

*УДК: 343.3*

## **ПОЛОВАЯ НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ: ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ**

*Никульченкова Е. В.*

*Крымский федеральный университет им. В.И. Вернадского*

В статье рассматриваются вопросы квалификации ненасильственных преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних с позиции правоприменительной практики. Личную безопасность несовершеннолетнего необходимо рассматривать с позиции не только физической, но и нравственной, духовной составляющей, а также криминологической защищённости от всех форм насилия.

Определение половой свободы несовершеннолетнего, достигшего 16-летия, на наш взгляд, является дискуссионным, не позволяет в полной мере обеспечить половую безопасность детей и требует дополнительного проведения криминологических исследований и осмысления.

Автором внесены предложения о внесении изменений в редакцию части 3 ст. 134 УК РФ и ст. 135 УК РФ с целью приведения данных уголовно-правовых норм в соответствие со степенью общественной опасности преступных посягательств.

**Ключевые слова:** половая неприкосновенность несовершеннолетних, нравственная безопасность, личная безопасность несовершеннолетних, защита детей от сексуального насилия, проблемы квалификации.

Конституция Российской Федерации как основной закон государства гарантирует каждому человеку право на свободу и личную неприкосновенность [2].

Федеральный закон «Об основных гарантиях прав ребёнка в Российской Федерации» одной из целей государственной политики в интересах детей определяет недопущение посягательств на личную неприкосновенность и содействие физическому, интеллектуальному, психическому, духовному и нравственному развитию детей [4].

Конвенция о правах ребёнка в статье 34 обязывает каждое государство-участника «защищать ребёнка от всех форм сексуальной эксплуатации и сексуального совращения», принимать в этих целях все необходимые меры для предотвращения, в частности, «склонения или принуждения ребёнка к любой незаконной сексуальной деятельности», «использования в целях эксплуатации детей в порнографии и порнографических материалах» [1].

Половая неприкосновенность несовершеннолетних и проблема их нравственной безопасности взаимосвязаны и имеют ряд ключевых аспектов. Прежде всего, это возрастные границы, устанавливаемые законодателем при посягательствах на половую свободу. Половая свобода как право, реализуемое в рамках своей личной жизни, наступает с 16-летнего возраста. Термин «половая неприкосновенность» применяется в отношении лиц, не достигших 16-летнего возраста при определении объекта преступного посягательства в преступлениях половой направленности. Таким образом, по существу своего физического и психического развития ребёнок, достигший возраста 16 лет, по мнению законодателя, уже самостоятельно может решать вопросы сексуальной жизни. На наш взгляд, это право не согласуется с понятием правоспособности, когда физическое лицо таковым становится только в момент совершеннолетия - по достижению 18-летнего возраста.

Следующий аспект имеет отношение к выбору (произвольному или навязанному) типа сексуального поведения. Засилие средств массовой информации новомодными словами «толерантность», «терпимость», «сексуальные меньшенства», «однополоые браки» звучит как массовая пропаганда, развращающая наших детей. В связи с этим особую актуальность приобретают человеческие ценности, воспитывающие в ребёнке традиционную культуру, в том числе и сексуального поведения между мужчиной и женщиной.

Важным аспектом является обеспечение духовной и криминологической безопасности несовершеннолетних: защищенность личности в сферах культурной и религиозной жизни от проникновения различных лжеучений, в том числе религиозных, призывающих к самоубийству или вступления в различные секты; состояние защищенности их интересов от угроз, источниками которых выступают явления, в той или иной степени связанные с преступностью, общественно опасными посягательствами [9, с. 23-28].

Все эти проблемы требуют осмысления и повышенной защиты детей от любых сексуальных посягательств уголовно-правовыми средствами.

Исходя из названия Главы 18 Уголовного кодекса РФ [3], законодатель определил половую неприкосновенность и половую свободу основными объектами половых преступлений. Вместе с тем, в данной группе преступлений присутствуют и дополнительные объекты, которые страдают вместе с основным: физическая и психическая неприкосновенность лица, его здоровье и жизнь, нормальное, нравственное и духовное развитие несовершеннолетнего.

Как правило, указанные преступления разделяют по способу совершения преступления и классифицируют на насильственные и ненасильственные половые посягательства [6, 7.].

