантом обоснована классификация норм уголовного законодательства, предусматривающих ответственность за совершение преступлений в сфере сексуальных отношений, применительно к новому УК России. Также обоснована необходимость изменения действующих норм УК России о некоторых половых преступлениях, пред-

15

ложена их возможная законодательная модель.

Автором введены в научный оборот эмпирический материал по исследуемой проблематике и материалы сравнительно-правовых исследований, касающиеся международно-правовых документов и зарубежного законодательства.

Положения и выводы диссертации дают общую картину насильственных сексуальных преступлений, не связанных с изнасилованием, предлагают информационную и методологическую основу для решения проблемных вопросов законодательного регулирования и подхода правоохранительных органов к охране прав и свобод личности от сексуальных посягательств.

Практическая значимость работы определяется внесением ряда предложений по изменению уголовно-правовых норм, разработкой и внедрением в деятельность правоохранительных органов комплекса рекомендаций по решению проблемных ситуаций применения вступившего в действие нового уголовного законодательства. Сформулированы рекомендации для правоохранительных органов о проведении комплекса мероприятий, направленных на совершенствование профилактики насильственных преступлений в сфере сексуальных отношений, правовоспитательной деятельности.

Сформулированные в диссертации предложения и рекомендации могут быть также использованы:

-в оперативной, следственной и судебной практике по делам этой категории;

-в пенитенциарной практике, в отношении осужденных за отдельные виды половых преступлений с целью профилактики насильственных сексуальных преступлений;

-в научно-исследовательской и преподавательской работе юридических учреждений; в системе повышения квалификации сотрудников правоохранительных органов;

-в правовой пропаганде среди населения.

Апробация результатов исследования. Выводы и предложения, содержащиеся в диссертации, внедрение в практику результатов исследования выразились в выступлениях на межрегиональных, региональных и межвузовских научно-практических конференциях:

-"Совершенствование борьбы с преступностью в условиях Дальнего Востока" 28-29 марта 1996г. г.Хабаровск;

-"Борьба с преступностью в условиях Дальневосточного региона" апрель 1997г. г.Хабаровск;

16

-"Новый УК России (идеологическая концепция уголовного законодательства: проблемы теории, правоприменения и образовательного процесса Высшей школы" 16-17 октября 1997г. г.Хабаровск;

-«Юридические механизмы защиты прав и свобод человека и гражданина: Региональные проблемы» 23 декабря 1998г. г.Хабаровск;

-«Совершенствование организационно-управленческой деятельности ОВД» 24 апреля 1998г. г.Хабаровск;

-«Права человека и проблемы формирования российского общества» 18 июня 1999 г. г.Хабаровск ;

-«Актуальные проблемы теории и практики юридического образования на пороге ХХ1 столетия» 7-8 октября 1999г. г.Хабаровск.

Кроме того, нашли свое отражение в 7 публикациях:

Также результаты исследования используются в учебном процессе и научно-исследовательской работе в ДВЮИ МВД России и Хабаровской Государственной Академии Экономики и Права.

Структура работы. Диссертация состоит из введения, трех глав (тринадцати параграфов), заключения, списка использованной литературы.

17

Глава 1. Уголовная ответственность за насильственные действия сексуального характера: понятие, исторический и сравнительно-правовой аспекты.

& 1. Понятие половых преступлений в Российском уголовном праве, и место иных насильственных действий сексуального характера (мужеложства, лесбиянства, иных действий сексуального характера) в системе половых преступлений.

Соотношение общественных интересов и интересов личности всегда являлось краеугольным камнем в уголовно-правовом регулировании общественных отношений в Российской Федерации. Длительное время общественные интересы довлели над свободой и интересами личности. Не являлась исключением сфера сексуальных (половых) отношений.

Сексуальные отношения являются составной частью общественных отношений и основаны на господствующей общественной морали. Вместе с тем данная общественная мораль не должна нарушать права и свободы гражданина. Поэтому не всякое отклонение от господствующей морали, в том числе и в сексуальных отношениях, должно оцениваться как преступное. Это одно из важнейших завоеваний современного общественного развития которое базируется на Конституции Российской Федерации. В частности ее положения о том, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина -обязанность государства (ст.2 Конституции РФ). Во имя этого, Конституция Российской Федерации в качестве одного из основных прав граждан закрепила право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ст. 23 Конституции РФ). В то же время осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц (ст. 17 Конституции РФ).

Для разрешения проблемы границ уголовно-правовой охраны прав и свобод человека в сексуальной сфере общепринято исходить из того, что сексуальные отношения в обществе определяются укладом в данной сфере.3 Под укладом в сфере сексуальных отношений

3 Игнатов А.Н. Квалификация половых преступлений. М., 1974. С.8., Яковлев Я.М.. Половые преступления. Душанбе, Издат. «Ирфон». 1969. С.64, Дьяченко А.П. Уголовно-правовая охрана граждан от преступлений в сфере сексуальных отношений. Диссертац. на соискание уч. степени доктора юр. наук. М., 1993. С. 70, и др.

Актуальность темы исследования. На современном этапе становления российского уголовного права, характеризующимся многочисленными противоречиями и сложностями, а также после вступления в силу Уголовного кодекса России 1996 г.. весьма актуальными представляются исследования, не столько традиционных уголовно-правовых норм, сколько появившихся в связи с новеллами законодательства.

Одной из них стала норма об ответственности за насильственные действия сексуального характера, содержащаяся в статье 132 главы 18 У К РФ ("Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности").

На определенных этапах развития уголовного законодательства России данное преступление рассматривалось только с одной стороны - с позиции криминального мужеложства. В трудах ряда авторов (М.И. Бажанов, Л.Д. Гаухман, А.П. Дьяченко, А.Н. Игнатов, В.В. Сташис, Я.М. Яковлев и других) занимавшихся исследованием преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы не раз затрагивались вопросы, связанные с насильственными действиями сексуального характера. Однако высказанные позиции в основном касались изнасилования и насильственного мужеложства.

