



НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности

(ст. 131-135 УК РФ)

постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. № 11 “О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации”

1. Система преступлений против половой неприкосновенности...; статистика

Статьи 131-135 УК РФ:

по объекту:

- неконсенсуальные и квази-консенсуальные посягательства на половую свободу личности (ст. 131–133 УК РФ, кроме до 16 лет)
- консенсуальные и неконсенсуальные посягательства на половую неприкосновенность личности (ст. 131–132 УК РФ в части до 16 лет, ст. 134–135 УК РФ)

по согласию:

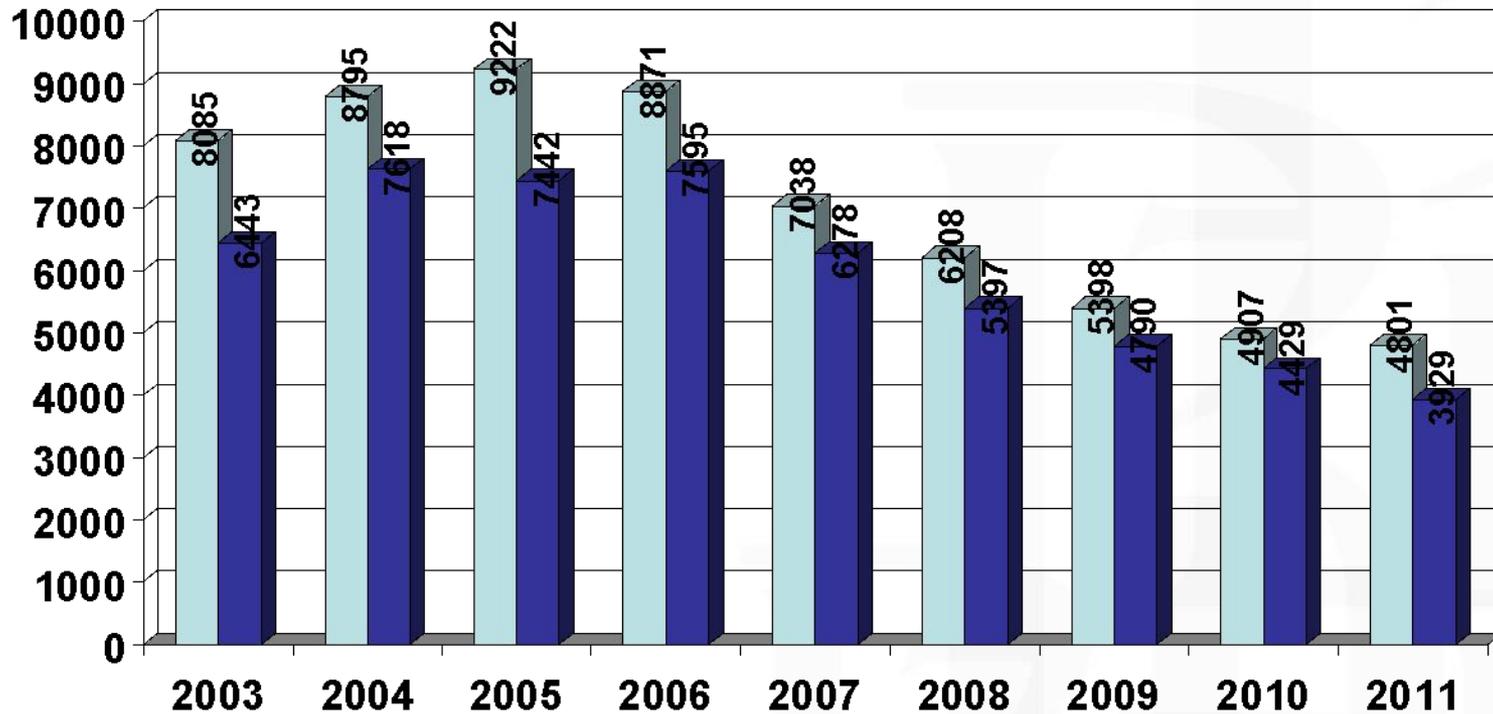
- консенсуальные (ст. 134 УК РФ)
- квази-консенсуальные (ст. 133 УК РФ)
- неконсенсуальные (ст. 131, 132, 135 УК РФ – но в ст. 135 УК РФ скорее согласие irrelevantно)

Видовым объектом рассматриваемой группы преступлений являются половая свобода и половая неприкосновенность личности как охраняемые Конституцией РФ (ч. 1 ст. 22) разновидности общей свободы личности, а также (дополнительный непосредственный объект во всех составах преступлений этой главы) нормальное физическое и нравственное существование и развитие личности.

