## ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

**Проблемы установления уголовно-правовой ответственности за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних**

2012

**Содержание**

Введение

. Законодательство о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних: исторический анализ и анализ мировой практики

.1 Законодательство о преступлениях против неприкосновенности несовершеннолетних в истории зарубежного права

.2 Законодательство о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних в истории российского права

.3 Современное законодательство зарубежных стран

. Общая характеристика преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних

. Преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних в современном российском праве

.1 Изнасилование несовершеннолетней

.2 Насильственные действия сексуального характера в отношении несовершеннолетних

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

.4 Смежные составы

. Проблемы установления уголовно-правовой ответственности за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних

.1 Проблема возраста согласия и добросовестного заблуждения

.2 Проблема квалификации преступления и установления санкций

.3 Проблема применения принудительных мер медицинского характера

.4 Проблемы, связанные с расследованием и профилактикой преступлений

Заключение

Список литературы

**Введение**

**Актуальность темы исследования.** В современной правовой ситуации тематика преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних является одной из самых актуальных проблем. Отмечена высокая озабоченность общества этой темой (как в России, так и в мире), не всегда корректная и иногда выражающаяся в радикальных формах. Проблема представляет собой сложную совокупность уголовно-правовых, криминологических, социальных и психологических аспектов и требует детального рассмотрения. Недостаток научных работ, объективно и всесторонне изучавших проблему. За последнее время в законодательстве о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних произошли значительные изменения, что только подтверждает проблемность и актуальность темы. Существует много проблем, касающихся как вопросов квалификации преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, так и вопросам привлечения к ответственности или освобождения от нее (особенно неоднозначными здесь выглядят ненасильственные преступления против повой неприкосновенности несовершеннолетних), а также установления уголовно-правовых санкций (в том числе и принудительных мер медицинского характера). Вместе с тем, отмечается высокий уровень преступности по данной категории деяний, что требует изучения проблемы для выработки методико-профилактических рекомендаций по предотвращению подобных преступлений в будущем и повышению уровня их раскрываемости.

**Цель исследования.** Цель настоящего исследования заключается в том, чтобы на основе изученных нормативно-правовых актов и практики их применения, авторитетных исследований в данной области, анализа статистики, современного состояния общества и исторических правовых документов максимально объективно и всесторонне изучить проблему, с тем чтобы выработать теоретические положения по данной теме и практические рекомендации по повышению эффективности борьбы с сексуальными посягательствами на несовершеннолетних и совершенствованию правоприменительной практики в области квалификации данных видов преступлений и установления уголовно-правовых санкций за их совершение.

**Основные задачи исследования.**

1) Рассмотреть законодательство об ответственности за сексуальные посягательства в отношении несовершеннолетних, в том числе исторический опыт как российского, так и зарубежного права.

) Провести сравнительно-правовой анализ современных российских и зарубежных уголовно-правовых норм.

) Изучить криминологическую основу совершения данных видов преступлений.

) Рассмотреть проблемы, связанные с назначением наказаний за данные виды преступлений и их уголовно-правовой квалификацией.

**Новизна исследования.** Широкий охват правоприменительной практики, изучение проблемы в ее неразрывной взаимосвязи с современными общественными, социальными и правовыми условиями, выработка по итогам исследования практических рекомендаций по совершенствованию законодательства в данной сфере.

**Методы исследования.** При решении поставленных задач нами широко использовались такие методы, как сравнительное исследование (в части сопоставления российского и зарубежного права), исторический анализ (при изучении истории правового регулирования ответственности за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних), толкование правовых норм, изучение статистических материалов и судебной практики, а также иные методы исследований.

**Объект исследования.** Основным объектом исследования являются распространенные проблемы, возникающие при квалификации преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также при рассмотрении вопроса о назначении соразмерного и справедливого наказания с учетом всех обстоятельств дела. К числу таких проблем относятся: проблема установления возраста согласия и добросовестного заблуждения обвиняемого в возрасте потерпевшей (потерпевшего), проблема квалификации смежных составов и совокупности преступлений, а также установления соразмерного наказания за их совершение, проблемы, связанные с применением принудительных мер медицинского характера, проблемы, связанные с привлечением обвиняемых к уголовно-правовой ответственности и освобождением от нее. Дополнительным объектом исследования является изучение института уголовной ответственности за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних как такового, в том числе его истории и практики применения в праве зарубежных стран.

**Предмет исследования.** Предметом исследования являются:

действующее российское законодательство в области уголовной ответственности за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних;

действующее зарубежное законодательство в области уголовной ответственности за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также исторические правовые акты;

научная литература (монографии, диссертации, статьи) по данной теме, общим вопросам, касающимся уголовного права, а также смежным проблемам;

судебная практика по делам о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также акты толкования уголовного права;

данные статистики по тематике исследования.

**Теоретическая база исследования.** Работы известных специалистов в области уголовного права и криминологии: Ю.М. Антоняна, Г.Б. Дерягина, А.С. Капитунова, А.М. Мартиросьяна, М.А. Семикина, О.С. Капинус, Т.С. Шуваловой, С.Д. Цэнгел и других.

**Нормативная база.** Представлена современным и историческими источниками как русского, так и зарубежного права. Изучены уголовные кодексы Германии, Франции, Испании, Швеции, Китая, Украины, уголовное право США, а также иные нормативные источники.

**Эмпирическая база исследования.** Эмпирическую базу исследования составляют приговоры судов по делам о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также статистические данные.

**1. Законодательство о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних: исторический анализ и анализ мировой практики**

Любое правовое явление имеет свою историю, проходит определенные этапы развития и меняется с течением времени. Одни и те же явления в различных временных эпохах воспринимаются по-разному, и если говорить применительно к уголовному праву - одним и тем же деяниям в разные исторические периоды присваивается различная степень общественной опасности, вводятся новые виды преступлений, а старые перестают считаться таковыми и становятся общественной нормой. Таким же образом различаются одни и те же явления в разных странах - в зависимости от обычаев и культуры определенного народа деяния, признающиеся законными в одной стране, в другой будут считаться недопустимыми.

И если существуют такие универсальные виды деяний, карающиеся в законодательствах всех стран мира и предусмотренные в уголовно-правовых актах различных времен, такие. как кража и убийство, то применительно к рассматриваемой нами теме - преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних - законодательство претерпевало значительные изменения с течением времени, и эта тема до сих пор остается предметом ожесточенных дискуссий в современном обществе.

Поэтому мы решили начать наше исследование с исторического обзора правовых актов о половых преступлениях, с тем, чтобы проследить развитие законодательства в этой сфере, а также с проведения обзора современного зарубежного законодательства, с тем, чтобы изучить основные современные тенденции по защите прав несовершеннолетних от посягательств на их половую неприкосновенность.

**1.1 Законодательство о преступлениях против неприкосновенности несовершеннолетних в истории зарубежного права**

Для целей настоящего исследования нам необходимо проследить, как развивалось законодательство о защите несовершеннолетних от преступных посягательств на протяжении веков, и с каких точек зрения рассматривались права несовершеннолетних. Следует заметить, что толкование древними законодателями прав на половую неприкосновенность несовершеннолетних коренным образом отличалось от того, что существует сейчас. Как такового, этого понятия не существовало вовсе, вследствие совершенно иной системы взглядов на семейно-брачные отношения. В Древнем мире господствовала, патриархальная система отношений, в которой все общественные отношения рассматривались с точки зрения главенства мужчин, а женщинам отводилась подчиненная роль. Кроме того, большую роль играли религиозные нормы, которые во многом определяли нормы законодательные - в первую очередь совершение преступления или проступка рассматривалось как нанесение обиды божеству, религиозное преступление, и именно этим объясняется чрезвычайная жестокость наказаний за брачные поступки, имевшая место в Древнем мире.

Первое, на что обращается внимание при знакомстве с источниками права Древнего мира - это отсутствие какой бы то ни было дифференциации возраста при квалификации половых преступлений: в те времена девушки рассматривались в первую очередь в статусе замужней и незамужней, возраст же девушки играл не столько важную роль. Конечно, существовало понятие брачного возраста, но оно не влияло на квалификацию правонарушений. Таким образом, существовали в основном только нормы, наказывающие за изнасилование, как правило, замужней женщины. Изнасилование же незамужней женщины могло рассматриваться только как нанесение оскорбления семье жертвы, а в некоторых правовых системах и вовсе как одна из форм брака. Изнасилование замужней женщины также рассматривалось с точки зрения нанесения урона чести семьи, обиды отцу или мужу, а не чести самой женщины. Таким образом, сам объект преступления был иным, чем половая свобода или половая неприкосновенность несовершеннолетних. Некоторыми законодательными актами были запрещены кровнородственные связи, но это, опять же, трактовалось не как преступление против семьи, а как религиозное преступление, и в случае обнаружения факта совершения преступления, меры ответственности принимались к обоим участникам инцеста. Также в некоторых обществах преследовались гомосексуальные отношения.

В Египте существовала практика передачи дочерей жрецам культа Амона. Жрец имел право на три половых сношения с девочкой, но при желании мог оставить ее у себя. Таким образом, в Древнем Египте в определенных рамках педофилия считалась социально приемлемой. Подобные религиозные обычаи также существовали на территории Карфагена, Персии, Палестины, а также на территориях современных Индии и Бангладеша. В древних сирийских племенах не являлись преступлениями продажа собственной дочери и покупка любовницы.

По Среднеасирийским законам (примерно II тыс. лет до н.э.) наказывались разного рода посягательства на замужних женщин, а также преследовались внебрачные отношения. которые, как правило, карались смертной казню. Наказание было дифференцированным: учитывался факт добросовестного заблуждения той или иной стороны о факте нахождения партнера в браке, если лицо не знало об этом факте, то оно освобождалось от ответственности. За посягательства на незамужних женщин ответственности не предусматривалось, как и нет никаких норм о возрасте потерпевшей. Имелась в наличии ответственность за гомосексуализм.

В Законах Ману - одном из основных источников древнего индийского права - содержались подробные брачно-семейные нормы, что было обусловлено кастовой системой. Одни и те же действия являлись или не являлись незаконными в зависимости от того, представителем какой касты они были совершены. Было восемь видов брака по степени благополучности, одним из которых (низшим) считалось изнасилование девушки. Таким образом, здесь тоже отсутствуют нормы за посягательства на несовершеннолетних. За посягательство на замужнюю женщину предусматривалась ответственность в зависимости от каст, к которым принадлежали преступник и жертва.

Правовое регулирование по Законам Хаммурапи в целом аналогично регулированию по Среднеассирийским законам: наказание назначалось за противозаконную связь с замужней женщиной, которое, как правило, каралось казнью. В случае сомнений в невиновности применялись ордалии - испытание водой. Было предусмотрено наказание за инцест, причем инцест с матерью наказывался строже, чем инцест отца и дочери:

*(§ 154) Если человек познал свою дочь, то его должны изгнать из его общины),*

*(§ 157) Если человек возлежал на лоне своей матери после смерти отца, то их обоих должно сжечь.*

*(§ 158) Если человек после смерти своего отца был схвачен на лоне своей мачехи, родившей детей, то этот человек должен быть изгнан из дома отца).*

В китайской «Книге законов Царства Вэй» существовало четко обозначенное понятие брачного возраста, причем была еще и верхняя граница: у девушек возраст составлял 14-20 лет, у мужчин - 18-30, однако данных о санкциях за их нарушение обнаружить не удалось. Устанавливалась ответственность за внебрачные отношения, то есть опять правонарушение рассматривалось как преступление против семьи, а не против личности.

В античной Греции половые сношения с юношами при согласии последних были дело обыкновенным и даже поощряемым. Однако существовало понятие возраста согласия, который устанавливался в 14 лет. В законах Солона VI века содержатся нормы о наказании смертной казнью за принудительные половые акты со свободными мальчиками. Гомосексуальные отношения под страхом телесных наказаний были запрещены рабам, это было привилегией лишь свободных граждан. Афинские законы карали также за обольщение малолетнего без согласия его родителя или раба без согласия его хозяина. В Афинском законодательстве времен Перикла появились нормы, устанавливающие ответственность за насильственные гомосексуальные контакты.

Регулирование половых преступлений в римском праве отличалось известной спецификой. Первоначально под латинским словом «raptus» подразумевалось скорее похищение, а сексуальное насилие было всего лишь вторичным признаком. Причем похищение незамужней девушки в большинстве случаев было делом пары, если речь шла о женитьбе без согласия отца. В Законах XII таблиц - одном из важных памятников римского права V в. до н.э., отсутствует понятие изнасилования как такового и какой-либо ответственности за него. Изнасилование в современном понятии - как принуждение к половому акту с применением угроз или насилия - было определено понятием «stuprum» и признано противоправным деянием лишь в поздний период существования Римской Империи, когда в III в. н.э. был утвержден Lex Julia de vi publica (по другим данным принятый во времена правления Юлия Цезаря), который определял изнасилование как принудительные половые действия, совершенные по отношению к «мужчине, женщине или кому-то еще». Но хотя изнасилование и было официально признано преступлением, у него еще сохранялось одобрительное отношение в обществе, идущее из мифов. Эти взгляды стали изменяться с распространением в Риме христианства, при этом изнасилование не несло последствий для насильника, если жертва была «порочна». В первую очередь это относилось к проституткам - они не были защищены, даже если половой акт происходил против их воли. Изнасилование было преступлением только по отношению к свободному человеку - изнасилование раба рассматривалось как повреждение имущества хозяина. Согласие жертвы перестало рассматриваться как значимый юридический факт в делах об изнасиловании с тех пор, как соблазнение стали приравнивать к похищению, либо сексу по принуждению, преступление рассматривалось в первую очередь как нанесение оскорбления главе семьи, при этом дела о похищениях рассматривались, как правило, в частном порядке внутри самой семьи. Гомосексуальные контакты преследовались законами, хотя и были распространенными. В поздней Римской Империи были объявлены вне закона. За изнасилование женщины или девочки предусматривалась только высылка, за изнасилование мальчика - смертная казнь.

В Иудее и Элинии в I в. н.э. был принят закон об изнасиловании, объединявший все половые преступления, в котором говорилось о том, что «всякий, кто растлит для своего удовольствия ребенка, мужчину, женщину. свободнорожденного или раба, кто воспользуется другим человеком для преступных наслаждений» подлежит телесному наказанию.

В Византийском праве было более совершенное законодательное регулирование. Изнасилование перестало быть частным делом семьи и рассматривалось как публичное преступление. Впервые появилось наказание за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних: в Эклогах, собрании византийского права VIII века, составленном на основе Кодекса Юстиниана. содержится норма о совращении малолетних (под малолетним подразумевалось лицо, не достигшее 13 лет).

*30. Изнасиловавший девушку и обесчестивший ее подлежит отсечению носа. 31. Обесчестивший несовершеннолетнюю, то есть в возрасте до тринадцати лет, подлежит обрезанию носа и отдаст половину своего состояния потерпевшей)*

С приходом христианства отношение к изнасилованию в Европе резко изменилось. Однако при этом правовое регулирование половых преступлений в Средние века в большой степени носит печать патриархата и феодального права: точное понятие возраста согласия ушло, наказание назначалось в первую очередь за изнасилование, хотя были известны и другие виды половых преступлений. В Салической правде дано довольно подробное рассмотрение половых преступлений, при этом возраст согласия отсутствует, как и в иных нормативных актах Средневековья. Однако в правоприменительной практике того времени достижение половой зрелости обычно соотносилось с возрастом начала первых менструаций девочки, либо устанавливалось в пределах 12-13 лет.

В Каролине, средневековом германском уголовном уложении, было наказание за изнасилование, прелюбодеяние, инцест и гомосексуализм, которые, как правило, карались казнью, но про возраст согласия ничего сказано не было. Однако нельзя исключать, что в судебной практике этот фактор имел значение.

Во всех средневековых европейских странах было введено наказание за гомосексуализм, распространявшееся в том числе и на посягательства на детей, но возрастной дифференциации не было. В 1102 году в Англии были приняты «25 канонов проявлений похоти», устанавливавших наказания за различные половые преступления, четыре из них относились к гомосексуализму. Помимо этого, следует отметить, что преступления против нравственности в Европе были отданы в первую очередь церковным судам. В английском средневековом праве изнасилование было закреплено как фелония, то есть тяжкое преступление, и каралось смертной казнью. Но в правоприменительной практике были свои особенности: бремя доказывания ложилось на жертву, ей нужно было доказать, что она сопротивлялась и сексуальный контакт произошел без ее согласия. Это связывалось в первую очередь с трудной доказуемостью невиновности человека, подозреваемого в изнасиловании. При этом не считался изнасилованием принудительный половой акт между мужем и женой. Смертная казнь предусматривалась в Главе 16 «Акта о преступлениях против личности» 1828 года (впрочем, всего через 15 лет были приняты поправки, устанавливавшие в качестве меры наказания пожизненное лишение свободы, а позже - каторгу). В «Акте о половых преступления» 1946 года они были заменены на лишение свободы.

По Уголовному Кодексу Франции 1810 года подлежали наказанию гомосексуальные контакты с несовершеннолетними, а также сексуальное насилие в отношении несовершеннолетних. Аналогичные нормы содержались и в других законодательных актах XIX века, например, в Уголовном Кодексе Германской империи 1872 год, где был установлен возраст согласия в возрасте 14 лет. Внимание к преступлениям против несовершеннолетних выросло только в последние десятилетия, начиная с 1970-х, во многом под влиянием различного рода общественных организаций, после чего были приняты многочисленные законы об ответственности за данные виды преступлений.

**1.2 Законодательство о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних в истории российского права**

Правовое регулирование половых преступлений, совершаемых по отношению к несовершеннолетним, в российском праве развивалось во многом по тем же закономерностям, что и мировая правовая практика. Можно четко проследить те же этапы становления правовой системы: период древнего права (отсутствие правовой регламентации) - период феодального права (ответственность за брачные и половые преступления, однако нет никакого внимания к возрасту потерпевшей) - период имперского права (первые нормы о дифференциации возраста жертвы, начало правовой защиты несовершеннолетних) - период советского права (разное толкование норм о защите несовершеннолетних, но вектор в основном был на усиление ответственности) - современное право (ужесточение, иногда необоснованное, норм права об ответственности за половые преступления против несовершеннолетних). Но, вместе с тем, имелось и достаточное количество особенностей, поэтому мы рассмотрим этот вопрос подробнее.

До принятия христианства на Руси действовали обычаи языческих культов, в которых много место уделялось культу плодородия. Поэтому многие деяния, касающиеся половых отношений, в те времена были естественными и не признавались уголовными преступлениями.

Ситуация изменилась с приходом христианства: с X века на территории Киевской Руси христианская церковь стала играть большую роль, что во много повлияло на обычаи и правовые нормы, устанавливаемые государством. Для регулирования брачных отношений в этом периоде широко использовались княжеские (церковные) уставы. Первым опытом применения правил православной церкви к условиям Древней Руси и кодификации церковного права стал Устав князя Владимира Святославича.

Статья 9 Синодальной редакции Устава князя Владимира Святославича «О церковных судах» содержит в том числе перечень поступков, которые стали расцениваться как преступления с точки зрения церковного права. К таким поступкам относились: «смилное заставание» (прелюбодеяние), «пошибание» (изнасилование), «умычка» (брачное похищение), «в племени или сватьстве поимуться» (инцест), «или сын отца бьет, или дочка матерь, или сноха свекровь». Первые древнерусские источники права устанавливали ответственность, зависевшую в первую очередь не от тяжести содеянного, а от сословного положения потерпевшей: если девушка занимала высокое положение в обществе (боярская дочь, боярская жена), то и наказание было более суровым, что является характерной чертой феодального права. Также наказание зависело от репутации потерпевшей: если было известно о ее предосудительном поведении («был срам»), то наказание снижалось.

В княжеские уставах предусматривалась и ответственность за соучастие: в статье 7 Устава Ярослава говорится о групповом изнасиловании: «когда кто-либо из мужчин пригласит к себе девушку и вместе со своими друзьями совершит насилие: аже девку умолвить к себе кто и дасть в толоку, на умолвице епископу три гривны серебра, а на толочиях по рублю, а князь казнить». Предусматривалась не только ответственность перед светской властью, но и возмещение морального вреда самой девушке за «бесчестье».

С точки зрения церковного права внебрачные связи рассматривались как преступление (что аналогично правовой позиции европейских стран того же периода), причем карались связи как между лицами, состоящими в браке, так и между лицами, не состоящими в нем, однако при второй ситуации наказание было не столь строгим.