Так же, несмотря на наличие этих исследований, собственно криминального мужеложства, некоторые вопросы, непосредственно связанные с ним, вообще не подвергались теоретическому исследованию.

Как известно статья 132 У К РФ устанавливает уголовную ответственность не только за насильственное мужеложство, но и за насильственное лесбиянство, а также за иные насильственные действия сексуального характера.

В отличие от криминологии, наука российского уголовного права практически не знает исследований, посвященных этим формам совершения насильственных действий сексуального характера. Между тем такие преступления реально совершаются, а отсутствие исследований данных вопросов порождает немало затруднений в применении указанной нормы У К РФ.

Все вышесказанное и обуславливает актуальность избранной темы, а также необходимость проведения научного исследования насильственных действий сексуального характера - состава и видов этого преступления.

Цели и задачи исследования Целью данной работы является исследование нормы об ответственности за насильственные действия сексуального характера с позиций объективных и субъективных признаков данного состава преступления. Кроме того, в качестве цели выступает определение места данного преступления среди остальных преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы. Также не вызывает сомнений необходимость теоретического обоснования более четкой законодательной регламентации форм совершения насильственных действий сексуального характера.

Достижение этого возможно путем решения следующих задач:

1) теоретического обоснования понятия иных насильственных действий сексуального характера;

2) определения места насильственных действий сексуального характера среди иных половых преступлений;

3) исследования объективных и субъективных признаков основного состава насильственных действий сексуального характера;

4) исследования квалифицированных и особо квалифицированных видов насильственных действий сексуального характера;

5) сравнительно-правового анализа места насильственных действий сексуального характера среди иных половых преступлений в уголовном законодательстве зарубежных стран;

6) разработки предложений по совершенствованию норм уголовного законодательства России, связанных с насильственными действиями сексуального характера.

Объектом такого исследования являются общественные отношения и интересы, связанные с реализацией нормы об уголовной ответственности за насильственные действия сексуального характера.

В качестве методологической основы проводимого иссле-

дования выступают логико-правовой, сравнительно-правовой, историко-правовой, системно-структурный, социологический и некоторые другие методы. В процессе написания применялись достижения наук общей теории права, а также уголовною, конституционного, международного права, философии права, психиатрии, психологии.

Нормативной основой (предметом) исследования явились Конституция Российской Федерации 1993 года. Уголовный кодекс РФ 1996 года, федеральные законы Российской Федерации, международные пакты, договоры и конвекции, участницей которых является Российская Федерация (в том числе: Всеобщая Декларация прав человека. Международный пакт о гражданских и политических правах и протоколы к нему, Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах. Европейская Конвенция о защите прав человека и основных сво­бод). Постановления Пленумов Верховного Суда России, другие нормативные акты.

Кроме того, в диссертации проведен сравнительный анализ действующего конституционного и уголовного законодательства зарубежных стран (Великобритании, Германии, Испании, Польши, Соединенных Штатов Америки, Франции), касающегося изучаемой проблемы.

В процессе исследования изучены исторические памятники уголовного и иных отраслей права РСФСР, СССР и ряда иностранных государств.

Изучены научные исследования отечественных и зарубежных авторов в области уголовного права, криминологии, психологии и психиатрии; при этом надо особо выделить труды следующих ученых: М.И. Авдеева. Ю.М. Антоняна, М.И. Бажано-ва, С.В. Бородина, Л.Д. Гаухмана, А.П. Дьяченко. А.А. Жижи-ленко. Н.И. Загородникова, А.Н. Игнатова, А.Н. Красикова, Н.Е. Крыловой, П.И. Люблинского. А.В. Наумова, Л.Г. Оршанского, П.П. Осипова. А.А. Пионтковского, В.В. Сташиса, Ю.К. Сущен-ко, А.А. Ткаченко, Б.В. Шостаковича, Я.М. Яковлева.

Изучена имеющая отношение к теме исследования практика Верховного Суда Российской Федерации: как по отдельным делам, так и Постановления Пленумов Верховного Суда РФ (в

частности, № 4 от 22 апреля 1992 года «О судебной практике по делам об изнасиловании»; № 1 от 27 января 1999 года «О судебной практике по делам об убийстве»), а также судебная практика районных судов г. Ставрополя и краевого суда Ставропольского края.

Эмпирическую базу исследования составили результаты выборочного исследования, проведенного в г. г. Москве. Ставрополе. По специально разработанной анкете опрошено 200 сотрудников юридических организаций. Изучена также имеющая отношение к теме практика Верховных судов СССР и Российской Федерации по отдельным делам.

Проанализированы, в соответствии с задачами и целями исследования, 34 уголовных дела, рассмотренных судами г. Ставрополя и Ставропольского края по обвинению по ст. 132 У К РФ. Изучено также свыше 50 уголовных дел по обвинению в изнасиловании и иных преступлениях против половой свободы и половой неприкосновенности.

Научная новизна работы заключается в том, что впервые на монографическом уровне осуществлено комплексное научное исследование, посвявденное юридическому анализу насильственных действий сексуального характера. Комплексная разработка данной темы осуществлена путем исследования всех форм совершения данного преступления.

Практическая значимость работы состоит в том, что ее положения и выводы могут быть использованы для совершенствования уголовного законодательства Российской Федерации и решения вопросов связанных с квалификацией насильственных действий сексуального характера. Результаты настоящего исследования могут быть использованы также в учебном процессе и научных исследованиях по тем вопросам Общей и Особенной частей уголовного права, которые сопряжены с половыми преступлениями, в общем, и насильственными действиями сексуального характера в частности.