Половая свобода предполагает позитивно реализуемую свободу лица в выборе или негативно реализуемую свободу лица в невыборе полового партнёра и в способе удовлетворения или неудовлетворения сексуальных желаний.

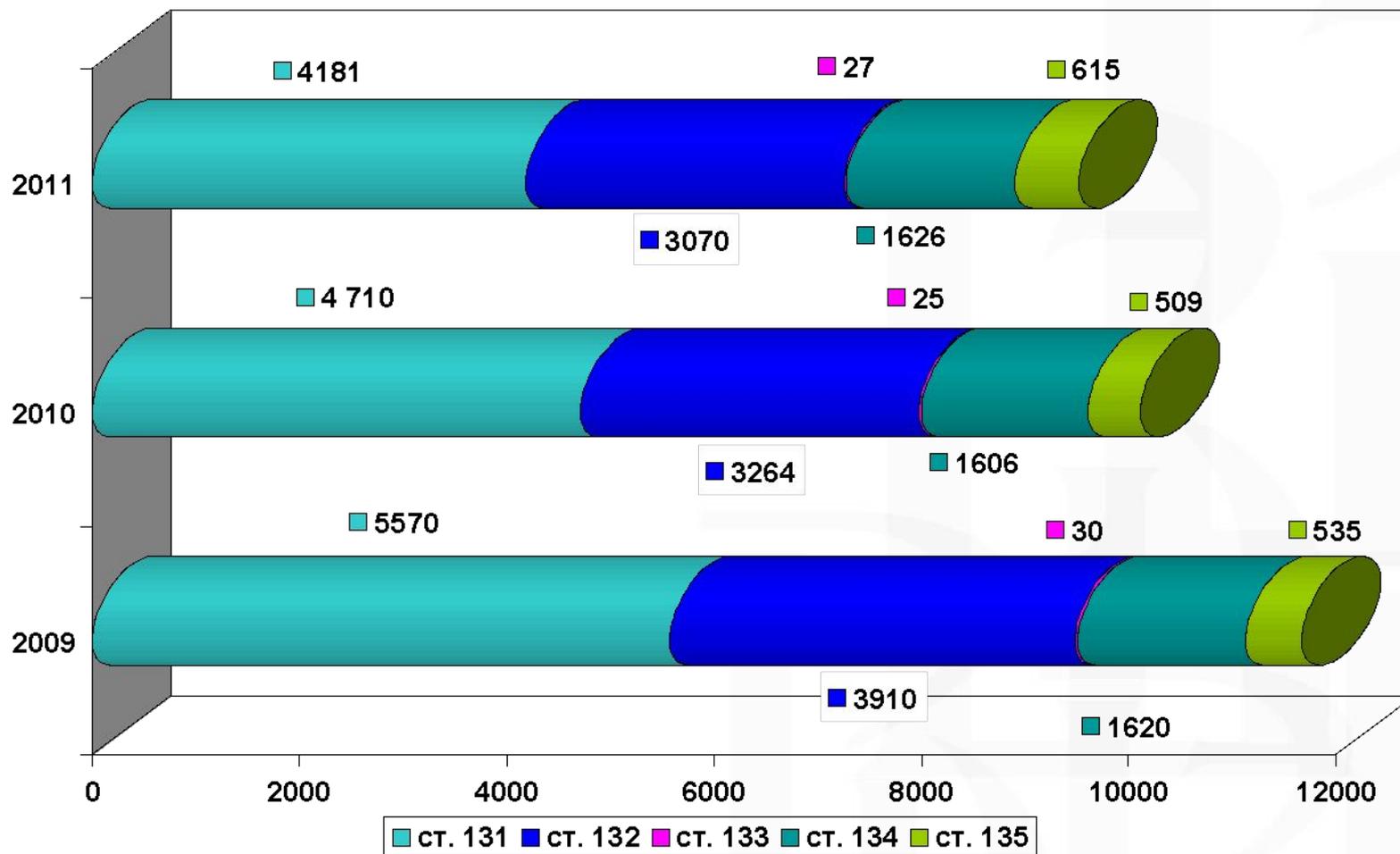
Половая неприкосновенность во времени предшествует половой свободе личности и предполагает неопровержимую юридическую презумпцию отсутствия такой свободы: до наступления 16 лет закон, во-первых, презюмирует, что лицо неспособно в силу своего возраста к полностью свободному вступлению в половые отношения (эта презумпция действительна только как предупреждение об угрозе уголовным наказанием для второй стороны; для самого не достигшего 16 лет лица эта презумпция недействительна), и, во-вторых и как следствие, объявляет действия полового партнёра в такой ситуации как преступные и посягающие на половую неприкосновенность личности (ст. 134–135 УК РФ).