Несмотря на то, что в Уставе князя Владимира используется термин «отроковица», который можно толковать как «несовершеннолетняя девушка», из общего смысла статей видно, что законодательно не проводил правовой дифференциации между несовершеннолетней и совершеннолетней жертвой, и преступление в обоих случаях трактовалось одинаково. Во многом это связано в феодальным характером права: несовершеннолетние и их интересы традиционно не были объектами правовой охраны, ребенок признавался собственностью родителей и находился под их полным контролем, поэтому преступления против несовершеннолетних рассматривались как преступления против самого рода, семьи или установленного религиозного порядка (в случае с делами об инцесте). Во многом аналогично рассматривались и дела о преступлениях против совершеннолетних женщин: несмотря на существовавшее возмещение урона за бесчестье, в первую очередь изнасилование женщины признавалось нанесением обиды ее мужу (если женщина была замужем) или отцу (если девушка была незамужней), а интересы самой девушки были вторичны. Также само понятие «пошибание» не имело четкого законодательного определения, и во многом определялось исходя из конкретных правовых обычаев. Кроме того, по Соборному Уложению 1649 г. детям запрещалось даже жаловаться на своих родителей, что не способствовало их правовой охране и защите прав несовершеннолетних.

Перечень половых преступлений сохраняется в том же виде и в более поздних источниках средневекового права: во время действия Судебников 1497 и 1550 гг., а также Соборном Уложении 1649 г. Так, в статье 6 Главы 7 Соборного Уложения 1649 года говорится о привлечении к уголовной ответственности военнослужащих за совершение изнасилования в отношении населения: «Будет кто ратные люди, едучи на государеву службу, или с государевой службы по домам, учнут ставится по селам и по деревням по домам, или в гумнах учинят, для женскому полу насильство кому сделают… и тех за насильство женскому полу казнити смертию».

В ст. 16 гл. 32 Соборного Уложения также значится: «Будет кто, умысля воровски, придет в чужой дом, и похочет того над госпожою дурно учинити… виновников и пособников всех казнити смертию». Таким образом, заметен постепенный переход половых преступлений из юрисдикции церковного права под юрисдикцию государственного правосудия.

Начиная с реформ Петра Первого начинается совершенствование российского законодательства о половых преступлениях. В принятом им Воинском Артикуле 1716 г. Глава 20 «О содомском грехе, о насилии и блуде» полностью посвящена половым преступлениям, помимо изнасилования к ним были причислены прелюбодеяние, инцест, мужеложство, скотоложство, двоебрачие. Артикул 166, посвященный мужеложству, гласил: «Ежели кто отрока осквернит, или муж с мужем мужеложствует, оные яко в прежнем артикуле упомянуто, имеют быть наказаны. Ежели же насильством то учинено, тогда смертию или вечно на галеру ссылкою наказать». Артикул 167 устанавливал ответственность за изнасилование, причем равное наказание устанавливалось за изнасилование на своей и на неприятельской земле. Покушение на изнасилование наказывалось по судейскому усмотрению с учетом всех обстоятельств дела. Несмотря на то, что открыто дифференциация возраста все еще не проводилась, из анализа имеющейся судебной практики можно заключить, что на деле оно имело место быть, и по делам о растлении несовершеннолетних виновные получали суровые наказания. Для примера можно привести два Указа Сената, определивших наказания за данные посягательства. Так, по делу военнослужащего Лебядинцова Григория, обвиняемого в насильственном растлении своих малолетних падчериц Катерины и Прасковьи, было постановлено об учинении ему смерти путем отсечения головы. По делу крестьянина Степанова, совершившего насильственное растление малолетней Улиты Зуевой, Сенат постановил: «Сказав смерть, положить на плаху и. подняв с плахи, бить кнутом, и, вырезав ноздри, сослать в Оренбург на вечную работу». С другой стороны, подобные наказания часто применялись и в случае обычного изнасилования, так что нельзя сказать точно, были ли они жестче от того факта, что преступления были совершены в отношении несовершеннолетних.

В Своде Законов 1832 года было впервые дано определение изнасилования: «половой акт, совершенный против желания» и был выделен отдельный вид преступления - насильственное растление, под которым подразумевалось изнасилование незамужней женщины. Таким образом, до середины XIX века любая сексуальная агрессия по отношению к женщине рассматривалась как изнасилование, без влияния возраста потерпевшей.

Начиная с 1845 г., когда было принято Уложение о наказаниях уголовных и исправительных, ситуация кардинально меняется. В Разделе «О преступлениях против чести и целомудрия женщин» предусматривалась ответственность за растление девицы, не достигшей 14 лет и за изнасилование девицы, не достигшей 14 лет. Первое признавалось более опасным деянием. Имелись в наличии квалифицированные составы преступлений: применение насилия, нахождение пострадавшего лица в зависимости от преступника, похищение потерпевшей, использование беспомощного состояния, создание опасности для жизни, наступление смерти потерпевшей. В статье 995 содержалось наказание за акт мужеложства с лицом, не достигшим 14 лет. Каралось и обыкновенное мужеложство, но факт несовершеннолетия жертвы являлся отягчающим обстоятельством. Дело об изнасиловании в соответствии со ст. 2007 возбуждалось только по заявлению потерпевшей или ее родных, а при изнасиловании замужней женщины - по заявлению ее или мужа. В то же время обнаруживается тенденция к назначению разумного наказания - смертная казнь по делам об изнасиловании заменяется длительными сроками ссылки (по квалифицированным видам изнасилования - от 10 до 12 лет, по основному составу - от 4 до 8 лет). В то же время в Уложении 1845 г. не было такого состава как «развратные действия»: повреждение девственной плевы рукой или с помощью предметов не образовывал самостоятельного состава преступления, при отсутствии цели совокупления оно могло квалифицироваться только как нанесение увечья. В случае добровольного отказа от совершения изнасилования предусматривалось наказание в виде ареста на срок от трех недель до четырех месяцев.

Следующий этап развития законодательства связан с принятием Уголовного Уложения 1903 г. Происходящие во второй половине XIX века процессы гуманизации привлекли внимание к положению детей, и это отразилось на законодательных нормах. В Уголовном Уложении 1903 г. были даны возрастные разграничения жертвы: до 12 лет - ребенок, от 12 до 16 лет - малолетний, кроме того жертвы половых преступлений в возрасте от 16 до 21 года были также выделены в отдельную категорию. Достаточно места было уделено половым преступлениям против несовершеннолетних, законодателем впервые были разграничены любострастные действия (насильственные действия сексуального характера) и любодеяния (изнасилования). Статья 524 была посвящена «сводничеству для непотребства», Статья 525 гласила «родитель, опекун или попечитель, имеющий надзор за не достигшим семнадцати лет несовершеннолетним, или находящийся при нем для услуг, виновный в потворстве непотребству такого несовершеннолетнего, наказывается заключением в тюрьме», Статья 529 наказывала за принятие в притоны несовершеннолетних лиц. Кроме того, имелись статьи, касающиеся насильственных действий сексуального характера, изнасилования и добровольного сношения с лицом, не достигшим 16 лет, сводничество к совокуплению с девушкой, не достигшей 16 лет или заведомо для сводника невинной девушкой, не достигшей 21 года, а также мужеложства по отношению к лицам, не достигшим 16 лет. Кроме того, родители могли быть привлечены к ответственности за жестокое обращение с ребенком, не достигшим 17 лет. Объектом преступления признавалась «половая невинность», то есть впервые в качестве объекта была закреплена половая неприкосновенность несовершеннолетнего, его нормальное физическое и нравственное воспитание. Несмотря на это, из-за того, что кодекс вводился в действие постепенно и достаточно медленно, в силу происходивших в стране событий, многие его положения так и не были реализованы на практике.

После октябрьской революции, в первые годы советской власти, преступления против половой неприкосновенности до принятия Уголовного Кодекса 1922 г. рассматривались только как изнасилование, что связано с обстановкой в стране и концентрацией внимания на других видах преступлений. В Уголовном Кодексе 1922 г., который во многом исходил из дореволюционного законодательства, предусматривая ответственность за половое сношение с лицом, не достигшим половой зрелости, обычное (ст. 166) и сопряженное с растлением и удовлетворением половой страсти в извращенной форме (ст. 167), изнасилование (ст. 169), в понятие которого включались и насильственные действия сексуального характера, принуждение к занятию проституцией и сводничество.

В Уголовном Кодексе РСФСР 1926 г. законодатель не стал выделять половые преступления в отдельную главу, закрепив их в разделе «Преступления против жизни, здоровья, свободы и достоинства личности». К ним было отнесено пять составов: половое сношение с лицами, не достигшими половой зрелости (ст. 151), развращение малолетних или несовершеннолетних (ст. 152), изнасилование (ст. 153), принуждение к вступлению в половую связь (ст. 154), принуждение к занятию проституцией (ст.155). Максимальный срок наказания за изнасилование - 8 лет (в УК 1922 г. он и вовсе равнялся 5 годам лишения свободы). В 1933 году УК был дополнен статьей, устанавливавшей наказание за мужеложство. Половая зрелость несовершеннолетнего в этом периоде рассматривалась как совокупность не только медицинских, но и социальных критериев, считалось, что половая зрелость наступает тогда. когда девушка отдает себе полный отчет в том. что с ней происходит, и может воспитывать детей, будучи способна к выполнению материнских обязанностей. Половое сношение между несовершеннолетними с их согласия не считалось уголовно-наказуемым деянием, поэтому субъектом преступления могло быть лишь лицо, достигшее совершеннолетия. Ответственность за изнасилование несовершеннолетних была существенно повышена в 1949 г. с принятием Указа Президиума Верховного Совета СССР «Об усилении уголовной ответственности за изнасилование», которым было установлено наказание в виде заключения в исправительно-трудовой лагерь на срок от 15 до 20 лет.

Следующим этапом уголовно-правовой охраны полового, физического и нравственного развития несовершеннолетнего можно считать Уголовный Кодекс РСФСР 1960 г. Согласно статье 119 этого нормативного акта ответственность за вступление в половую связь с лицом, не достигшим половой зрелости, уголовная ответственность наступала не в связи с конкретным возрастом потерпевшей или потерпевшего, а в связи с особенностями ее (его) физиологического состояния. Для установления факта достижения или недостижения половой зрелости проводилась судебно-медицинская экспертиза, при проведении которой учитывалась совокупность признаков развития организма, состояние половых органов, способность к вскармливанию. Похожие характеристики с учетом специфики половой принадлежности подразумевались и для лиц мужского пола. В большинстве же союзных Уголовных Кодексов для данного вида преступлений была установлена фиксированная возрастная граница - 16 лет. Уголовная ответственность за данное преступление наступала как за единичный половой акт, так и за продолжающееся сожительство, даже тогда. когда оно носило форму фактического брака. Необходимым условием ответственности выступала умышленная форма вины, субъект преступления должен был осознавать, что потерпевшая не достигла половой зрелости. Подлежали ответственности изнасилование несовершеннолетней и малолетней (к которым относились лица, не достигшие 14 лет), а также развратные действия. Указом Президиума Верховного Совета СССР от 28 апреля 1980 г. «О внесениях изменений в Указ Президиума Верховного Совета СССР «Об усилении уголовной ответственности за изнасилование» изнасилование несовершеннолетних было признано квалифицированным видом изнасилования, а изнасилование малолетней - особо квалифицированным видом. Формулировка развратных действий во многом совпадала с настоящей, они могли носить как физический (совершение полового акта в присутствии несовершеннолетних, показ половых органов), так и интеллектуальный характер (циничные беседы, демонстрация эротики и порнографии). В Уголовном Кодексе 1960 г. сохранялась ответственность за мужеложство (она была отменена в 1993 г., незадолго до принятия последнего уголовного кодекса), причем мужеложство, совершенное в отношении несовершеннолетнего, признавалось отягчающим обстоятельством. Однако если несовершеннолетний на момент совершения преступления достиг 16 лет и вступил в половой контакт добровольно, то он по закону привлекался к уголовной ответственности наравне со своим партнером. При этом гомосексуальные контакты между женщинами никак не наказывались, либо квалифицировались по другим статьям Уголовного Кодекса (например, развратные действия).

Уголовный Кодекс РСФСР 1960 г. продолжал действовать до принятия в 1996 г. Уголовного Кодекса Российской Федерации, подробный разбор положений которого будет дан в следующих главах.

**1.3 Современное законодательство зарубежных стран**

Для анализа темы работы необходимо изучение не только российского законодательства, но и зарубежного опыта, в частности, нас волнует перечень преступлений, закрепленный в законодательстве других стран, возраст согласия (что особенно важно при квалификации ненасильственных половых преступлений против несовершеннолетних), а также виды и размеры наказания за эти преступления.

Уголовное право Германии является одним из самых проработанных в области регулирования преступлений против половой неприкосновенности. В Разделе 13 Уголовного Кодекса германии, который носит название «Преступные деяния против полового самоопределения», содержит около 20 составов преступлений - на порядок больше, чем в российском и многих других уголовных кодексах, и немалая часть из них относится к преступлениях против несовершеннолетних. Остановимся на самых показательных составах. В § 174 предусмотрена ответственность за сексуальные злоупотребления в отношении опекаемых, под которыми понимаются сексуальные действия по отношению к лицу, не достигшему 16 лет, которое вверено виновному для воспитания, получения образования или для попечения о его образе жизни (пункт первый), лицу, не достигшему 18 лет, которое вверено ему для воспитания, если оно находится в подчиненном положении в рамках служебных и рабочих отношений (пункт второй) или по отношению к своему кровному или приемному ребенку, не достигшему 18 лет, а также допущение таких действий по отношению к себе со стороны ребенка (пункт третий). За данное преступление предусмотрена уголовная ответственность на срок до 5 лет. Также наказуемым является совершение сексуальных действий в присутствии опекаемого с целью получения сексуального возбуждения.

§ 176 устанавливает ответственность за сексуальные злоупотребления в отношении детей. В целом состав аналогичен предыдущему, но относится к лицам, не находящимся на попечении у виновного, а возраст согласия установлен на уровне 14 лет. За этот вид преступления установлена очень широкий диапазон ответственности - от шести месяцев до 10 лет, в зависимости от тяжести содеянного, но присутствует оговорка, что в менее тяжких случаях срок лишения свободы не должен превышать пяти лет (однако понятия «менее тяжких случаев» не дается. В абзаце втором и третьем дается разъяснение того, что можно понимать под «сексуальными действиями», в их состав включаются как действия сексуального характера, так и развратные действия, в отличии от российского законодательства, которое разграничивает эти понятия.

§ 176а устанавливает ответственность за тяжкие сексуальные действия в отношении детей, к которым относится сожительство с ребенком, групповые действия, нанесение тяжкого вреда здоровью или духовному развитию ребенка, а также рецидив (срок рецидива - 5 лет). Отягчающим обстоятельством является намерение сделать деяние предметом порнографического материала. Особо квалифицированным составом является причинение смерти по неосторожности в результате совершения сексуальных действий по отношению к ребенку - за совершение этого преступления предусмотрена ответственность в виде заключения на срок от 10 лет, либо пожизненного лишения свободы.

§ 180 устанавливает ответственность за пособничество сексуальным действиям малолетних, к которым относится содействие сексуальным действиям лица, не достигшего 16 лет, с третьим лицом (включая посредничество, согласие или создание условий), или присутствие при них. Данный состав преступления, по нашему мнению, является крайне спорным, так как возложение обязанности на взрослого вмешиваться в личную жизнь ребенка путем угрозы привлечения его к уголовной ответственности является грубым нарушением конституционных прав и свобод как взрослого, так и ребенка. Также по уголовному праву Германии противозаконными являются такие действия, как эксгибиционизм, публичное нарушение норм морали, продажа порнографии лицам, не достигшим 18 лет, а также занятие проституцией в местах, находящихся неподалеку от школ, либо в доме, где проживают лица моложе 18 лет, и все они подлежат уголовной ответственности.

Не менее радикальным является и законодательство Англии, где в принятом в 2003 году Акте о сексуальных преступлениях зафиксировано более сотни различных составов, относящихся к половым преступлениям, подчас самых неожиданных. Особенностью данного акта является то, что территориальное действие его положений разделено по провинциям Соединенного Королевства: отдельные положения действуют для Англии, Уэльса, Шотландии и Северной Ирландии, но это не слишком влияет на степень подробности каждого перечня. Так, помимо изнасилования, изнасилования несовершеннолетних и малолетних (по английскому праву несовершеннолетними считаются лица до 16 лет, малолетними - до 13 лет), совершения развратных действий по отношению к несовершеннолетним, а также других составов, принятых в большинстве уголовных кодексов мира, в данном правовом акте предусмотрена ответственность за эксгибиционизм, вуайеризм без согласия лица, за которым производится наблюдение, вуайеризм по отношению к детям, сексуальные действия в общественных уборных, а также «kerb-grawling» - специфический термин, обозначающий медленное вождение машины вдоль обочины с целью привлечения лиц, занимающихся проституцией (разные формы проявления которой, кстати, также подробно описаны в данном нормативно-правовом акте). В целом регулирование половых преступлений в данной стране выглядит перегруженным и неоправданным с точки зрения соблюдения баланса между необходимостью регулирования общественного порядка и соблюдением законных прав и интересов граждан страны. На фоне столь жесткого регулирования данной сферы отношений особенно странно смотрится отсутствие любых форм ответственности за проявление гомосексуализма, что в некотором роде свидетельствует о государственной политике страны.

Уголовный Кодекс Голландии содержит нормы об ответственности за половые преступления в Книге второй, разделе XIV. Статья 242 предусматривает ответственность за изнасилование, под которым понимается «проникновение в тело половым путем, совершенное с помощью насилия, его угрозы или угрозы других действий» и подлежит ответственности в виде лишения свободы на срок до 12 лет, либо штрафу пятой категории. Существует возрастная дифференциация несовершеннолетних - возрастом согласия считается 16 лет, однако за посягательства на лиц моложе 12 лет предусмотрена повышенная ответственность. В частности, ответственности за сексуальные контакты с несовершеннолетними посвящена статья 245, устанавливающая, что «лицо, совершающее в отношении другого лица, в возрасте от 12 до 16 лет, действия, включающие в себя половое проникновение, подлежат лишению свободы на срок до 8 лет, либо штрафу пятой категории. Статья 247 также предусматривает ответственность за совершение «непристойных действий» в отношении лиц, находящихся в беспомощном состоянии, а также в отношении лиц, не достигших 16 лет, что можно считать аналогичным составу «развратные действия» в российском законодательстве. Также в этой статье предусмотрена ответственность за пособничество в осуществлении таких действий.

В Уголовном Кодексе Испании положения о половых преступлениях содержатся в Разделе VIII «Преступления против половой свободы». Статьи 178 УК и 179 УК посвящены сексуальной агрессии, совершенной путем обычного полового акта (статья 178), либо путем насильственных действий сексуального характера. включающих проникновение (статья 179), причем второй вид преступления наказывается намного строже, чем первый, что является странным, так как законодатель в данной статье не разграничивает, например, гомосексуальные контакты (за которые повышенная форма ответственности выглядела бы соответствующей логике) и половое проникновение с помощью предмета, совершенное мужчиной по отношению к женщине. Возраст согласия в Испании - 13 лет, однако в Уголовном Кодексе имеется оговорка: «Если лицо совершает сексуальное злоупотребление с помощью обмана в отношении лица в возрасте от 13 до 16 лет, то оно подлежит ответственности в виде лишения свободы на срок от одного до двух лет или штрафу». Также сексуальными злоупотреблениями считаются действия по отношению к лицам, страдающим психическими расстройствами, а также находящимся под действием наркотиков. Согласно статье 183, сексуальные действия по отношению к лицам до 13 лет квалифицируются как сексуальное насилие в отношении детей (в том числе при ненасильственном половом контакте) и подлежат ответственности в виде лишения свободы на срок от 2 до 6 лет. Если же в отношении ребенка применялось насилие или угрозы, то размер наказания увеличивается на срок от 5 до 10 лет лишения свободы. Если сексуальное насилие (как первого, так и второго вида) включало в себя половое проникновение, то срок лишения свободы составляет от 8 до 12 лет. Отягчающими обстоятельствами признаются: нахождение ребенка в родственных отношениях с виновным, нахождение ребенка на его попечении, совершение преступления группой из двух и более лиц, низкое интеллектуальное или физическое развитие жертвы, делающее ее беспомощной, особенно унизительный характер преступления, а также обстоятельства, ставящие жизнь ребенка под угрозу. Также наказанием за совершение данного вида преступления является лишение права заниматься определенной деятельностью на срок от 6 до 12 лет.

В статье 183b также содержится наказание за попытку договориться о встрече с ребенком посредством сети Интернет, телефона или иного информационного канала связи с намерением совершить преступление сексуального характера. Данный вид преступления, по нашему мнению, является очень интересной правовой новеллой. С одной стороны. его введение отражает развитие современного общества и появление новых способов совершения сексуальных преступлений против детей, с другой же - в некоторых случаях может возникнуть проблема доказывания преступных намерений человека, приглашающего ребенка на встречу (даже при возрасте согласия в 13 лет нельзя говорить об очевидности мотивов. не говоря уже о странах с более высоким порогом возраста согласия).

Кроме того, в испанском законодательстве содержатся нормы об уголовной ответственности за эксгибиционизм по отношению к несовершеннолетним, а также за распространение среди несовершеннолетних порнографических материалов. В целом испанское законодательство видится нам достаточно сбалансированным: разумная граница возраста согласия соседствует с достаточно жесткими санкциями за те преступления, которые действительно посягают на здоровье и нравственное развитие несовершеннолетних, а также предусмотрены новые виды преступлений, что также является плюсом.

В Уголовном Кодексе Франции статьей 227-25 предусмотрено наказание за сексуальное посягательство в отношении несовершеннолетнего без применения насилия, принуждения, угрозы или обмана, за данное преступление предусмотрена ответственность в виде 5 лет лишения свободы, либо штраф до 75000 евро. Статья 227-22 предусматривает наказание за содействие или попытку содействия развращению лиц, не достигших 18 лет, в аналогичном размере, наказание увеличивается до 7 лет лишения свободы, если преступление было направлено против лиц, не достигших 15 лет, или действия были совершены внутри школьного учреждения. Кроме того, статьей 227-27 предусмотрено наказание за сексуальные посягательства в отношении родственников или приемных детей, не достигших 18 лет.

В Уголовном Кодексе Швеции нормы о половых преступлениях содержатся в Главе 6. По умолчанию возраст согласия в Швеции равняется 15 годам, однако в отношении опекаемых лиц, либо лиц, находящихся в зависимом положении, возраст согласия возрастает до 18 лет. Сексуальные отношения между родственниками (в том числе и между братом и сестрой) в любом случае влекут уголовную ответственность. Кроме того, в Секции 13 содержится норма, гласящая, что уголовная ответственность за ненасильственные посягательства на несовершеннолетних не применяется, если между виновным и потерпевшим лицом имеется незначительная разница в возрасте (в правовой практике такой разницей обычно признается разница в 3-4 года). Изнасилование несовершеннолетнего является квалифицированным видом изнасилования, за которое предусмотрена повышенная ответственность (на срок от 4 до 10 лет). Также предусмотрена ответственность за совращение несовершеннолетних, под которым подразумевается вступление в половые отношения с лицом, не достигшим возраста 18 лет, за денежное вознаграждение.

В уголовном праве США законодательство о посягательствах на половую неприкосновенность несовершеннолетних регулируется как федеральным законодательством (в первую очередь - состав преступлений), так и законодательством штатов (в частности, к компетенции штатов отнесено определение возраста согласия). Федеральное законодательство о половых преступлениях сосредоточено в Главах 109а, 110 и 117 Тома 18 Единого Законодательного Кодекса США и отличается достаточной обширностью и строгостью наказаний. Например, Секцией 2241 «Сексуальное насилие при отягчающих обстоятельствах», к которым в том числе относится несовершеннолетие потерпевшего, предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок от 30 лет до пожизненного заключения. Секция 2243 предусматривает ответственность за вступление в половые отношения с «лицом, достигшим 12, но не достигшем 16 лет», или с «лицом, которое не достигло возраста согласия и моложе виновного более чем на 4 года». Последний пункт является одним из закреплений на практике так называемых «Законов Ромео и Джульетты», существующих как в американском праве, так и в законодательствах некоторых других стран. Согласно этим нормам, лицо, обвиняемое в добровольных половых отношениях с несовершеннолетним, не подлежит ответственности, если разница между партнерами составляет не более нескольких лет (по федеральному законодательству, как мы уже упоминали, этот срок составляет 4 года, однако в некоторых штатах он может отличаться, так, в штате Коннектикут он составляет 3 года). Это сделано с целью исключить ответственность за половые отношения между подростками, которые формально подпадают под законодательный запрет, но фактически не имеют общественной опасности (или имеют меньшую общественную опасность, если оценивать данное явление с морально-социальной точки зрения). Причем данные законы были приняты в США относительно недавно - раньше половые отношения между подростками подлежали уголовной ответственности. Кроме того, уголовному праву США известен институт добросовестного заблуждения - в той же Секции 2243 есть примечание о том, что факт добросовестного заблуждения о возрасте потерпевшей может быть использован в качестве защиты. Глава 110 посвящена сексуальной эксплуатации детей, а также производству и распространению детской порнографии. Наряду с распространением и производством детской порнографии незаконным считается также хранение. За преступления, связанные с распространением детской порнографии, согласно Секции 2252, установлено наказание в виде лишения свободы на срок от 15 до 40 лет. Однако в этой же норме содержится оговорка насчет освобождения от уголовной ответственности, если лицо обладало не более чем тремя экземплярами визуального контента, содержащего детскую порнографию, не занималось распространением этого контента и предприняло либо меры к его уничтожению, либо обратилось в органы правопорядка. В Главе 117 предусмотрена ответственность за вовлечение несовершеннолетних в противозаконную сексуальную деятельность, в том числе за использование средств связи для соблазнения несовершеннолетних, а также перевозку несовершеннолетних из других стран с теми же целями (несовершеннолетними в данном случае считаются лица, не достигшие 18 лет). За эти виды преступлений предусмотрена ответственность в виде лишения свободы на срок от 10 лет. В Секции 2423 также предусмотрена ответственность за «сексуальный туризм», в том числе, если данное деяние совершено на территории другого государства. За данное преступление предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до 30 лет.

Что касается законодательства штатов, то нижняя граница возраста согласия на настоящий момент составляет 16 лет, однако в недавнем прошлом она была ниже. Также встречаются штаты, в которых возраст согласия составляет 17 лет (Колорадо, Иллинойс, Луизиана, Техас) и 18 лет (Аризона, Калифорния, Делавэр, Флорида). Законодательством штатов также часто предусматриваются составы преступлений, не включенные в федеральный свод законов, или содержат нормы, разъясняющие и дополняющие положения федерального закона. Подробное перечисление законодательства каждого из штатов заняло бы много места, поэтому лишь заметим, что большинство различий заключается в особенностях регулирования половых отношений между подростками и наличии, либо отсутствии «close-in-age» законов, а также в установлении повышенного возраста согласия для сексуальных отношений с учениками (например, в штате Алабама возраст согласия в таком случае устанавливается на уровне 19 лет). Кроме того, в некоторых законодательных кодексах имеются и дополнительные виды преступлений, например, в штате Кентукки считается преступлением мастурбация в присутствии лица моложе 18 лет.

Определенной спецификой отличается регулирование половых преступлений в Китае: в Уголовном Кодексе Китая содержится всего одна общая норма, под которую попадает весь спектр половых преступлений - изнасилование (ст. 236). При этом любые формы сексуальных посягательств в отношении лиц, не достигших возраста согласия (который в Китае составляет 14 лет) квалифицируются как изнасилование, совершенное при отягчающих обстоятельствах и влекут за собой наказание в виде лишения свободы на срок от 10 лет до пожизненного заключения, либо смертную казнь. Также в Уголовном Кодексе Китая содержится отдельная норма (ст. 364), касающаяся наказания за производство или распространение порнографии. Распространение порнографии среди лиц до 18 лет признается отягчающим обстоятельством.

В Бразилии возрастом согласия признается возраст согласия, однако сверх этого действует «close-in-age» закон, устанавливающий предельно допустимую разницу в несколько лет (на практике признаются допустимыми даже очень большие сроки, если виновному на момент преступления не исполнилось 18 лет). Если же виновный старше 18 лет, то он привлекается к ответственности за изнасилование при отягчающих обстоятельствах, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок от 8 до 15 лет. Также предусмотрена ответственность за совершение развратных действий в отношении несовершеннолетнего (статья 218) и вовлечение лица, не достигшего 18 лет, в занятие проституцией (статья 218b).

В Австралии регулирование так же, как и в США, разделено на компетенцию федерального (основные законодательные положения) и регионального уровней. Возраст согласия в федеральном законодательстве установлен на уровне 16 лет, однако в отношении некоторых проявлений сексуальной активности на региональном уровне может быть установлен иной возраст согласия. Преступлением, согласно австралийскому законодательству, признаются даже сексуальные контакты с лицами, не достигшими 16 лет, совершенные вне территории Австралии.

В странах СНГ законодательное регулирование половых преступлений в целом аналогично российскому. В Уголовном Кодексе Украины предусмотрена ответственность за совершение изнасилования несовершеннолетнего (п. 2 ст. 152) и малолетнего (п. 3 ст. 152), насильственное удовлетворения половой страсти в извращенных формах (ст. 153), принуждение к вступлению в половую связь (ст. 154), половое сношение с лицом, не достигшим половой зрелости (ст. 155) и развращение несовершеннолетних (ст. 156). Возраст согласия в Украине аналогичен российскому - 16 лет. Состав полового сношения с несовершеннолетним, в отличие от российского, не имеет дифференциации по возрасту, однако в пункте втором предусмотрена повышенная ответственность за совершение преступления родственником, опекуном, либо попечителем. Уголовный Кодекс Республики Казахстан абсолютно идентичен российскому Уголовному Кодексу (до принятия поправок в Главу 18 последнего), возраст согласия составляет 16 лет.

Таким образом, мы заканчиваем разбор зарубежного законодательства и переходим к следующей главе нашей работы.

**2. Общая характеристика преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних**

Для того, чтобы более полно раскрыть тему нашего исследования, важно рассмотреть саму суть преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, причины возникновения этого явления, его природу и различные формы проявления.

Когда говорят о сексуальных преступлениях против несовершеннолетних, всегда подразумевается, что эти преступления были совершены людьми с так называемой педофильной направленностью, однако правовое определение педофилии отсутствует не только в российском праве, но и в законодательстве большинства других стран. Поэтому общепринятыми критериями педофилии обычно признаются медицинские определения педофилии. Одно из них дано в Международной классификации болезней 10 пересмотра, и звучит следующим образом: «педофилией является предпочтение в качестве сексуальных объектов мальчиков, девочек, или лиц обоих полов, обычно допубертатного, либо раннепубертатного периода». В DMS-IV (Американском руководстве по диагностике и статистике психических расстройств) зафиксировано три критерия, которые свидетельствуют о наличии у субъекта педофильной направленности: 1) наличие неоднократных сексуальных фантазий или сексуального влечения по отношению к детям; 2) влечение должно продолжаться не менее 6 месяцев; 3) лицу уже исполнилось 16 лет, а объект влечения как минимум на 5 лет младше его. Таким образом, при однократном случае совершения преступления нельзя говорить о преобладании у виновного мотивов, связанных с педофильной направленностью влечения. Также нельзя говорить о педофилии в случае сексуальных взаимоотношений между подростками, либо отношений между подростками и молодыми людьми, имеющими незначительную разницу в возрасте - в таком случае общественная опасность таких деяний значительно меньше, и можно говорить лишь о морально-этической и социально-нравственной составляющей ранних сексуальных контактов, вопрос о которых должен решаться в отдельном порядке. в том числе и правовом. Именно на этом основано действие «close-in-age» законов, примеры действия которых в законодательстве различных стран были приведены нами в прошлой главе.

Также нельзя не упомянуть о том, что споры о целесообразности отнесения педофилии к психическим болезням ведутся до сих пор. Между тем признание, либо непризнание педофилии болезнью напрямую влияет на квалификацию соответствующих составов преступлений, а с некоторых точек зрения и на криминализацию (во всяком случае, составов, не подразумевающих насильственные действия, как это было с гомосексуализмом). Однако, с нашей точки зрения, признание педофилии нормой является сомнительным в том плане, что при посягательстве на лиц, очевидно не достигших половой зрелости, все равно нарушаются их права. Так, странно говорить о добровольном согласии на половое сношение со стороны 5-летнего ребенка. Тем не менее, рассмотрим аргументы оппонентов данной точки зрения.

Одним из доводов противников признания педофилии болезнью является ее наличие у представителей некоторых культур (как правило, низкоразвитых, например, некоторых народов Центральной Африки и Австралии), а также распространенность действий, связанных с педофилией, в Древнем мире и Античности (о чем нами было рассказано в первой главе). Такая точка зрения, к примеру, сформулирована в исследованиях Р.Грина. По нашему мнению, данный довод является несостоятельным, так как низшие формы поведения, присутствующие у представителей неразвитых культур (например, каннибализм, социально поощряемый у тех же представителей народов Африки и Океании) не могут свидетельствовать о социальной приемлемости такого рода явлений. То же самое можно сказать и про обычаи Древнего мира. Что касается Античности, здесь более сложный вопрос - как мы помним, в Древней Греции существовал нижний предел возраста согласия, 12 лет, и за его нарушение было предусмотрено наказание.

Вторым аргументом является отсутствие убедительных данных о проявлении каких-либо патологий личности у лиц с педофильной направленностью поведения, что является характерным для лиц, страдающих психическими расстройствами. В первую очередь проведение объективных исследований подобного рода осложняется тем, что в выборку попадают в первую очередь лица, осужденные за совершение преступлений и имеющие явно асоциальные черты, либо те, чье поведение претерпело изменение вследствие длительного времени, проведенного в заключении. Между тем, они составляют лишь небольшую и наиболее социально дезадаптированную часть от общего количества лиц, имеющих склонность к педофилии, поэтому данную выборку нельзя считать репрезентативной. Существующие же единичные исследования, проводившиеся среди случайной выборки населения, показывают довольно интересные результаты. Так, в исследовании, приводимом Ю.М. Антоняном, при опросе 200 студентов мужского пола выяснилось, что 21% опрошенных заявляли о наличии некоторого сексуального влечения по отношению к детям, 14% имели сексуальные фантазии с участием детей, а 7% отмечали, что вступили бы с детьми в сексуальный контакт, если бы не угроза наказания. Аналогичный результат (около 40% выраженной эректильной реакции на изображения детей) был выявлен и в исследовании, проведенном в 1991 г. среди чешских солдат, таким образом, можно судить о высокой распространенности в обществе эротического влечения к детям как такового, не выражающегося в совершении противоправных действий. Между тем, по нашему мнению, следует отграничивать склонность к педофилии, как вид допустимого отклонения, и педофилию истинную, когда влечение направлено исключительно на детей. Во втором случае имеет смысл говорить как минимум о поведенческом расстройстве.

Также, рассматривая педофилию как проявление болезни, следует обратить внимание на рассказы самих лиц, страдающих педофилией. Как правило, как лица совершившие, так и несовершившие преступления против несовершеннолетних, говорят о труднопреодолимом желании совершения полового акта с лицом, не достигшем половой зрелости, что, в данном случае, подпадает под определение, данное в статье 21 Уголовного Кодекса: невозможность руководить своими действиями вследствие психического расстройства. Таким образом, преступников, страдающих педофилией, можно рассматривать как лиц с психическими расстройствами, не исключающими вменяемости, а в отдельных случаях - невменяемых и нуждающихся в соответствующем медицинском лечении.

Вообще говоря, личность преступника сильно зависит от того, какого вида преступление он совершает: насильственное, либо ненасильственное. Для лиц, совершающих ненасильственные сексуальные посягательства против несовершеннолетних (к которым, согласно российскому законодательству, относятся половое сношение с лицом, не достигшим возраста 16 лет, и развратные действия) характерные следующие черты: повышенная тревожность, интровертность, дисгармоничное полоролевое поведение (как правило, мужская половая роль недостаточно усвоена, присутствует идентификация с женскими полоролевыми стереотипами). Зачастую присутствуют сложности в установлении отношений с взрослыми женщинами, низкая самооценка, инфантильность. Для лиц с педофильной направленностью характерно проецирование на себя возраста ребенка или подростка, очень часто в обществе детей он чувствует себя комфортнее с эмоциональной и поведенческой точки зрения, ребенка он воспринимает как проекцию, ощущение самого себя в соответствующем возрасте. Для совершающих же насильственные половые преступления свойственны совершенно другие черты: жестокость, вспыльчивость, такие лица легко поддаются чувству гнева, ревности, мести. Как правило, 76% совершенных ими сексуальных посягательств имеют ситуативный характер: в исследованиях часто описываются случаи незапланированных сексуальных посягательств, совершенных под влиянием сиюминутных порывов или случайных факторов. Для таких преступников характерно происхождение из неблагополучных семей. Подавляющее большинство лиц, совершающих как насильственные, так и ненасильственные сексуальные посягательства в отношении несовершеннолетних - мужчины. В некоторых исследования приводятся данные о том, что лица мужского пола составляют до 96% от общего числа привлеченных к ответственности за данный вид преступлений. Для лиц, совершающих ненасильственные сексуальные посягательства, как правило, характерен либо высокий, либо выше среднего уровень образования. Для лиц, совершающих насильственные посягательства - наоборот, уровень образования обычно ниже, чем у основной массы населения, либо находится на среднем уровне. Для лиц, совершающих насильственные посягательства, в большей мере характерен синдром неразличения сексуального объекта, чем целенаправленное влечение по отношению к детям. Как правило, преступления совершаются в состоянии алкогольного (до 90%), либо наркотического опьянения (до 25%). 40% осужденных за насильственные преступления сексуального характера в той или иной степени страдают психическими расстройствами. Помимо сексуального влечения, у лиц, совершающих насильственные сексуальные посягательства в отношении несовершеннолетних, в роли мотива часто выступает сексуальное утверждение. Особенно это характерно для мужчин, воспитанных в семьях, где доминировали женщины. Как для насильственных, так и для ненасильственных преступников характерна значительная роль сексуальных побуждений, в ряде случаев можно говорить о том, что они подчинены своему половому влечению. При этом сексуальные побуждения индивида либо превалируют над социальными нормами, либо сочетаются с их недостаточной усвоенностью.

В ходе многих исследований выявлена зависимость развития педофильного характера поведения от условий жизни индивида в детском и подростковом возрасте. Так, подавляющее большинство таких лиц систематически подвергались в детстве либо сексуальному, либо физическому насилию, либо сильному эмоционально-психологическому давлению со стороны родителей. Также существуют данные о влиянии депривации (отсутствия родительского внимания) на возможность возникновения соответствующего типа поведения.

Что касается отношения самого преступника к совершаемым им действиям, то для них характерно искаженное восприятие половых характеристик потерпевшего лица. Часто встречается неспособность компетентно оценивать состояние другого человека: педофил зачастую воспринимает совершаемые им действия как желанные для ребенка и приносящие им пользу. Для лиц с педофильным характером поведения характерны представления об узаконивании сексуальной активности с детьми, часто они описывают их как желающих близости и не получающих вреда от сексуальных контактов с взрослыми. Многие гетеросексуальные педофилы усматривают в фотографиях девочек черты взрослого сексуального кокетства, в том числе в типично детской мимике. Присутствует нечеткость, формальность восприятия половозрастных особенностей: так, лица с педофильным характером поведения зачастую приписывают ребенку качества взрослого, возраст же в сознании подчеркивается только с помощью внешних атрибутов. Таким образом, у лиц с педофильной направленностью присутствует четкое смещение восприятия возраста ребенка, которое сочетается с отождествлением ребенка с собой в аналогичном возрасте, что дает ощущение эмоциональной близости, достижение которого при общении с взрослыми людьми невозможно, либо затруднено.

Согласно статистике, основная масса преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних совершается знакомыми людьми, 35% преступлений - членами семьи (из них 68% в семьях с отчимами или мачехами, 23% - в неполных семьях). Основной возраст преступников: от 18 до 25 лет (54%), также высок уровень несовершеннолетних, совершающих насильственные сексуальные преступления по отношению к своим сверстникам (35%). В случае совершения ненасильственных действий сексуального характера средний возраст преступников выше, однако доля лиц в возрасте до 25 лет все равно является преобладающей. Это можно объяснить физиологическими особенностями организма, так как именно в этот возрастной период сексуальная активность достигает максимума. Что касается объективной стороны преступлений, то значительная их доля совершается в жилых помещениях (до 40%), или на улице (около 20%). Количество преступлений, совершенных в сельской местности, выше аналогичного показателя в городах, что, видимо, следует связывать с социальными причинами: низким образовательным уровнем и высокой степенью алкоголизации населения. Численность преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних также зависит от времени года: 37,4% из них совершаются в летнее время года, что, по мнению, Т.Шуваловой, связано с периодом летних каникул и большим объемом времени, проводимым детьми на улицах. Но при этом на зимний период, на который также приходятся школьные каникулы, приходится наименьшее число преступлений - 8,8%, так что имеет смысл говорить о зависимости иного рода, хотя фактор наличия свободного времени у несовершеннолетних, очевидно, также имеет значение. Основная часть насильственных преступлений (78,5%) были совершены в вечернее, либо ночное время, причем на долю вечернего времени приходится наибольшая доля преступлений.

Детей и подростков, подвергшихся сексуальному насилию, либо ненасильственным преступлениям против половой неприкосновенности, можно разделить на несколько основных групп по степени виктимизации поведения: жертвы сексуальных посягательств с активным поведением, жертвы с провоцирующим поведением и жертвы с пассивным поведением. Активное поведение, выражающееся в том, что жертва сама просит совершить с ней акт преступного сексуального посягательства, в первую очередь, характерен для ненасильственных сексуальных посягательств в отношении несовершеннолетних. При таком виде поведения жертва сама выступает инициатором сексуального контакта, притом с правовой точки зрения совершеннолетнее лицо все равно будет виновно в совершении противоправного деяние. Известны, в том числе, случаи сознательного шантажа совершеннолетних лиц со стороны подростка, инициировавшего сексуальный контакт, с целью получения денежного вознаграждения, либо с иными целями. Как правило, такой тип поведения демонстрируют подростки, фактически уже достигшие половой зрелости, но с правовой точки зрения таковой не достигшие, что является актуальной проблемой, существующей в современном праве. При втором виде виктимного поведения жертва не инициирует контакт, но прямо или косвенно указывает на возможность его осуществления. Так, установлено, что в момент происшествия 22% потерпевших способствовали совершению преступления приставаниями. вызывающим поведением, либо рассказами о навязчивых сексуальных идеях. В отдельную группу могут быть выделены также несовершеннолетние, занимающиеся проституцией (которая, впрочем, сама по себе является незаконной, так что субъект, желающий вступить в сексуальный контакт подобного рода, не может не осознавать противоправности этого деяния). Как мы видим, ко второй группе также можно отнести подростков, либо фактически достигших полового созревания, либо имеющих устойчивое представление о половых отношениях. К третьей же группе относятся те жертвы преступных сексуальных посягательств, никак не провоцировали преступника на совершение противоправных действий, либо же провоцирование носило иллюзорный характер, обусловленный мотивацией преступника и желанием видеть в действиях ребенка сексуальный подтекст, о чем частично было сказано нами в начале этой главы. К такого рода жертвам можно отнести как подростков, подвергшихся сексуальному насилию, так и малолетних потерпевших, неспособных в силу возраста осознавать характер действий преступника и провоцировать его на их совершение. Совершение преступных посягательств по отношению к последней группе жертв, по очевидным причинам, имеет намного более высокую степень общественной опасности.

Отдельным фактором, повышающим вероятность совершения как первых, так и повторных преступлений, служит показатель высокой латентности сексуальных посягательств по отношению к несовершеннолетним, который, по некоторым данным, достигает 90%. Жертвы, как правило, не сообщают о совершенном в отношении них преступлении не только в органы правопорядка, но и собственным родителям. Это происходит по разным причинам: запугивание ребенка или подростка преступником, боязнь осуждения со стороны окружающих, чувство стыда по отношению к перенесенному. Особенно ярко это проявляется в случаях насилия со стороны лиц, осуществляющих опеку над ребенком, либо являющихся его родственниками. В научных исследованиях приводится множество примеров того, что мать, узнав о совершении в отношении ее дочери сексуальных посягательств со стороны отчима, просто закрывала на это глаза, и, таким образом, факт преступления не выходил за пределы семейного круга. Конечно, такого рода посягательства являются наиболее травмирующими, так как происходят со стороны тех, кто по своему статусу обязан обеспечивать защиту ребенка и заботиться о нем, и именно поэтому в законодательстве многих стран факт родства преступника с потерпевшим является отягчающим обстоятельством. Но даже в случае совершения преступления знакомым ребенку или посторонним лицом, этот факт, как правило, выявляется случайным образом, либо не выявляется вовсе. Так, Ю.М. Антоняном описан случай, когда факт совершения посягательства одновременно по отношению к нескольким несовершеннолетним был выявлен с помощью видеозаписи, заснятой на телефон одной из потерпевших, сами же девочки скрывали произошедшее, а одна из них даже являлась инициатором сексуального контакта.

Именно поэтому преступник, совершая первый эпизод противоправного деяния, тщательно готовится к нему и испытывает страх разоблачения, однако вскоре убеждается в своей полной безнаказанности из-за пассивной реакции жертв, к которой в ряде случаев добавляется бездействие правоохранительных органов. Таким образом, список эпизодов сексуальных посягательств на несовершеннолетних, совершенных одним и тем же лицом, может исчисляться десятками. Все это способствует повышению уровня преступности в данной сфере.

Что касается уровня общественной опасности, то, как уже было сказано выше, самыми опасными преступлениями являются совершение насильственных действий сексуального характера в отношении ребенка, находящегося на попечении, либо в родственных отношениях с преступником. Не менее опасным посягательством является совершение насильственных действий сексуального характера в отношении мальчиков, так как это оказывает сильное травмирующее воздействие на ребенка, последствия которого могут преследовать его в течение долгих лет, наносит ущерб его полоролевой ориентации, нарушает нормальное нравственное и физическое развитие. Данные виды преступлений должны караться с максимальной строгостью. Также общественно опасными, несомненно, являются насильственные действия в отношении несовершеннолетних девочек, совершенных посторонним, либо знакомым лицом, а также ненасильственные действии сексуального характера, совершенные в отношении детей до 10 лет. И в первом, и во втором случае следствием совершения преступления являются серьезные эмоционально-психологические травмы, нарушение нормального полового развития ребенка, а также, в большинстве случаев - причинение урона физическому здоровью. Данные составы также должны быть признаны квалифицированными, либо особо квалифицированными, и за их нарушение должны применяться серьезные меры уголовной ответственности. К третьей группе следует отнести развратные действия в отношении малолетних - они, пусть обладают и меньшей общественной опасностью, чем вышеперечисленные преступления, но все же несут существенные негативные последствия для нормального полового развития потерпевших. Ненасильственные же сексуальные посягательства в отношении лиц подросткового возраста обладают наименьшей общественной опасностью, так как значительная часть из них происходит с осознанного согласия потерпевшей стороны, однако по современному российскому праву это также квалифицируется как преступление. С этой точки зрения, данный состав является самым проблемным в плане правового регулирования. Производство и распространение детской порнографии является сложным, комплексным составом, дискуссии о степени общественной опасности которого в той или иной степени ведутся до сих пор. По нашему мнению, данный состав действительно является общественно опасным, но совершенно по иным причинам, чем вышеперечисленные виды преступлений, так как основным его объектом является общественная нравственность, а посягательство на половую неприкосновенность несовершеннолетних является лишь дополнительным объектом.

**3. Преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних в современном российском праве**

Современное российское законодательство предотвращении, профилактике и уголовно-правовом регулировании преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних на сегодняшний момент активно развивается, постоянно принимаются новые нормативно-правовые акты, призванные усовершенствовать законодательство в данной сфере, вносятся попытки дать правовые дефиниции таким понятиям, как «порнография», «педофилия», обсуждаются вопросы, касающиеся введения принудительных мер медицинского характера в качестве наказания за этот вид преступлений, обобщается и анализируется опыт зарубежного права. Исходя из этого, можно заявить, что правовое регулирования данной сферы является динамичным процессом, поэтому в данной главы мы постараемся проанализировать как уже действующие уголовно-правовые и иные нормы, так и те нормы, которые только готовятся вступить в действие. Основным источником права в данной сфере является Уголовный Кодекс Российской Федерации, в котором перечислены составы преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, условия, при которых наступает уголовная ответственность, а также уголовно-правовые санкции, установленные за нарушение данных норм. По характеру преступлений все составы, закрепленные в Уголовном Кодексе РФ, можно разделить на три группы: насильственные преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, ненасильственные преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних и преступления со сложным составом, в которых половая неприкосновенность несовершеннолетних является лишь одним из объектов посягательства. К первой группе можно отнести такие составы, как изнасилование (ст. 131) и насильственные действия сексуального характера (ст. 132), ко второй группе - половое сношение с лицом, не достигшим возраста 16 лет (ст. 134) и развратные действия (ст. 135), к третьей группе относятся такие составы, как организация занятия проституцией с участием лиц, не достигших возраста 14 лет (п.3. ст. 241), изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних (ст. 2421), а также использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов (ст. 2422). Последний был выделен из состава статьи 2421 Федеральным законом «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» от 29.02.2012, которым также было внесено множество изменений и в другие составы, которые рассматриваются в нашем исследовании. Эти изменения носят весьма неоднозначный характер, и их внесение способно скорее осложнить решение существующих проблем, чем устранить их, поэтому этот нормативно-правовой акт будет подробно проанализирован нами в настоящей главе.

Помимо вышеупомянутых источников, общие положения о защите детей от незаконных сексуальных посягательств содержатся также в Конституции Российской Федерации (п.1. ст. 38, ст. 52), и Конвенции о защите прав ребенка, ратифицированной Российской Федерацией (ст. 34), которая гласит:

*Государства-участники обязуются защищать ребенка от всех форм сексуальной эксплуатации и сексуального совращения. В этих целях государства-участники, в частности, принимают на национальном, двустороннем и многостороннем уровнях все необходимые меры для предотвращения:) склонения или принуждения ребенка к любой незаконной сексуальной деятельности;) использования в целях эксплуатации детей в проституции или в другой незаконной сексуальной практике;) использования в целях эксплуатации детей в порнографии и порнографических материалах.*

В Российской Федерации положения этой Конвенции закреплены в Федеральном Законе «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» от 24.07.1998 г.

Также положения о дополнительных санкциях, применяемых в отношении осужденных за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, содержатся в Федеральном законе «Об обязательной геномной регистрации в Российской Федерации» от 03.12.2008 г. и в Федеральном законе «Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы» от 06.04.2011 г., а также в других нормативно-правовых актах, которые будут рассмотрены нами в настоящей главе.

**3.1 Изнасилование несовершеннолетней**

Первым составом, предусмотренным в законодательстве Российской Федерации, является изнасилование несовершеннолетней. Данное положение закреплено в пункте «а» части третьей статьи 131 УК РФ (изнасилование несовершеннолетней) и пункте «б» части 4 статьи 131 УК (изнасилование потерпевшей, не достигшей возраста 14 лет). Изнасилованием по российскому праву признается половое сношение с применением насилия, либо угрозой его применения к потерпевшей или иным лицам, либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей. Под половым сношением, согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного Кодекса Российской Федерации» от 15.06.2004 г., подразумевается совершение полового акта между мужчиной и женщиной, поэтому все иные действия (акты лесбиянства, мужеложства, а также действия мужчины по отношению к женщине, либо наоборот, не сопровождавшиеся совершением полового акта) квалифицируются по статье 132 «Насильственные действия сексуального характера».

Объектом преступления в данном случае является, в случае п. «а» ч. 3. ст. 131, половая свобода несовершеннолетней, а в случае п. «б» ч. 4 ст. 131, половая неприкосновенность лица, не достигшего 14 лет. Такое разграничение основано на том, что лица, не достигшие установленного законом возраста согласия (16 лет) обладают половой неприкосновенностью. Однако, согласно нормам права, в п. «а» ч. 3 статьи 131 включаются как лица от 14 до 16 лет, по настоящему закону подпадающие под понятие «половой неприкосновенности», так и лица от 16 до 18 лет, обладающие половой свободой. Нам это кажется недоработкой законодательства, основанное на противоречиях установленного возраста согласия с фактической позицией законодателя по возрасту вступления лица в половую жизнь, который в свое время был установлен на уровне 14 лет. Кроме того, дополнительным объектом преступления в данном составе можно считать здоровье потерпевшей, так как при применении насилия, а также при малолетнем возрасте потерпевшей причиняется физический вред здоровью. В случаях, предусмотренных п. «а» ч. 4. ст. 131 (изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей) объектом преступления также является смерть потерпевшей.

Объективной стороной преступления является совершение деяния в виде полового сношения с лицом, не достигшем совершеннолетия, как уже было сказано выше. Причем в новых поправках предусмотрено, что по п. «б» ч. 4. ст. 131 также подлежат квалификации действия, предусмотренные статьями 134 и 135 в отношении лиц, не достигших возраста 12 лет. В этом случае законодатель руководствовался правовой практикой, которая в мировом законодательстве носит название «statutory rape» и широко применяется, в частности, в странах общего права (США и Великобритании). Согласно ней, любые сексуальные действия по отношению к лицу, не достигшему определенной возрастной планки, следует трактовать как изнасилование малолетних, так как пострадавшее лицо, в силу своего возраста, неспособно осознавать характер совершаемых с ним действий и оказывать сопротивление, то есть, фактически, находится в беспомощном состоянии. Это положение до сих пор является дискуссионным, в том числе в странах, где оно применяется в настоящее время. Так, в 2006 году Верховный суд Ирландии признал «statutory rape» противоречащим Конституции страны, так как автоматическое признание изнасилованием полового сношения с лицом, не достигшим возраста согласия, ущемляет прав обвиняемого на защиту, в частности мешает разрешению вопроса о заведомом знании возраста потерпевшей. Повод для принятия такого закона послужило обращение молодого человека, осужденного за изнасилование несовершеннолетней, несмотря на то, что разница между ним и потерпевшей на момент преступления составляла два года, и половой акт был добровольным. Таким образом, для явного исключения возможности согласия потерпевшей необходимо установление разумной возрастной планки. По нашему мнению, такой возрастной планкой следовало бы сделать возраст 10 лет - данная возрастная планка является бесспорной с точки зрения медицинских критериев и исключает добровольное согласие потерпевшей на действия сексуального характера в отношении нее. Второй проблемой, возникающей при приравнивании ненасильственных посягательств на малолетних к изнасилованию, является то, что половой акт, совершенный как с применением, так и без применения насилия (то есть преступления, обладающие по своей сути разной объективной стороной и разной степенью жестокости) необоснованно приравниваются друг к другу, и за более тяжкий по своей сути состав преступления не предусматривается никаких дополнительных санкций. С этой точки зрения, следует либо оставить состав ненасильственных посягательств в отношении малолетних в статье 134 УК, либо внести в статью 131 УК примечание о том, что суды при вынесении решения должны учитывать факт наличия, либо отсутствия применения насилия в отношении потерпевшей.

Кроме совершения полового акта (моментом окончания преступления, согласно Постановлению Пленума ВС РФ, является начало полового акта, независимо от его факта его завершения и наступивших последствий) в объективную сторону изнасилования также входит физическое насилие, либо угроза его применения, а также использование беспомощного состояния потерпевшей. Применение насилия, либо угроза его применения, является ключевым моментом в отграничении состава изнасилования от состава, предусмотренного статьей 134 УК - полового сношения с лицом, не достигшим возраста 16 лет. Под физическим насилием понимается удержание, связывание, причинение побоев, вреда здоровью легкой или средней тяжести, а также неосторожное причинение тяжкого вреда здоровью. (при причинении умышленного тяжкого вреда здоровью преступление следует квалифицировать по совокупности ст. 111 и ст. 131 УК), под психическим насилием - применение угроз, запугивание потерпевшей. Не считается изнасилованием, в отличие от законодательства некоторых западных стран, склонение к вступлению в половую связь под влиянием обмана или злоупотребления доверием (однако в контексте рассматриваемой нами темы это будет трактоваться как вступление в половое сношение с лицом, не достигшим возраста 16 лет). Согласно судебной практике, применение насилия охватывается составом ст. 131 только если оно было совершено до начала полового акта с целью подавить сопротивление потерпевшей, либо предотвратить его. Если же насилие было применено после окончания полового акта, то это следует трактовать как совокупность преступлений. Также некоторыми учеными, например, Л.А. Андреевой и С.Д. Цэнгел, выказывается точка зрения о том, что в случаях, когда минимальное физическое насилие применялось в целью таким грубым и недопустимым способом склонить к добровольному половому сношению, или в отместку за отказ добровольно вступить в половую связь, то в таком случае состав изнасилования или покушения на изнасилование отсутствует, а лицо может быть привлечено к ответственности только за сам факт применения насилия.

Угроза, применяемая преступником, должна быть реальной, угрожающей жизни или здоровью потерпевшей или иных лиц, вне зависимости от того, имел ли преступник реальные намерения к ее осуществлению. Угроза также должна предшествовать половому сношению. Угроза не может считаться таковой, если обещание применения насилия относится к будущему, либо потерпевшей угрожают распространением порочащих сведений, либо повреждением или уничтожением имущества. Также угрозу следуют отличать от состава, предусмотренного статьей 133 УК - принуждения женщины к половому сношению, который также предусматривает применение психического давления.

Под беспомощным состоянием потерпевшей понимается нахождение потерпевшей в состоянии алкогольного или наркотического опьянения, психическое расстройство, в результате которого потерпевшая не осознавала характер производимых с ней действий, физические недостатки, а также малолетний возраст. Для признания изнасилования малолетней по признаку использования беспомощного состояния потерпевшей теперь применяется принцип возраста потерпевшей, о чем нами было сказано выше. Основным критерием здесь выступает неспособность понимать фактическую сторону и социальную роль половых отношений, исходя из уровня развития и осведомленности о сексуальных отношениях.

По субъективной стороне изнасилование характеризуется наличием прямого умысла, так как изнасилование является преступлением с формальным составом. В п. 14 Постановления Пленума Верховного суда «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 УК РФ» от 15.06.2004 указано, что ответственность за изнасилование в отношении несовершеннолетнего наступает только в том случае, если преступник был заведомо осведомлен о возрасте потерпевшей. Добросовестное заблуждение в данном случае не позволяет вменение преступнику квалифицирующего признака. Однако впоследствии данное положение было отменено, что, по-нашему мнению, является вопиющим нарушением принципов уголовного права, а конкретно - ч. 2 ст. 5, указывающей на невозможность объективного вменения. Изнасилование, как мы уже сказали выше, является составом с прямым умыслом, и вменение квалифицирующих признаков при отсутствии виновных мотивов в действиях преступника не представляется возможным. Аналогичной точки зрения придерживаются и некоторые ученые, например, Т.Ю. Орешкина.

Преступления, предусмотренные составами ч. 3 и ч. 4 статьи 131 совершаются с двумя формами вины: основной состав - с умыслом, дополнительные - с неосторожностью. В целом же они, согласно статье 27 УК, признаются умышленными преступлениями.

Отдельным вопросом является наличие или отсутствие согласия потерпевшей в спорных ситуациях. В таких случаях, для правильного определения наличия согласия потерпевшей следует проводить комплексную сексолого-психологическую экспертизу, результаты которой необходимо оценивать с учетом всех обстоятельств дела. При разрешении вопроса о наличии согласия при использовании преступником контрацептивов можно обоснованно заявить, что само по себе, без учета других обстоятельств дела, это не может служить обоснованием согласия потерпевшей, так как контрацептивы могли быть использованы по инициативе самого преступника.

Основным мотивом преступления является сексуальное удовлетворение, однако, как мы подробно рассказали в прошлой главе, мотивы могут быть и иными: месть, желание унизить жертву, неприязненные отношения с потерпевшей. При квалификации преступления цель и мотив не являются существенными факторами, однако могут быть приняты во внимание судом при назначении наказания.

Субъектом преступления является лицо мужского пола, достигшее 14 лет, причем квалификация преступления по п. «б» ч. 3 ст. 131 будет применяться даже к тем преступникам, которые сами еще являются несовершеннолетними. Данное положение является интересным с правовой точки зрения: несмотря на то, что в составе статьи 134 подобные посягательства не являются преступными, в составе статьи 131 они трактуются как умышленное посягательство на половую неприкосновенность несовершеннолетней со стороны другого несовершеннолетнего, чья половая неприкосновенность также находится под охраной. С нашей точки зрения, такое посягательство было бы правильнее трактовать по ч. 1 статьи 131. Что касается пола преступника, то, несмотря на то, что в качестве субъекта указано лицо мужского пола, женщина может быть привлечена к ответственности в качестве соучастницы группового изнасилования, так как групповым изнасилованием может считаться в том числе то деяние, в котором действия сексуального характера были совершены только одним из соучастников.

В новой редакции статьи 131 в п. 5 предусмотрена также дополнительная ответственность за совершение изнасилования малолетней лицом, ранее совершившим изнасилование малолетней или несовершеннолетней. С нашей точки зрения, данное нововведение является неоправданным, так как в Уголовном Кодексе уже предусмотрены усиленные меры ответственности за рецидивную преступность, и внесение дополнительных пунктов, устанавливающих наказание за нее, непосредственно в конкретных составах, способно привести к правовой путанице, и препятствует единообразному применению норм уголовного права.

Что касается уголовно-правовых санкций, установленных законодателем к качестве мер ответственности за изнасилование несовершеннолетней и изнасилование малолетней, то нам они кажутся разумными и соразмерными совершенному преступлению, так как данное посягательство действительно обладает высокой общественной опасностью и причиняет существенный вред здоровью и нормальному нравственно-физическому развитию ребенка.

**3.2 Насильственные действия сексуального характера в отношении несовершеннолетних**

Данный состав, предусмотренный статьей 132 Уголовного Кодекса, имеет много сходных черт с составом статьи 131 УК, фактически дополняя его и устанавливая уголовную ответственность за все виды насильственных посягательств на половую свободу и неприкосновенность, которые нельзя отнести к половому акту в юридическом смысле этого понятия в российском праве. Во многих странах мира составы изнасилования и насильственных действий сексуального характера включены в один общий состав, и рассматриваются как тождественные понятия. В частности, в Главе второй мы приводили в пример законодательство Испании и Бразилии. В первую очередь это связано с признанием равноправия полов, а также тенденцией в приравнивании отношений людей с традиционной и нетрадиционной ориентацией: если данные отношения равны, то и наказание за преступление, независимо от его характера, должно быть одинаковым. Однако на сегодняшний день российский законодатель не поддерживает данных подход, о чем можно судить хотя бы по принятию последних законодательных актов о запрете пропаганды нетрадиционных отношений среди несовершеннолетних. Между тем, не все согласны с такой правовой позицией, и некоторыми российскими юристами выдвигаются предложения о целесообразности объединения статей 131 и 132 в единый состав, например, подобные идеи звучали в работах А.Н. Каменевой и А.Б. Утямишева. В частности, А.Н. Каменева обращала внимание на то, что существование двух аналогичных составов рождает правовые проблемы при квалификации преступлений: так, за совершение изнасилования и насильственных действий сексуального характера в отношении женщины данное деяние должно квалифицироваться по совокупности статей 131 и 132, в то время как аналогичное деяние в отношении мужчины будет квалифицировано лишь по одной статье, что является недопустимым.

С нашей точки зрения, объединение двух этих составов в один в современных социально-правовых условиях является необоснованным, но, тем не менее, разделение между ними нуждается в существенном пересмотре. Так, согласно диспозиции статьи 131, изнасилованием считается только половой акт, совершенный мужчиной по отношению к женщине, однако то же самое действие, совершенное женщиной по отношению к мужчине, будет квалифицировано как насильственные действия сексуального характера при абсолютно идентичном характере деяния, что является в корне неверным. Несмотря на то, что основным субъектом изнасилования является мужчина, данное обстоятельство не носит абсолютного характера, и, более того, количество женщин, совершающих сексуальные действия по отношению к мужчинам (в том числе к несовершеннолетним и малолетним), которые можно было бы квалифицировать как изнасилование, в последние годы начало расти, что, вероятно, можно также связать с возрастанием роли и волевого поведения женщин в последние годы. В связи с этим, было бы уместно отнести к составу изнасилования все случаи естественного полового акта, вне зависимости от пола субъекта преступления. В состав же статьи 132 следует отнести все остальные формы насильственных действий сексуального характера по отношению к потерпевшим лицам обоего пола, не носящие естественного характера.

Вторым аргументом служит то, что в рамках современного общественного сознания, акт мужеложства по отношению к потерпевшему является по своей сути более унизительным, чем естественный насильственный половой акт, несмотря на законодательно закрепленное равенство лиц традиционной и нетрадиционной ориентации. Таким образом, потерпевшему причиняются большие нравственные и физические страдания, чем если бы он стал жертвой обыкновенного изнасилования, и, следовательно, он нуждается в большей правовой охране, которая должна быть выражена в повышенных мерах ответственности за данные посягательства. То же самое относится и к женщинам - женщина, пострадавшая от сексуальных действий в неестественной форме, испытывает больший моральный вред, чем женщина, подвергшаяся изнасилованию (при равной степени остальных составляющих). Таким образом, нам кажется вполне естественным, что за насильственные действия сексуального характера ответственность должна быть установлена на более высоком уровне вследствие большей общественной опасности преступления.

Тем не менее, на сегодняшний день, как мы уже заметили в начале этого параграфа, в российском законодательстве составы изнасилования и насильственных действий сексуального характера являются практически тождественными и дополняют друг друга. Сами насильственные действия сексуального характера определены законодателем как мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера с применением насилия, или угрозой его применения по отношению к потерпевшему (потерпевшей), а также с использованием беспомощного состояния потерпевшей (потерпевшего). По своей структуре данная статья идентична статье 131 УК в части квалифицирующих признаков и установленных санкций, однако сам состав преступления, как было установлено выше, имеет некоторые отличия.

Объект преступления аналогичен тому, что предусмотрен составом изнасилования - им является половая свобода (в случае совершения преступления против лиц от 16 лет) или половая неприкосновенность (в случае совершения преступления против лица в возрасте до 16 лет) потерпевшего лица, а также его нормальное нравственное и физическое воспитание. Дополнительным объектом является здоровье, а в случаях, предусмотренных п. «а» ч. 4 ст. 132 - жизнь потерпевшего лица. Однако, в отличие от состава изнасилования, в круг пострадавших лиц включаются лица не только женского, но и мужского пола.

Основные различия этих двух составов заключаются в объективной стороне преступления. Согласно статье 132, под насильственными действиями сексуального характера понимается деяние в форме совершения акта мужеложства (сексуальных контактов между мужчинами), лесбиянства (сексуальных контактов между женщинами) или иных действий сексуального характера. Второй составляющей объективной стороны является применение насилия, угроз, либо использование беспомощного состояния потерпевшей. Вторая составляющая не имеет отличий от того, что зафиксировано в составе статьи 131 УК, однако на характере действий следует остановиться подробнее. Под иными деяниями подразумеваются все формы сексуальной активности, за исключением полового акта, совершенные мужчиной по отношению к женщине, а также все без исключения формы сексуальной активности, совершенные мужчиной по отношению к мужчине, женщиной по отношению к мужчине, и женщиной по отношению к женщине. Для нас в первую очередь представляют интерес деяния, которые охватываются п. «а» ч. 3 ст. 132 и п. «б» ч. 4 ст. 132, то есть совершенные по отношению к несовершеннолетним и малолетним потерпевшим.

Не секрет, что большое число сексуальных посягательств лиц с истинно педофильной направленностью совершается именно по отношению к несовершеннолетним мальчикам, такие действия могут включать не только собственно половой акт, но и другие действия. Реже совершаются действия со стороны женщин по отношению к мальчикам. Случаи совершения насильственных действий сексуального характера женщинами в отношении несовершеннолетних являются скорее исключением. В российском праве понятие «иных действий сексуального характера» не раскрывается, однако в законодательстве зарубежных стран к этому вопросу подходят более подробно. Так, в Уголовном Кодексе Испании под ними подразумеваются «половое проникновение любым путем, или введением частей тела, либо предметов, каким-либо из первых путей», а в Уголовном Кодексе Коста-Рики «половое проникновение любым путем, а также введение одного или нескольких пальцев, или предметов». В целом можно говорить о том, что российский законодатель подразумевает под этим понятием то же самое, и смысл его вполне ясен, однако было бы уместным дать законодательное определение понятия иных действий сексуального характера, которое на сегодняшний день отсутствует.

Субъективная сторона преступления та же, что и у изнасилования - прямой умысел, и отличий не имеет. Субъект преступления - мужчина или женщина старше 14 лет.

**3.3 Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста. Развратные действия**

преступление половой неприкосновенность уголовный

Незаконное половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим возраста 16 лет, является на сегодня одним из самых дискуссионных составов как в российском. так и в зарубежном праве. В отличие от насильственных преступлений против половой неприкосновенности, где главным образующим признаком является применение насилия и совершение посягательства на половую свободу или половую неприкосновенность против воли, в ненасильственных посягательствах на несовершеннолетних не подразумевается принуждения к совершению сексуальных действий, и главным фактором, образующим состав преступления, является недостижение половой зрелости потерпевшим лицом, которая выражается в определенной возрастной планке. установленной законодателем. Данная возрастная планка варьируется даже в пределах европейских стран (от 12 до 18 лет), не говоря уже о законодательствах других стран мира, и порождает множество конфликтов при попытке привлечения к ответственности за совершение полового сношения с лицом возрастом немногим ниже возраста согласия. В такой ситуации бывает сложно отделить истинно противоправные деяния от деяний, хоть и подпадающих под уголовную ответственность, но, тем не менее, лишенных общественной опасности. В последних изменениях Уголовного Кодекса российский законодатель учел эту проблему, введя дифференцированную шкалу ответственности, зависящую от возраста потерпевшего лица, однако в целом законодательные изменения не только не решили проблемы, но, в некоторых случаях, еще больше усугубили ее.

Правовая природа ненасильственных преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, к которым относится данный состав, происходит из того, что лица, не достигшие определенного возраста (по современному российскому законодательству - 16 лет), не обладают половой свободой в силу того, что по своим психофизическим качествам они еще не подготовлены к вступлению в половую жизнь без причинения вреда для своего здоровья, не понимают или недостаточно понимают характер подобных деяний. Поэтому лица, не достигшие половой зрелости, нуждаются в защите от сексуальных посягательств для обеспечения их нормального развития, физического, социального и нравственного. И посягательство на половую неприкосновенность личности в данном случае автоматически означает и посягательство на его половую свободу. При этом следует иметь в виду, как уже говорилось раньше, что посягательства на детей, не достигших определенного возраста (в законодательстве таким возрастом сейчас признан возраст 12 лет, мы предлагаем считать таковым 10 лет) признаются заведомо недобровольными, так как потерпевшее лицо не способно осознавать характер совершаемых с ним действий.

Таким образом, объектом посягательства ненасильственных сексуальных преступлений является половая неприкосновенность потерпевшего, включающая в себя совокупность физических, социальных и нравственных факторов его развития.

Объективной стороной преступления является совершение актов полового сношения, мужеложства или лесбиянства по отношению к потерпевшему. Иные действия сексуального характера должны быть квалифицированы как «развратные действия». Вместе с тем существует проблема: в таком случае к развратным действиям может быть причислено и совершение полового акта в нетрадиционной форме по отношению к девочкам, которое по сути своей относится к половому сношению. И если в рамках статей 131 и 132 данные деяния, вне зависимости от совершенного, влекут одинаковую ответственность, то в рамках статьи 135 уголовная ответственность ниже, чем за деяния. предусмотренные статьей 134. Исходя из этого, нам кажется правильным расширить толкование полового сношения, включив в него, в том числе, и совершение половых актов в нетрадиционной форме, либо приравнять данное деяние к совершению актов мужеложства или лесбиянства. Также следует помнить, что, согласно российскому праву, в состав ненасильственных действий сексуального характера входят и деяния, совершенные с применением обмана или злоупотребления доверием.

Если обвиняемым было совершено несколько эпизодов противоправных деяний в отношении одного потерпевшего лица, среди которых было хотя бы одно насильственное посягательство, то его действия следует квалифицировать по совокупности статей, предусматривающих ответственность за насильственные и ненасильственные сексуальные посягательства.

В статье 134 УК предусмотрены повышенные меры ответственности за совершение в отношении лица, не достигшего 16 лет, актов мужеложства, однако является странным, что это проявляется только в отношении потерпевших в возрасте 14-16 лет, тогда как те же деяния, совершенные в отношении потерпевших до 14 лет, квалифицируются так же, как и половое сношение в естественной форме, на наш взгляд, эта ситуация является недоработкой законодателя, и нуждается в более четкой дифференциации уголовной ответственности. Вместе с тем, существует опасность еще больше усложнить состав, который после последних поправок и так достаточно обширен и подробен, что сделало бы неудобным его практическое применение.

В качестве квалифицирующих признаков статьей 134 УК, как уже было сказано, выступает дифференциация по возрасту потерпевшего лица. Очевидно, что одни и те же действия сексуального характера, совершенные по отношению к лицам разного возраста, причиняют вред из развитию в разной степени. Поэтому законодателем обоснованно введена система ужесточения наказания в зависимости от возрастания степени причинения вреда несовершеннолетнему. Несмотря на это, дифференциация возраста не слишком часто используется в мировой правовой практике.

Вторым квалифицирующим признаком является совершение преступления в групповой форме, что аналогично предусмотренному составами статей 131 и 132 УК и действительно означает большую общественную опасность содеянного. Однако третий введенный квалифицирующий признак, то есть повышение ответственности за повторные преступления, как мы уже говорили, кажется нам излишним.

Субъективная сторона преступления до недавнего времени была выражена в форме прямого умысла, однако с исключением признака заведомости, которое, с нашей точки зрения, является очевидной правовой ошибкой, стало возможным привлечение к ответственности не только преступников, совершивших правонарушение с неосторожной формой вины, но в том числе и объективное вменение, что в корне противоречит основным принципам права. Основным недостатком четко определенного возрастного критерия в субъективной стороне ненасильственных половых преступлений является то, что для наличия вины преступник должен заведомо знать о том, что он совершает противозаконные действия, так как половой акт с лицом, не достигшим возраста согласия, по текущему российскому законодательству, не является преступлением, и даже поощряется государственной социальной политикой по повышению рождаемости. Таким образом, если имел место ситуативный половой акт с лицом, которое по своим физическим и социальным признакам выглядит как достигшее возраста сексуального согласия (что часто встречается на практике ввиду ускоренного физического и сексуального развития некоторых подростков), то, во-первых, отсутствует общественная опасность преступления как таковая, и, во-вторых, отсутствует вина потерпевшего, так как он не осознавал общественную опасность своего деяния и не имел возможность предвидеть последствия его совершения. Более того, признак заведомости предусмотрен во многих аналогичных составах зарубежных уголовных кодексов, за исключением крайне сомнительных случаев, когда любое половое сношение с лицом ниже возраста согласия трактуется законодателем как «statutory rape». Таким образом, объективное вменение вины в ситуациях с явным добросовестным заблуждением лица не может ни при каких обстоятельствах служить основанием для привлечения к уголовной ответственности, и мы считаем, что принятие данной нормы было опрометчивым шагом законодателя и нуждается в отмене. Кроме того, в спорных случаях, когда невозможно сказать с полной определенностью, мог ли виновный знать о недостижении потерпевшей определенного возраста, целесообразно назначение судебно-медицинской экспертизы, которая на основании имеющихся данных и с учетом обстоятельств дела решает этот вопрос.

В примечании к статье 134 предусмотрено, что виновный в совершении ненасильственных сексуальных действий по отношению к лицу 14-16 лет освобождается от уголовной ответственности в связи с вступлением в брак с потерпевшей. Если рассматривать данное положение во взаимосвязи с Семейным Кодексом Российской Федерации, то следует помнить, что возрастом вступления в брак по общим основаниям является 18 лет, при наличии уважительных причин - 16 лет. Возраст ниже 16 лет может быть установлен законами субъектов при наличии с учетом особых обстоятельств. Таким образом, в Семейном Кодексе Российской Федерации нет однозначного указания на то, что вступление в брак с лицом в возрасте 14 лет может быть позволено в связи с угрозой уголовного преследования виновного, даже при наличии согласия потерпевшей стороны. Из анализа примечания можно было бы сделать вывод, что данный пункт является разновидностью прекращения дела в силу примирения сторон, однако судебная практика показывает, что данный подход применяется не всегда. Так, можно привести случай гражданина Павлова, рассмотренный Конституционным Судом Российской Федерации, который обратился с жалобой на то, что он был осужден по статье 134, несмотря на то, что вступил в брак с потерпевшей после возбуждения уголовного дела. В своем Определении Конституционным Судом было указано, что противоправность деяния исключается только в том случае, если брак был заключен до момента возбуждения уголовного дела, или во время его судебного рассмотрения, а вопрос разрешения на брак рассматривается компетентными органами государственной власти, если данное положение закреплено в законах субъекта. Таким образом, данный подход, когда выдача разрешения на брак зависит от государственного органа, уполномоченного законами субъекта (обычно им является орган местного самоуправления), осложняет практическое применение этой нормы даже в том случае, если на заключение брака есть согласие потерпевшей.

Между тем, в такой ситуации действительно более правильным было бы освободить виновного от ответственности, так как браки, заключенные в такой ситуации, несут больше пользы, чем осуждение потерпевшего: создание семьи, повышение рождаемости, предупреждение вреда ранних абортов, более раннее развитие личности и вступление в самостоятельную жизнь. Таким образом, вполне обоснованной выглядит декриминализация сексуальных отношений в том случае, если лицо заключило брак с потерпевшим. В некоторых исследования говорится о том, что данное примечание может быть использовано виновным как уловка, заключение фиктивного брака с целью уйти от ответственности, однако тот факт, что примечание предусматривает освобождение от ответственности только лица, не имеющего судимости за данный вид преступлений, исключает эту опасность. Кроме того, сам факт вынужденности принятия положения о том, что в некоторых ситуациях половые отношения с лицом, достигшим возраста 14 лет, могут быть декриминализованы, видится нам полумерой, связанной с тем, что данные случаи являются обычной практикой, и подростки возраста 14-15 лет все чаще осознанно вступают в половые отношения, что связано с изменением социальной обстановки. В связи с этим, нам видится целесообразным снижение возраста согласия до 14 лет. Более полное обоснование этой позиции будет дано нами в соответствующем разделе.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 18 лет как мужского, так и женского пола. Кроме того, во втором примечании к статье указано, что от ответственности также освобождаются виновные, совершившие преступление по отношению к лицам 14-16 лет, если разница в возрасте составляет не более 4 лет. Такое положение, являющееся проявлением описанных нами ранее «close-in-age» законов, является, с одной стороны, разумным, с другой же - все той же полумерой, связанной с частым вступлением в осознанные половые отношения лиц 14-15 лет. Со снижением возраста согласия до 14 лет разница в возрасте между виновным и потерпевшим будет составлять эти же 4 года, что сделает эту норму излишней, так как она сама по себе будет учтена диспозицией статьи 134 УК.

Состав развратных действий является дополняющим по отношению к статье 134 УК. Объект преступления аналогичен рассмотренному нами ранее, как и само строение статьи, однако под объективной стороной понимается совершение развратных действий без применения насилия. В самой статье не содержится подробного раскрытия этой нормы, однако из анализа можно заключить, что к ним относятся любые проявления сексуальной активности по отношению к лицам, не достигшим возраста шестнадцати лет, не включенные в состав незаконного полового сношения. В литературе обычно выделяется два основных вида совершения развратных действий: физический и интеллектуальный. К физическим относятся сексуальные действия с участием самого потерпевшего, если они не относятся к составу незаконного полового сношения, так и совершение сексуальных действий в присутствии несовершеннолетнего, если преследуется цель пробуждения у ребенка интереса к сексу, собственное возбуждение или иные низменные мотивы.

К интеллектуальным развратным действиям относятся целенаправленный показ фильмов порнографического содержания, циничные беседы с целью раннего пробуждения сексуальной активности и иные действия, направленные на формирование у несовершеннолетних устойчивой модели безнравственного поведения. Здесь, на наш взгляд, существует проблема квалификации действий лиц, являющихся родственниками потерпевшего, не препятствующих просмотру фильмов порнографического содержания лицами, не достигшими 16 лет, в силу оригинальных взглядов на воспитание детей (то же относится к ведению бесед на сексуальные темы). В данном случае, в первую очередь, следует исходить из мотивов совершения подобных деяний. Субъективная сторона - прямой умысел. Выглядело бы очень странным привлечение к ответственности за случайное совершение полового акта в присутствии ребенка, поэтому ключевым в данной ситуации также является цель совершения противоправного деяния.

Однако исключение из состава признака заведомости, как и в случае с составом статьи 134 УК, порождает проблемы с квалификацией деяний, совершенных с добросовестным заблуждением в отношении возраста потерпевшей. Субъект преступления аналогичен указанному в статье 134 УК - это лицо, достигшее возраста 18 лет, независимо от пола, однако отсутствует примечание, освобождающее от уголовной ответственности в связи с вступлением в брак. С нашей точки зрения, это является правильным. так как совершение развратных действий. особенно интеллектуального характера. само со себе не предусматривает намерений вступить в брак с потерпевшей, однако при совокупности составов 134 и 135 статей УК данное решение, возможно, было бы уместным.

**.4 Смежные составы**

Как нами уже было сказано ранее, к смежным составам относятся п. «в» ч. 2 ст. 241 (организация занятия проституцией с использованием несовершеннолетних), ст. 242.1 (изготовление и оборот материалов и предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних) и ст. 242.2 (использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов). Для них характерно то, что эти преступления имеют сложный состав - половая свобода и половая неприкосновенность являются лишь одним из объектов посягательства, и при этом не основным, основным объектом преступных посягательств в данном случае, согласно Уголовному Кодексу Российской Федерации, является общественная нравственность.

Составы, связанные с изготовлением, распространением и хранением детской порнографии, а также эксплуатацией несовершеннолетних в целях ее изготовления, на сегодняшний день являются одними из самых дискуссионных в уголовном праве, что, в первую очередь, связано с тем, что для распространения детской порнографии в основном используется Интернет, и, таким образом, пресечение распространения детской порнографии по актуальности становится в один ряд с регулированием компьютерной преступности, а также новых видов правонарушений. связанных с сетью Интернет. В связи с этим, мы постараемся более подробно остановиться на данных составах с тем, чтобы проанализировать все проблемы, связанные их применением на практике.

В отличие от обычной порнографии, законодательного определения которой так и не было принято, определение детской порнографии существует в Факультативном протоколе Конвенции о защите прав ребенка (который, как ни странно, до сих пор Российской Федерацией не ратифицирован, хотя в конце марта этого года Совет Федерации написал официальное обращение к Президенту Российской Федерации по этому поводу), где сказано, что «детской порнографией является любое изображение какими бы то ни было средствами ребенка, совершающего реальные или смоделированные откровенно сексуальные действия, или любое изображение половых органов ребенка главным образом в сексуальных целях». Однако в национальных законодательствах определение детской порнографии встречается куда реже - как правило, в законодательстве отдельных западных стран, таких, как Австрия, Венгрия, Ирландия, Норвегия, Канада, США. В российском праве такое определение на сегодняшний момент также отсутствует - в Уголовном Кодексе существует лишь отсылка к основному определению порнографии (изделия порнографического содержания с несовершеннолетними), но и само определение порнографии до сих пор законодательно не установлено, соответствующий законопроект много лет уже находится в стадии рассмотрения, однако до сих пор не принят. Кроме того, если в составе статьи 242 предусмотрено, что ответственность наступает только за деяния, связанные с материалами порнографического содержания, в то время как эротические фильмы находятся в рамках закона, то можно ли то же самое сказать о детской эротике? С точки зрения современного права к детской порнографией относятся в том числе и изображения, которые применительно к взрослым считались бы эротическими, например, нудистские фильмы с участием детей или художественные фильмы с участием обнаженных детей. С нашей точки зрения, нецелесообразно относить к детской порнографии произведения, не ставящие своей целью сексуальную эксплуатацию детей и не содержащие признаков порнографических материалов, так как это не наносит вреда ни общественной нравственности, ни интересам ребенка.

Основной объект преступления - общественную нравственность, можно определить как совокупность обычаев, взглядов и правил поведения, существование которых обусловлено культурными и духовными традициями данного общества и отражает господствующие в сознании большинства его членов представления о добре и зле, справедливости, чести, совести, которые общество исполняет без угрозы принуждения, по собственной воле. Таким образом, при совершении преступлений против общественной нравственности наносится моральный ущерб большим группам людей вследствие серьезного нарушения устоявшихся норм. В применении к составу статьи 242.1 можно говорить, что в данном случае посягательство на общественную нравственность носит характер нарушения господствующих в обществе представлений о пристойном и допустимом по отношению к половой, интимной жизни людей, так как сексуальные отношения между детьми, или между взрослыми и детьми, в рамках современного общества признаются недопустимыми. Таким образом, распространение среди населения материалов, содержащих сцены сексуальных взаимоотношений с участием несовершеннолетних, во-первых, является нарушением общественной нравственности вследствие порицания подобных действий большей частью населения, и, во-вторых, способствует пропаганде подобных отношений.

Однако на этот счет существуют и другие мнения: так, в исследованиях, посвященных истории регулирования детской порнографии, говорится о том, что, при всей недопустимости существования детской порнографии, в годы, когда она была разрешена (до начала 1980-х годов), наблюдалось резкое снижение уровня насильственных преступлений по отношению к несовершеннолетним, и, таким образом, она способна служить в качестве разрядки для агрессивно настроенных сексуальных преступников с выраженными расстройствами влечения (особенно примечателен пример Дании). Таким образом, приходится выбирать между двумя общественно порицаемыми явлениями: или детской порнографией, при производстве которой дети подвергаются сексуальной эксплуатации, что прямо запрещено международными конвенциями, или же возрастает уровень насильственных сексуальных преступлений по отношению к несовершеннолетним. Между тем, по другим исследованиям распространение детской порнографии служит пропагандой сексуальных контактов с детьми для тех лиц, которые не имеют ярко выраженной педофильной ориентации, или у которых эта склонность является латентной. Третьи же авторы и вовсе говорят о том, что сложно выявить взаимосвязь между просмотром детской порнографии и переходом лицами, ее просматривающими, к реальным сексуальным действиям. Таким образом, вопрос о степени общественной опасности детской порнографии до сих пор является дискуссионным, чему способствует, в том числе, и недостаточная исследованность данной темы (как и исследованность распространенности педофильных склонностей среди населения в целом, о чем мы писали ранее).

С нашей точки зрения, даже если существование детской порнографии и способствует снижению преступности, то нельзя упускать из виду тот факт, что при ее производстве большая часть несовершеннолетних (во всяком случае, те несовершеннолетние, которые в силу возраста неспособны осознавать характер совершаемых ими действий) подвергаются сексуальной эксплуатации. Такого рода продукция должна быть однозначно запрещена. Вопрос же о допустимости и моральности производства продукции с несовершеннолетними, способными осознавать происходящее, и идущими на съемки добровольно, должен разрешаться в том же порядке, что и вопрос о производстве обычной порнографии.

Как мы уже упоминали выше, большой проблемой является отсутствие самого определения порнографии в российском законодательстве, равно как и отсутствие каких-либо определений в судебной практике. Поэтому при рассмотрении дел по составам статей 242, 242.1 и 242.2 УК принято пользоваться доктринальными определениями. Так, в частности, А.И. Рарог определяет порнографию как живописные, графические, литературные и иные издания, в которых крайне непристойно, цинично, вульгарно-натуралистически изображаются половые отношения, анатомические и (или) физиологические подробности полового акта, акцентируется внимание на физическом контакте половых органов в целях возбуждения половых инстинктов. Действительно, главным признаком порнографии можно считать открытое натуралистичное изображение полового акта или половых органов, однако на самом деле грань между эротикой и порнографией достаточно сильно размыта, и в отношении разграничения детской эротики и детской порнографии это ощущается особенно сильно. В зарубежном праве, особенно в судебной практике США, зачастую наблюдается необоснованно широкое толкование понятия «детская порнография», когда в его состав включаются материалы, заведомо к нему не относящиеся. Так, в 1993 году судебным решением в США к детской порнографии были приравнены изображения одетых детей, что само по себе является абсурдным: даже если изображения одетых детей вызывают влечение у людей с нестабильным отношением к детям, сами по себе эти изображения не носят характер эксплуатации детей, а их распространение не несет в себе угрозы для общественной нравственности. Не менее дискуссионным является вопрос о приравнивании к детской порнографии рисунков, компьютерной графики, мультипликации и иных изображений, в съемках которых дети не принимают никакого участия. В современном зарубежном праве такая практика применяется все чаще. Так, в Европейской Конвенции о киберпреступности, принятой странами европейского Союза, которая посвящена в том числе и борьбе с детской порнографией, прямо закреплено положение о том, что реалистические изображения несовершеннолетнего лица, участвующего в откровенных сексуальных действиях являются противозаконными. К ним же приравнена любая продукция, к которой совершеннолетние актеры выступают в роли несовершеннолетних. Также известен случай, когда в Австралии в 2008 году детской порнографией было признано видео с участием персонажей мультипликационного сериала «Симпсоны»: судья обосновал свое решение тем, что даже если эти персонажи не являются людьми, это не значит, что их нельзя рассматривать таковыми. В Государственную Думу не так давно был внесен законопроект, предусматривающий внесение подобных положений в российское законодательство, однако в феврале 2012 года он был отклонен. С нашей точки зрения, при производстве рисованной продукции, содержащей имитацию сексуальных действий по отношению к несовершеннолетним, как минимум полностью отсутствует фактор эксплуатации несовершеннолетних, что же касается общественной нравственности, то восприятие человеком рисованных изображений иное, чем изображений реалистичных, и относить подобные материалы к детской порнографии возможно лишь в отдельных случаях, когда содержимое явно и очевидно противоречит нормы морали (происходящее показывается в особо извращенной форме), что может быть установлено по результатам судебной экспертизы. Принятие же общих норм, приравнивающих реальные порнографические материалы с участием детей к нарисованным, нам представляется необоснованным.

Также проблемой, как мы упоминали выше, является отграничение понятий «эротика» и «порнография», и если применительно к продукции с участием совершеннолетних возможны различные вариации, то в отношении детской порнографии их необходимо жестко разграничивать. Однако это не так просто сделать, как кажется на первый взгляд. Например, будет ли являться детской порнографией медицинская обучающая программа или книга с участием несовершеннолетних? С одной стороны, цели ее создания никак не соотносятся с целями создания порнографических материалов, однако изображение обнаженных несовершеннолетних может быть воспринято как таковое. Похожа и ситуация с фильмами - так, картина «Распутное детство» 1977 года, содержащая кадры с обнаженными подростками, во многих странах была признана порнографической и запрещена, хотя на самом деле имеет явно эротический характер. В применении к взрослой порнографии в последние годы появилась новая проблема - так называемое «арт-порно», в котором для художественных целей используются порнографические приемы, однако, с нашей точки зрения, применительно к детской порнографии понятие «арт-порно» не может быть использовано, так как в данном случае, вне зависимости от идей создателя картины, имеет место сексуальная эксплуатация несовершеннолетних.

Объективная сторона представляет собой деяние в форме изготовления, приобретения, хранения с целью распространения или распространение детской порнографии, а также публичная демонстрация или рекламирование подобного рода продукции. Как видно из текста статьи, простое хранение без цели распространения по российскому законодательству не подлежит уголовной ответственности. В целом это правильно: основным объектом преступного посягательства является общественная нравственность, а при личном хранении даже таких недопустимых с моральной точки зрения материалов, как детская порнография, общественная нравственность не подвергается ущербу. Однако в законодательстве многих стран предусмотрена ответственность в том числе и за сам факт хранения детской порнографии (в США, Австрии, Великобритании, Германии, Испании, Канаде, Норвегии, Финляндии). Считается, что преследование каждого, кто хранит в личном пользовании, незаконные материалы - это действенная мера по предотвращению распространения детской порнографии в обществе. Также высказывается уже описанное нами мнение о том, что просмотр детской порнографии повышает опасность совершения индивидов реальных сексуальных преступлений по отношению к детям. С нашей точки зрения, неправильно приравнивать текущий факт хранения незаконных материалов с гипотетической возможностью совершения преступления, так как лицо может быть обвинено лишь в том преступлении, которое им уже было совершено, или же за явные приготовления к его совершению. Просмотр детской порнографии при всем желании нельзя назвать подготовкой к совершению, например, незаконного полового сношения с лицом, не достигшим возраста согласия.

Под изготовлением детской порнографии может подразумеваться изготовление как оригинала, так и копии порнографического материала, а также переделка изначального материала или его дополнение. Распространение означает как коммерческую, так и некоммерческую передачу указанных материалов хотя бы одному лицу. К нему же можно приравнять выкладывание порнографических материалов в места неограниченного доступа (например, на файлообменники или торрент-треккеры). Публичная демонстрация является одной из разновидностей распространения и заключается в демонстрации незаконных материалов неограниченному кругу лиц (прокат фильмов в кинотеатре, показ порнографического ролика по рекламному билборду, телевизионная трансляция). Рекламированием является сообщение об условиях приобретения порнографических материалов в любой форме. Однако здесь возникает вопрос: можно ли считать рекламой детской порнографии упоминание названий фильмов, например, в исследованиях, посвященных этой теме? Исследование без конкретных примеров будет неполным, однако же, имея список названий фильмов, лицу, желающему отыскать подобного рода продукцию, будет проще это сделать. С нашей точки зрения, в данном случае подлежит ответственности только умышленное упоминание названий конкретных фильмов, либо дача ссылок на них, с целью облегчить доступ к материалам, содержащим детскую порнографию.

В качестве квалифицирующих признаков в новой редакции статьи указаны четыре пункта: извлечение дохода в крупном размере, групповой характер преступления, совершение преступления против лица, не достигшего 14 лет и использование сети Интернет. Под доходами в крупном размере, согласно примечанию к статье 242, понимается доход в размере 50.000 рублей. В целом можно говорить о том, что такой уровень дохода свидетельствует либо о факте систематической продажи незаконных материалов, либо о совершении какого-то крупного разового заказа, в том числе и заказа на съемки незаконных порнографических материалов. Под совершением преступления в отношении лица, не достигшего возраста 14 лет, понимается главным образом присутствие в порнографических материалах актеров, не достигших возраста 14 лет, хотя применение этого квалифицирующего признака по отношению к изготовлению детской порнографии не совсем корректно, так как ответственность за то же деяние (вовлечение в производство детской порнографии лиц, не достигших возраста 14 лет), предусмотрена в составе статьи 242.2, и нам видится странным применение к одному и тому же преступлению двух дублирующих друг друга составов. В третьем квалифицирующем признаке, то есть использование сети Интернет для распространения детской порнографии, как нам кажется, также нет необходимости, потому что почти вся детская порнография распространяется через Интернет, и делать использование Интернета квалифицирующим признаком не имеет смысла. Вместе с тем, по непонятной причине из состава был убран квалифицирующий признак совершения преступления родителем или иным лицом, обязанным осуществлять надзор над несовершеннолетним, который действительно является отягчающим обстоятельством, и наличие которого было вполне оправданным.

Субъективная сторона преступления выражена в прямом умысле, так как к диспозиции статьи 242.1 дан исчерпывающий перечень целей использования незаконных порнографических материалов с несовершеннолетними. Субъектом является лицо, достигшее возраста 16 лет. Таким образом, исключены случаи, возникающие, в частности, в судебной практике США, когда за распространение детской порнографии подвергались судебному преследованию сами несовершеннолетние, выкладывавшие собственные фотографии в обнаженном виде в Интернет, что является абсурдом.

Смежным со статьей 242.1 является состав 242.2, введенный последними поправками в Уголовный Кодекс РФ, который предусматривает ответственность за использование несовершеннолетних для производства детской порнографии. В случае привлечения к ответственности изготовителей детской порнографии данный состав должен быть использован в совокупности со статьей 242.1. Состав подразумевает ответственность за любые виды съемки несовершеннолетнего в целях изготовления детской порнографии. Квалифицирующие признаки аналогичны предусмотренным составом статьи 242.1, что, как мы уже говорили. является излишним, так как ведет к вменению двух дублирующих друг друга составов. Субъективная сторона преступления выражена в наличии прямого умысла, так как четко указана цель - изготовление порнографических материалов. Субъектом преступления, в отличие от состава статьи 242.1, является лицо, достигшее возраста 18 лет.

Еще одним смежным составом является организация занятия проституцией с участием несовершеннолетних (п. «в» ч. 2. ст. 241), то есть детская проституция. Понятие детской проституции, как и детской порнографии, также содержится в тексте Факультативного протокола к Конвенции о правах ребенка, где оно раскрывается как использование ребенка в деятельности сексуального характера за вознаграждение или любую иную форму возмещения, однако в российском законодательстве данное определение на сегодняшний день отсутствует. Основным объектом преступления в данном случае также является общественная нравственность, а дополнительным - посягательство на половую неприкосновенность несовершеннолетних. Данные о распространенности детской проституции в России, как и детской проституции вообще, сильно разнятся от исследования к исследованию, иногда отличаясь в десятки раз, так что точную цифру несовершеннолетних, вовлеченных в проституцию, назвать трудно. Так, по исследованию, проведенному в 2006 году агентством Рейтер, число несовершеннолетних, вовлеченных в проституцию, составляет 20-25% от общего числа лиц, занимающихся проституцией. Общественная опасность детской проституции обусловлена тем, что дети с раннего возраста подвергаются сексуальной эксплуатации и вовлекаются в асоциальный образ жизни, что наносит непоправимый вред их нравственному и физическому развитию. Поэтому в законодательстве большинства стран детская проституция находится под запретом.

Согласно российскому законодательству, под объективной стороной проституции с использованием несовершеннолетних является организация занятия проституцией, содержание притонов или предоставление помещений для этих занятий с привлечением к занятиям проституцией несовершеннолетних. Проституцией в данном случае может являться не только совершение полового акта, но и других действий сексуального характера, не связанных с проникновением. Специфическим видом проституции можно считать и использование веб-камер с целями совершения действий сексуального характера за денежное вознаграждение. В ряде зарубежных уголовных кодексов ответственности подвергаются не только лица, организовавшие занятия проституцией с привлечением несовершеннолетних, но и сами клиенты, однако в российской праве отдельной нормы, регулирующей пользование услугами несовершеннолетних проституток не существует, однако, если потерпевшая не достигла возраста согласия, то лицо может быть привлечено к ответственности по статье 134 Уголовного Кодекса. В некоторые странах (мы приводили пример США) ответственность за пользование услугами несовершеннолетних проституток наступает даже в тех случаях, когда преступление было совершено за пределами страны, однако, нам такой подход кажется неправовым: ответственность за преступление должна наступать только в том случае, если оно совершено на территории конкретного государства, и если лицо вступило в незаконную половую связь на территории вне территории Российской Федерации, то оно должно быть привлечено к ответственности в соответствии с законодательством той страны, в которой было совершено это преступление.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом, направленным на целенаправленную организацию занятия проституцией или содержание притона для этих целей. Субъектом по данному составу является лицо, достигшее возраста 16 лет.

**4. Проблемы установления уголовно-правовой ответственности за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних**

В этой главе мы рассмотрим основные проблемы, связанные с уголовной ответственностью за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, которые зачастую значительно осложняют процесс рассмотрения дел и вопрос о назначении соразмерной и справедливой меры наказания. Сразу оговоримся, что большая часть этих проблем относится к ненасильственным преступлениям против несовершеннолетних, так как при отсутствии насилия как главного элемента объективной стороны преступления возникает много сложностей в трактовке того или иного действия как преступного, о чем нами уже было упомянуто в прошлых главах, теперь же мы рассмотрим эти вопросы более подробно. Всего нами было выделено четыре группы основных проблем, возникающих при законодательном регулировании ответственности за половые преступлении против несовершеннолетних, либо в связи с рассмотрением подобных дел в суде. К первой группе относятся проблемы, связанные с установлением возраста согласия, а также с фактом добросовестного заблуждения виновного в возрасте потерпевшего лица. Вторую группу составляют проблемы квалификации преступлений (частично раскрытые нами в третьей главе), а также установления соразмерных санкций за содеянное. Третьей проблемой является вопрос о необходимости применения к виновным принудительных мер медицинского характера (химической кастрации, психиатрическая помощь) и порядке их назначения. Четвертую группу проблем составляют проблемы уголовно-процессуального характера. Таким образом, мы намерены исследовать каждый из этих вопросов и выработать наиболее правильные и продуманные способы их преодоления.

**4.1 Проблема возраста согласия и добросовестного заблуждения**

Ключевым критерием при определении совершенного деяния как ненасильственных действий сексуального характера и важным для квалификации насильственных сексуальных преступлений признаком является установленный в законодательстве возраст согласия. Возраст согласия, как мы уже писали, выражается в достижении половой зрелости, то есть физической, социальной и психологической способности к осознанному вступлению в сексуальные отношения. Если человек готов к совершению таких действий, то он волен осуществлять свои намерения в любых формах, не противоречащих законодательству, то есть обладает полной половой свободой. Если же он не способен осознавать характер таких действий в силу своего развития, то законом обеспечивается защита его половой неприкосновенности.

На практике попытки четкого определения возраста, с которого лицо обладает полной половой свободой, сталкиваются с определенными трудностями, так как все время есть опасность либо сильно завысить возраст сексуального согласия, и тогда половые отношения значительного числа людей, фактически достигших половой зрелости, окажутся вне закона, либо слишком занизить его, и тогда защита несовершеннолетних не будет осуществляться должным образом. Поэтому важно соблюдать равновесие. в рамках которого реальные отношения, связанные с сексуальной сферой людей, и их законодательное регулирование не будут входить друг с другом в противоречие.

Как мы уже рассказывали в первой главе нашего исследования, на протяжении столетий возраст вступления в половые отношения претерпевал значительные изменения - большую часть времени он варьировался в пределах 12-13 лет, либо был связан с началом проявления полового созревания. С середины XX века наметилась тенденция к повышению возраста согласия, что обусловлено значительным, а порой и чрезмерным, ростом внимания к теме сексуальных преступлений против детей. Несмотря на это, единой возрастной границы не существует до сих пор, и возраст вступления в сексуальные отношения даже в соседних странах может сильно отличаться. Приведем краткий обзор возрастной границы. установленной в законодательствах зарубежных стран. Самый низкий возраст согласия установлен в арабских странах - так, в Саудовской Аравии и Катаре минимальный брачный возраст не установлен вовсе, в Мексике, Филиппинах, Новой Зеландии и Чили он установлен на уровне 12 лет, в Испании, Японии, Южной Корее - на уровне 13 лет, в Австрии, Болгарии, Иране, Италии, Китае, Португалии - на уровне 14 лет, в Дании, Польше, Северной Корее, Франции и Чехии - на уровне 15 лет, в Израиле, Латвии, Норвегии, Финляндии - на уровне 16 лет, в Египте, Вьетнаме, Пакистане, Турции - на уровне 18 лет, В Тунисе - на уровне 20 лет. В некоторых странах установлены специальные возрасты согласия на отдельные виды сексуальных отношений: например, на гомосексуальные отношения или сексуальные отношения с учителями, которые выше стандартных на несколько лет (так, практика повышенных возрастов согласия на отношения с учителями характерна для некоторых штатов США и Австралии).

В российском законодательстве возраст согласия установлен на уровне 16 лет, что закреплено в действующем Уголовном Кодексе Российской Федерации. Однако следует напомнить, что в период с 1998 до 2003 года возраст согласия был снижен до 14 лет в связи с изменением социально-общественных условий в стране. В 2003 году возрастная граница была возвращена на прежний уровень, что можно объяснить изменением государственной политики в сторону ужесточения ответственности за сексуальные преступления против несовершеннолетних.

До принятия Уголовного Кодекса Российской Федерации, в советской и ранней российской правовой практике, использовалось понятие «достижения половой зрелости», которая включала в себя условную границу 14 лет (лица моложе нее признавались неполовозрелыми по определению), и спорную границу 14-16 лет, где в каждом из случаев назначали проведение судебно-медицинской экспертизы. В отношении лиц 16-18 лет медицинская экспертиза назначалась только в случае появления сомнений в достижении ими половой зрелости.

В целом основной возрастной границей в современной мировой практике является возраст 16 лет (второй по распространенности - 14 лет), однако сам факт наличия разных возрастных границ говорит о том, что они не могут быть универсальны, так как возраст начала половой жизни зависит главным образом от социальных особенностей каждой из стран. И устанавливать возрастную границу нужно исходя из анализа среднестатистического начала половой жизни в каждой отдельно взятой стране, иначе законодательство не будет отвечать реальному положению вещей, и цели принятия закона не будут достигнуты в полном объеме. При изучении данного вопроса также следует разграничивать моральную и правовую сторону вопроса: безусловно, раннее начало половой жизни может быть признано неморальным, однако следует напомнить, что объектом посягательства в данном случае является половая неприкосновенность несовершеннолетних, а не посягательство на моральные устои. Более того, если мы исходим из того, что возраст сексуального согласия должен быть установлен в зависимости от реального возраста начала половых отношений в рамках страны, то в таком случае он вполне соотносится с общественно допустимым поведением значительной части населения страны. Следует помнить, что необоснованное завышение возраста согласия при достижении лицом физической и психологической половой зрелости, при его явно выраженном желании к вступлению в подобного рода отношения, является нарушением его свободы воли и противоречит Конституции. Следовательно, главной целью установления возраста согласия должно служить именно защита несовершеннолетних от незаконных сексуальных посягательств, а не установление некоей «рекомендуемой» границы вступления в половую жизнь, безотносительно к интересам самого несовершеннолетнего.

В целом степень достижения половой зрелости можно разделить на четыре стадии: возраст невозможности согласия (малолетние, не достигшие половой зрелости и неспособные осознавать значение своих действий), возраст недействительного согласия (несовершеннолетние младшего возраста, в том числе достигшие половой зрелости, не имеющие права давать согласие на совершение с ними сексуальных действий), возраст условной допустимости согласия (несовершеннолетние старшего возраста, которые вправе вступать в половые отношения при определенных условиях), возраст безусловной допустимости согласия (несовершеннолетние старшего возраста, которые вправе вступать в половые отношения по своему усмотрению). Под определенными условиями в третьей возрастной группе могут пониматься различного рода социальные факторы, как положительно, так и отрицательно влияющие на признание законности сексуальных отношений: факт вступления в брак, наличие обстоятельств, влияющих на волю потерпевшей (злоупотребление доверием, обман, нахождение в родственной связи, зависимое положение), факт получения платы за сексуальные отношения, гомосексуальный характер отношений. Обычно возраст согласия проходит на границе между второй и третьей возрастными границами, однако в различных законодательствах эта проблема решается по-разному.

С нашей точки зрения, ключевым понятием является способность (физический фактор) и желание (психологический фактор) несовершеннолетнего к добровольному вступлению в половые отношения, а также понимание социальной роли такого рода отношений (социальный фактор), и возраст согласия должен быть установлен исходя именно из этих критериев. Однако и здесь возникает проблема, заключающаяся в том, что развитие подростков неодинаково - у кого-то половое созревание начинается раньше, чем у других, у кого-то, наоборот, позже. Таким образом, говоря об установлении приемлемой границы возраста согласия, мы должны исходить из среднестатистического возраста вступления подростков в половую жизнь, однако не забывая и о том, что уровень их развития неодинаков.

С нашей точки зрения, текущий возраст согласия - 16 лет, является завышенным, так как значительное число подростков, согласно социологическим исследованиям, осознанно вступают в половую жизнь до достижения этого возраста, что входит в противоречие с законодательным регулированием и порождает многочисленные проблемы. Согласно исследованию, проведенному в 2002 году Всемирной организацией здравоохранения, в среднем около 25% подростков возраста 15 лет имели опыт половых отношений (в России данное исследование не проводилось, однако данные по Украине показывают 47% среди юношей и 24% среди девушек). Согласно исследованию С.И. Голода, возраст вступления в половую жизнь в России за последние десятилетия значительно снизился: так, в 1970-х в половую жизнь вступали 11,7% юношей и 3,7% девушек, а в 1990-х - уже более 50% юношей и 20% девушек. По данным исследования. проведенного в 1995 году И.С.Коном, 48% юношей и 47% девушек в возрасте 16-17 лет уже имели сексуальный опыт.

Таким образом, мы видим, что значительная часть подростков вступает в осознанные половые отношения до установленной законодательно границы, призванной охранять их половую неприкосновенность от противозаконных посягательств в силу недостижения или половой зрелости, что является явным расхождением позиции законодателя и реальной социальной обстановки в стране. В связи с этим, нам видится правильным снижение возраста согласия в России до уровня 14 лет. Более того: в судебной практике все чаще встречаются случаи, когда подобное противоречие выглядит неверным, и законодатель вынужден был пойти на полумеры, введя примечание об освобождении от уголовной ответственности в связи с вступлением в брак с потерпевшей (которое, как мы уже говорили. действует не во всех случаях), и примечание об освобождении от уголовной ответственности в связи с небольшой разницей в возрасте, а также предельно усложнив состав статьи 134 многочисленными градациями возраста потерпевшего лица. Снижение же возраста согласия до 14 лет убирает большую часть этих проблем, и делает законодательное регулирование ненасильственных посягательств на половую неприкосновенность более совершенным и эффективным. Однако здесь возникает вторая обозначенная нами проблема - как обеспечить правовую охрану интересов несовершеннолетних. достигших возраста 14 лет, но в силу своих физических и иных качеств неготовых к вступлению в половую жизнь? С нашей точки зрения, в случае появления сомнений в достижении лицом в возрасте 14-18 лет половой зрелости, целесообразно назначение комплексной судебно-медицинской экспертизы, целью которой должно являться разрешение этого вопроса.

Что касается вопроса о так называемом «close-in-age» возрасте, то нам кажется, что в нем нет необходимости. По настоящему законодательству, в случае снижения возраста согласия до 14 лет, возрастной промежуток сам по себе будет 4 года, и дополнительных норм в этом отношении не требуется. Это не исключает коллизий в отношении того, что за одно и то же деяние (отношения с лицом, не достигшим возраста согласия) лицо 17 лет не будет нести никакой ответственности, в то время как лицо 21 года будет к ней привлечено, однако доля подобных случаев при снижении возраста согласия будет заметно ниже, чем сейчас. Возраст недействительного согласия, как мы уже говорили ранее, целесообразно установить на уровне 10 лет (данная возрастная граница абсолютно исключает возможность добровольного согласия на сексуальные контакты с совершеннолетними лицами).

Помимо всего прочего, снижение возраста согласия позволит перейти от рассмотрения преступлений, имеющих либо малую, либо и вовсе спорную общественную опасность, к сосредоточению внимания на действительно серьезных преступлениях, совершаемых против малолетних. Здесь примечателен пример Испании, где установлен низкий возраст согласия, однако преступления против малолетних, имеющие высокую общественную опасность, наказываются очень жестко.

Еще одной важной составляющей, связанной с установлением возраста согласия, является проблема добросовестного заблуждения в возрасте потерпевшей, о которой мы частично упомянули в третьей главе. Как мы уже говорили, исключение из составов статьи 134 и 135 признаков заведомости является абсолютно неправильным, так как общественная опасность данных преступлений заключается в осознанном, умышленном желании виновного вступить в половую связь с лицом, не достигшим возраста согласия. Если же лицо не осознавало, что вступает в половую связь с лицом, не достигшим возраста согласия (что является вероятным при пограничном возрасте), то это не может свидетельствовать о совершении умышленного преступления, направленного на посягательство против половой неприкосновенности несовершеннолетнего (разумеется, если половой акт был совершен при согласии потерпевшего лица). При этом в каждом спорном случае целесообразно назначение судебно-медицинской экспертизы, призванной установить возможность добросовестного заблуждения в возрасте потерпевшей, а также тщательный анализ всех фактических обстоятельств дела.

**4.2 Проблема квалификации преступления и установления санкций**

Очень часто при рассмотрении дел в суде возникает проблема - как квалифицировать то, или иное деяние и какое наказание следует назначить за содеянное. Частично, вопросы о квалификации преступлений были разобраны нами в третьей главе, когда мы проводили анализ конкретных составов преступлений, однако теперь мы постараемся остановиться на этой проблеме подробнее. Прежде всего, следует напомнить, что основными признаками, влияющими на квалификацию половых преступлений против несовершеннолетних, являются применение насилия и недостижение потерпевшим лицом возраста согласия. В зависимости от характера применения насилия содеянное может быть квалифицировано как насильственное преступление (изнасилование или насильственные действия сексуального характера), которое является наиболее тяжким видом преступления, понуждение к совершению действий сексуального характера (которое на сегодняшний день предусматривает ответственность только за понуждение к действиям сексуального характера лиц 16-18 лет, тогда как те же действия против лиц, не достигших 16 лет, будут квалифицированы как незаконное половое сношение) и ненасильственные преступления (незаконное половое сношение и развратные действия). Определяющим признаком в данном случае будет являться наличие, либо отсутствие применения физического насилия или угроз к потерпевшему лицу, а также использование ее беспомощного состояния (к которому приравнивается и недостижение потерпевшим определенного возраста).

Возрастная дифференциация предусматривает применение более жестких санкций в зависимости от возраста потерпевшей. В настоящее время в российском законодательстве существует четырехступенчатая градация, в которой рассматриваются возрастные группы 16-18 лет, 14-16 лет, 12-14 лет и лица, не достигшие 12 лет. Нами было предложено упрощение этой системы до трех ступеней: возрастных групп 14-18 лет, 10-14 лет и лиц, не достигших 10 лет. Это значительно будет способствовать упрощению правоприменительной практики.

В текущем законодательстве встречаются недочеты, касающиеся квалификации того или иного преступления: так, нетрадиционный половой акт, совершенный мужчиной по отношению к девочке, по настоящему законодательству относится к статье 135, тогда как фактически это является совершением полового сношения. Таким же образом совершение полового акта женщиной по отношению к мужчине относится к 132, что тоже является неточным, несмотря на то, что санкции за эти преступления одинаковы. Из этого следует, что законодательное толкование полового акта в настоящем законе следует расширить, включив в него вышеизложенные пункты.

Кроме того, следует решить вопрос о более тяжком наказании за мужеложство в рамках статьи 132: в новых поправках предусмотрена повышенная ответственность за совершение актов мужеложства в статье 134. однако аналогичные насильственные действия почему-то толкуются наравне с обычным изнасилованием.

При совершении развратных действий, связанных с показом лицам, не достигшим установленного возраста, порнографических материалов, данное преступление может быть квалифицировано по совокупности статей 135 и 242 Уголовного Кодекса.

Состав использования несовершеннолетних для занятий проституцией следует квалифицировать в совокупности со статьей 134 Уголовного Кодекса при отсутствии признаков насилия и по составам статьи 131 или 132 при наличии таких признаков. Ответственность для клиентов. пользующихся услугами проституток, не достигших возраста согласия, должна наступать по статье 134 Уголовного Кодекса.

Распространение детской порнографии является составом само по себе, но может быть квалифицировано в совокупности со статьей 242.2, если изготовитель и распространитель является одни и тем же лицом, однако следует убрать дублирующие квалифицирующие признаки, о чем нами было сказано в третьей главе.

Кроме того, по нашему мнению все составы, относящиеся к совершению половых преступлений против несовершеннолетних, следует дополнить новым квалифицирующим признаком - совершение преступления родственником или лицом, на которого возложены воспитательные функции, который включен во многие уголовные кодексы зарубежных стран.

Следует рассмотреть предложение о введении нового вида преступления - попытку вхождения в контакт с ребенком с целями склонения его к совершению сексуальных действий. Однако данные действия являются труднодоказуемыми, и сначала следует выработать методику по привлечению к ответственности за данный вид преступлений. Так как само по себе заведение разговора с ребенком не может считаться преступлением, а провоцирование на их заведение и развитие в сторону сексуальных тем в целях разоблачения латентных педофилов является незаконным, следует наказывать лишь за попытку реального покушения на совершение преступления или приготовление к его совершению.

При установлении наказания за совершение преступлений встает вопрос о назначении мер ответственности, которые могли бы в полной мере отвечать содеянному. Выбор в данном случае проходит между двумя основными подходами: назначение максимально жестких мер, направленных на устрашение преступника, или назначение мягких мер, направленных на его исправление. На наш взгляд, ни тот. ни другой подход не способствует достижению исправлению преступника. Множеством исследований доказано, что чрезмерное ужесточение ответственности, вплоть до смертной казни, никак не сказывается на снижении преступности. так как корни преступного поведения в основном кроются с социальном неблагополучии, низком уровне нравственности и образования, а вовсе не в боязни жестоких санкций. Кроме того, слишком жесткое наказание губительно сказывается на уровне социальной адаптации преступника, и после выхода из тюрьмы велик шанс того, что он не сможет вернуться к нормальной жизни, что лишь увеличивает риск повторного совершения преступлений. Чересчур низкие же санкции в условиях того же социального неблагополучия также являются малодейственными, так как преступник воспринимает их как слабость со стороны государства, а не как проявление заботы о нем и желание исправления.

Между тем, в современной России сильны настроения максимального ужесточения наказания за педофилию. Эти настроения можно понять: преступления против детей, тем более насильственные, действительно являются тяжкими и губительно сказываются на развитии ребенка, нанося ему психическую травму, однако, следует помнить, что в уголовном и уголовно-исполнительном законодательстве закреплено, что уголовное наказание несет целью исправление преступника и его социальную адаптацию, а не преследует инквизиционных целей совершения возмездия. По нашему мнению, при вынесении решения, судам следует руководствоваться именно этими соображениями.

Что касается текущих размеров наказания, предусмотренных в Уголовном Кодексе, то они нам кажутся вполне приемлемыми, но дальнейшее их ужесточение кажется нам нецелесообразным. Кроме того, при анализе каждого конкретного случая суду необходимо принимать во внимание всю совокупность смягчающих и отягчающих обстоятельств и иных факторов, влияющих на квалификацию содеянного с тем, чтобы принять обоснованное решение.

Также соразмерность наказания относится и к условиям содержания заключенных - в нынешних российских тюрьмах его нельзя назвать удовлетворительным.

Помимо тюремного заключения, в российском законодательстве предусматриваются дополнительные административные меры по отношению к лицам, совершившим сексуальные преступления против несовершеннолетних. В частности, в Федеральном Законе «Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы» сказано, что лицо, имеющее непогашенную либо неснятую судимость за совершение преступления против половой неприкосновенности и половой свободы несовершеннолетнего, подвергается административному надзору. То есть надзор устанавливается вне зависимости от тяжести содеянного преступления, и лица совершившие половые преступления против несовершеннолетних, выделяются в отдельную группу, над которой необходимо постоянное наблюдение. Схожие положения содержатся и в Федеральном Законе «Об обязательной геномной регистрации». С нашей точки зрения, является неправильным выделение той или иной группы преступников без учета тяжести содеянных ими преступлений. Нам кажется, что целесообразнее было бы говорить об установлении контроля за лицами, совершившими тяжкие, либо особо тяжкие преступления. к которым, в том числе, относится и определенная часть лиц. совершивших преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних.

**.3 Проблема применения принудительных мер медицинского характера**

В новых поправках к Уголовному Кодексу предусматривается применение принудительных мер медицинского характера к лицам, совершившим половые преступления против несовершеннолетних. В частности, речь идет о медикаментозных средствах профилактики совершения преступлений - так называемой химической кастрации. По поводу введения данного вида наказания в настоящее время ведутся серьезные дискуссии. Главным аргументом сторонников химической кастрации является то, что ее введение поможет снизить число рецидивов со стороны преступников, отбывших наказание за совершение половых преступлений против несовершеннолетних. Институт химической кастрации на настоящий момент существует и применяется в США (законодательство половины штатов предусматривает принудительную химическую кастрацию педофилов и сексуальных маньяков) и некоторых странах Европы. В Европе химическая кастрация носит в основном добровольный характер (примерами могут служить Франция, Германия, Дания, Италия).

Вместе с тем, существует множество проблем, связанных с эффективностью применения химической кастрации. Множество исследований подтверждает тот факт. Что принудительная химическая кастрация не является абсолютной защитой, т.к. преступник может преодолевать действие препарата с помощью инъекций тестостерона. Следовательно, эффективной эта мера может быть только при добровольном согласии осужденного. Помимо этого, существуют и правовые проблемы: согласно Уголовному Кодексу, назначение принудительных мер медицинского характера возможно лишь при совершении преступления в состоянии невменяемости, либо лицам, страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости. Здесь встает вопрос о рассмотрении данной категории лиц как страдающих психическими расстройствами и необходимость проведения экспертизы. Существует проблема применения химической кастрации в отношении несовершеннолетних, совершивших насильственные сексуальные посягательства в отношении несовершеннолетних. Кроме того, Принудительное лечение после отбытия наказания противоречит основам уголовного права. Оно должно применяться либо вместо, либо во время отбытия наказания (второе, по понятным причинам, неэффективно). Ограничение же способностей организма после отбытия наказания противоречит не только нормам уголовного права. Но и нормам Конституции. Кроме того, это признается, что цель исправления не достигнута тюремным заключением, если необходимы подобные превентивные меры. Кроме того, данный вид наказания может считаться членовредительским, что также недопустимо. Применение химической кастрации не учитывает личность виновного.

Исходя из вышеизложенного, мы считаем, что химическая кастрация как эффективная мера может быть назначена в виде дополнительной меры только добровольно, принудительное же будет нарушать права человека. Кроме того, оно и малоэффективно, так как действие препарата не абсолютно: при желании его действие может быть преодолено инъекцией тестостерона. В добровольном порядке эта мера может быть назначена заменой лишению свободы при совершении в первый раз ненасильственных преступлений в отношении лиц 10-14 лет, либо применяться при условном осуждении.

Помимо медикаментозной помощи, следует также рассмотреть вопрос о применении психологической или психиатрической помощи в отношении преступников, совершивших посягательства на половую неприкосновенность несовершеннолетних. По нашему мнению, следует обеспечить психиатрическую помощь лицам выраженным с патологическим влечением к детям. неспособным его контролировать, после проведения соответствующей судебно-психиатрической экспертизы, для корректировки данной патологии. С лицами, не обладающими патологическим педофильным влечением, но страдающим синдромом неразличения сексуального объекта, либо попросту низкой моральной культурой, следует проводить воспитательную работу в исправительных учреждениях, с целью предотвращения совершения подобных преступлений в будущем.

**4.4 Проблемы, связанные с расследованием и профилактикой преступлений**

Расследование и рассмотрение в суде сексуальных преступлений против несовершеннолетних всегда связано с определенными трудностями. Мы уже упоминали о том, что данная категория преступлений характеризуется очень высоким уровнем латентности - как правило, если преступление выявляется, то это происходит случайным образом, после совершения множества эпизодов (особенно это касается насильственных половых преступлений). По различным данным, уровень скрытой преступности в этой сфере достигает до 90%. Следовательно, встает проблема эффективного выявления эпизодов совершения преступлений, к сожалению, трудноразрешимая, так как установление факта совершения преступления в большинстве случаев зависит от сообщения о преступлении самим ребенком, либо от своевременной реакции родителей на изменившееся поведение ребенка. В связи с этим, с нашей точки зрения более эффективно делать ставку на профилактику совершения сексуальных преступлений против детей, чтобы предотвращать их на этапе подготовке.

При этом, говоря о профилактике сексуальных преступлений против детей, некоторые правоведы делают упор на установление различных форм контроля за преступниками, уже совершившими сексуальные преступления. По нашему мнению, это неверно: мы уже говорили ранее том, что разделение преступников по характеру совершенных им преступлений является неправовым и противоречит логике. Продолжая эту мысль. Следовало бы установить наблюдение за любым человеком. Совершившим тяжкое, либо особо тяжкое преступление, вне зависимости от факта снятия судимости, с целями предотвращения рецидивной преступности, без учета личности и характера лица, совершившего преступление. Конечно, тотальный контроль значительно снизил бы показатели преступности в стране. Но можно ли такой подход назвать целесообразным? Поэтому профилактическая работа должна прежде всего выражаться в проведении школами тематических бесед, рассказывающих детям о технике безопасности, наблюдением за поведением детей, работе на федеральном уровне, в том числе и с предполагаемыми преступниками. В самом деле, если есть люди, которые обладают расстройствами влечения, то нужно предоставить им возможность добровольного лечения, и это принесет гораздо больше пользы, чем надетые ошейники или контролирующие браслеты. Далее, в случае с насильственными преступлениями, следует помнить, что они в основном совершаются людьми из неблагополучных семей, воспитанных в атмосфере агрессии, низкой культуры, в том числе и несовершеннолетними преступниками. Таким образом, следует вести социальную работу с такими семьями, привлекая к этому участковых инспекторов, работая на предупреждение совершения преступлений.

Возвращаясь к особенностям расследования сексуальных преступлений против несовершеннолетних, следует отметить, что отличительной его чертой является сложность работы с потерпевшими, что следует учитывать при проведении допроса. Очень важным этапом является подготовка к нему: необходимо наладить контакт с ребенком, войти к нему в доверие, проводить допрос аккуратно, не задавая резких вопросов. На допросе необходимо присутствие педагога, а также родителя ребенка. Допрос целесообразно проводить в привычном для ребенка месте: дома, в школе или ином воспитательном учреждении, и в как можно более краткие сроки со дня совершения преступления, так как есть риск забывания ребенком деталей преступления. Допрос необходимо проводить с учетом личностных особенностей потерпевшего: его характера, интересов, его отношений с родителями и сверстниками. Перед проведением следственного действия должен быть составлен план допроса, вопросы желательно формулировать с учетом мнения родителей, либо детского психолога, они должны носить прямой и недвусмысленных характер, запрещается использование наводящих вопросов. В ходе допроса возможно применение звукозаписи - это поможет избежать дополнительных вопросов к потерпевшему, а иногда и вызова его в суд. Взаимодействие следователя с потерпевшим должно строиться с учетом состояния потерпевшего, перенесшего психическую травму. Во время допроса необходимо выявить все существенные обстоятельства совершения преступления, а также взаимоотношений с подозреваемым до его совершения (если таковые имели место).

В каждом случае расследования половых преступлений против несовершеннолетних обязательным является проведение медицинской экспертизы, устанавливающей факт наличия физических повреждений у потерпевшей (в случае совершения полового сношения), либо иных следов сексуального контакта. Данная экспертиза должна быть назначена незамедлительно, не дожидаясь установления обвиняемого, либо подозреваемого. Также целесообразно проведение судебно-генетической экспертизы с целью идентификации человека, оставившего биологические следы на теле потерпевшего лица. При производстве дел о развратных действиях, связанных с показом продукции порнографического содержания, возможно также назначение искусствоведческой экспертизы с целью установления порнографического характера показываемых материалов.

При расследовании половых преступлений против несовершеннолетних (особенно связанных с потерпевшими старшего подросткового возраста) следует учитывать и возможность ложного обвинения со стороны потерпевшего лица о попытках совершения с ним действий сексуального характера, совершенных по различным мотивам: с целью шантажа, из личной неприязни, ревности и по другим мотивам. Исходя из этого, следует анализировать всю совокупность доказательной базы и не выносить поспешных решений о действиях подозреваемого.

**Заключение**

**Современные проблемы законодательства о половых преступлениях против несовершеннолетних**

В настоящее время законодательство о половых преступлениях против несовершеннолетних является одной из наиболее проблемных областей уголовного права, наряду с ответственностью за преступления в сети Интернет и нарушение авторских прав. Это обусловлено, в первую очередь тем, что проблема установления ответственности за половые преступления против несовершеннолетних, да и само понятие полового преступления кардинальным образом менялись на протяжении всего человечества: от полной декриминализации данных составов, до объекта пристального внимания западных законодателей, назначения сверхсуровых санкций и предмета заботы правозащитных организаций.

Признавая проблему существования в обществе насилия, обращенного против здоровья, половой неприкосновенности и нравственного развития детей, которое должно пресекаться и подвергаться безусловному преследованию, мы, вместе с тем, не можем не напомнить о том, что меры противодействия такого рода преступлениям должны находить в рамках правового поля, не противоречить общеправовым принципам и принципам уголовного законодательства. При принятии нормативных актов, касающихся усиления, либо смягчения уголовной ответственности за половые преступления против несовершеннолетних, необходимо не идти на поводу у общественного мнения, не перенимать сомнительный законодательный опыт других стран (который в них самих является предметом ожесточенных дискуссий), а руководствоваться здравым смыслом и соответствием принимаемых поправок законодательству страны, а также объективно сложившейся социально-общественной ситуации в стране.

Также, при принятии решений, следует помнить, что общественная опасность разного рода сексуальных посягательств неодинакова: некоторые из закрепленных в главе 18 преступлений имеют очень высокую общественную опасность (изнасилование несовершеннолетних), некоторые - среднюю (например, половое сношение с лицами 12-14 лет), а некоторые, на наш взгляд, и вовсе не обладают признаками общественной опасности, и должны быть декриминализованы (добровольное половое сношение с лицами 14-16 лет).

Кроме того, следует помнить, что в случае совершения ненасильственных действий сексуального характера мы имеем дело в первую очередь с расстройством психики, зачастую выраженном в неспособности, либо слабовыраженной способности контролировать свои действия субъектом преступления, и в этом случае намного правильнее сосредоточиться на лечении данного субъекта, чем на применении к нему жестких карательных санкций. Да, безусловно, посягательство на малолетних является тяжким преступлением, которое наносит ребенку серьезную травму. Но мы должны помнить, что целью уголовного и уголовно-исполнительного законодательства является не покарать, а исправить преступника, поэтому. С нашей точки зрения, целесообразно включить в Уголовный Кодекс Российской Федерации возможность замены наказания в виде лишения свободы на применение принудительных мер медицинского характера в виде химической кастрации и наблюдения психиатра в случае нерецидивного совершения ненасильственного сексуального посягательства на несовершеннолетних. Нынешняя же система применения принудительных мер медицинского характера, предусмотренная в последних поправках к Уголовному Кодексу, кажется нам абсолютно неэффективной и, более того, противоречащей текущему законодательству страны.

Также в этой работе мы привели доводы, говорящие о снижении возраста согласия в Российской Федерации до 14 лет: это следует как из объективной оценки современного состояния общества, в котором по своей сути сексуальные отношения лиц 14-15 лет являют декриминализованными и не представляющими общественной опасности, так и из оценки мирового законодательного опыта. С нашей точки зрения, важнее сосредоточиться на пресечении реальных насильственных преступлений, чем на отслеживании всех случаев добровольных сексуальных отношений лиц 14-15 лет, в которые они вступают осознанно и по своей инициативе. Вмешательство в личную сферу отношений лиц, понимающих социальную роль совершаемых ими действий и обладающих физической возможностью для их совершения, является нарушением права на неприкосновенность частной жизни (статья 23 Конституции российской Федерации), что недопустимо. Кроме того, Снижение возраста согласия убирает множество законодательных проблем, и способствует значительному упрощению статьи 134 Уголовного Кодекса. Которая в нынешнем ее виде является чудовищно усложненной. По нашему мнению, статью 134 Уголовного Кодекса следует изложить в следующей редакции:

*Статья 134. Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста*

*. Половое сношение с лицом, не достигшим четырнадцатилетнего возраста и половой зрелости, совершенное лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста, - наказываются лишением свободы на срок от трех до восьми лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пятнадцати лет или без такового и с ограничением свободы на срок до двух лет либо без такового.*

*. Мужеложство или лесбиянство с лицом, не достигшим четырнадцатилетнего возраста и половой зрелости, совершенные лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста, - наказываются лишением свободы на срок от четырех до десяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пятнадцати лет или без такового и с ограничением свободы на срок до двух лет либо без такового.*

*. Деяния, предусмотренные частями первой и второй настоящей статьи, совершенные в отношении двух или более лиц, - наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до двадцати лет либо без такового.*

*. Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи, совершенные группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, - наказываются лишением свободы на срок от двенадцати до двадцати лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до двадцати лет или без такового и с ограничением свободы на срок до двух лет либо без такового.*

Примечание к статье 131 Уголовного Кодекса изложить в следующей редакции: *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 десятилетнего возраста, поскольку такое лицо в силу возраста находится в беспомощном состоянии, то есть не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий.*

Дискуссионным остается и вопрос о введении новых квалифицирующих признаков. Так, нам кажется, что целесообразно было бы дополнить составы Главы 18 квалифицирующим признаком «совершение преступления лицом, осуществляющим воспитательные функции», который предусмотрен во многих зарубежных Уголовных Кодексах, но отсутствует в российском, несмотря на то, что около 50% преступлений против несовершеннолетних совершается в кругу семьи или близких знакомых. Спорным является вопрос о введении ответственности за знакомства с целью склонения к сексуальным отношениям в сети Интернет. При возрастании актуальности данной проблемы до сих пор непонятен как механизм выявления подобного рода преступников, так и доказательства преступности их намерений. Следует помнить, что современные так называемые «охотники за педофилами» зачастую действуют антиправовыми и неэтичными методами, с использованием угроз и прямых провокаций, что, разумеется, является недопустимым. Следовательно, вопрос о принятии подобного рода норм должен приниматься в сочетании с выработкой оперативно-тактических действий по выявлению подобного рода преступников законными методами.

Что касается детской порнографии - необходима выработка законодательного определения порнографии, которое на сегодняшний день отсутствует и разрешение вопроса о допустимости детской эротики и признания порнографическими рисунков, мультфильмов и иных материалов, в производстве которых не используются несовершеннолетние. С нашей точки зрения, детская эротика является возможной. если в процессе съемок не происходит эксплуатация несовершеннолетнего, так как это не наносит ущерба его интересам. Вопрос от относимости того или иного мультипликационного произведения к детской порнографии должен в каждом отдельном случае рассматриваться индивидуально, а в случае признания материалов таковыми - наказываться более мягко, так как при производстве данных материалов не наносился ущерб несовершеннолетним лицам, и общественная опасность такого рода материалов заключается лишь в нарушении общественной нравственности.

Таким образом, текущее законодательство о половых преступлениях, по нашему мнению, нуждается в существенной доработке с целью повышения его эффективности, соответствия социальной обстановке в стране, и приведения в соответствии с основными принципами российского законодательства.

**Список литературы**

*Законодательные акты и судебная практика:*

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.

. Уголовный Кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 г.

. Уголовно-исполнительный Кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 г.

. Семейный Кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г.

. Федеральный Закон «Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы» от 06.04.2011 г.

. Федеральный Закон «Об обязательной геномной регистрации» от 03.12.2008 г.

. Федеральный закон «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» от 29.02.2012 №14-ФЗ

. Федеральный Закон «О внесении дополнений и изменений в Уголовный Кодекс российской Федерации» от 20.05.1998 г.

9.Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии, принятый резолюцией 54/263 <http://www.un.org/ru/documents/ods.asp?m=A/RES/54/263> Генеральной Ассамблеи от 25.05.2000

10. Конвенция о защите прав ребенка, принятая резолюцией генеральной ассамблеи ООН от 20.11.1989 г.

. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15.06.2004 N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации"

. Определение Конституционного Суда РФ от 21.10.08 г.

*Зарубежные законодательные акты и судебная практика:*

13. Международная Конвенция по борьбе с киберпреступностью.

. Единый свод законов США 2006 г.

. Акт о сексуальных преступлениях 2003 г. (с. 42)

. Уголовный Кодекс Германии по состоянию на 2007 г.

. Уголовный Кодекс Франции от 01.03.1994 г.

. Уголовный Кодекс Швеции от 01.01.1965 г.

. Уголовный Кодекс Испании 1995 г.

. Уголовный Кодекс Китая от 14.03.1997 г.

. Уголовный Кодекс Австралии 1914 г.

. Уголовный Кодекс Украины от 01.09.2001 г.

. Уголовный Кодекс Казахстана от 01.01.1998 г.

. United State vs Knox

*Книги, статьи, прочая литература.*

25. Айнетдинова Н.Х. - Методика расследования ненасильственных половых преступлений, совершаемых в отношении лиц, не достигших четырнадцатилетнего возраста; дисс. кандидата юр. наук, Москва, 2004 г.

. Антонян Ю.М. - Педофилия. Основные криминальные черты; изд. Проспект, 2012 г.

. Дерягин Г.Б. - Педофилия; журнал «Сексология и сексопатология». - М., 2006.

. Дерягин Г.Б. - Криминальная сексология; изд. «Щит-М», 2008 г.

29. Донченко, А. Г. <https://dvs.rsl.ru/rsl/inet/search.aspx?extended=true&m1=SearchPhrase&f1=1003&cat=xdis&q1=%D0%94%D0%BE%D0%BD%D1%87%D0%B5%D0%BD%D0%BA%D0%BE,%20%D0%90%D0%BB%D0%B5%D0%BA%D1%81%D0%B0%D0%BD%D0%B4%D1%80%20%D0%93%D1%80%D0%B8%D0%B3%D0%BE%D1%80%D1%8C%D0%B5%D0%B2%D0%B8%D1%87> - Уголовно-правовые и иные правовые меры противодействия незаконному обороту порнографии диссертация кандидата юридических наук

. Каменева А.Н. - Дискуссионные вопросы ответственности за изнасилование по уголовному законодательству Российской Федерации и уголовным законодательствам зарубежных стран, дисс. кандидата юр. наук, М., 2009 г.

. Капинус О.С., Додонов В.Н. Незаконные половое сношение и иные действия сексуального характера с несовершеннолетними. М.. Буквоед, 2008.

. Капинус О.С., Додонов В.Н. - Ответственность за детскую порнографию в России и за рубежом; изд. Буквоед, 2008 г.

. Капитунов А.С. - Насильственные половые преступления против несовершеннолетних, дисс. кандидата юр. наук; Краснодар, 2006 г., стр. 20

. История государства и права зарубежных стран, под ред. Крашенинниковой Н.А. и Жидкова О.А.; М., Норма, 2004 г.

. Мартиросьян А.М. - Насильственные половые преступления против несовершеннолетних, дисс. кандидата юр. наук, Ростов-на-Дону, 2009 г., стр. 18

. Мусаелян М.Ф. - Химическая кастрация педофилов: новый способ предупреждения сексуальных преступлений или средневековая жестокость? - Адвокат", 2009, №12

. Орешкина Т.Ю. - Уголовно-правовое значение дальнейшей дифференциации несовершеннолетних потерпевших по возрасту; Государство и право: вызовы XXI века (Кутафинские чтения), М., 2009 г.

. Рарог А.И. - Комментарий к Уголовному Кодексу Российской Федерации (постатейный); изд. Проспект, 2011 г.

. Романовский Г.Б. - Химическая кастрация педофилов; Законность", 2011, №9

40. Семикин М.А. - Криминологические и уголовно-правовые проблемы борьбы с сексуальными посягательствами в отношении несовершеннолетних, дисс. кандидата юридических наук; Волгоград, 2003 г.,

. Фаткуллина М., Островецкая Ю. - Проблемы квалификации преступления, предусмотренного ст. 134 УК РФ; Уголовное право", 2009, №5

. Цэнгел С.Д. - Квалификация насильственных действий сексуального характера: ст. 132 УК РФ, дисс. кандидата юр. наук; Санкт-Петербург, 2004 г.

. Шувалова Т.Г. - Насильственные преступления сексуального характера, совершаемые в отношении малолетних и несовершеннолетних: ответственность и предупреждение, дисс. кандидата юр. наук; Москва, 2011г.

. Артикул Воинский 1716 г.

. Соборное Уложение 1649 г.

. Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г.

. Дигесты Юстиниана, 48. Законы XII таблиц

. Законы Ману

. Законы Хаммурапи

. Каролина. Германское уголовное уложение,

. Салическая правда

. Среднеассирийские законы

. Эклога. Византийский законодательный свод VIII века

. Gardner, Women in Roman Law and Society

. R. Green ―Is Pedophilia a Mental Disorder?

. P. Jenkins ―Beyond Tolerance: Child Pornography on the Internet; 1999

. B. Kutchinskiy ―The Effect of Easy Availability of Pornography on the Incidence of Sex Crimes: The Danish Experience; 1973

. Linz and Imrich (2001); Marshall (2000)

. McGinn, Prostitution, Sexuality, and the Law

. Diana C. Moses, "Livy's Lucretia and the Validity of Coerced Consent in Roman Law," in «Consent and Coercion to Sex and Marriage in Ancient and Medieval Societies» (Dunbarton Oaks, 1993)

. C.W. Ryan, R.C.W. Hall ― A Profile of Pedophilia: Definition, Characteristics of Offenders, Recidivism, Treatment, Outcomes, and Forensic Issues

63. Wayne R - Rape - Overview; Act and Mental State; "Substantive Criminal Law" 752-756 (3d ed. 2000)

64. Contraceptive Use by 15-Year-Old Students at Their Last Sexual Intercourse <http://archpedi.ama-assn.org/cgi/reprint/162/1/66.pdf>; 2002

. Report cites trend of more children in sex trade - ReiterAlertNet, 28.03.2006

. Fake Simpson Cartoon is child porn - Metro, Sydney; 2008

. Statutory rape law ruled unconstitutional - RTE News, 23. 05.2006

. DMS-IV

. МКБ-10, F65.4

|  |  |
| --- | --- |
| [**КНИЖНЫЙ МАГАЗИН**](http://учебники.информ2000.рф/chitai.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**ТОВАРЫ для ХУДОЖНИКОВ и ДИЗАЙНЕРОВ**](http://учебники.информ2000.рф/kar.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**АУДИОЛЕКЦИИ**](http://учебники.информ2000.рф/lectr.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**IT-специалисты: ПОВЫШЕНИЕ КВАЛИФИКАЦИИ**](http://учебники.информ2000.рф/otu.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**ФИТНЕС на ДОМУ**](http://учебники.информ2000.рф/fit1.shtml) |  |