Уголовный закон России устанавливает уголовную ответственность за ненасильственные посягательства на половую неприкосновенность и половую свободу личности в статьях 134 и 135.

Объектом преступления, предусмотренного ст. 134 УК РФ - половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста – является половая неприкосновенность, нормальное нравственное и физическое развитие несовершеннолетних, здоровью которых может причинить вред раннее начало половых контактов ввиду не достижения половой зрелости.

Конституционный Суд РФ в своём Определении указал что, устанавливая уголовную ответственность за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, - хотя и не имеющие насильственный характер, - законодатель исходил из того, что потерпевшее лицо в силу психологической незрелости не осознаёт в полной мере характер совершаемых с ним действий и их физические, нравственные, психологические, социальные и иные последствия (лишение подростка детства и отрочества, торможение личностного развития, сокращение его социальных перспектив, препятствие получению образования) и, соответственно, выступает жертвой осознанных и волевых действий несовершеннолетнего лица [11].

Потерпевшими выступают: лицо женского пола (ч. 1 ст. 134 УК РФ); лицо мужского пола не достигшее 16 лет - при мужеложстве и лицо женского пола не достигшее 16 лет - при лесбиянстве (ч. 2 ст. 134 УК РФ).

Субъектом преступления является вменяемое лицо мужского или женского пола, достигшее 18 лет. Важным моментом является то, что субъект преступления должен осознавать, что совершает половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста. Поэтому субъективная сторона такого преступления характеризуется виной только в форме прямого умысла.

В правоприменительной практике при расследовании преступлений половой направленности возникают проблемы правильной квалификации. Так, например, в части 2 ст. 134 УК РФ предусматривается ответственность за мужеложство или лесбиянство в отношении несовершеннолетнего, не достигшего 16 лет. Особо квалифицированный состав части 3 ст. 134 УК РФ предусматривает ответственность за совершение или полового сношения, или мужеложства или лесбиянства в отношении ребенка, достигшего 12 лет, но не достигшего 16 лет. Вместе с тем, очевидно, что содержание диспозиции ст. 134 УК РФ не соответствует ее содержанию, так как в части 3 ст. 134 УК РФ отсутствует указание на совершение «иных действий сексуального характера». Получается, что эти действия не наказуемы.

На практике это приводит к тому, что ответственность по ст. 134 УК РФ не могут нести лица, совершившие такие общественно опасные деяния с лицом, не достигшим возраста 16 лет, как оральный или анальный секс, и другие действия сексуального характера. Подобные деяния при отсутствии какого-либо насилия могут быть квалифицированы только по ст. 135 УК РФ, предусматривающей более мягкое наказание, не соответствующее степени опасности содеянного.

Полагаем, необходимо изменить редакцию части 3 ст. 134 УК РФ и включить указание на «иные действия сексуального характера» в целях приведения данной уголовно-правовой нормы в соответствие со степенью общественной опасности такого посягательства.

Пробельность уголовного законодательства также наблюдается в отсутствии специального субъекта преступления. Исследования ученых свидетельствуют о том, что с несовершеннолетними лицами обоего пола совершают сексуальные действия как незнакомые, так и знакомые потерпевшему (потерпевшей) лица, в том числе и родственники. Сексуальные действия, совершенные лицами, находящимися в близком родстве с несовершеннолетним лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, существенно повышают общественную опасность содеянного. Поэтому представляется необходимым указание на специальных субъектов данного преступления родителей, или лиц, их заменяющих, а равно педагогов или других работников образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанных осуществлять надзор за несовершеннолетними [13, с. 74].

Практика расследования и судебного рассмотрения уголовных дел о ненасильственных половых преступлениях свидетельствует о значительных сложностях, возникающих при отграничении ненасильственных составов преступлений, предусмотренных ст. 134 и 135 УК РФ, от смежных насильственных составов, предусмотренных ст. 131 и 132 УК РФ, где потерпевшими выступают малолетние и несовершеннолетние. В частности, проблемы возникают при разграничении насильственных действий сексуального характера, предусмотренных ст. 132 УК РФ, и развратных действий, предусмотренных ст. 135 УК РФ.