Статистика зарегистрированных изнасилований и покушений на них (МВД России) (число фактов)



- Всего зарегистрировано изнасилований и покушений на изнасилование
- Раскрыто изнасилований и покушений на изнасилование

Судебная статистика осуждений по ст. 131-135 УК РФ (число осуждённых лиц)



2. Изнасилование (ст. 131 УК РФ)

Характеристика **потерпевшего** в составе изнасилования двойственная:

во-первых, непосредственным потерпевшим в изнасиловании может быть только женщина в силу прямого на то указания закона (в том числе женщина-транссексуал);

во-вторых, косвенным потерпевшим (объектом применения насилия или угрозы его применения) может являться любое лицо как мужского, так и женского пола, при этом необязательно являющееся родственником или близким непосредственной потерпевшей (п. 7 постановления Пленума).

Общепризнано, что для отнесения женщины к непосредственной потерпевшей не имеет значения её предшествующее виктимное поведение (аморальный образ жизни, занятие проституцией и т.п.) и её отношения с виновным (брак, сожительство и т.п.).

Объективная сторона изнасилования имеет сложную природу и характеризуется, во-первых, *деянием* в форме действия и, во-вторых, альтернативно указанными *способом* совершения преступления или *обстановкой* его совершения.

Деяние в форме действия заключается в половом сношении между мужчиной и женщиной в естественной форме (п. 1 постановления Пленума).

- Альтернативно указанный *способ* совершения преступления заключается в применении насилия либо угрозе его применения к непосредственной потерпевшей (в таком случае здесь непосредственно подавляется воля потерпевшей) или к косвенному потерпевшему (в таком случае здесь воля подавляется опосредованно: потерпевшая вступает в половое сношение, опасаясь за жизнь и здоровье других лиц).

Реальное причинение вреда здоровью: п. 15 постановления Пленума.

- Альтернативно указанная *обстановка* совершения преступления заключается в использовании беспомощного состояния непосредственной потерпевшей (п. 3 постановления Пленума).

Принципиальные моменты:

- наличие *неопровержимой* презумпции беспомощного состояния потерпевшей, не достигшей 12 лет (примечание к ст. 131 УК РФ)
- наличие *опровержимой* презумпции беспомощного состояния потерпевшей в возрасте от 12 до 16 лет (п. 4 постановления Пленума), и чем младше, тем сильнее презумпция

Пример: «Из материалов уголовного дела видно, что потерпевшие воспитывались в неблагополучной социальной среде, а образ жизни их матери и ее поведение в семье делают обоснованными утверждения защиты об определенной осведомленности девочек о сексуальных отношениях между мужчиной и женщиной» (определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 30 октября 2006 г. по делу М.)

- осознание беспомощности и её использование
- отличие от трактовки при убийстве в плане опьянения и сна

Состав преступления *формальный*. Пункт 5 постановления Пленума.

И способ, и обстановка совершения преступления включены законодателем в конструкцию состава изнасилования как призванные подчеркнуть, юридически выделить то обстоятельство, что половое сношение происходит вопреки воле женщины, т.е. является *неконсенсуальным*.