Основные положения и выводы диссертации, выносимые на защиту:

1. Понятие насильственных действий сексуального характера и, в частности, «иных» насильственных действий сексу-

ального характера.

2. Teopei .веское обоснование отграничения насильственных действий сексуального характера от иных преступлений против половой свободы и половой неприкосновенности,

3. Социально-историческая обусловленность изменения нормы об уголовной ответственности за совершение насильственных действий сексуального характера.

4. Определенная общность характера и степени утоловно-правовой ответственности за совершение насильственных действий сексуального характера в современном уголовном праве России и других развитых государств.

5. Определение состава насильственных действий сексуального характера как общей нормы по отношению к изнасилованию.

6. Новая редакция статьи 132 УК России 1996 года.

Апробация результатов исследования. Положения и выводы диссертации отражены в двух статьях. Теоретические выводы и положения докладывались на межвузовских конференциях и семинарах в гг. Москве, Ставрополе, а также на Ученом совете и на заседаниях кафедры уголовного права Ставропольского государственного университета.

Структура диссертации отвечает основной цели и предмету исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав и заключения. В параграфе первом первой главы исследована историческая эволюция уголовной ответственности за насильственные действия сексуального характера. Во втором параграфе изучена ответственность за насильственные действия сексуального характера в современном уголовном законодательстве зарубежных государств.

Во второй главе рассмотрены объективные признаки насильственных действий сексуального характера (параграф 1). Во втором параграфе проанализированы субъективные признаки насильственных действий сексуального характера. Третий параграф содержит характеристику квалифицированных видов насильственных действий сексуального характера.

В заключении приводятся итоги и выводы исследования.. Завершает работу библиографический список использованных

правовых источников и литературы.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Глава I. Социальная обусловленность уголовной ответственности за насильственные действия сексуального характера.

В первом параграфе настоящей главы исследована историческая эволюция уголовной ответственности за насильственные действия сексуального характера. Отмечается, что рассматриваемый состав преступления имеет длительную и неоднозначную историю развития. Появление данного преступления в Особенной части УК РФ явилось закономерным следствием развития уголовного законодательства в области охраны половых отношений и интересов личности. Несмотря на столь широкий круг деяний, составляющих объективную сторону насильственных действий сексуального характера, реально отечественное уголовное законодательство развивалось в основном по пути регламентации ответственности за мужской гомосексуа, изм (под которым обычно имелось ввиду одна из его разновидностей - мужеложство). Остальным формам совершения данного деяния уделялось мало внимания и в науке уголовного права, и собственно в уголовном законе.

Российское законодательство, отменив в начале 90-х годов уголовную ответственность за добровольное мужеложство, стало в большей мере соответствовать требованиям времени в области охраны прав и свобод человека. Тем не менее, вплоть до принятия У К РФ 1996 года, вне сферы уголовно-правового регулирования осталось сексуальное насилие женщины в отношении женщины. Кроме того, сексуальное насилие мужчины в отношении женщины, совершенное в неестественной форме, продолжало расцениваться как изнасилование «в извращенной форме», что вряд ли способствовало правильной правовой оценке содеянного. Потребности равной уголовно-правовой охраны сексуальной сферы жизни любого человека обусловили появление в У К РФ 1996 года рассматриваемого преступления, в котором впервые в истории отечественного уголовного законодательства

половая свобода и половая неприкосновенность лица защищены вне зависимости от его половой принадлежности и сексуальной ориентации. В этом отношении положения У К России в большей, нежели ранее, мере соответствуют предписаниям Международного Стандарта в области защиты прав человека (в частности, ст. 12 Всеобщей Декларации прав человека 1948 года). В новейших исследованиях также отмечается, что ликвидация различий в степени уголовно-правовой охраны половой свободы и половой неприкосновенности мужчины и женщины, выразившееся в уравнивании ответственности за посягательства на эти интересы в ст. 131 и ст. 132 У К РФ, должно расцениваться как изменение, соответствующее названному Международному стандарту. Показательно, что с данной позицией согласилось подавляющее большинство опрошенных нами в ходе анкетирования респондентов (68 %).Исходя из анализа правовых источников античности, средневековья, нового и новейшего времени следует, что мировая история развития уголовного права знает длительную эволюцию ответственности за совершение гомосексуальных действий как разновидности сексуального поведения. При этом, в зависимости от системы ценностей конкретных исторических эпох, уголовной репрессии подлежало как добровольный, так и насильственный гомосексуализм (в первую очередь, мужской). Произошедшая в XIX-XX вв. переоценка задач уголовной репрессии как в странах Запада, так и в России, с полного запрета нетрадиционных половых отношений как таковых на уголовно-правовой запрет насильственного способа их удовлетворения, связана с признанием права любого человека на свободу своей частной жизни, в том числе и жизни сексуальной.

Уголовная ответственность за сексуальное насилие (как в традиционном, так и в нетрадиционном его понимании) обусловлена прежде всего задачей государства охранять права и интересы любого его гражданина. Эволюция этой задачи в целом определила развитие как правовых норм об ответственности за сексуальные преступления (насильственные и ненасильственные), так и эволюцию статуса и объема правовой защиты сексуальной сферы жизни любого человека от полного запрета на любое нетрадиционное сексуальное действие до запрета лишь

на сексуальное насилие как таковое.

Во втором параграфе настоящей главы рассмотрены вопросы ответственности за насильственные действия сексуального характера в современном уголовном законодательстве зарубежных государств.