Так, приговором Арзамасского городского суда Нижегородской области, вынесенным по результатам рассмотрения уголовного дела в особом порядке судебного

разбирательства, П. осуждён по ч. 2 ст. 135 УК РФ за совершение развратных действий в отношении своей 13-летней падчерицы В., являющейся инвалидом детства в связи с заболеванием детским церебральным параличом. Подсудимый демонстрировал девочке фильмы порнографического содержания, затем позвал пройти с ним в зал, на что потерпевшая ответила отказом. Тогда П. бросил табуреткой в стену и сказал, что если она не пойдёт с ним, то он оторвёт ей голову. Девочка испугалась, после чего прошла с подсудимым в зал, где он разделся, потребовал сделать ему массаж, а сам стал гладить потерпевшую по груди и ногам. После этого П. обнажил свой половой орган и прикасался к нему на глазах у потерпевшей, держа сверху её руку и не отпуская её. Согласно заключению психолого-психиатрической экспертизы потерпевшая в силу малолетнего возраста, психического расстройства и полной неосведомлённости в вопросах половых взаимоотношений не могла понимать характер и значение совершаемых с ней преступных действий и по этой же причине не могла оказывать сопротивление, следовательно, в момент совершения в отношении неё противоправных действий находилась в беспомощном состоянии, что было обусловлено сочетанием двух основополагающих факторов: наличием психического расстройства и малолетним возрастом. Органы расследования, а впоследствии суд квалифицировали действия П. как ненасильственное половое посягательство в виде развратных действий [5].

Вместе с тем п. 16 Постановления Пленума от 04.12.2014 № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» [12] предусмотрено, что уголовная ответственность за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, достигшим двенадцатилетнего возраста, но не достигшим шестнадцатилетнего возраста, а равно за совершение в отношении указанных лиц развратных действий (ст. 134 и 135 УК РФ) наступает в случаях, когда половое сношение, мужеложство, лесбиянство или развратные действия были совершены без применения насилия или угрозы его применения и без использования беспомощного состояния потерпевшего лица. Исходя из этого, действия виновного в указанном выше случае должны быть квалифицированы как насильственные действия сексуального характера, предусмотренные ст. 132 УК РФ.

При этом согласно диспозиции данной нормы, в ней предусмотрена ответственность за насильственные мужеложство, лесбиянство и иные действия сексуального характера. Однако ответственность за так называемые насильственные развратные действия в ней не предусмотрена. По мнению автора, решить эту проблему возможно путём введения особо квалифицирующего состава развратных действий, совершенных «с применением насилия, с угрозой его применения, а также с использованием беспомощного состояния потерпевшего».

Кроме того, возможность закрепления в рамках ст. 135 УК РФ ответственности как за ненасильственные, так и за насильственные развратные действия послужит цели их чёткого разграничения с иными действиями сексуального характера. Также данное законодательное нововведение позволит исключить из примечания к ст. 131 УК РФ указание на необходимость квалификации по п. «б» ч. 4 ст. 132 УК РФ деяний, подпадающих под признаки частей второй – четвертой ст. 135 УК РФ.

Полагаем, следует согласиться с мнением А.Д. Оберемченко о том, что развратные действия, совершенные в отношении лица, не достигшего 12-летнего возраста,

и преступления, предусмотренные п. "б" ч. 4 ст. 132 УК РФ, обладают несовпадающими объективными характеристиками и различной общественной опасностью [10].

Состав преступления, предусмотренного ст. 135 УК РФ, предусматривает уголовную ответственность за совершение развратных действий без применения насилия лицом, достигшим 18-летнего возраста в отношении несовершеннолетних, не достигших 16 лет.

Объективная сторона преступления характеризуется отсутствием насилия и полового контакта и практически добровольным согласием потерпевшего. Развратными в том числе выступают действия, совершенные с использованием сети Интернет.