1. «Сексуальное мошенничество»: «Действия лица, добившегося согласия женщины на вступление в половое сношение или совершение действий сексуального характера путем обмана или злоупотребления доверием (например, заведомо ложного обещания вступить с ней в брак), не могут рассматриваться как преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности» (п. 2 постановления Пленума).

Виды обмана:

- обман в отношении будущего
- обман в характере действий
- обман в личности

«...Один из конюхов означенной королевы... безмерно влюбился в королеву. ...Он пожелал испробовать, не удастся ли хитростью проспать с ней ночь. И не было другого способа и пути, как найти средство пробраться, проникнув, в ее комнату под видом короля, который, как он знал, не всегда спал с ней вместе. Для того чтобы узнать, как и в какой одежде ходит король, когда посещает ее, он несколько раз прятался в большом зале королевского дворца (находившемся между покоями короля и королевы) и в одну из ночей увидал, как король вышел из своей комнаты, закутанный в большой плащ, с зажженным факелом в одной руке и с тростью в другой; как он подошел к комнате королевы и, не говоря ни слова, постучал этою тростью раз или два в дверь комнаты, и как ему немедля отперли и взяли из рук факел. Увидев это, а также увидев его возвращавшимся, он надумал поступить так же. Найдя возможность заpastись плащом, похожим на тот, какой был на короле, факелом и тростью, вымывшись предварительно в ванне, дабы запах навоза не беспокоил королеву и не дал ей заметить обмана, он со всем этим по обыкновению спрятался в большом зале. Когда он убедился, что все спят, ...он при помощи кремня и огнива, принесенных с собой, выбил немного огня, зажег свой факел и, закрывшись и окутавшись в плащ, подошел к двери комнаты и два раза постучал тростью. Дверь была отворена полусонной служанкой, факел взят из рук и припрятан, тогда как он, не говоря ни слова, пошел за полог и, сняв плащ, лег в постель, где спала королева. Он страстно заключил ее в объятия, но притворился расстроенным (так как знал, что у короля была привычка в дурном настроении духа никого не слушать), и, не говоря и не выслушав ни слова, несколько раз телесно познал королеву. И как ни тяжело ему было уходить, ...он встал, взял свой плащ и факел, ушел, не говоря ни слова, и насколько возможно скоро вернулся в свою постель. Но едва добрался он до нее, как король встал и направился в комнату королевы, чему она чрезвычайно удивилась, и, когда он был уже в постели и весело поздоровался с ней, она, ободренная его приветливостью, сказала: "Что это за новость сегодня, государь мой? Вы только что ушли от меня и, необычайно мною насладившись, возвращаетесь так скоро? Берегитесь этих дел". Король, услышав эти речи, тотчас догадался, что королева была обманута сходством повадки и наружности...» (Д. Бокаччо. «Декамерон»)

«Рассказывал нам ал-Хасан б. 'Абд ал-Малик б. Майсара со слов ан-Наззала б. Сабры: “В то время, когда мы вместе с Умаром находились в Мина, вдруг появилась дородная плачущая женщина верхом на осле, а люди так теснились вокруг неё, что чуть насмерть не задавили её, кричали ей: “Ты совершила прелюбодеяние! Ты совершила прелюбодеяние!” Когда она подъехала к Умару, тот спросил её: “Как это с тобой случилось? Ведь нередко женщина подвергается насилию”. Она ответила: “Была я женщина малосообразительная; сподобил меня Аллах совершению ночных молитв, и вот однажды ночью я помолилась и заснула и проснулась только оттого, что на мне оказался мужчина. Посмотрела я на него, лежа под ним, но не осознала, что это за творение Аллахово”. Тогда Умар сказал: “Если бы эта женщина была убита, то, боюсь, огонь пожрал бы оба Ахшаба””» (Абу Йусуф Йф'куб. *“Китаб Аль-Харадж”*)

2. Добросовестная ошибка в согласии женщины исключает уголовную ответственность за изнасилование.