Анализ современного уголовного законодательства стран общего и континентального права позволяет прийти к выводу о принципиальной общности уголовного закона в области ответственности за насильственные действия сексуального характера. Хотя, конечно, о полной идентичности исследуемого института в уголовном праве стран общего и континентального права говорить не приходится, как нельзя констатировать полное совпадение пределов уголовной ответственности за исследуемое преступление даже в законодательстве стран континентального права. Но вполне возможно говорить о возобладании тенденции равной уголовно-правовой охраны сексуальной сферы жизни любого человека, а также о том, что в большинстве развитых стран изнасилование расценивается как частный, специальный случай совершения насильственный действий сексуального характера. Более того, в ряде стран изнасилование в классическом смысле этого слова попросту включается в состав «сексуальной агрессии» и самостоятельно не выделяется. Таким образом, анализ уголовно-правовых норм об ответственности за насильственные действия сексуального характера позволяет говорить о сближении правовых систем цивилизованных стран и подтверждает мысль о том, что между утоловно-правовыми системами России и Запада на самом деле гораздо больше общего, нежели различ-

Глава II. Уголовно-правовая характеристика насильственных действий сексуального характера.

В первом параграфе проанализированы объективные признаки насильственных действий сексуального характера. В настоящее время 18 глава УК РФ содержит в себе уголовно-пра-

1 Флетчер Дж., Наумов А.В. Основные концепции современного уголовного права. - М., 1998. - С. 508-510.

10

вовои запрет ; а совершение деяний против половой неприкосновенности и половой свободы личности. Следовательно, видовыми объектами для этих преступлений, в том числе и для исследуемого, являются и половая неприкосновенность личности, и половая свобода личности.

Под половой неприкосновенностью обычно запрет на совершение любых сексуальных действий. Половая свобода - имманентно присущее каждому человеку право самому решать, как и с кем удовлетворять свои сексуальные желания. Ст. 132 УК РФ охраняет, на наш взгляд, не нормальный уклад половых отношений в традиционном советском его понимании. Исследуемая норма, исходя из буквы действующего уголовного законодательства, ставит под охрану тс же общественные отношения и интересы, которые охраняются нормой об ответственности за изнасилование.

Из сопоставительного анализа уголовно-правовых норм следует, что половая неприкосновенность не является уголовно-охраняемым благом для лиц, достигших четырнадцатилетнего возраста. И, следовательно, основным непосредственным объектом основного состава совершения насильственных действий сексуального характера (ч. 1 ст. 132 УК РФ) является только половая свобода личности. Половая неприкосновенность как основной объект присуща только единственному из особо квалифицированных видов этого преступления - а именно, совершению насильственных действий сексуального характера в отношении лица, заведомо для виновного не достигшего четырнадцатилетнего возраста (п. «в» ч. 3 ст. 132 УК РФ). Обосновывается позиция, согласно которой при совершении сексуального действия в отношении лица, находящегося в беспомощном состоянии, речь об использовании такого состояния для удовлетворения половой потребности насильственным способом может идти только в случае, если нет определенно выраженного согласия лица. Поэтому в данной ситуации нарушается скорее поло­вая свобода такого потерпевшего.

Примечательно, что с таким пониманием непосредственного объекта при совершении насильственных действий сексуального характера согласились почти 60% опрошенных в ходе

11

анкетирования.

Так как здоровье потерпевшего (потерпевшей) или иных лиц. как охраняемое уголовным законом благо, всегда как минимум ставится под угрозу при совершении исследуемого состава. Следовательно, дополнительным объектом насильственных действий сексуального характера является здоровье потерпевшего (потерпевшей) или иных лиц. В качестве факультативного объекта особо квалифицированного вида насильственных действий сексуального характера может выступать жизнь потерпевшего или потерпевшей - если по неосторожности им причиняется смерть (п. «б» ч. 2 ст. 132 У К РФ).

Потерпевшим от насильственных действий сексуального характера может быть лицо любого пола, как об этом прямо говорится в диспозиции ст. 132 У К РФ. Следовательно, отличие насильственных действий сексуального характера от изнасилования, с позиции объекта преступления, изначально происходит по такой составной части объекта преступления, как потерпевший..

Исходя из вышесказанного можно утверждать, что, с позиции объекта преступления, насильственные действия сексуального характера и в отечественном законодательстве являются более общей нормой по отношению к изнасилованию, которая в свою очередь является специальной по отношению к исследуемому составу.

Объективная сторона рассматриваемого состава носит сложный характер, выражаясь в наличии минимум двух последовательных действий ъиноьншо.

- применения насилия (физического, психического) либо использования беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей);

- совершения собственно действия сексуального характера.

Таким образом, насильственные действия сексуального характера с точки зрения конструкции объективной стороны являются сложным (составным) преступлением.

Сопоставительный анализ норм УК РФ дает все основания полагать, что, с точки зрения объективной стороны, изнасилование как насильственное половое сношение является специ-

12

альной нормой по отношению к насильственным действиям сексуального характера в целом. Специализация происходит по единственному признаку объективной стороны - виду сексуального действия (насильственный способ его совершения присущ для обоих составов).

В ч. 1, ст. 132 УК РФ содержится три формы деяния, которыми может быть совершено данное преступление: мужеложство, лесбиянство и иные действия сексуального характера. Предлагаются следующие их определения:

1. Мужеложство - сексуальное действие, выразившееся во введении полового органа одного мужчины в заднепроходное отверстие (прямую кишку) другого мужчины. С данным определением мужеложства согласились около 80% респондентов. Обосновывается позиция о том. что термином «педерастия» охватываются далеко не все акты мужеложства, и указанные понятия нельзя признать равнозначными. С таким пониманием соотношения терминов «мужеложство» и «педерастия» согласились 54% опрошенных в ходе анкетирования.

2. Лесбиянство представляет собой все возможные формы женского гомосексуализма.