Однако, по нашему мнению, указание на отсутствие признака насилия при совершении данного преступления является спорным. Если говорить об отсутствии физического насилия и отсутствии полового контакта, то все логично. Однако законодатель не учёл психическое насилие и давление, которое может выражаться в запугивании потерпевшего и том психологическом давлении, которое может оказать взрослый человек на несовершеннолетнего ребенка, как в вышеуказанном примере приговора Арзамасского городского суда Нижегородской области, так и в следующем примере. Приговором Починковского районного суда Нижегородской области Г. признан виновным в развратных действиях. Преступление совершено им при следующих обстоятельствах. Совершеннолетний Г. решил совершить развратные действия в отношении малолетнего К., заведомо знал о том, что потерпевший не достиг двенадцатилетнего возраста, так как проживал с ним по соседству. Путем уговоров и обещания передачи денег он завёл малолетнего К. на территорию племенного конезавода. Г. без применения насилия незаконно потребовал от ребенка раздеться догола. Потерпевший подчинился его требованиям, после чего Г. стал прикасаться своими руками к ягодицам и половым органам ребенка, демонстративно совершать руками непристойные действия и потребовал от К. совершения аналогичных действий. Будучи запуганным, К. выполнил требование виновного. Через некоторое время Г., удовлетворив свои половые потребности, отпустил К. домой, а сам скрылся с места происшествия. Как видно изданного примера, сначала виновный использовал уговоры и обещания, а затем «потребовал» совершения от потерпевшего определенных действий [8, с. 17].

Подведём итог. Личную безопасность несовершеннолетнего необходимо рассматривать с позиции не только физической, но и нравственной, духовной составляющей, а также криминологической защищённости от всех форм насилия.

Определение половой свободы несовершеннолетнего, достигшего 16-летия, на наш взгляд, является дискуссионным, не позволяет в полной мере обеспечить половую безопасность детей и требует дополнительного проведения криминологических исследований и осмысления.

В рамках совершенствования УК РФ в диспозиции части 1 ст. 135 УК РФ необходимо указать на отсутствие именно физического насилия со стороны виновного лица, что обеспечит правильное толкование данной уголовно-правовой нормы.

Содержание диспозиции ст. 134 УК РФ требует корректировки ее содержания и включения в часть 3 ст. 134 УК РФ признака: «иные действия сексуального характера».

**Список литературы**

1. Конвенция о правах ребёнка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 года), ратифицирована СССР 15 ноября 1990 года. [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «Гарант».
2. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СПС Гарант.
3. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (с изм. и доп. от 12.11.2018г.) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>. (дата обращения: 12.12.2018).
4. Федеральный закон «Об основных гарантиях прав ребёнка в Российской Федерации» от 24 июля 1998 года № 124-ФЗ. Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>. (дата обращения: 11.10.2018).
5. Архив Арзамасского городского суда Нижегородской области. Дело № 1-349/2011. // Судебные и нормативные акты. [сайт]: <http://sudact.ru/regular/court/kY4G71lv01n/?page=7>. (дата обращения: 09.10.2018).
6. Кондрашова Т. В. Проблемы уголовной ответственности за преступления против жизни, здоровья, половой свободы и половой неприкосновенности. – Екатеринбург, 2000.
7. Козаченко И. Я., Новоселов Г. П. Уголовное право. Особенная часть. – 4-е изд., изм. и доп. – М., 2008.
8. Коняхин В. П. Развратные действия // Законность. 2008. № 12. С. 16 - 17.
9. Никульченкова Е. В. Посягательства на личную неприкосновенность несовершеннолетних: криминологическая характеристика и противодействие: монография. АНО ВПО «Омский экономический институт». Омск, 2010.
10. Оберемченко А. Д. Развратные действия: уголовно-правовая характеристика и проблемы квалификации: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. Краснодар, 2014. - 24 с. / Библиотека диссертаций [сайт]: <http://www.dslib.net/kriminal-pravo/razvratnye-dejstviya-ugolovno-pravovaja-harakteristika-i-problemy-kvalifikacii.html>. (дата обращения: 15.09.2018).
11. Определение Конституционного суда РФ от 21.10.2008 г. № 568-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Павлова И.В. на нарушение его конституционных прав статьей 134 УК РФ». // Судебные и нормативные акты РФ. [сайт]: <http://sudact.ru/law/opredelenie-konstitutsionnogo-suda-rf-ot-21102008-n>. (дата обращения: 03.10.2018).
12. Постановление Пленума от 04.12.2014 № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности». [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «Гарант».
13. Сяткин Н. Н. Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста: законодательный и правоприменительный аспекты: автореф.дисс. ... к.ю.н. Краснодар, 2013. - 26с. / Юридическая Россия. Федеральный правовой портал [сайт]: <http://law.edu.ru/book/book.asp?bookID=1519271>. (дата обращения: 10.10.2018).