3. Если женщина не согласна, к ней применено насилие, но она уже не сопротивляется, но лишь, допустим, просит виновного предохраняться или не бить ее дальше, говоря, что согласна? - Это само по себе не доказательство согласия, а стремление избежать более тяжелых последствий.

4. Проблема «аннулирования» согласия.

Итог:

Концепция насилия vs. Концепции согласия



Квалифицированные составы:

Часть 2:

а) совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой – п. 10 постановления Пленума.

- несколько – одна или несколько – несколько, но перекрёстно. В ситуации несколько – одна должно быть реальное содействие в совершении преступления; если просто поочерёдно, то нет группового изнасилования; несколько – несколько, но каждый со своей потерпевшей. Согласно п. 10 постановления Пленума, это групповое, но если действуют согласованно.
- трактовка технического распределения ролей при изнасиловании достаточно узкая: п. 10 постановления Пленума.
- в постановлении Пленума ничего не говорится о так называемом “групповом исполнении” изнасилования, когда один субъект, а другой – нет; постановление Пленума Верховного Суда СССР от 25 марта 1964 г. № 2 “О судебной практике по делам об изнасиловании”, п. 10
- женщина как соисполнитель (*определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 4 сентября 2007 г. по делу Ф. и Х.*)

б) соединенное с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, а также совершенное с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или к другим лицам

Пункты 11-12 постановления Пленума.

в) повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием

Пункт 13 постановления Пленума.

Часть 3:

а) несовершеннолетней;

б) повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия.

Пункты 13, 17 постановления Пленума.

Часть 4:

а) повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей

б) потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста

Часть 5:

Деяние, предусмотренное п. "б" ч. 4 статьи, совершенное лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего

Проблема «заведомости» в контексте возраста потерпевшего лица

- *до 2009 г.: заведомость*

Пункт 14 постановления Пленума: «...Когда виновное лицо достоверно знало о возрасте потерпевшего лица (являлось родственником, знакомым, соседом) или когда внешний облик потерпевшего лица явно свидетельствовал, например, о его возрасте. Добросовестное заблуждение, возникшее на основании того, что возраст потерпевшего лица приближается к 18-летию или в силу акселерации оно выглядит взрослее своего возраста, исключает вменение виновному лицу данного квалифицирующего признака»

- *Федеральный закон от 27 июля 2009 г.: первое исключение заведомости п. «в» ч. 2 ст. 105, п. «б» ч. 2 ст. 111, п. «в» ч. 2 ст. 112, ст. 131 и 132 УК РФ*
- *Федеральный закон от 29 февраля 2012 г.: дальнейшее исключение заведомости в отношении возраста потерпевшего лица из ст. 121, 122, 127¹, 127², 134, 135, 240, 241 УК РФ и из новых норм УК РФ; в пояснительной записке в обоснование предложения предлагалось учесть опыт ряда стран, где «в случае совершения преступлений против половой неприкосновенности детей вообще не требуется доказывания факта осознания виновным возраста потерпевшего (потерпевшей)»*

Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 31 января 2011 г. № 3-О11-2:

- на предварительном следствии действия С. квалифицированы по п. «б» ч. 4 ст. 131 УК РФ как изнасилование в отношении беспомощной потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста
- переквалифицируя содеянное на п. «а» ч. 3 ст. 131 УК РФ как совершение изнасилования в отношении несовершеннолетней, суд исходил из недоказанности факта осознания С. действительного малолетнего возраста потерпевшей
- выводы суда в этой части, по мнению прокурора, не основаны на уголовном законе, поскольку согласно изменениям, внесенным в УК РФ упомянутым федеральным законом, признак заведомости для виновного малолетнего возраста потерпевшей был исключен, в связи с чем на момент совершения преступления и в настоящее время данный факт правового значения не имеет

- Верховный Суд РФ оставил приговор без изменения:
«В судебном заседании С. показал, что не знал достоверно возраст К., думал, что ей четырнадцать - пятнадцать лет. Как установил суд, внешние данные потерпевшей не свидетельствуют об очевидности ее малолетнего возраста. Данный вывод суда полностью соответствует требованиям ст. 25 УК РФ, в соответствии с которой умышленным преступлением признается деяние, совершенное с прямым или косвенным умыслом. Из этого следует, что *сторона обвинения должна была доказать наличие у С. умысла на изнасилование потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста. Однако этого не сделано. Внесение Федеральным законом от 27 июля 2009 г. N 215-ФЗ изменений в редакцию п. "б" ч. 4 ст. 131 УК РФ, исключение из прежней редакции указания о "заведомости" совершения изнасилования потерпевшей, не достигшей четырнадцати лет, не освобождает органы следствия от обязанности доказывания наличия у виновного лица умысла на совершение инкриминируемых ему действий*».