3. Иные действия сексуального характера законодательно не определены, и на необходимость ликвидации этого пробела указали 78% респондентов. Представляется, что если очень разнообразные действия (как насильственные, так и ненасильственные) могут носить сексуальную окраску, то под уголовно значимое понимание «иных сексуальных действий» необходимо относить только iu. которое выражается в сексуальном проникновении. Под сексуальным проникновением мы понимаем введение как полового органа, так и иных предметов в естественные полости другого лица с целью получения сексуального удовлетворения. С такой трактовкой иного действия сексуального ха­рактера, связанного с сексуальным проникновением, согласились 67% опрошенных нами респондентов. Действительно, с другой стороны, можно ввести, например, во влагалище .либо задний проход потерпевшего какой-либо инородный предмет с целью причинить вред здоровью потерпевшего. Такое «проникновение» не будет носить характер «иного сексуального действия», а соде-

13

яннос должно квалифицироваться по нормам о преступлениях против здоровья личности.

Кроме того, нас могут упрекнуть в сужении границ уголовной репрессии, вызванном ограничением перечня иных действий сексуального характера сексуальным проникновением. Так, например, (под последнее не попадает, например, насильственное требование к потерпевшему наблюдать за каким-либо сексуальным действием). Однако, мы считаем, что более приемлемо и целесообразно именно такое сужение границ уголовной ответственности за рассматриваемое преступление, ибо в противном случае безграничное понимание «иных сексуальных действий» приведет к неоправданному расширению рамок уголовной ответственности и возможному применению закона по аналогии. Так что в этом случае мы сторонники «меньшего зла.» С другой стороны, такой подход требует пересмотра нормы о развратных действиях - а именно, ее дополнения квалифицирующим обстоятельством «с применением насилия». При этом потерпевшим от насильственных развратных действий может быть любое лицо. Именно под объективные признаки этого преступления в большей мере подпадают акты насильственного эксгибиционизма, насильственного онанизма и прочие сексуальные действия, не являющиеся сексуальным проникновением (в нашем понима­нии). Отметим, что и в судебной практике к иным действиям сексуального характера относятся те насильственные действия виновного, которые выражались в сексуальном проникновении в описанном нами понимании.

Обязательным признаком объективной стороны, кроме сексуального действия, является применение насилия к потерпевшему (потерпевшей) или иным лицам либо использование беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей).

Насилие безусловно является способом совершения рассматриваемого преступления и всегда предшествует совершению собственно действия сексуального характера. Физическое насилие может быть выражено в удержании потерпевшего, лишении его возможности свободно передвигаться, нанесении побоев или реального причинения вреда здоровью. Применительно к насильственным действиям сексуального характера это означает, что

14

диспозиция ч. 1 ст. 132 УК РФ охватывает то физическое насилие, которое выражено максимум в реальном причинении вредя здоровью средней тяжести. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего (потерпевшей) либо его (ее) убийство находятся за рамками рассматриваемого состава и требуют дополнительной квалификации по ст. ст. 111 или 105 У К РФ соответственно.

Психическое насилие действительно чаще всего выражается в угрозе причинения вреда здоровью с целью подавить реальное или возможное сопротивление потерпевшего (потерпевшей) и совершить с ним (ней) сексуальное действие. При этом также максимальный объем угрозы - это угроза причинения средней тяжести вреда здоровью (ведь в случае угрозы причинением тяжкого вреда здоровью либо убийством содеянное влечет повышенную ответственность). Однако, в судебной практике и в специальной литературе описаны случаи, когда психическое насилие выражалось не в угрозе применения физического насилия, а в создании виновным обстановки, когда потерпевшие не могли противостоять виновному. Так. например, как применение психического насилия было вполне справедливо расценено настойчивое «предложение» совершить сексуальные действия, сделанное в безлюдном месте, когда потерпевшая была буквально «парализована» страхом перед виновным, а последний осознавал это обстоятельство.

Особенностью объективной стороны насильственных действий сексуального характера как и изнасилования) является то. что насилие может применяться как непосредственно к потерпевшему (потерпевшей), так и к любому другом}' лицу (не обязательно к супругу или родственникам). При этом такое другое лицо может быть признано потерпевшим по статьям о преступлениях против здоровья и жизни (естественно, в случае причинения ему реального вреда). Такое лицо не может признаваться потерпевшим по ст. 132 УК РФ. ведь речи о посягательстве на его (ее) сексуальную свободу или неприкосновенности не идет.

Альтернативным насилию конструктивным признаком объективной стороны рассматриваемого состава является использование при совершении действий сексуального характера бес-

15

памощного состояния потерпевшего (потерпевшей). Мы считаем, что беспомощное состояние потерпевшего 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 (в силу которого потерпевший может попросту не понимать реальный характер производимых с ним действий), состояние глубокого физиологического опьянения (алкогольного или наркотического), тяжелое соматическое состояние в силу различного рода заболеваний и травм и так далее - ведь список причин такого беспомощного состояния может быть бесконечным. Но все их 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 (и, отметим, альтернативное обстоятельство, характеризующее объективную сторону насильственных действий сексуального характера).

Состав рассматриваемого преступления носит исключительно формальный характер с точки зрения конструкции объективной стороны. Поэтому оконченным насильственные действия сексуального характера должны признаваться в момент начала совершения собственно самого сексуального действия, вне зависимости от его продолжительности или физиологической завершенности.

Во втором параграфе настоящей главы рассмотрены субъективные признаки насильственных действий сексуального характера.

Субъектом насильственных действий сексуального характера является любое физическое лицо, достигшее возраста 14 лет, и являющееся вменяемым. Поскольку субъект насильственных действий сексуального характера общий, а субъект изнасилования специальный, то в отношении субъекта этих двух преступлений можно говорить об общей и специальной норме, что подтверждает сделанный ранее вывод и в отношении субъекта.