**Nikulchenkova E. V. Sexual impression of minors: problem questions** // Scientific notes of V. I. Vernadsky Crimean Federal University. Juridical science. – 2019. – Т. 4 (72). № 1. – P. 172-178.

The article deals with the issues of qualification of non-violent crimes against sexual inviolability of minors from the position of law enforcement practice. The personal security of a minor must be viewed from the perspective not only of the physical, but also of the moral, spiritual component, as well as of the criminological protection from all forms of violence.

The definition of sexual freedom of a minor who has reached the age of 16, in our opinion, is controversial, does not allow to fully ensure the sexual safety of children and requires additional criminological research and understanding. The author made proposals for amendments to the wording of Part 3 of Art. 134 of the Criminal Code and Art. 135 of the Criminal Code of the Russian Federation for the purpose of bringing these criminal law norms in line with the degree of public danger of criminal encroachments.

**Keywords:** sexual inviolability of minor, moral safety, personal safety of minor, defence of children from sexual violence, problem

**Literature:**

1. Convention on the Rights of the Child (approved by the UN General Assembly on November 20, 1989), ratified by the USSR on November 15, 1990. [Electronic resource]. Access from sprav. Legal system "Garant".
2. The Constitution of the Russian Federation (adopted by popular vote on 12/12/1993) (as amended by the Laws of the Russian Federation on amendments to the Constitution of the Russian Federation of December 30, 2008 No. 6-FKZ, of December 30, 2008 No. 7-FKZ, of February 5, 2014 No. 2-FKZ, dated July 21, 2014 No. 11-FKZ) // SPS Garant.
3. The Criminal Code of the Russian Federation of June 13, 1996 No. 63-ФЗ (as amended and added on November 12, 2018) // The official Internet portal of legal information <http://www.pravo.gov.ru>. (the date of circulation: 12.12.2018).
4. Federal Law "On Basic Guarantees of the Rights of the Child in the Russian Federation" of July 24, 1998 No. 124-FZ. The official Internet portal of legal information <http://www.pravo.gov.ru>. (the date of circulation: 11.10.2018).
5. Archive of the Arzamas city court of the Nizhny Novgorod region. Case number 1-349 / 2011. // Judicial and regulatory acts. [site]: <http://sudact.ru/regular/court/kY4G71lbv01n/?page=7>. (the date of circulation: 09.10.2018).
6. Kondrashova T.V. Problems of criminal liability for crimes against life, health, sexual freedom and sexual integrity. - Ekaterinburg, 2000.
7. Kozachenko I.Ya., Novoselov G.P. Criminal law. The special part. - 4th ed., Rev. and add. - M., 2008.
8. Konyakhin V.P. Depraved actions // Legality. 2008. № 12. P. 16 - 17.
9. Nikulchenkova E.V. Infringement on the personal integrity of minors: criminological characteristics and opposition: monograph. ANO VPO "Omsk Economic Institute". Omsk, 2010.
10. Oberemchenko A.D. Depraved actions: criminal-legal characteristics and problems of qualification: author. diss. ... Cand. legal sciences. Krasnodar, 2014. - 24 p. / Library of dissertations [site]: <http://www.dslib.net/kriminal-pravo/razvratnye-dejstviya-ugolovno-pravovaja-harakteristika-i-problemy-kvalifikacii.html>. (the date of circulation: September 15, 2018).
11. Determination of the Constitutional Court of the Russian Federation of October 21, 2008 No. 568-OO "On the refusal to accept for consideration of the complaint of citizen Pavlova I.V. on violation of his constitutional rights by article 134 of the Criminal Code of the Russian Federation". // Judicial and regulatory acts of the Russian Federation. [site]: <http://sudact.ru/law/opredelenie-konstitutsionnogo-suda-rf-ot-21102008-n>. (the date of circulation: 03.10.2018).
12. Resolution of the Plenum of 04.12.2014 No. 16 "On judicial practice in cases of crimes against sexual inviolability and sexual freedom of the individual". [Electronic resource]. Access from sprav. Legal system "Garant".
13. Syatkin N.N. Sexual intercourse and other acts of a sexual nature with a person under the age of sixteen: legislative and law enforcement aspects: Abstract. ... Ph.D. Krasnodar, 2013. - 26c. / Legal Russia. The federal legal portal [website]: <http://law.edu.ru/book/book.asp?bookID==19275>. (the date of circulation: 10.10.2018).