Проблема оттенков знания о возрасте потерпевшего лица:

- от «точно знаю» (т.е. «заведомо») до «может, ей столько, а может и нет», «скорее да, чем нет», «скорее нет, чем да». То есть возраст потерпевшего лица может входить в структуру интеллектуального элемента умысла в виде знания, предположения, допущения и т.п. вариантов, которые говорят о том, что виновный допускал неисключённость наличия соответствующего факта.

Вывод: психическое отношение к возрасту потерпевшего лица должно доказываться обвинением (т.е. по-прежнему добросовестное заблуждение относительно возраста потерпевшего лица исключает вменение соответствующих квалифицирующих признаков). Однако вопрос о том, должно ли оно доказать достоверное знание о возрасте (т.е. заведомость) или достаточно доказать, что виновный допускал как возможный, неисключённый факт недостижения лицом соответствующего возраста, остаётся открытым.

3. Насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ)

Признаки и конструкция состава совпадают со ст. 131 УК РФ: отличия по *непосредственному потерпевшему* (в т.ч. мужчина); по *объективной стороне* (п. 1 постановления Пленума) и по *субъекту* (в основном составе также может быть женщина).

«Иные действия»:

- половое сношение в естественной форме, когда принуждает женщина
- «coitus per anum» между мужчиной и женщиной
- «coitus per os» между мужчиной и женщиной, между мужчинами
- имитация полового акта: нарвасадата; винхарита; междубедренный коитус между мужчинами

Частные правила квалификации ст. 131 и 132 УК РФ:

1. Совершение нескольких изнасилований или деяний, предусмотренных ст. 132 УК РФ, в отношении одной потерпевшей (-их) или нескольких образует *совокупность* соответствующих эпизодов. Совокупность исключается лишь в том случае, если все эпизоды охватывались *единым умыслом* (п. 8 постановления Пленума).
2. Совершение изнасилования и насильственных действий сексуального характера в отношении одной потерпевшей образует *совокупность* ст. 131 и 132 УК РФ и требует *самостоятельной квалификации*.
3. Покушение на ст. 131 или 132 УК РФ следует отграничивать от *аморальных нападений на личность*, квалифицируемых по нормам гл. 16 УК РФ: ограничительная линия лежит в субъективной стороне, цели действий виновного (п. 5 постановления Пленума).
4. *Добровольный отказ* от совершения ст. 131 и 132 УК РФ следует отличать от фактической ошибки в деянии (п. 6 постановления Пленума).

4. Понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК РФ)

Объективная сторона заключается в деянии в виде понуждения лица к совершению действий сексуального характера одним из указанных в законе способов.

- Наличие строго оговорённых законом способов позволяет отграничить это преступление от ст. 131 и 132 УК РФ, где особый способ создаёт неконсенсуальность действий, тогда как в рассматриваемом преступлении *действия* сексуального характера происходят по взаимному согласию сторон, хотя согласие одной из сторон и является *вынужденным* (но это всё-таки согласие, поскольку даётся оно в условиях, когда у лица сохраняется избирательность поведения – а здесь избирательность поведения предопределяется характером применяемого виновным воздействия).
- Наличие этих же способов позволяет отграничить ст. 133 УК РФ от ненаказуемых действий по понуждению, когда содержания способа воздействия на потерпевшего носит для него позитивный, положительный характер (блага и преимущества).
Состав преступления *формальный*; факт совершения последующих действий на квалификацию не влияет.

4. Половое сношение... с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 134 УК РФ)

Потерпевший: лицо любого пола в возрасте от 12 до 16 лет и **обязательно** не достигшее половой зрелости.