В силу указания ч. 2 ст. 24 У К РФ необходимо считать, что

16

субъективная сторона рассматриваемого преступления выражается в умышленной вине. Так как основной состав насильственных действий сексуального характера по конструкции является исключительно формальным, то в нем допустим лишь прямой умысел, который формулируется следующим образом: виновный осознает фактический характер и общественную опасность совершаемых им насильственных действий сексуального характера и желает их совершения.

Мотивом насильственных действий сексуального характера чаще всего выступает стремление удовлетворить половую потребность. Однако также мотивами могут выступать месть, желание опозорить потерпевшее лицо, принудить его к постоянным половым сношениям или сексуальной жизни. Поскольку состав исследуемого преступления не содержит указания на специальный мотив совершения такого деяния, то мотивы могут быть самыми различными и не будут влиять на квалификацию. Такое же положение вещей характерно и для целей совершения данного преступления.

В третьем параграфе второй главы рассмотрены квалифицированные и особо квалифицированные виды насильственных действий сексуального характера Поскольку квалифицирующие признаки изнасилования и насильственных действий сексуального характера носят в большинстве своем идентичный характер, то мы считаем возможным при рассмотрении квалифицированных составов насильственных действий сексуального характера, использовать накопленный в науке опыт в отношении квалифицированных составов изнасилования.

Насильственные действия сексуального характера, совершенные неоднократно или лицом, ранее совершившим изнасилование - неоднократность здесь носит родовой характер - ведь в тексте Закона предыдущее преступление может быть как насильственным действием сексуального характера, так и изнасилованием. По общему правилу, неоднократность - такая форма множественности преступлений, при которой имеет место фактическое совершение указанных действий два или более раза, независимо от осуждения за первое преступление. Если судимость за ранее совершенные насильственные действия сексуального

17

характера снята или погашена, или истекли сроки давности уголовного преследования, новое преступление не должно считаться неоднократным.

Постановление Пленума Верховного суда № 4 от 22 апреля 1992 г. «О судебной практике по делам об изнасиловании указывает, что «в тех случаях, когда насилие над потерпевшей не прерывалось либо прерывалось на непродолжительное время и обстоятельства совершения насильственных половых актов свидетельствуют о едином умысле виновного, совершение им второго и последующих половых актов не может рассматриваться в качестве обстоятельства, дающего основание для квалификации содеянного по признаку повторности». На наш взгляд, данное положение должно применятся так же и в отношении насильственных действий сексуального характера.

Представляет глубокий практический интерес некоторые вопросы, связанные с насильственными действиями сексуального характера в уголовно-процессуальном аспекте. В соответствии с ч. 2, ст. 27 УПК РСФСР (в действующей редакции) изнасилование относится к делам так называемого частно-публичного обвинения, т.е. уголовное дело об изнасиловании, предусмотренное ч. 1, ст. 131 У К РФ, может возбуждаться только по жалобе потерпевшей. Непонятно почему законодатель не внес дополнение в указанную норму УПК РСФСР, согласно которому возбуждение уголовных дел о неквалифицированном составе насильственных действий сексуального характера также стало бы возможно только по заявлению потерпевшего лица, то есть ч. 1, ст. 131 УК РФ также стало бы делом частно-публичного обвинения.

В связи с рассмотрением данного квалифицирующего признака представляется возможным изложить свою точку зрения относительно следующей ситуации. Представим, что виновный после совершения изнасилования (которое, как известно, считается оконченным в момент начала полового сношения), то есть вполне возможно и в процессе полового сношения производит сношение per os или per anum. С точки зрения существующего закона такое лицо совершает насильственные действия сексуального характера после совершения изнасилования. То есть,

18

следуя букве закона, такие действия надлежит квалифицировать по совокупности как изнасилование и насильственные действия сексуального характера, совершенные лицом ранее совершившим изнасилование.

Также не вполне ясна ситуация, когда один виновный совершает насильственные действия сексуального хараюгера в отношении двух и более лиц одновременно. Такие действия в соответствии с буквой ч. 1, ст. 16 У К РФ надлежит квалифицировать по п. «а», ч. 2. ст. 132 УК РФ, поскольку в ст. 16 УК РФ речь идет о совершении двух или более преступлений, предусмотренных одной статьей или частью статьи УК РФ, вне зависимости от одномоментного или разномоментного их совершения. Однако, например, при наличии умысла на одновременное совершение двух и более убийств такое деяние квалифицируются как убийство двух или более лиц. Под неоднократным совершением убийства понимается, как правило, совершение двух и более таких преступлений виновным, во-первых, при наличии возникающего каждый раз самостоятельно умысла на совершение одного деяния и, во-вторых, как правило, с определенным разрывом во времени. Исходя из подобного понимания неоднократности, нельзя квалифицировать рассматриваемую ситуацию с насильственными действиями сексуального характера по п. «а», ч. 2. ст. 132 У К РФ, по признак}1 неоднократности. Выход из данной ситуации видится только в дополнении ч. 2, ст. 132 У К РФ пунктом «с», имеющим следующую редакцию: «совершенные в отношении дет пли более яиц». Настоящее предложение поддержали почти 70% опрошенных нами респондентов.

Насильственные действия сексуального характера, совершенные группой лиц, группой яиц по предварительному сговору или организованной группой. В этом пункте уголовную ответственность отягчает факт совершения насильственных действий сексуального характера в соучастии.

Одними из общих проблем квалификации насильственных действий сексуального характера являются проблемы, связанные с участием в совершении этого преступления нескольких лиц. Поэтому представляется необходимым остановится на вопросах соучастия при совершении насильствен-

19

ных действий сексуального характера. Не исключена ситуация когда виновный для совершения указанных действий использует животное либо лицо не являющееся субъектом преступления (невменяемое лицо, лицо не достигшее возраста 14 лет). В рассматриваемых случаях виновный по общему правилу должен признаваться посредственным исполнителем преступления. Однако стоит ли вопрос о соучастии в данном случае. Ведь, как известно, Пленум Верховного суда в п. 9 своего постановления № 4 от 22 апреля 1992 г. «О судебной практике по делам об изнасиловании» разъяснил, что: «...Действияучастников группового изнасилования подлежат квалификации по ч. 3 ст. 117 УК РСФСР независимо от того, что остальные участники преступления не были привлечены к уголовной ответственности ввиду их невменяемости, либо в силу требований ст. 10 У К РСФСР, или по другим предусмотренным законом основаниям». В силу этого вполне закономерен вопрос: применять ли данное положение к насильственным действиям сексуального характера? Ведь речь идет общей и специальной нормах. Если такая особенность квалификации, по мнению Пленума Верховного суда, должна существовать в специальной норме, устанавливающей уголовную ответственность за изнасилование, то она же должна быть применима к общей норме о насильственных действиях сексуального характера. С другой стороны, представляется возможным применять к квалификации насильственных действий сексуального характера другое положение из приведенного постановления Пленума Верховного суда. В п. 8 этого постановления говорится о том, что: «... как групповое изнасилование должны квалифицироваться не только действия лиц, совершивших насильственный половой акт, но и действия лиц, содействовавших им путем применения физическогб или психического насилия к потерпевшей». Действительно, применение насилия в процессе совершения насильственных действий сексуального характера составляет объективную сторону данного преступления, поэтому действия лиц, лично не совершавших насильственных действий сексуального характера, но применявших насилие к потерпевшему лицу и тем самым содействовавших другим в этом преступлении, должны квалифицироваться как соисполнитель-

20

ство в преступлении, предусмотренном п. «б», ч. 2, ст. 132 У К РФ.

Особо надо отметить, что. при признании насильственных действий сексуального характера совершенных организованной группой, действия всех участников группы, исходя из новейшей судебной практики, надлежит квалифицировать как соисполни-тельство в этом преступлении, вне зависимости от их фактического участия (естественно, при условии, что преступление охватывалось их умыслом). Того же мнения придерживаются 52% опрошенных нами в ходе анкетирования.

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 представляет собой одну из разновидностей психического насилия над личностью. В рассматриваемом составе угроза применяется виновным как средство подавления воли потерпевшего (потерпевшей) с целью облегчения совершения преступления. Нам представляется возможным применять данные положения, выработанные применительно к изнасилованию, также и к насильственным действиям сексуального характера. Примечательно, что судебная практика по насильственным действиям сексуального характера также исходит из того, что угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью как квалифицированный вид рассматриваемого преступления имеет место только в том случае, если такая угроза имела место либо при применении насилия к потерпевшему (потерпевшей) с целью совершить сексуальные действия, либо в процессе их совершения с целью дальнейшего подавления воли потерпевшего (потерпевшей). Таким образом, признак угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью может иметь место не только до начала насильственного действия сексуального характера в собственном смысле этого слова, но и в процессе его совершения - то есть, когда основной состав этого преступления является оконченным.

Признак совершения насильственных действий сексуаль-

21

ного характера с особой жестокостью по отношению потерпевшему (потерпевшей) или другим лицам является новым ква­лифицирующим обстоятельством в насильственных сексуальных преступлениях вообще. Для вменения этого признака следует говорить о необходимости установления заведомой осведомленности относительно причинения потерпевшему или другим лицам особых физических или моральных мучений и страданий до совершения преступления (в котором особая жестокость указана как квалифицирующее обстоятельство) или в процессе совершения такового.

Насильственные действия сексуального характера, повлекшие заражение потерпевшего (потерпевшей) венерическим заболеванием Настоящий признак реконструирует рассматриваемый формальный состав в материальный. Вследствие того, что указанное последствие выходит за рамки основного состава, степень общественной опасности преступления повышается. Объективные признаки данного квалифицированного состава, по сути, не изменяются по отношению к основному составу. Дополнительным объектом преступления остается здоро ье потерпевшего лица. Объективную сторону будет составлять деяние, предусмотренное ч. 1, ст. 132 УК РФ, с которым причинно связаны последствие в виде заболевания потерпевшего лица венерическим заболеванием.

Насильственные действия сексуального характера, совершенные в отношении заведомо несовершеннолетнего (несовершеннолетней).По смыслу закона данный квалифицирующий признак должен применятся в тех случаях, когда виновный совершает насильственные действия сексуального характера в отношении потерпевшего (потерпевшей), которые заведомо для него находятся в возрасте от 14 до 18 лет. Такой вывод следует из сопоставительного анализа понятия несовершеннолетнего в уголовном праве и ч. 3, ст. 132 У К РФ, в которой предусмотрена ответственность за совершение рассматриваемого преступления в отношении лица заведомо не достигшего четырнадцатилетнего возраста. Применительно к рассматриваемому составу под заведомостью надо понимать, что виновный или точно знает, что потерпевшее лицо не достигло совершеннолетия, или осоз-

22

наст данный факт, исходя из фактических обстоятельств, при которых совершается преступление. Такими обстоятельствами могут служить внешний вид потерпевшего лица, школьная форма и т.д. Если же виновное лицо хочет совершить насильственные действия сексуального характера в отношении несовершеннолетнего (несовершеннолетней), а в действительности потерпевшее лицо достигло совершеннолетнего возраста, то вопрос о его ответственности должен решаться по правилам ошибки в потерпевшем.

Насильственные действия сексуального характера, повлекшие по неосторожности смерть (потерпевшего/ потерпевшей. Данный квалифицированный состав является двуобъектньш. То есть кроме основного непосредственного объекта - здоровья личности, он также посягает на ее жизнь. Смерть потерпевшего лица может наступить в процессе или после насильственных действий сексуального характера, но обязательно должно быть следствием таких действий, а не других факторов. Однако представляется достаточно спорным утверждение, что по данному пункту следует квалифицировать следующую ситуацию: потерпевшее лицо оставшись после совершения в отношении его насильствен­ных действий сексуального характера на некоторое время одно в квартире, при попытке выбраться через окно, разбивается. Думается, что данная ситуация не может рассматриваться с позиции п. «а», ч. 3, ст. 132 УК РФ. поскольку смерть здесь явилась следствием не насильственных действий сексуального характера, а незаконного лишения свободы (или. в зависимости от конкретных обстоятельств дела, похищения человека)

Насильственные действия сексуального характера, повлекшие по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия. В данном случае речь также должна идти только о неосторожном отношении виновного к наступлению указанных последствий. Как и в предыдущем пункте, если установлен умысел виновного в отношении причинения тяжкого вреда здоровью либо заражения ВИЧ-инфекцией содеянное должно быть квалифицировано по совокупности со ст. ст. 111, 122 УК РФ. Тяжкие последствия - оценочный признак и его установление

23

находится в полной компетенции суда. Однако, как и в случаях с любым оценочным признаком, на практике зачастую не представляется возможным.

Представляется, что Пленуму Верховного суда необходимо принять постановление, в котором разъяснялось бы, что понимать под «иными тяжкими последствиями». На это указали 54% опрошенных в ходе анкетирования. Пока лишь в судебной практике устойчиво под этим признаком понимается самоубийство потерпевшего (потерпевшей), совершенное им после сексуального насилия. В настоящее время практически невозможно представить себе такие последствия, которые носили бы степень общественной опасности подобную иным признакам, перечисленным в п. «б», ч. 2, ст. 132 УК РФ, но в то же время не были им подобны по сути.

Исходя из вышеприведенного анализа пределов насилия, допускаемого при совершении насильственных действий сексуального характера, представляется, что умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего (потерпевшей) либо смерти должно влечь дополнительную квалификацию содеянного по ст. ст. 111 или 105 У К РФ соответственно. По этому же пути идет и судебная практика. С другой стороны, представляется более целесообразным объединение в одном квалифицирующем признаке данного преступления неосторожное причинение смерти или тяжкого вреда здоровью потерпевшего (потерпевшей). С такой позицией согласилось 62% наших респондентов.

Насильственные действия сексуального характера, совершенные в отношении лица, заведомо не достигшего четырнадцатилетнего возраста. При квалификации деяния лица необходимо установить, что виновный осознавал до начала насильственных действий сексуального характера, что возраст потерпевшей (потерпевшего) менее 14 лет, либо погерпевшая (потерпевший) очевидно малолетние девочка или мальчик (например, школьница младших классов). За исключением установления заведомого отношения виновного к малолетнему возрасту' по­терпевшего (потерпевшей), остальные характеристики рассматриваемого признаки не представляют особых затруднений при

24

правоприменении, да и в науке по этому поводу существует редкостное един<" ^бразие в суждениях.

На основании всего вышеизложенного предлагается изложить ст. 132 У К России в следующей редакции:

«НАСИЛЬСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ СЕКСУАЛЬНОГО ХАРАКТЕРА

1.. Мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера, являющиеся сексуальным проникновением, с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей) -наказываются...

2. Те же деяния:

а) совершенные неоднократно или лицом, ранее совершившим изнасилование,

б) совершенные группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) соединенные с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, а также совершенные с особой жестокостью по отношению к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам;

г) повлекшие заражение потерпевшего (потерпевшей) венерическим заболеванием;

д) совершенные в отношении заведомо несовершеннолетнего (несовершеннолетней),

е) совершенные в отношении двух или более лиц - наказываются..

3. Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, если они:

а) повлекли по неосторожности смерть или причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего (потерпевшей);

б) повлекли заражение потерпевшего (потерпевшей) ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия;

в) совершены в отношении лица, заведомо не достигшего четырнадцатилетнего возраста, -наказываются...»

Соответственно статью 135 У К РФ предлагается изложить в следующей редакции:

25

«РАЗВРАТНЫЕ ДЕЙСТВИЯ

1. Совершение развратных действий без применения насилия в отношении лица., заведомо не достигшего четырнадцатилетнего возраста, - наказывается...

2. Совершение развратных действий с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) - наказывается...»

В заключении приводятся основные выводы, сформулированные в ходе исследования. Завершает работу список источников и литературы, использованных при написании диссертации.

Основные положения диссертации опубликованы в следующих изданиях и статьях:

1. Уголовная ответственность за насильственные действия сексуального характера. -Ставрополь: Ставропольсервисшкола, 2000,- 4.7 п.л. (в соавторстве).

2. Уголовная ответственность за насильственные действия сексуального характера (история вопроса). // Проблемы совершенствования законодательства в условиях правовой реформы. - Ставрополь, СГУ, 1999. - 0,4 п.л.

3.Ответственность за насильственные действия сексуального характера по уголовному законодательству зарубежных стран // Материалы конференции молодых ученых -юристов Ставропольского края. - Ставрополь: ОПЦ "LEX"', 1998. - 0,5 п.л.

П Л А Н

Введение

1. Сущность изнасилования, как преступления

1.1. Понятие и определение изнасилования

1.2. Основные вопросы судебной практики по делам по изнасилованию

1.3. Вопросы квалификации изнасилования и насильственных действий сексуального характера

2. Ответственность за изнасилование, насильственных действий сексуального характера в УК

2.1. Ответственность за изнасилование

2.2. Ответственность за насильственные действия сексуального характера

2.2.1. Ответственность за принуждения сексуального характера

2.2.2. Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста

2.2.3. Развратные действия

3. Проблемы отграничения насильственных действий сексуального характера от смежных составов

Заключение

Литература