Объективная сторона заключается в консенсуальном (т.е. по взаимному согласию сторон) совершении полового сношения (ч. 1), мужеложства или лесбиянства (ч. 2).

При этом название статьи шире, чем объективная сторона: составом не охватываются анальное и оральное половое сношение, иные формы удовлетворения полового влечения. Эти иные формы следует квалифицировать по ст. 135 УК РФ (при наличии к тому оснований).

Пункты 4, 14 постановления Пленума:

- «...Уголовная ответственность за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, наступает в случаях, когда половое сношение и иные действия сексуального характера совершены без применения насилия или угрозы его применения, а потерпевшее лицо понимало характер и значение совершаемых действий» (п. 4 постановления Пленума)
- пункт 14 постановления Пленума о возрасте

Квалифицированные составы:

3. Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные с лицом, достигшим двенадцатилетнего возраста, но не достигшим четырнадцатилетнего возраста

4. Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи, совершенные в отношении двух или более лиц

5. Деяния, предусмотренные частями первой, второй, третьей или четвертой настоящей статьи, совершенные группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой

6. Деяния, предусмотренные частью третьей настоящей статьи, совершенные лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего

Субъект: лицо любого пола, достигшее 18 лет

«2. В случае, если разница в возрасте между потерпевшей (потерпевшим) и подсудимым (подсудимой) составляет менее четырех лет, к последнему не применяется наказание в виде лишения свободы за совершенное деяние, предусмотренное частью первой настоящей статьи или частью первой статьи 135 настоящего Кодекса»

«1. Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное частью первой настоящей статьи, освобождается судом от наказания, если будет установлено, что это лицо и совершенное им преступление перестали быть общественно опасными в связи со вступлением в брак с потерпевшей (потерпевшим)».

См. также: Семейный кодекс РФ, статья 13 «...2. ...Порядок и условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения с учетом особых обстоятельств может быть разрешено до достижения возраста шестнадцати лет, могут быть установлены законами субъектов Российской Федерации».

- Равенство перед законом и судом?
- Действие уголовного закона на всей территории Российской Федерации? (Около 30 субъектов федерации; возраст не ниже 14 лет.)
- Разграничение компетенции?
- Развод после брака?

5. Развратные действия (ст. 135 УК РФ)

Потерпевший: лицо любого пола в возрасте от 12 до 16 лет и *обязательно* не достигшее половой зрелости.

Объективная сторона заключается как в консенсуальном, так и в неконсенсуальном совершении в интеллектуальной или физической формах развратных действий без (негативно сформулированный признак состава преступления) применения насилия.

- Наличие насилия превращает содеянное в ст. 131 или 132 УК РФ.
- Использование беспомощного состояния потерпевшего, который вследствие возраста или иных причин не понимает характера и значения совершаемых действий: содеянное квалифицируется по ст. 135 УК РФ только в случае, если развратные действия не сопряжены с нарушением телесной и, как следствие, половой неприкосновенности потерпевшего лица
- Перерастание развратных действий в половые отношения квалифицируется в зависимости от обстоятельств дела по ст. 131, 132 или 134 УК РФ.

В зависимости от способа своего выражения развратные действия подразделяются на два вида: *интеллектуальные* и *физические*.

К первому виду относятся: проведение бесед сексуально-циничного содержания, ознакомление с порнографической литературой, воспроизведение соответствующих аудио- и видеозаписей, демонстрация иной порнопродукции (открыток, фотографий, рисунков и т.д.), подстрекательство подростков к сексуальным контактам между собой.

Второй вид включает в себя непристойные позы и прикосновения, обнажение половых органов потерпевшего лица, демонстрация собственных половых органов, искусственное стимулирование эрогенных зон либо сексуальные контакты в присутствии подростка.

Квалифицированные составы:

- 2. То же деяние, совершенное в отношении лица, достигшего двенадцатилетнего возраста, но не достигшего четырнадцатилетнего возраста*
- 3. Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные в отношении двух или более лиц*
- 4. Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой*
- 5. Деяние, предусмотренное частью второй настоящей статьи, совершенное лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего*