

**МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**федеральное государственное бюджетное образовательное
учреждение**

высшего образования

«Алтайский государственный университет»

Юридический факультет

Кафедра уголовного права и криминологии

Уголовно-правовая характеристика изнасилования
(магистерская диссертация)

Выполнил студент
2 курса, 365 М группы,
дневного отделения
Юрин Иван Михайлович

Научный руководитель
Кандидат юридических наук,
доцент
Смирнова Людмила Николаевна

Допустить к защите
Зав. кафедрой,
д-р юрид. наук, профессор
Детков Алексей Петрович

« ____ » _____ 20 ____ г.

**Выпускная квалификационная
работа защищена**

« ____ » _____ 20 ____ г.
Оценка _____

Председатель ГЭК
Шатилов М.И.

Введение.....	3-8
Глава 1. Объект и объективная сторона состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ	9-30
1.1. Объект состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ.....	9-14
1.2. Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ.....	15-30
Глава 2. Субъект и субъективная сторона состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ.....	31-41
2.1. Субъект состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ.....	31-35
2.2. Субъективная сторона состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ.....	36-41
Глава 3. Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ.....	42-66
3.1. Квалифицирующие признаки изнасилования.....	42-52
3.2. Особо квалифицирующие признаки изнасилования.....	53-66
Глава 4. Отграничение состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ от смежных составов преступления.....	67-77
Заключение.....	78-83
Список литературы.....	84-91

Введение

Актуальность темы состоит в том, что изнасилование относится к числу наиболее опасных преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности. Опасность его определяется тем, что оно влечет за собой тяжкие последствия, вредно сказывается на психике и здоровье потерпевшей, отрицательно влияет на потомство, нередко приводит к расторжению браков, способствует распространению разврата, снижает культурный уровень общества. Декларация Генеральной Ассамблеи ООН 48/104 от 20 декабря 1993 г. «Об искоренении насилия в отношении женщин» уделило внимание проблеме искоренения насилия в отношении женщин. В ней сказано, что «насилие, как элемент преступного деяния, является проявлением исторически сложившегося неравного соотношения сил между мужчинами и женщинами, которое привело к доминированию над женщинами и дискриминации в отношении женщин со стороны мужчин». Государствам предлагается принять меры по искоренению указанного насилия, в том числе в сфере половых отношений, не только из-за нравственной цели, но для нормального функционирования общества как совокупность семейных ячеек, без которых будущее государств может быть под вопросом. А органы и специализированные учреждения системы организации ООН, в пределах своей компетенции, должны способствовать признанию и осуществлению прав женщин.

Конституция Российской Федерации гарантирует каждому человеку и гражданину защиту его прав и свобод, в том числе его прав на половую свободу и половую неприкосновенность. Любое цивилизованное общество должно оберегать честь и достоинство как всех его граждан, так и отдельных полов. Женщины выступают как символ чести и нравственного состояния государства, а эффективность защиты их прав выступает показателем его культуры страны. Половая неприкосновенность и половая свобода личности -

это часть прав и свобод личности, установленных и гарантированных Конституцией РФ.

В настоящее время нравственные устои в сфере половых отношений в российском обществе существенно расшатаны из-за агрессивности показа в средствах массовой информации и коммуникации технологии секса, толерантности по отношению к гомосексуализму и лесбиянству, незаконным распространением порнографии, педофилии и иных подобных форм нравственной «раскрепощенности» свободной личности.

Изнасилование выступает как одна из форм нравственного разложения общества, влияя на общественный порядок и разрушая как сформировавшиеся ячейки семьи, так и обычные отношения между женщиной и мужчиной.

Хотя сейчас идет снижение абсолютных показателей числа зарегистрированных изнасилований (что видно из таблиц), однако это не повод законодателю расслабляться, ведь проблем связанных с квалификацией насильственных преступлений еще много.

Мной были использованы официальные статистические данные ГИАФ МВД России о зарегистрированных изнасилованиях, приведенных в таблице №1. И уровень – в таблице №2.

Таблице №1.

Количество зарегистрированных изнасилований в Российской Федерации, Сибирском федеральном округе, в Республике Алтай, Республике Тыва, в Алтайском крае, в Кемеровской, Новосибирской и Томской областях в 2007-2017											
Год/ Регион	2007	2008	2009	2010	2011	2012	2013	2014	2015	2016	2017

Республика Алтай	57	25	21	36	22	17	33	27	9	7	7
Республика Тыва	123	160	87	101	93	62	87	67	57	43	41
Алтайский край	106	90	74	82	75	64	70	91	62	60	55
Кемеровская область	115	103	91	84	99	91	90	77	91	82	79
Новосибирская область	155	135	65	74	97	102	87	80	68	61	60
Томская область	55	32	25	39	43	29	17	21	20	19	20
Сибирский федеральный округ	1269	1097	847	887	840	782	834	796	661	591	620
Российская Федерация	7038	6208	5398	4907	4801	4486	4246	4163	3936	3051	3107

Таблица №2.

Уровень изнасилований в Российской Федерации, Сибирском федеральном округе, в Республике Алтай, Республике Тыва, в Алтайском крае, в Кемеровской, Новосибирской и Томской областях на 100 тысяч населения в 2007-2017

Год/ Регион	2007	2008	2009	2010	2011	2012	2013	2014	2015	2016	2017
Республика Алтай	27,8	12,1	10,1	17,6	10,7	8,2	15,3	12,8	4,2	5,1	3,9
Республика Тыва	39,7	57,3	27,7	32,8	30,2	20,0	27,6	21,5	18,1	20,1	16,8
Алтайский край	4,2	3,6	3,0	3,4	3,1	2,7	2,9	3,8	2,6	2,1	2,0
Кемеровская область	4,1	3,7	3,2	3,0	3,6	3,3	3,3	2,8	3,4	3,2	2,9
Новосибирская область	5,9	5,1	2,5	2,8	3,6	3,8	3,2	2,9	2,5	2,4	2,1
Томская область	3,1	2,4	3,8	4,1	2,8	1,6	1,9	1,9	1,8	1,2	1,0
Сибирский федеральный округ	6,5	5,6	4,3	4,6	4,4	4,1	4,2	4,2	3,4	3,2	3,0

Российская Федерация	5,0	4,4	3,8	3,4	3,4	3,1	3,0	2,9	2,7	2,3	1,9
-------------------------	-----	-----	-----	-----	-----	-----	-----	-----	-----	-----	-----

Раскрытие сексуальных преступлений представляет значительную трудность. Это связано с тем, что преступление совершается, как правило, без свидетелей, и потерпевшие из-за чувства стыда сообщают о совершенном преступлении спустя некоторое время, когда трудно зафиксировать следы преступления и использовать их в дальнейшем как доказательство.

Объект исследования - являются половая свобода и половая неприкосновенность личности.

Предмет исследования – признаки состава изнасилования.

Цель данной работы - рассмотрение состава преступления, его квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков, исследование и анализ некоторых уголовно-правовых проблем, относящихся к составу, предусмотренного статьей 131 УК РФ, выработка предложений по совершенствованию законодательства, регулирующего данный вид преступления.

На пути к достижению поставленной цели представляется целесообразным решить следующие задачи:

1. Провести исследование понятия изнасилования
2. Раскрыть объективные и субъективные признаки изнасилования.
3. Уяснение принципиальных отличий изнасилования от иных уголовно-правовых составов, предусматривающих уголовную ответственность за совершение половых преступлений.
4. Дать характеристику квалифицированного и особо квалифицированного состава изнасилования и вычлнить их главные проблемы.

В магистерской диссертации нами широко используются такие методы исследования, как: специально-юридический, сравнительно-правовой, статистический и др. Для того, чтобы выявить структуру состава, предусмотренного ст. 131 УК РФ, мы использовали метод структурного анализа, чтобы охарактеризовать отдельные признаки состава изнасилования, сложить о нем целостное понятие, нами был использован метод синтеза, для выявления общего и различного при квалификации изнасилования я использовал метод сравнительного правоведения, метод логических обобщений был использован для анализа данного состава, чтобы сделать определенные выводы и определить противоречия и спорные вопросы.

В процессе написания магистерской диссертации нами был проведен анализ нормативно- правовых актов РФ, Конституции РФ, Уголовного кодекса РФ, Уголовно- процессуального кодекса РФ и т. д., а также научной литературы, монографий, методических разработок, пособий и материалов периодических изданий, материалов судебной практики.

Теоретическую основу магистерской диссертации составляют труды российских ученых таких как: А.М. Смирнов, Н.В. Тыдыкова , Ю.В. Андреева, Я.М. Яковлева А.П., Дьяченко, В.С. Комиссарова, М. П. Журавлев, и др.

Практической основой работы стала судебная практика по ст. 131. УК РФ. Структура работы обусловлена предметом, целью и задачами исследования. Работа состоит из введения, четырех глав и заключения.

Глава 1. Объект и объективная сторона состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ

1.1. Объект преступления, предусмотренный ст. 131 УК РФ

Объектом преступного посягательства принято считать один из элементов состава преступления и признаков преступного посягательства, то, на что посягает лицо, осуществляющее предусмотренное уголовным законом деяние, и чему причиняется вред или создается угроза причинения вреда.

Главной задачей отечественного российского уголовного права является охрана наиболее важных общественных отношений. Охрана общественных отношений становится возможной с момента принятия и вступления в законную силу уголовного закона или соответствующей уголовно-правовой нормы. В момент осуществления преступного посягательства на охраняемые общественные отношения объект уголовно-правовой охраны трансформируется в объект преступного посягательства.

Согласно доктрине уголовного права и в соответствии с действующим отечественным законодательством в зависимости от уровня обобщения таким объектом можно признать:

- охраняемые уголовным законом наиболее важные общественные отношения: отношения между людьми, между человеком и обществом, между человеком и государством (например, отношения по поводу собственности или государственной безопасности);
- охраняемые уголовным законом интересы личности, общества, государства (например, интересы личности в области авторских прав, интересы правосудия);
- неотделимые от человека ценности, блага (например: жизнь, здоровье человека, его честь, достоинство).¹

¹ Свечков В.В. Курс уголовного права. Общая часть: учебник для бакалавриата и магистратуры. / Под ред. В.Т. Томин – М.: Юрайт, 2016. – С. 204.

Объекты группируются по вертикали и по горизонтали. По степени обобщенности объекты преступного посягательства подразделяются на общие, родовые, видовые, непосредственные. Такое разделение можно назвать классификацией по вертикали.

В основе построения системы Особенной части действующего УК РФ положены родовая и видовая объекты преступления. Родовые объекты представляют собой совокупность однородных охраняемых уголовным законом общественных отношений, интересов, неотъемлемых от человека благ, ценностей. Такие отношения объединяют схожие по направленности преступления в большую обособленную группу в рамках раздела Особенной части. Родовым объектом при изнасиловании является личность, а точнее общественные отношения, обеспечивающие наиболее ценные блага и интересы человека, т.е. общественные отношения, обеспечивающие половую свободу женщины, а при посягательстве на потерпевших, не достигших 16 или 14-летнего возраста - еще и общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность, нормальное физическое и психическое развитие.

Отождествление половой свободы идет в основном по возможности свободного выбора полового партнера и формы сексуальных отношений. Так, А.В. Корнеева полагает, что «под половой свободой понимается право лица самостоятельно решать, с кем и как удовлетворять свои сексуальные желания. Критерии и границы допустимости половой свободы устанавливаются лицом, в отношении которого совершаются сексуальные действия. При этом женщина самостоятельно оценивает, пострадала ли ее половая свобода».²

² Уголовное право РФ. Особенная часть: учебник/под редакцией Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. М.: Контракт; Инфра - М, 2008. С. 70.

По мнению Тыдыковой Н.В., половой свободой обладает каждый от рождения, но до определенного момента или в определенные моменты жизни не распоряжается.³

Кроме того, к лицам, не обладающим половой свободой, ряд авторов предлагают относить и тех, кого судебная практика признает беспомощными.

Так, А.В. Агафонов делает вывод, что «в случае совершения преступления, ответственность за которое предусмотрена ст. 131 УК РФ, нарушаются:

- право совершеннолетних физических лиц женского пола на половую свободу;
- право несовершеннолетних, то есть не достигших возраста восемнадцати лет, физических лиц женского пола на половую неприкосновенность;
- право любых физических лиц женского пола, независимо от возраста, находящихся в беспомощном состоянии, на половую неприкосновенность»⁴.

По вопросу половой неприкосновенности личности нет единого мнения ученых. Половая неприкосновенность - это право не подвергаться сексуальному насилию и право на защищенность от сексуальных посягательств. В отношении лиц, не достигших 16 лет и лиц, находящихся в состоянии психической беспомощности, это право имеет большую смысловую наполненность за счет запрета для насильников на вступление с такими лицами в половые отношения. Ученый Бауштейн А.Б. вносит в это понятие еще и то, что под половой неприкосновенностью подразумевает моральный и правовой запрет вступать в половые отношения с лицом, не обладающим половой свободой, ввиду неспособности таких лиц понимать

³ Тыдыкова Н.В. Уголовно-правовая характеристика и вопросы квалификации насильственных половых преступлений. М., 2013. С. 17.

⁴ Агафонов А.В. О доктринальном содержании непосредственного объекта преступления при изнасиловании// Вестник Сибирского ин-та МВД России. 2008. №2. С. 47.

значение и последствия совершаемых в отношении их сексуальных действий или руководить своими поступками в полной мере.⁵

Что касается человека и личности как родового объекта преступного посягательства при изнасиловании, то в теории права существует мнение, что между понятиями «человек» и «личность» имеются различия. По мнению А.В. Наумова, признание общественных отношений объектом преступления основывается на марксистском понимании сущности человека как «совокупность всех общественных отношений»⁶. Однако это формулировка не совсем точная, так как общественные отношения выражают социальную сущность, но не всего человека как явления. Человек может существовать лишь как элемент социальной системы и перестает существовать вне ее. Когда же речь идет о личности как объекте преступного посягательства, он (объект) рассматривается в ценностном аспекте как объект уголовно-правовой охраны, то есть совокупность всех общественных отношений, охраняемых уголовным законом, и как родовый объект преступлений, указанных в разделе «Преступления против личности».⁷

Видовые объекты выражают собой совокупность охраняемых уголовным законом общественных отношений, интересов, неотъемлемых от человека благ, ценностей, выделенных из среды родовых объектов. Они объединяют однородные или схожие по объективным и субъективным признакам преступления в рамках главы Особенной части. Название раздела характеризует родовый объект, а название главы - видовой объект уголовно-правовой охраны. Непосредственные объекты – это общественные отношения, интересы, неотъемлемые от человека блага, ценности, на которые посягает конкретное преступление. Эти объекты находят отражение

⁵ Баумштейн А.Б. Некоторые проблемы привлечения к уголовной ответственности за преступления, связанные с половой неприкосновенностью несовершеннолетних // Новый юридический журнал. 2012. № 1. С. 168.

⁶ Наумов А.В. Российское уголовное право. Общая часть. М., 1996. С. 147.

⁷ Винокуров В.Н. Объект преступления: правотворческие и правоприменительные аспекты / М., Юрлитинформ, 2015. – С. 25.

в статьях уголовного законодательства.⁸ Например, непосредственным объектом изнасилования (ст. 131 УК РФ) является общественные отношения, обеспечивающие здоровье, телесную неприкосновенность или свободу личности. Таким образом, основным непосредственным объектом изнасилования является половая свобода женщины, достигшей 16 – летнего возраста, или половая неприкосновенность потерпевшей, не достигшей данного возраста либо являющейся психически беспомощной.

Важное значение для квалификации деяния как преступления (иначе называемое классификацией объектов по горизонтали) имеет разделение непосредственных объектов по сущности посягательства на основные, дополнительные и факультативные.

Непосредственный объект		
Основной	Дополнительный	Факультативный
Составляет сущность совершенного преступления	Всегда страдает наряду с основным, в дополнение к нему	Может пострадать, а может и не пострадать

Потерпевшей от изнасилования может быть только женщина, причем независимо от социального положения, психического состояния, моральных качеств, ее предшествующего поведения, а также взаимоотношений с виновным.

При анализе ст. 131 УК РФ, достаточно хорошо просматривается, что в ч. 1 ст. 131 УК РФ законодатель закрепил возраст потерпевшей, которым является 18 лет, так как изнасилование несовершеннолетней предусмотрено в п. «а» ч. 3 ст. 131 УК РФ как квалифицированного состава изнасилования, поэтому потерпевшей по ч. 1 ст. 131 УК РФ должна быть совершеннолетняя

⁸ Сверчков В.В. Курс уголовного права. Общая часть: учебник для бакалавриата и магистратуры. / Под ред. В.Т. Томин – М.: Юрайт, 2016. – С. 206.

женщина, которая способна осознавать характер совершаемых с ней действий, либо это женщина может находиться в беспомощном состоянии.

Единственный признак который закрепляет законодатель, в ст. 131 УК РФ, не конкретизируя других характеристик личности, это женский пол.

Личность жертвы как квалифицирующий признак в составе изнасилования уголовный закон не рассматривает. Вместе с тем справедливое решение вопросов уголовной ответственности и наказания по делам об изнасиловании во многом зависит от роли, отведенной законодателем жертве и ее личной характеристике. По мнению М. Ю. Иванова аморальное поведение жертв, которое провоцирует изнасилование, стоит предусмотреть в законе в виде конститутивного элемента состава преступления, который предусматривает привилегированную ответственность виновного. Это способствовало бы выявлению действительной роли поведения жертв в механизме совершения изнасилования.⁹

Мы согласны с мнением автора и считаю, что законодатель обязан обращать внимание на личность и поведение жертвы изнасилования как на один из способов регулирования действий участников общественных отношений и как на средство повышения эффективности и справедливости уголовного наказания за изнасилование.

⁹ Иванов М.Ю. Женщина как объект противоправных сексуальных посягательств. Особенности криминального насилия в отношении женщин// Закон и право: Юнити, 2012. - №5. – С. 77.

1.2. Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ

Под объективной стороной преступления понимается процесс общественно опасного и противоправного посягательства на охраняемые уголовным законом интересы, рассматриваемый с его внешней стороны с точки зрения последовательного развития тех или иных событий и явлений, которые начинаются с преступного действия или бездействия субъекта и заканчиваются наступлением преступного результата.¹⁰

Согласно учению об объективной стороне преступления, она состоит из двух групп признаков: основных (общественно опасное деяние, общественно опасные последствия и причинно-следственная связь между ними) и дополнительных (способ, место, время, обстановка, средства и орудия совершения преступления).

Объективная сторона преступления представляет собой совокупность признаков, отражающих внешнее выражение общественно опасного деяния в окружающей действительности.¹¹

Задачей российского уголовного закона является охрана наиболее важных общественных отношений, благ и интересов от преступных посягательств. Любое преступление в зависимости от объекта посягательства причиняет вред (ущерб) правовому статусу личности, условиям существования общества и государства, их нормальной жизнедеятельности. Негативные последствия преступления взаимосвязаны с его общественной опасностью. В.Н. Кудрявцев писал, что общественная опасность, важнейшая социальная характеристика преступления, отражающая тот вред, который причинен или может быть причинен обществу преступным деянием.

Наступление вредных последствий само по себе не может служить основанием для привлечения виновного лица к уголовной ответственности,

¹⁰ Кудрявцев В.Н. Объективная сторона преступления. М., 1960. С. 9.

¹¹ Смирнов А.М. Учение об общественно опасных формах преступного деяния: монография/ Москва: Юрлитинформ, 2016. С. 72

важны характер и размер причиненного ущерба. Поэтому не случайно ВС РФ в постановлении от 22 декабря 2015 г. N 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания», в п. 1 указал суда при учете характера общественной опасности преступления иметь в виду направленность деяния на охраняемые уголовным законом социальные ценности и причиненный им вред. Степень общественной опасности преступления устанавливается в зависимости от характера и размера наступивших последствий.

Как следует из диспозиции ст. 131 УК РФ, объективная сторона изнасилования складывается из двух действий:

- совершения полового сношения;
- применения насилия или угрозы его применения, либо использования беспомощного состояния потерпевшей.

Законодатель криминализировал в ч. 1 ст. 131 УК РФ половое сношение не само по себе, так как это нейтральное действие, не несущее в себе общественной опасности, а лишь в связи с насилием или угрозой его применения к потерпевшей или к другим лицам или с использованием беспомощного состояния потерпевшей.

Половое сношение – термин не юридический, а медицинский, точнее, если выражаться более точно - биологическое понятие. Половое сношение – это акт, предназначенный для продолжения рода, который заключается во введении мужского члена в копулятивные женские органы. При изнасиловании имеется в виду насильственное совершение естественного, сложившегося в природе, полового акта между мужчиной и женщиной. Сексуальные действия, имитирующие половой акт, а также насильственные действия сексуального характера, не связанные с проникновением мужского полового члена в женские гениталии, изнасилованием не являются.

Например, удовлетворение половой страсти с женщиной путем анального или орального контакта («coitus per anum», «coitus per os»)¹².

Законодатель, ставя точку зрения о половом сношении, говорит, что такое действие возможно только между лицами разного пола, между мужчиной и женщиной, на что Пленум Верховного Суда РФ в своем Постановлении «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 УК РФ» прямо указывает в первом пункте.¹³

Уголовный кодекс выделяет «извращенную форму» половой страсти как самостоятельное посягательство на половую свободу и половую неприкосновенность личности (ст. 132 УК РФ – насильственные действия сексуального характера). Он не рассматривает его как насильственное половое сношение.

Насилие, как элемент в составе объективной стороны преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ, относит данное деяние к насильственному половому преступлению. В таких составах насилие выполняет роль средства совершения основного деяния, а поэтому является деянием подчиненным и само по себе посягает только на дополнительный объект – здоровье.¹⁴

Способы изнасилования состоят только в действиях против воли потерпевшей. Данные способы могут состоять как в самом насилии (физическом), так и в психическом, главное чтобы оно несло цель подавления воли потерпевшей. Законодатель четко определил перечень способов действий, которые свойственны изнасилованию, а что касается иных способов, как например, обман, то они состава изнасилования не образуют. В частности, Пленум Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 года

¹² Тыдыкова Н.В. Уголовно-правовая характеристика и вопросы квалификации насильственных половых преступлений: научное издание/ Москва: Юрлитинформ, 2013. С. 47

¹³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 УК РФ»

¹⁴ Тыдыкова Н.В. Уголовно-правовая характеристика и вопросы квалификации насильственных половых преступлений: научное издание/ Москва: Юрлитинформ, 2013. С. 71

«О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации» разъяснил: «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».

Можно согласиться с мнением исследователей о том, что насилие – это деяние, совершенное вопреки чьему-то желанию, подавление свободного волеизъявления, навязывание чужой воли.¹⁵

Наряду с понятием «насилие» в уголовном кодексе законодатель использует такие термины, как «принуждение» и «понуждение», не объясняя, каково соотношение этих терминов. Из анализа содержания других норм напрашивается вывод, что принуждение – самостоятельная категория, не связанная с насилием (например, ч. 2 ст. 142 УК РФ). Что касается термина «понуждение», то и его использование законодателем не позволяет сделать однозначных выводов. В литературе понуждение (принуждение) определяется как воздействие на лицо с целью заставить совершить нежелательные для него действия или бездействовать в интересах понуждающего.

Психическое насилие как открытое и ясное понятие не дается в уголовном законе. Наука также не дает единого мнения о правильном определении этого явления и его сущности. Только в юридической литературе можно найти обоснованное понятие психического насилия. Оно рассматривается как «противоправное, умышленное, информационное или неинформационное воздействие со стороны других лиц на нормальное функционирование психики личности, если это воздействие осуществляется против или помимо воли этой личности и способно причинить ей

¹⁵ Шарапов Р.Д. Физическое насилие в уголовном праве Спб., 2001. С. 20

психическую или физиологическую травму, подавить и ограничить свободу волеизъявления или действий».¹⁶

Что касается физического насилия, как способа сломления сопротивления жертвы при изнасиловании, то оно понимается как нанесение вреда организму потерпевшей, как определенное противоправное воздействие на нормальную жизнедеятельность. Формы легкого физического воздействия могут выражаться в посягательстве на телесную неприкосновенность потерпевшей и в лишении возможности ее передвижения и сопротивления, без значительного вреда для жизни и здоровья. Например, удержание и связывание являются формой легкого воздействия. Цель применения физического насилия - парализовать жертву для более легкого противоправного воздействия на ее организм, а также предупредить возможное сопротивление потерпевшей и совершить с ней вопреки ее воле половое сношение.

Л.А. Андреева считает, что в тех случаях, когда минимальное физическое насилие имело место, но при этом преследовалась цель таким грубым путем склонить к добровольному половому сношению, то изнасилования или покушения на это преступление нет. Лицо применившее насилие может нести ответственность лишь за сам факт его применения.¹⁷

Данная позиция на мой взгляд является не верной. Получается, что если субъект применяет «минимальное физическое насилие», но потенциальная потерпевшая не поддается такому насилию, то лицо будет нести ответственность лишь, например, по ст. 115 УК РФ. Очевидно, что по ч. 1 ст. 131 УК РФ должна квалифицироваться как угроза применения насилия, не представляющего опасности для жизни и не способного причинить тяжкий вред здоровью, так и «минимальное физическое насилие», если действия преступника были направлены на совершение изнасилования,

¹⁶ Сердюк Л.В. О понятии насилия в уголовном праве // Уголовное право. 2004. № 1. С. 51

¹⁷ Андреева Л. А. Квалификация изнасилований: Учебное пособие. / Л. А. Андреева. - СПб.: Изд-во С.-Петербург, юрид. ин-та Генеральной прокуратуры РФ, 1999. - С. 56

даже, если изнасилование не было доведено до конца по тем или иным причинам.

Если физическое насилие является элементом состава изнасилования, то нанесение побоев (ст. 116 УК РФ), причинение легкого (ст. 115 УК РФ) или средней тяжести (ст. 112 УК РФ) вреда здоровью не требуют дополнительной квалификации. Изучая судебную практику приходишь к выводу, что суды совершенно верно применяют практику материального права, они дополнительно не квалифицируют действия насильников по указанным статьям.

Рассмотрим данное положение на следующем примере. М. умышленно, из сексуальных побуждений, с целью удовлетворения своих половых потребностей совершил с Д. насильственное половое сношение, применяя к ней насилие. Схватил за одежду и с силой повалил на диван, душил рукой за шею, раздвинул ее ноги руками, заломил левую руку за спину. При этом М. нанес около 3 ударов по голове, и около 10 ударов по лицу потерпевшей. Тем самым он причинил физическую боль Д., кровоподтеки и ссадины, сотрясение мозга. Кровоизлияния на нижней губе. Соответственно, действия преступника были квалифицированы Ленинским районным судом города Томска по ч.1 ст. 131 УК РФ, без дополнительной квалификации по ст. ст. 115, 116 УК РФ.¹⁸

Если к насилию предъявлять требование достаточной степени интенсивности для преодоления или предотвращения сопротивления потерпевшего, то необходимо в каждом конкретном случае определять необходимую и реально имевшую место интенсивность исходя из физических качеств потерпевшего и посягающего, соотношения их сил, психологического состояния потерпевшего в момент посягательства. При такой позиции в одном случае действие сексуального характера, совершенное с определенным объемом насилия, может быть признано

¹⁸ Уголовное дело № 2010/688// Архив Ленинского районного суда г. Томска

насильственным половым преступлением, а в другом – нет. Определяющим фактором в таком случае будет соотношение сил потерпевшего и посягающего, что не соответствует социальным основаниям криминализации деяния (ведь общественная опасность объективна). Поэтому верным видится иное решение этого вопроса – возможна любая степень интенсивности насилия при совершении насильственных половых преступлений, главное, чтобы насилие как действие против воли потерпевшего было способом преодоления или предотвращения сопротивления потерпевшего, который был вынужден уступить посягающему и вступить в сексуальный контакт против своей воли, а не согласиться на это под влиянием посягающего.¹⁹

В пункте 2 постановления 2014 г. №16 Пленум Верховного суда РФ под насилием рекомендует понимать как опасное, так и неопасное для жизни или здоровья насилие, включая побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему лицу физической боли либо с ограничением его свободы. В судебной практике насилием признают не только толкание потерпевшей, нанесение ей ударов и душение, но и связывание, удержание потерпевшей за руки или волосы, придавливание ее телом виновного и т.п.

В литературе был приведен пример неопасного для жизни или здоровья насилия: В., который, действуя умышленно, по мотиву удовлетворения своих потребностей, с целью подавления воли потерпевшей к сопротивлению, прошел в комнату квартиры, где спала потерпевшая, подошел к последней, скинул ее на пол с дивана, после чего, нанеся ей не менее семи ударов кулаками по голове и туловищу, потребовал вступить с ним в половое сношение. Потерпевшая, осознавая, что В. Физически сильнее ее, ведет себя агрессивно, причинил ей телесные повреждения, опасаясь дальнейшего применения в отношении нее насилия, перестала оказывать ему сопротивление. После чего В., осознавая, что воля потерпевшей подавлена

¹⁹ Тыдыкова Н.В. Уголовно-правовая характеристика и вопросы квалификации насильственных половых преступлений. М., 2013. С. 77

ранее примененным насиллием, совершил с ней половое сношение. Своими умышленными преступными действиями В. Причинил потерпевшей физическую боль и телесные повреждения в виде кровоподтека на нижнем веке левого глаза, которое не влечет за собой кратковременного расстройства здоровья или незначительной стойкой утраты общей трудоспособности, расценивается как повреждение, не причинившее вред здоровью человека.

Причинение вреда жизни и здоровью посредством физического насилия создает общественную опасность такого деяния. В соответствии с Правилами определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека, вред здоровью дифференцируется в зависимости от степени его тяжести: тяжкий вред, средней тяжести и легкий вред.²⁰

С помощью анализа диспозиции состава ст. 131 УК РФ и квалифицирующих признаков данного состава можно определить, что максимальный объем насилия – причинение вреда здоровью средней тяжести. Что касается минимального насилия, то оно в большей степени выражается в лишении возможности жертвы посягательства сопротивляться, например, связывание, удержание руками, нанесение побоев. Все это создает возможность для парализации воли жертвы и такое насилие может быть достаточным для совершения полового сношения, не причиняя при этом вреда здоровью. Поэтому объектом такого насилия является не здоровье, а телесная неприкосновенность.

В литературе по уголовному праву по-разному решается вопрос об отнесении к насилию ограничения свободы. И.И. Горелик не считает это насилием, в то время как другие авторы, такие как Н.А. Беляев, Д.П. Водяников, В.В. Орехов, признают насилием любое ограничение свободы.

Отнесение законодателем ограничения свободы к насилию складывается из суждений, что при лишении личности (человека)

²⁰ Об утверждении Правил степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека: постановление Правительства РФ от 17 августа 2007 г. № 522// собрание законодательства РФ 2007 № 35. Ст. 4308

физической возможности поступать согласно своей воле является признаком насилия, причем основополагающим. Ограничение свободы как вид насилия содержит в себе элементы как физического, так и психического насилия. Физическое насилие проявляется в непосредственном воздействии на тело жертвы в виде его удержания в определенном месте, а также лишения его возможности самостоятельно передвигаться. Также такое насилие проявляется в виде негативного воздействия на тело путем содержания в неотапливаемых, сырых помещениях, лишения или ограничении еды. Такие действия причиняют вред не только свободе, но и телесной неприкосновенности, а также потенциально могут причинить вред и здоровью любой степени тяжести или смерть. Что касается психического насилия как элемента, то оно выражается в таком воздействии на психику потерпевшего, которое может повлечь психические страдания лица, лишённого свободы, по поводу своего состояния несвободы, в сомнениях насчет освобождения, в ожидании других насильственных действий, в лишении нормальных, привычных условий жизни. Поэтому мнение по отнесению ограничения свободы к насилию является вполне обоснованным.²¹

Насилие физическое – это воздействие не только на тело и потерпевшего, как внешнее отражение насилия, но и воздействие на внутренние органы. Например при даче наркотических средств жертве для слома ее сопротивления. В таких случаях применение физического насилия можно сопоставить со способом приведения потерпевшей в беспомощное состояние, и поэтому следует считать, что совершается изнасилование с применением физического насилия и с использованием беспомощного состояния потерпевшей. После определения понятия физического насилия следует разобраться что является насилием психическим.

²¹ Тыдыкова Н.В. Уголовно-правовая характеристика и вопросы квалификации насильственных половых преступлений. М., 2013. С. 80.

В уголовном праве психическое насилие представляет собой такое противоправное, умышленное воздействие на потерпевшего, которое может нарушить его конституционное право на неприкосновенность, данное воздействие должно быть направлено на психику другого человека против его воли, причиняя при этом ему вред или создавая реальную опасность причинения вреда.²²

Под угрозой, как формой психического насилия, понимается устрашение другого лица будущим воздействием на неприкосновенность его личности, которое может оказать воздействие принуждающего характера.

Рассматривая угрозу в уголовном праве, А. А. Крашенников не признает существование психического насилия в качестве разновидности насилия, и отмечает, что насилие и угроза могут выступать как один из способов осуществления принуждения так и самостоятельными способами совершения преступления.²³

Как уже было сказано, в законодательстве нет определения психического насилия, а в науке нет единого мнения по этому поводу и сущности этого явления. Разные авторы по-разному определяют психическое насилие.

Определение понятия угрозы также определяется авторами по-разному. Например С.И. Ожегов понятие угрозы определяет как «обещание причинить кому-нибудь зло, вред», а В.И. Даль толкует угрозу как воздействия или намерения его совершить «угрожать, грозить, страшать, наводить опасность либо опасение, держать под страхом, под опаскою».

В юридической литературе психическое насилие рассматривается как «воздействие противозаконное и умышленное, а также информационное или неинформационное, которое идет со стороны других лиц на нормальное

²² Иванцова Н. В. Отражение и оценка общественно опасного насилия в уголовном праве: вопросы теории и практики: дис. ... д-ра. юрид. наук. / Н. В. Иванцова. - Казань, 2005. –С. 15

²³ Крашенников А. А. Угроза в уголовном праве России (проблемы теории и практики правового регулирования). Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. / А. А. Крашенников. - Ульяновск, 2002. –С. 14.

функционирование психики личности. И это воздействие осуществляется против или помимо воли личности (жертвы) и способно причинить ей психическую или физиологическую травму. Цель же такого воздействия - подавить или ограничить свободу волеизъявления или действий».²⁴

Психическое насилие в его чистом виде, которое отражается в юридической литературе, на практике не встречается. Такое насилие всегда сопровождается физическим воздействием (физическим насилием). Из всех изученных мной уголовных дел мы не встречали такое, где указывалось психическое насилие как способ совершения насильственного полового акта.

Ю.Е. Пудовочкин, исследуя психическое насилие, подразделяет его на два вида: связанное с расстройством здоровья и не связанное с психическим расстройством, но призванное изменить поведение потерпевшего.²⁵ Наиболее вредной и опасной эмоцией, по мнению медицины и психологии, является страх. Он может протекать в виде состояния стресса или подавленности в настроении, внутренней тревожности. Психические травмы могут повлечь физические заболевания, что не раз доказывалось медициной и психологией, поэтому возможно говорить о причинении физического вреда психическим насилием. Отсюда следует, что существует возможность причинения и прямого физического вреда жизни и здоровью путем информационного воздействия.

Проводя анализ юридической литературы, к общим признакам угрозы применения насилия, которые будут иметь значение для квалификации, можно отнести:

- факт запугивания потерпевшего применением физического насилия;
- реальность осуществления такой угрозы;

²⁴ Сердюк Л.В. Насилие: криминологическое и уголовно-правовое исследование. М.: Юрлитинформ, 2002. С. 21.

²⁵ Шарапов Р.Д Психический вред в уголовном праве//Уголовное право 2004. №2. С. 79.

- момент предполагаемого осуществления угрозы немедленно или в будущем;
- интенсивность угрозы.

Цель угрозы та же, что и у физического насилия, а именно - парализовать сопротивление жертвы для совершения с ней полового сношения, а также предупреждение будущего сопротивления. Не редко в юридической литературе угрозу применения физического насилия называют психическим насилием. В частности А. Н. Красиков утверждает, что «психическое насилие выражается в угрозе потерпевшей применить физическое насилие словами, жестами, которые свидетельствуют о явном намерении преступника немедленно привести угрозу в исполнение».²⁶ Мы можем согласиться с данной позицией, так как угроза действительно может быть выражена словесно или с использованием жестов, а также может вытекать из создавшейся обстановки. Примером может служить ситуация, когда группа лиц, находясь в безлюдном месте, начинает требовать от потерпевшей вступления с ними в половую связь. Угроза вытекает из всей этой обстановки совершения противоправного воздействия, хотя никто из группы лиц явно угрозу не произносит.

Так из материалов уголовного дела Ленинского районного Суда г. Томска, пятеро, ранее не знакомых для потерпевшей парней, привели ее за гаражи, и против ее воли, несмотря на сопротивление, по очереди совершили с ней половое сношение в естественной, а также в извращенной формах.²⁷

В данном случае преступники не нанесли вред здоровью (используя только ограничение свободы), но, женщина восприняла их угрозу реально, этому способствовала обстановка совершения преступления и количество лиц, намеренных совершить преступление.

²⁶ Красиков А. Н. Преступления против личности: учебное пособие для студентов учебных заведений юридического профиля. / А. Н. Красиков. - Саратов: Изд-во Саратов. ун-та. – С. 111

²⁷ Уголовное дело № 2010/2114/ Архив Ленинского районного суда г. Томска

Действительно, в литературе высказывается мнение, что угроза должна быть реальной и выражать намерение немедленного применения физического насилия. В частности, Л. А. Андреева, говорит о том, что только реальная угроза ставит потерпевшую в положение, когда она не может избежать изнасилования.²⁸

Существует мнение, что угроза может быть адресована на будущее. А. Н. Игнатов, указывает на то, что в уголовно-правовом смысле под угрозой понимают запугивание другого лица совершением немедленно или в будущем таких действий, которые могут причинить ущерб потерпевшему (потерпевшей) или нарушить его права.²⁹

Приведенное мнение, на мой взгляд, является не совсем верным. Так как угроза при изнасиловании должна быть реальной, то есть, содержать непосредственную опасность совершения конкретного действия немедленно. В случае, когда угроза обращается на будущее, то у потерпевшей есть время и возможность принять меры к пресечению действий преступника.

Угрозы входят в объективную сторону изнасилования и дополнительной квалификации по ст. 119 УК РФ не требуется. Применение угрозы может относиться не только к потерпевшей, но и любым другим лицам. Раньше судебная практика настаивала на позиции, что данными лицами должны быть только близкие потерпевшие лица, однако теперь действующий закон не делает таких ограничений. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 N 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» разъяснил, что под другими лицами, следует понимать родственников потерпевшего лица, а также лиц, к которым виновное лицо в

²⁸ Андреева Л. А. Квалификация изнасилований: Учебное пособие. / Л. А. Андреева. - СПб.: Изд-во С.-Петербург, юрид. ин-та Генеральной прокуратуры РФ, 1999. –С. 36

²⁹ Игнатов А.Н. Квалификация половых преступлений. – М.: Юрид. лит.,1974. –С. 40

целях преодоления сопротивления потерпевшей (потерпевшего) применяет насилие либо высказывает угрозу его применения.³⁰

Угроза насилием, которая применяется к другим лицам, преследует цель сломить сопротивление потерпевшей и вынудить ее против воли согласиться на половой акт.

Возвращаясь к беспомощному состоянию, как немаловажному элементу объективной стороны изнасилования следует сказать, что согласно Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 N 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» в п. 5, изнасилование следует признавать совершенным с использованием беспомощного состояния потерпевшего лица в тех случаях, когда оно в силу своего физического или психического состояния (слабоумие или другое психическое расстройство, физические недостатки, иное болезненное либо бессознательное состояние, малолетний или престарелый возраст и т.п.) не могло понимать характер и значение совершаемых с ним действий либо оказать сопротивление виновному лицу.

Верховный Суд РФ дал разъяснения, что беспомощное состояние потерпевшей бывает разных видов. В зависимости от характера беспомощности потерпевшей можно выделить следующие виды:

1) психическая беспомощность, когда потерпевшая не понимает либо неверно оценивает характер совершаемых с ней действий и возможные последствия. К ней относятся: душевная болезнь, бессознательное состояние, малолетний возраст;

2) физическая беспомощность, когда жертва в силу различных причин не способна оказать сопротивление преступнику и воспрепятствовать совершению полового акта. К этому беспомощному состоянию относятся:

³⁰ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 N 16 "О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности" п.5// Российская газета.- 2014.- № 6556

болезнь потерпевшей (не связанная с расстройством душевной деятельности), физические недостатки, престарелый возраст, физическая беспомощность в результате сложившейся ситуации.

Принятое в правоприменительной практике толкование беспомощного состояния позволяет относить к нему и беспомощность, возникшую в результате сложившейся ситуации. Под такой беспомощностью понимают случаи, когда положение тела потерпевшей не позволяет оказать сопротивление. Выделение такого обстоятельства в качестве беспомощного состояния целесообразно, так как хотя в судебной практике такие случаи встречаются крайне редко, тем не менее имеют место и иногда описываются в литературе.³¹

На практике возможно использование беспомощного состояния, например сна, когда мнение потерпевшей относительно желания или нежелания вступать в половые отношения неизвестно, то есть сексуальные действия совершаются помимо воли потерпевшей. В таких случаях необходимо анализировать обстановку совершения деяния, характер взаимоотношений потерпевшей и обвиняемого. Например, если половой акт совершен с женой, с которой обвиняемый имел ранее сексуальные контакты, то, скорее всего, предполагалось согласие с ее стороны. Если же согласия не было, то вероятно, что виновный действовал вопреки ее воли. Если такая потерпевшая после совершения с ней такого полового акта помимо ее воли в последующем его одобрит, то деяние не является общественно опасным, так как не причинило вреда половой свободе.³²

Использование беспомощного состояния к потерпевшему не применяется никакого физического насилия, также как и угрозу такого насилия. Пассивное поведение жертвы обуславливается не только молчаливым согласием жертвы на вступление в половую связь, но и

³¹ Васькэ Е.В. Психолого-правовая оценка беспомощного состояния потерпевших от сексуального насилия // Юридическая психология. 2011. № 7. С. 16

³² Дементьев С.В. Понятие беспомощного и бессознательного состояния // Российская юстиция. 2014. №1. С.43

объективными факторами. Для уяснения характера и признаков беспомощного состояния Л.А. Андреева предлагает следующую классификацию форм беспомощного состояния:

- Бессознательное состояние (к нему примыкает душевная болезнь, когда лицо не отвечает за свои действия и не может руководить ими).
- Состояние физической беспомощности (болезнь).
- Состояние, при котором беспомощность обусловлена обстановкой (групповое изнасилование в уединенном месте).³³

Подводя итоги вышесказанному можно сделать вывод, что объективная сторона изнасилования предусматривает половое сношение с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшей или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей. Половое сношение предусматривает естественный половой акт, то есть совокупность биологических действий половых партнеров с момента введения мужского полового члена во влагалище женщины. С этого момента изнасилование считается оконченным независимо от завершения в физиологическом смысле.

³³ Андреева Л. А. Состав преступления изнасилования в советском уголовном праве. Дис. ... канд. юрид. наук. / Л. А. Андреева. - Л., 2008. – С. 9

Глава 2. Субъект и субъективная сторона состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ

2.1. Субъект преступления, предусмотренный ст. 131 УК РФ

Субъект преступления должен обладать совокупностью признаков предусмотренных в законе, таких как: 1) физическое лицо; 2) вменяемое; 3) достигшее возраста уголовной ответственности; и являться одним из элементов состава преступления. Однако, не умаляя значимости других элементов состава преступления (объекта преступления, объективной стороны и субъективной стороны преступления), надо признать, что все вопросы уголовной ответственности, прежде всего, связаны с конкретным вменяемым физическим лицом, достигшим возраста, установленного в ст. 19 УК РФ, совершившим общественно опасное деяние.³⁴

Субъектом изнасилования является физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет. Насильственное половое сношение в отношении потерпевшей может выполнить только мужчина. За соучастие в групповом изнасиловании подлежат ответственности и лица женского пола (как соисполнители), в том числе в форме оказания помощи насильнику путем применения физического или психического насилия к потерпевшей. Изнасилование, совершенное мужчиной при таком участии женщины, когда она применяет насилие к потерпевшей с целью парализовать ее сопротивление и обеспечить возможность мужчине совершить половое сношение, должно квалифицироваться как совершенное группой лиц. Такая трактовка не противоречит ч. 4 ст. 34 УК РФ, так как ст. 131 УК РФ специального указания на субъект преступления не содержит. Специфика объективной стороны изнасилования допускает, что действия, ее образующие, могут быть выполнены соисполнителями по частям. И в этом случае с первой частью объективной стороны вполне может справиться

³⁴ Павлов В.Г. Субъект преступления: научное издание. Ассоц. «Юрид. Центр». – СПб.: Юрид. Центр Пресс, 2001. – С. 68.

женщина, поэтому она может быть соисполнителем группового изнасилования. Данной позиции придерживаются большинство теоретиков уголовного права, этим же путем идет и судебная практика.

В литературе приводится пример по приговору Нижегородского областного суда: А. признана виновной в совершении изнасилования в качестве соучастницы в отношении М. группой лиц. В кассационной жалобе осужденная А. просила смягчить ей наказание, считая, что суд неправильно квалифицировал ее действия. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ приговор оставила без изменения, а кассационную жалобу А. – без удовлетворения, указав следующее. Доводы в жалобе А. о том, что она необоснованно осуждена за преступления, которые совершил Г., являются несостоятельными и опровергаются материалами дела.

Суд обоснованно пришел к выводу о том, что насильственный половой акт с потерпевшей совершил Г., а А. активно содействовала ему путем применения к потерпевшей насилия: раздела М., затем удерживала ее, закрывая ей рот, чтобы та не могла кричать и звать на помощь. Кроме того, А. была инициатором данного преступления. Поэтому суд правильно квалифицировал ее действия как соучастие в групповом изнасиловании потерпевшей.³⁵

Для квалификации содеянного не имеет значения в каких отношениях состояли виновный и потерпевшая до совершения преступления. Так, насильником может быть муж или сожитель, а также иное лицо, с которым потерпевшая ранее добровольно вступала в половые отношения, например друг, знакомый.

Таким образом, женщина тоже может быть субъектом изнасилования, но исключительно в качестве соисполнителя преступления,

³⁵ Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 4 сентября 2007 г. № 9 – 007-61// Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. №5.

предусмотренного п. «а» ч. 2 ст. 131 УК РФ, когда она выполняет часть объективной стороны, не связанную с половым сношением.

Чем моложе преступники, тем чаще изнасилование совершаются ими в группе. В последние годы отмечается рост агрессивности в подростковой среде, которая выражается в проявлении жестокости, дерзости, грубости, враждебности, презрительности и навязчивости несовершеннолетних, что в немалой степени способствует совершению ими насильственных преступлений. Мной были использованы официальные статистические данные ГИАФ МВД России о зарегистрированных преступлениях, совершенных несовершеннолетними и их группами в Алтайском крае в 2013-2017 в таблице №3.

Таблица №3

Количество зарегистрированных преступлений, совершенных несовершеннолетними и их группами в Алтайском крае в 2013-2017						
Вид преступления		Годы				
		2013	2014	2015	2016	2017
Изнасилование	всего	29	25	23	24	30
	в группе	16	8	18	23	26

В результате исследования, отечественными криминологами, установлено, что во всех случаях изнасилования присутствуют три компонента: насилие, гнев и сексуальность.

Группы несовершеннолетних, совершающих изнасилования, следует рассматривать прежде всего на фоне массовых социальных противоречий и конфликтов, характерных для нашего современного общества, в котором существуют множество проблем: деградация общественной морали и утрата общественным сознанием иммунитета к криминальной деятельности; увлечение разрыва в уровне жизни между социальными группами, живущими за гранью бедности, и богатейшими слоями населения.

Согласно проведенному исследованию, проведенному в работе Р.А. Семенюка, можно определить следующую классификацию неблагополучных семей несовершеннолетних, совершивших изнасилование:

- Семьи, в которых отношения подростка с родителями эпизодически неприязненные и враждебные (40,7%);
- Семьи, в которых отношение подростка с родителями постоянно враждебные и неприязненные (10,1%);
- Семьи, в которых отношение подростка с родителями безразличны и равнодушны (12,4%);
- Семьи, в которых родители (один или оба) были ранее судимы (21,5%);
- Семьи, в которых родители страдают алкоголизмом (22,6%);
- Семьи, в которых родители страдают наркоманией, психическими или хроническими соматическими заболеваниями (22,5%);
- Семьи, в которых имеют место неблагоприятные факторы: драки, домогательства со стороны родителей и др. (68,9%);
- Семьи, в которых влияние родителей на подростков либо отсутствует вообще, либо имеет место неблагоприятное влияние, враждебность (49,7%).³⁶

³⁶ Семенюк Р.А. Криминологический анализ и предупреждение изнасилований, совершаемых группами несовершеннолетних. Барнаул. Юрид. ин-т./ БЮИ МВД России, 2010. – С. 42.

Таким образом негативное влияние семьи и сексуальная распущенность в подростковой среде отрицательно сказываются на формировании личности несовершеннолетних.

2.2. Субъективная сторона состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ

Субъективная сторона в целом определяется как психическое отношение лица к совершаемому им преступлению, которое характеризуется конкретной формой вины, мотивом, и целью преступления. При этом отношение как субъективное явление, как активная сторона сознания знаменует собой обратную связь с отражаемым миром, обеспечивая его регулярную функцию.

Мы задались вопросом, «что может представлять в себе психологическое отношение лица к деянию?».

Согласно теории отношений В.Н. Мясищева «психологические отношения человека в развитом виде представляют целостную систему индивидуальных, избирательных, сознательных связей личности с различными сторонами объективной действительности...»³⁷.

В связи с тем, что ч. 1 ст. 131 УК РФ относится к категории формальных составов, есть основание утверждать, что данное преступление всегда совершается только с прямым умыслом - виновный осознает, что совершает насильственное половое сношение против или помимо воли женщины, и желает этого.

Большинство ученых юристов считают, что изнасилование является только умышленным преступлением. Такую точку зрения следует считать абсолютно верной. Вывод об исключительно умышленном характере рассматриваемого деяния следует из лексического значения слова «насилие». Р. Д. Шарапов отмечает, что умышленная вина для физического насилия является его имманентным признаком, физическое насилие не может совершаться по неосторожности, а деяния, причинившие физический вред в

³⁷ Платонов К.К. Система психологии и теория отражения. 1982. – С. 163.

силу преступного легкомыслия или небрежности, не должны причисляться к насильственным преступлениям.³⁸

Но в судебной практике часто возникают спорные моменты при определении того, было ли сопротивление потерпевшей, было ли ее нежелание вступить в половую связь явным для насильника и была ли тут вина субъекта.

Наибольшее внимание проблеме «согласия» жертвы при изнасиловании уделяется в уголовном законодательстве США. По мнению американских юристов, согласие потерпевшей является одной из наиболее важных характеристик изнасилования. Важным моментом является то, что согласие не может быть вынужденным, например когда согласие женщины или ее подчинение воле обвиняемого происходит под влиянием угрозы применения насилия или угрозы убийством.³⁹ Существует такой термин как «парализующий страх», выражение синдрома травматического психологического инфантилизма, реакция на насилие, когда жертва либо пассивна и поддается насилию боясь худших последствий, либо психологически отделяет себя от изнасилования, т.е. представляет, что это происходит не с ней.

Важным вопросом является наличие супружеских отношений и то, может ли это быть свидетельством согласия на вступление в половую связь, т.к. предполагается что люди, состоящие в браке, уже имеют согласие на это, и поэтому исходят из укоренившегося в сознании тезиса: половые сношения в семье во многом происходят из исполнения супружеского долга и соответственно обязанности. Пример того был в судебной практике: Гражданин Б. не первый раз избил, а затем изнасиловал свою жену, заявляя о том, что это его жена и он имеет право делать с ней что захочет.⁴⁰

³⁸ Шарапов Р.Д. Насилие в уголовном праве: дисс...д-ра юрид.наук.- Екатеринбург, 2006.- С. 231

³⁹ Козочкин И.Д. Уголовное право зарубежных государств. Особенная часть: Учебное пособие. М., 2004. – С. 221.

⁴⁰ Архив Нижегородского областного суда. Дело № 1-739/12

Согласно российскому уголовному законодательству наличие супружеских отношений между потерпевшей и виновным не является свидетельством согласия на вступление в половое сношение, так как если половое сношение совершено вопреки или помимо воли женщины, то потерпевшей может быть и жена и сожительница.

Формой мнимого согласия может быть и такая, которая находится в сознании потерпевшей как нечто обычное, не вызывающее волеие по первому времени. Она носит название «дружеская». Примером такого согласия могут быть ситуации, когда жертва находится в гостях у приятеля, как правило, малознакомого, или приглашает его к себе. Интерпретация ситуации мужчинами и женщинами как правило не одинаковое, из-за внутренне-психологического различия между ними. В ряде случаев изнасилование может состояться при пассивном согласии девушки, когда жертва не желает полового сношения, но и не препятствует ему, что расценивается как проявления согласия. Известие о несогласии может поступить позже, после обращения девушки в полицию. Также существует и такое понятие, как «притворное сопротивление», когда женщина говорит «нет», но всем своим поведением демонстрирует желание совершить половой акт.⁴¹

Все эти ситуации по моему мнению влияют на вину субъекта преступления, т.к. иногда сложная жизненная ситуация может стать условием возникновения уголовной ответственности, когда предпосылок для ее появления не было.

Помимо вины признаками субъективной стороны состава преступления являются мотив и цель. Они не включаются в состав преступления и поэтому не влияют на квалификацию, но могут учитываться при назначении наказания. Кроме того, мотивы совершения изнасилований имеют важное значение для характеристики личности виновного.

⁴¹ Каменева А.Н. Проблема «согласия» жертвы при квалификации изнасилования в России и зарубежных странах// Вестник. М.: Издательство Московского университета, №2, 2008. – С. 79.

Возникает вопрос, что является мотивом?

Мотивом представляется такое отношение субъекта к проявлению внешнего мира, которое двигает его к своей цели, помогает человеку раскрыться психически, а также отражается в сознании субъекта. Он выступает индивидуальным отношением к породившим его реальным и идеальным детерминантам. Отражая эти детерминанты, он формирует сознание и волю субъекта, а также отношение сознания и воли к поведению, т.е. вину.⁴² Кроме того, мотив формирует цель.

Человек, по своей природе, не может положить в основу своего поведения сразу несколько разных по содержанию и значению мотивов, по этому большинство ученых говорят о том, что мотив изнасилования всегда сексуальный, то есть связанный удовлетворением половой потребности. Что касается других побуждений, которые хоть и изменяют или усиливают значение общей решимости совершить преступление, но в совершении деяния играют второстепенную роль.

Действительно, мотив изнасилования, как правило, сексуальный - удовлетворение половой страсти насильственным путем. Но практика показывает, что мотив может быть совершенно другой: месть, изнасилование по найму, хулиганские побуждения. В последнем случае, у организатора преступления мотивом выступает месть, а у непосредственного исполнителя (насильника) - как сексуальный мотив, так и корысть. Наиболее реже встречаются «сложные мотивы» - это когда сочетаются и месть и ревность.

Таким образом, человек, с его сложной психической составляющей, обладает как вариативностью мотивации поведения, так и целенаправленностью. Следовательно, основанием для совершения изнасилования могут быть наряду с сексуальными и другими мотивами, а

⁴² Толкаченко А.А. Проблемы субъективной стороны преступления. М.: ЮНИТИ: Закон и право, 2005. – С. 25.

получение полового удовлетворения может быть связано с достижением иных целей.

Значительное количество изнасилований совершается неподготовленными преступниками, т.е. без заранее обдуманного умысла. В пример можно привести дело из Центрального районного суда г. Барнаула в котором гражданин Р. совершил разбой, после чего возник умысел на совершение изнасилования потерпевшей П.⁴³

Алкоголь, как бич современного общества, оказывает значительное влияние на возникновение преступного умысла. Жертвой при таких обстоятельствах может стать любая женщина, даже первая встречная. Например, гражданин Б. находясь в состоянии алкогольного опьянения, изнасиловал гостью своей матери, которая пришла к нему домой.⁴⁴ По другому делу: гражданин П. познакомился с девушкой на улице, также находясь в состоянии алкогольного опьянения, и после прогулки по городу у него возник умысел на изнасилования этой женщины, который он в последующем реализовал.⁴⁵

Повышенная динамичность – одна из особенностей умысла. Содержание и направленность могут изменяться и эти изменения также могут быть двоякого характера. Например, умысел совершения полового преступления одного вида может резким образом перейти в умысел совершения такого же преступления, но другого вида. Гражданин Д. начал совершать насильственные действия сексуального характера со своей племянницей, но вскоре у него в силу сильного полового возбуждения возник умысел на изнасилование, что он и совершил.⁴⁶

Подводя итог вышесказанному можно сделать вывод, что Субъективная сторона изнасилования характеризуется виной в форме

⁴³ Архив Центрального районного суда г. Барнаула. Дело № 1-402/10.

⁴⁴ Архив Центрального районного суда г. Барнаула. Дело № 1- 345/14.

⁴⁵ Архив Железнодорожного районного суда г. Барнаула. Дело № 1-786/11.

⁴⁶ Архив Горно-Алтайского городского суда Республики Алтай. Дело № 1-14/14.

прямого умысла, то есть виновный осознает, что совершает половое сношение против воли потерпевшей, и желает этого. Насилие или угроза должно отражаться в форме способа подавления сопротивления женщины или для того, чтобы заставить ее отказаться от борьбы. Однако важным для понимания остается вопрос согласия потерпевшей, и его стоит учитывать для более правильного понимания ситуации и квалификации деяния. Мотив совершения преступления (удовлетворение половой потребности, месть, национальная или религиозная ненависть, желание унижить потерпевшую и другие) для квалификации содеянного значения не имеет. Цель изнасилования – удовлетворение животной страсти.

Глава 3. Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ

3.1. Квалифицирующие признаки изнасилования

Законодатель устанавливает квалифицирующие признаки начиная с пункта «а» части 2 статьи 131 УК РФ, где говорится о повышенной ответственности за изнасилование, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Данный в этом пункте квалифицирующий признак будет иметь место не только в том случае, когда групповое изнасилование совершено в отношении одной потерпевшей, но и когда виновные, действуя согласованно и применяя насилие или угрозы в отношении нескольких потерпевших, затем совершают насильственное половое сношение с каждой или хотя бы с одной из них.⁴⁷

Повышенная общественная опасность такого изнасилования связывается в большей части с объединенными усилиями преступников и в меньшей части с числом виновных, совершивших посягательство на каждую потерпевшую. При изнасиловании потерпевшей одним соучастником, когда другие в совершении полового сношения участия не принимают, изнасилование все равно будет признано групповым.

Если необходимо определить вид соучастия, указанных в п. «а» ч. 2 ст. 131 УК РФ, то следует исходить из общих положений ст. 35 УК РФ.

Изнасилование должно признаваться совершенным группой лиц, если в его совершении совместно участвовали два или более исполнителя без предварительного сговора. Изнасилование признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали два или более лица, заранее договорившиеся о совершении изнасилования. Изнасилование будет признано совершенным организованной группой, если оно совершено

⁴⁷ Гарбатович Д.А. Преступления против половой свободы и половой неприкосновенности: уголовно-правовая и криминологическая характеристика: монография. – Москва: Юрлитинформ, 2016. С. 109

устойчивой группой, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

Если группа лиц действует согласованно и применяет физическое, а также психическое насилие в отношении нескольких женщин, а затем совершают половое сношение с одной из них, то и тогда изнасилование следует признавать совершенным группой лиц. Важным является вопрос установления между соучастниками соглашения о совместных действиях. Такое соглашение может быть достигнуто уже в процессе совершения преступления. Объединение усилий – это и есть согласованность действий для достижения единой цели. Подобные ситуации нужно отличать от таких, когда каждый из виновных применял насилие к одной из двух потерпевших, но никакого насилия или угрозы в отношении другой потерпевшей не применял. С одним из таких дел я столкнулся при изучении архива Железнодорожного районного суда. В той ситуации что описывается в решении: четверо граждан мужского пола находились в одной квартире со своей знакомой, а также двумя ее подругами. Мужчины совершили насильственный половой акт в отношении всех трех девушек. В ходе предварительного расследования уголовного дела было установлено, что один из мужчин, далее именуемый как П. в процессе изнасилования применял физическое насилие в отношении двух девушек, а в отношении третьей он не применял насилие и не совершал половой акт. Остальные участники группы в отношении всех потерпевших совершили насильственные половые акты путем применения физического насилия. Суд, квалифицируя действия виновных, вменил трем гражданам мужского пола квалификацию по п. «а» ч. 2 ст. 131 УК РФ в отношении всех потерпевших, П. был признан виновным по п. «а» ч. 2 ст. 131 УК РФ только в отношении двух девушек с которыми он совершил насильственный половой акт.⁴⁸

⁴⁸ Архив Железнодорожного районного суда г. Барнаула. Дело № 1-117/15

Однако встает вопрос, может ли в качестве соисполнителя изнасилования выступать женщина?

Как было сказано выше, изнасилование, совершенное мужчиной при таком участии женщины, когда она применяет насилие к потерпевшей с целью парализовать ее сопротивление и обеспечить возможность мужчине совершить половое сношение, должно квалифицироваться как совершенное группой лиц.⁴⁹

Данной позиции придерживается и Пленум Верховного суда РФ, который в п. 10 постановления от 15 июня 2004 г. N 11 «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации» разъяснил, что квалификация изнасилования как совершенного группой лиц может иметь место в случае, когда лица, принимавшие участие в изнасиловании, действовали согласованно в отношении потерпевшей, причем как групповое изнасилование должны квалифицироваться не только действия лиц, совершивших насильственный половой акт, но и действия лиц, содействовавших им путем применения физического или психического насилия к потерпевшей. При этом действия лиц, лично не совершавших насильственного полового акта, но путем применения насилия к потерпевшей содействовавших другим лицам в совершении преступления, должны квалифицироваться как соисполнительство в групповом изнасиловании.

Бохан А. выделяет состав изнасилования как сложный. Оно складывается из двух действий: полового сношения и насилия. Соисполнителями при изнасиловании будут как те лица, которые применяют насилие к потерпевшей, но от совершения полового акта отказались, так и те, что совершили половой акт, подавив при этом волю потерпевшей, но отказались

⁴⁹ Бохан А. Вопросы квалификации изнасилований (ст. 131 УК РФ) и насильственных действий сексуального характера (ст. 132 УК РФ)/ Уголовное право: научно-практический журнал – М., 2014. №5 – С. 33

от применения насилия к ней. Состав образуется путем всех совокупных действий соисполнителей, а все участники противоправного насильственного посягательства при этом логично являются соисполнителями. Ответственность за изнасилование соисполнители несут непосредственно по статье закона, который это предусматривает.⁵⁰

Квалифицирующие обстоятельства, которые влияют на степень опасности самого преступного деяния и имеют значение для квалификации, могут вменяться соучастникам только в том случае, если доказано, что они охватывались их сознанием. Если пособник осознает, что оказывает помощь в изнасиловании несовершеннолетней, то его действия следует квалифицировать по ч. 5 ст. 33 УК РФ и по п. «а» ч. 3 ст. 131 УК РФ, при отсутствии квалифицирующих признаков. Если такого осознания нет, то данный квалифицирующий признак вменяться пособнику не может.⁵¹

Когда деяние совершается группой лиц, для жертвы (потерпевшей) изнасилования не возникает вопрос «а может ли данное деяние иметь признаки соучастия?». Женщина воспринимает себя как жертву именно группового посягательства. Делая вывод Н.В. Тыдыкова в своей работе указывает, что групповой способ исполнения отражает объективную характеристику совершения насильственного преступления несколькими физическими лицами, когда только один из них обладает признаками субъекта преступления.⁵²

Момент окончания группового изнасилования считается началом совершения насильственного полового акта любым участником группы. Что касается того, удалось ли другим участникам группы совершить противоправный насильственный акт, они все равно несут ответственность за оконченное преступление. Возможно и иное решение вопроса об

⁵⁰ Петрова И.А. Некоторые вопросы квалификации изнасилования с участием лиц женского пола. Вестник Самарской гуманитарной академии. Серия «Право». 2007. № 2 С. 77

⁵¹ Тыдыкова Н.В. Квалификация действий посредника в совершении преступления // Вестник Алтайской академии экономики и права. 2012. № 1. С. 23.

⁵² Галиакбаров Р. Р. Как квалифицировать убийство и изнасилования, совершенные групповым способом 2000. № 10. С. 40

ответственности, но лишь в том случае, когда имеет место изнасилование потерпевшей группой лиц без предварительного сговора, тогда, когда лицо уже присоединяется к совершению противоправного деяния. При таком случае действия каждого из соучастников квалифицируются исходя из содержания тех деяний в преступлении, которые они непосредственно выполняли.⁵³

Что касается изнасилования, соединенного с угрозой убийством, а также особой жестокостью при совершении изнасилования, то оно имеет два самостоятельных признака. Угроза убийством выражается в намерении, цели и желании расправиться с потерпевшей если она будет сопротивляться преступному поведению. Угроза должна восприниматься потерпевшей реально, непосредственно по времени связанной с общественно опасным посягательством. Она может выражаться словесно, либо с использованием жестов или демонстрацией оружия с целью подвить сопротивление жертвы. При этом не имеет значения, намеревался ли насильник фактически реализовать угрозу.

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью должна использоваться виновным исключительно для преодоления сопротивления потерпевшей в целях совершения с ней полового сношения. Если угроза выражалась с иной целью до возникновения умысла на изнасилование, она должна получить самостоятельную оценку по ст. 119 УК РФ.⁵⁴

Примером такой ситуации может быть приговор Пролетарского районного суда, г. Ростова-на-Дону, где гражданин, именуемый в дальнейшем В. Был осужден по ч. 1 ст. 119 и ч. 1 ст. 131 УК РФ. Из-за сложившихся в его жизни неприязненных отношений с гражданкой Б. он стал высказывать в ее адрес угрозы убийством и причинении тяжкого вреда здоровью. В данной ситуации, с учетом характера и действий гражданина В.,

⁵³ Полковников Р.М. Уголовная ответственность за изнасилование: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Москва, 2012. С. 67

⁵⁴ Гарбатович Д.А. Преступления против половой свободы и половой неприкосновенности: уголовно правовая и криминологическая характеристика: монография. – Москва: Юрлитинформ, 2016. С. 119

потерпевшая воспринимала эти угрозы реально и опасалась их осуществления, поскольку ранее В. уже причинял ей телесные повреждения. После этих событий у гражданина В. возник умысел на совершения изнасилования, то есть половое сношение с применением насилия. Он потребовал от Б. вступить с ним в половую связь. Получив отказ, В., с целью подавления воли потерпевшей к сопротивлению, применил к ней насилие, после чего, угрожая дальнейшим применением насилия, подавив волю Б. к сопротивлению, совершил с потерпевшей насильственный половой акт в естественной форме.⁵⁵

Не может вменяться рассматриваемый признак и тогда, когда угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью была выражена после изнасилования с целью, например, запугать потерпевшую. В этом случае содеянное виновным должно квалифицироваться по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 119 УК РФ и, при отсутствии квалифицирующих признаков, по ч. 1 ст. 131 УК РФ.

Следует отметить, что в теории уголовного права к установлению повышенной уголовной ответственности за совершение изнасилования с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью относятся неоднозначно. По мнению Т. Нуркаевой, «любой характер угрозы (вплоть до угрозы убийством) должен охватываться ч. 1 ст. 131 УК. Подтверждением тому является и санкция, предусмотренная за угрозу убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119 УК): она значительно ниже, нежели за изнасилование, совершенное без отягчающих обстоятельств».⁵⁶

Изнасилование, соединенное с угрозой убийством, следует отграничить от покушения на убийство, сопряженное с изнасилованием. При изнасиловании, соединенном с угрозой убийством, у виновного имеется реальная возможность умышленно причинить смерть потерпевшей, однако

⁵⁵ Приговор Пролетарского районного суда г. Ростова-на-Дону по делу № 1 – 128/10/Б

⁵⁶ Нуркаева Т. О судебной практике по делам о преступлении против половой свободы и половой неприкосновенности личности // уголовное право. 2014. № 5. С. 83

виновный эту возможность не реализует, так как его угроза направлена на устрашение потерпевшей с целью преодоления сопротивления, но не на лишение жизни потерпевшей. В случае же покушения на убийство, сопряженное с изнасилованием, виновным совершаются умышленные действия, которые направлены на лишение потерпевшей жизни, однако по независящим от него причинам довести указанное посягательство до конца виновному не удастся.⁵⁷

Как квалифицирующим признаком законодатель признает особую жестокость по отношению к потерпевшей от изнасилования и другим лицам наряду с угрозой убийством и причинением тяжкого вреда здоровью. Данный признак является одним из сложных для применения к нему практики. Он не определен в законе и по своей сути является оценочным.

Следствие и суд установление признаков особой жестокости, так как это относится к их компетенции. Они руководствуются общепринятыми в цивилизованном обществе нормами морали и нравственности. Вывод суда о наличии признаков особой жестокости в действиях насильника должен базироваться на объективных и субъективных признаках состава преступления, однако главное внимание должно быть уделено анализу субъективного отношения насильника к выбранному им способу посягательства.

В п. 11 Пленум Верховного Суда в своем постановлении 2014 г. № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» выделяет понятие особой жестокости и связывает ее как со способом совершения изнасилования или насильственных действий сексуального характера, так и с другими обстоятельствами, свидетельствующими о проявлении виновным особой жестокости. Однако необходимо установить, что умыслом виновного охватывалось совершение таких преступлений с особой жестокостью.

⁵⁷ Уголовное право. Особенная часть: учебник / отв. ред. И.Я. Козаченко, Г.П. Новоселов. – 5-е изд, изм. и доп. – М., 2013. С. 236

Выражение особой жестокости может быть в форме разнообразных пыток, глумлении над жертвой изнасилования, а также причинении потерпевшей особых страданий в процессе совершения насильственного полового акта, равно как и совершение изнасилования в присутствии близких. Примером может служить изнасилование матери на глазах ее детей или жены на глазах ее мужа. Также особая жестокость проявляется в способе подавления сопротивления, вызывающем тяжелые физические либо нравственные страдания самого потерпевшего лица или других лиц.

В литературе указывается, что причинение особенной боли и страдания самой потерпевшей или другим лица должно осознаваться виновным. При этом он может желать причинения мучений и страданий жертве или сознательно допускать, что потерпевшая или другие лица испытывают физические или моральные страдания и потрясения.⁵⁸

В пункте «в» части 2 статьи 131 УК РФ законодатель установил уголовную ответственность за изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием. Состав данного преступления является материальным, поскольку для признания его оконченным необходимо установить факт заражения потерпевшей названным заболеванием, а также наличие причинно-следственной связи между действиями виновного и заражением.

Венерическим является такое заболевание, которое может передаваться половым путем. К таким заболеваниям медики относят обычно четыре венерических типа: сифилис, гонорею, мягкий шанкр, и паховый лимфогранулематоз; иногда к ним причисляют донованоз.⁵⁹

В России распространение получили сифилис и гонорея, остальные заболевания встречаются редко.

⁵⁸ Дыдо А.В. Изнасилование: проблемы уголовно-правовой квалификации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Владивосток, 2009. С. 17

⁵⁹ Тыдыкова Н.В. Заражение потерпевшего венерическим заболеванием или ВИЧ-инфекцией как квалифицирующий признак: критика уголовного закона // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2014 № 3 (29). С. 42

Опасность таких заболеваний проявляется по разному, если например говорить о сифилисе то он поражает кожу и слизистые оболочки, передается по наследству, процесс излечения долгий и сложный. Гонорея производит такие осложнения, как уретрит, простатит, цистит, пиелонефрит, порок сердца и многие другие, у женщин возрастает риск бесплодия. Гонорея крайне сложна в лечении. Что касается течения такого венерического заболевания, как мягкий шанкр, то оно может сопровождаться фимозом и осложняться поражением лимфатической системы. Еще одной формой венерического заболевания является паховый лимфогранулематозе, он в патологическом процессе может вовлекать селезенку, печень, почки, а также суставы. В случаях позднего обнаружения такого заболевания как донованоза возможно развитие уродств или неустрашимых увечий. Если обратиться к медицинской литературе, то можно выявить целый ряд заболеваний, передающихся преимущественно половым путем и имеющих достаточно серьезную картину их течения и последствий, что делает заражение этими заболеваниями общественно опасным деянием.

В уголовном праве говорить о том что только к компетенции венеролога относится разрешение вопроса о наличии венерического заболевания. Что касается судебно-медицинского эксперта, то он не имеет возможности квалифицированно обследовать половых партнеров. Экспертиза венерического заболевания, назначенная правоохранительными органами, в необходимых случаях может быть выполнена судебно-медицинским экспертом лишь совместно с венерологом.⁶⁰

В отличии от ст. 121 УК РФ, в п. «в» ч. 2 ст. 131 круг субъектов рассматриваемого преступления не ограничен. В то же время Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15 июня 2004 г. N 11 «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации» в пункте 13, и

⁶⁰ Иерусалимская Е.А. Ответственность за преступления, связанные с распространением инфекций, передающихся половым путем (уголовно-правовое и криминологическое исследование). М., 2011. С. 30

Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 4 декабря 2014 г. N 16 "О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности" в пункте 12 обращает внимание на то, что субъект такого изнасилования должен знать о наличии у него венерического заболевания.

Представляется, что такое ограничительное толкование нормы не основано на законе, так как не позволяет привлекать к уголовной ответственности по п. «в» ч. 2 ст. 131 УК РФ, в частности, посредственных причинителей, которые для изнасилования потерпевшей, например по мотивам мести, используют лиц, не подлежащих уголовной ответственности, заведомо для субъекта страдающих венерическими заболеваниями.

Что касается вины субъекта относительно заражения потерпевшей, то в Постановлении от 15 июня 2004 г. N 11 «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации» Пленум ограничивал ее умыслом виновного, что вызывало возражение у теоретиков. Согласно пункту 12 действующего Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 4 декабря 2014 г. N 16 "О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности", ответственность за рассматриваемое преступление «наступает в случаях, когда лицо, заразившее потерпевшее лицо венерическим заболеванием, знало о наличии у него этого заболевания, предвидело возможность или неизбежность заражения и желало или допускало такое заражение, а равно когда оно предвидело возможность заражения потерпевшего лица, но самонадеянно рассчитывало на предотвращение этого последствия. При этом дополнительной квалификации по статье 121 УК РФ не требуется».

Таким образом, в современной интерпретации признаков состава данного преступления высшей судебной инстанции субъектом изнасилования, предусмотренного п. «в» ч. 2 ст. 131 УК РФ, может быть

только лицо, страдающее венерическим заболеванием и знающее о наличии у него этой болезни, которое заразило потерпевшую с прямым или косвенным умыслом либо по легкомыслию. Небрежность в данном случае исключена, так как субъект, будучи осведомленным о заболевании, предвидит хотя бы абстрактную возможность заражения потерпевшей в результате полового сношения.

3.2. Особо квалифицирующие признаки изнасилования

Изнасилование несовершеннолетней потерпевшей законодатель относит к особо квалифицированному составу (п. «а» ч. 3 ст. 131 УК РФ). Несовершеннолетней является потерпевшая, которая на момент совершения преступления достигла 14-летнего, но не достигла 18-летнего возраста.

Возникает вполне логичный вопрос, как следует квалифицировать действия виновного, который ошибочно полагал, что потерпевшая является несовершеннолетней? Эта разновидность ошибки в объекте заключается в незнании обстоятельств, которые вменяют социальную и юридическую оценку объекта в норме уголовного закона. Данная ошибка может двояким образом повлиять на квалификацию преступления.

С начала действия УК РФ и до внесения изменений в ст. 131 Федеральным законом от 27 июля 2009 г. № 215 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации» данный квалифицирующий признак содержал указание на заведомость знания виновным о несовершеннолетнем (малолетнем) возрасте потерпевшей.

И хотя термин «заведомость» не используется законодателем в формулировке особо квалифицирующего признака, в п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 г. № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» указано, что применяя закон об уголовной ответственности за совершение преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ, в отношении несовершеннолетних, судам следует исходить из того, что квалификация преступлений по соответствующим признакам (к примеру, по п. «а» ч. 3 ст. 131 УК РФ) возможна лишь в случаях, когда виновный знал или допускал, что потерпевшая является лицом, не достигшим восемнадцати лет или иного возраста, специально указанного в диспозиции статьи Особенной части УК РФ.

Указанные изменения в ст. 131 УК РФ дали основания полагать, что теперь для квалификации по указанным пунктам нет необходимости устанавливать заведомость знания виновным о возрасте потерпевшей. Однако в определении Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 31.01.11 г. № 3-О11-2 указано: «Внесение Федеральным законом от 27.07.09 г. № 215 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации» изменений в редакцию п. «а» ч. 3 ст. 131 УК РФ и п. «б» ч. 4 ст. 131 УК РФ, заключающихся в исключении из прежней редакции указания о «заведомости» совершения изнасилования несовершеннолетней и потерпевшей не достигшей четырнадцатилетнего возраста, не освобождает органы следствия от обязанности доказывания наличия у виновного лица умысла на совершение инкриминируемых ему действий».⁶¹

Тот факт, что в правоприменительной практике отсутствует единообразие данного квалифицирующего признака, законодатель решил внести изменения в Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15 июня 2004 г. N 11 «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации».

В новой редакции данного постановления, а именно в п. 14 пленум указал, что применяя закон об уголовной ответственности за совершение изнасилования или насильственных действий сексуального характера в отношении несовершеннолетних либо лиц, не достигших четырнадцатилетнего возраста, судам следует исходить из того, что квалификация преступлений по этим признакам возможна лишь в случаях, когда виновное лицо знало или допускало, что потерпевшим является лицо, не достигшее соответственно восемнадцати либо четырнадцати лет.

⁶¹ Определении Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 31.01.11 г. № 3-О11-2 / Консультант Плюс: Справочно-правовая система [Электронный ресурс]. – Электр.дан. – Заглавие с экрана. URL: <http://www.consultant.ru>

На этой же позиции остался Верховный Суд РФ в постановлении 2014 г. № 16 "О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности", п. 22 которого гласит: «Применяя закон об уголовной ответственности за совершение преступлений, предусмотренных статьями 131-135 УК РФ, в отношении несовершеннолетних, судам следует исходить из того, что квалификация преступлений по соответствующим признакам (к примеру, по пункту «а» части 3 статьи 131 УК РФ) возможна лишь в случаях, когда виновный знал или допускал, что потерпевшим является лицо, не достигшее восемнадцати лет или иного возраста, специально указанного в диспозиции статьи Особенной части УК РФ».

Таким образом, привлечь виновного к уголовной ответственности за совершение изнасилования несовершеннолетней потерпевшей можно лишь тогда, когда он достоверно знал о ее возрасте либо, исходя из ее внешнего вида, физических данных, уровня интеллектуального развития, ее поведения и других обстоятельств, предполагал, что она еще не достигла 18 лет. Например, если в судебном заседании будет установлено что обвиняемый совершил изнасилование несовершеннолетней, и достоверно знал, что потерпевшая является несовершеннолетней, достигшей 17-летнего возраста, поскольку у него например находился ее паспорт.

Суды в своих решениях должны устанавливать оценку виновного возраста потерпевшего. Также в решении должно быть отражено показания виновного по этому вопросу. Вменения п. «а» ч. 3 ст. 131 УК РФ быть не может, если при выяснении обстоятельств дела будет установлено, что виновный добросовестно заблуждался относительно возраста потерпевшей.

Пункт «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ предусматривает в отношении причинения тяжкого вреда здоровью только неосторожную форму вины, а как мы знаем неосторожность проявляется в форме легкомыслия либо небрежности. Приводя пример для лучшего понимания можно определить,

что если насильник, преодолевая сопротивление жертвы, толкнул ее, а она, падая, ударилась о какой-то острый предмет и получила неизгладимое обезображение лица, либо любое другое повреждение предусмотренная ст. 111 УК РФ как тяжкий вред, то по отношению к такому вреду вполне возможна с учетом конкретных обстоятельств неосторожная вина. Если же тяжкий вред здоровью потерпевшей причинен при изнасиловании умышленно, с прямым или косвенным умыслом, то п. «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ не применим, а следует квалификация содеянного по совокупности: ч. 1 ст. 131 УК РФ (если нет квалифицирующих признаков) и одна из частей ст. 111 УК РФ.

К тяжкому вреду здоровья относится вред здоровью, опасный для жизни человека, или повлекший за собой потерю зрения, речи, слуха либо какого-либо органа или утрату органом функции, прерывание беременности, психическое расстройство, заболевание наркоманией либо токсикоманией, или выразившийся в неизгладимом обезображивании лица, или вызвавший значительную стойкую утрату общей трудоспособности не менее чем на одну треть или заведомо для виновного полную утрату профессиональной трудоспособности.⁶²

Изнасилование, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, признается тогда, когда такой вред наступает как от непосредственных действий виновного лица, например, толкнувшего потерпевшую, отчего та при падении ударилась головой о лежащий твердый предмет, в результате чего причинена травма, так и от действий самой потерпевшей, которая пыталась избежать изнасилования, например, выбежала на проезжую часть дороги, была сбита проезжавшим транспортом.

В отличие от неосторожного причинения тяжкого вреда здоровью в результате изнасилования, установление вины в отношении заражения потерпевшей ВИЧ-инфекцией и иных тяжких последствиях вызывает

⁶² Постановление Правительства РФ «Об утверждении правил определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека»: № 522 // Собрание законодательства РФ. 2007. № 35. Ст. 430

значительные сложности как в правоприменительной практике, так и в теории уголовного права.

Позицию пленума Верховного суда РФ поддерживает значительная часть теоретиков уголовного права. Пленум настаивает на том, что неосторожность в п. «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ имеет отношение только к причинению тяжкого вреда здоровью потерпевшей, а заражение ВИЧ-инфекцией может быть как умышленным, так и неосторожным.

Форма вины при заражении ВИЧ-инфекцией в п. «б» ч.3 ст. 131 УК РФ довольно сложна для определения и законодатель в конструкции этого признака не дает по нему однозначного ответа как применительно к нему, так и к наступлению иных тяжких последствий. А.И. Рарог считает, что буквальное толкование нормы п. «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ дает право полагать, что отношение виновного к заражению ВИЧ-инфекцией является неосторожным, а поэтому вряд ли можно утверждать, что заражение венерическим заболеванием полностью относится и к заражению потерпевшей ВИЧ-инфекцией, так как заражение венерическим заболеванием при изнасиловании законодатель не ограничивает неосторожной формой вины.⁶³

Что касается противоположной точки зрения, которую отстаивает А.В. Корнеева, указывая, на то, что отношение субъекта к последствию в виде заражения ВИЧ-инфекцией может быть в виде как преступного легкомыслия, так и умысла (прямого либо косвенного), ибо законодатель одинаково оценивает их общественную опасность, что получило отражение в установлении ответственности как за умышленное, так и за неосторожное заражение ВИЧ-инфекцией в одной и той же статье УК РФ.⁶⁴

Авторы уголовного права считают, что квалификация по совокупности ст. 131 и ч. 2 ст. 122 УК РФ является недопустимой, из-за того, что в этом

⁶³ Рарог А.И., Комисарова В.С.. Российское уголовное право: Особенная часть – М., 2006. С. 105

⁶⁴ Корнеева А.В. Теоретические основы квалификации преступлений. – М.Велби, 2006. –С. 95

случае ответственность за насильственный половой акт, повлекшее неосторожное заражение ВИЧ-инфекцией, будет влечь более строгое наказание, чем при умышленном преступлении.⁶⁵

Передача вируса от человека возможна на любой стадии течения заболевания, и даже в том случае когда венерическое заболевание находится в инкубационном периоде, т.е. когда лицо еще не может осознать, что является носителем ВИЧ-инфекции. следовательно, вменить такому лицу квалифицирующий признак, при совершении им насильственного полового акта повлекшее заражение жертвы, неправомерно.

При совершении изнасилования ВИЧ-инфицированным, если это не повлекло заражение ВИЧ-инфекцией, имеет место совокупность преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 131 и ч. 1 ст. 122 УК РФ, где речь идет о поставлении в опасность заражения ВИЧ-инфекцией. Можно привести пример из судебной практике Октябрьского районного суда г. Барнаула. В данном деле гражданин именуемый в дальнейшем М., зная (достоверно и обоснованно), что он заражен ВИЧ-инфекцией и понимая, что вступив в половое сношение с женщиной он поставит ее в опасность заражения ВИЧ-инфекцией, совершил с гражданкой З. насильственный половой акт без использования средств контрацепции, тем самым поставив З. в опасность быть зараженной ВИЧ-инфекцией.⁶⁶

Однако есть ученые, которые не могут согласиться с позицией Пленума и полагают, что умышленное заражение потерпевшей ВИЧ-инфекцией не охватывается п. «б» ч. 3 ст. 131, поэтому образует совокупность преступлений, предусмотренных ст. 131 УК РФ и ч. 2 ст. 122 УК РФ.

⁶⁵ Тыдыкова Н.В. Заражение потерпевшего венерическим заболеванием или ВИЧ-инфекцией как квалифицирующий признак: критика уголовного закона//Юридическая наука и правоохранительная практика 2014 №3 С. 43

⁶⁶ Архив Октябрьского районного суда г. Барнаула. Дело № 1-332/11

Что касается заведомого поставления в опасность заражения потерпевшей ВИЧ-инфекцией во время изнасилования, то здесь ученые более единодушны и предлагают квалифицировать такие действия виновного по совокупности преступлений, предусмотренных соответственно ст. 131 и ст. 122 УК РФ.⁶⁷

Для квалификации по рассмотренному пункту имеет значение и причинно-следственная связь, в которой необходимо установить, что именно от виновного произошло заражение потерпевшей ВИЧ-инфекцией. В правоприменительной практике этому моменту особого внимания не уделяется и признак вменяется во всех случаях, когда имеются данные о наличии инфекции у виновного и данные о том, что у потерпевшей также имеется инфекция после совершения с ней изнасилования. Однако нельзя исключить то, что потерпевшая и до изнасилования была носителем ВИЧ-инфекции и просто не знала об этом или заразилась от контакта с другим лицом уже после совершения преступления. Проблема в том, что медицина не в состоянии диагностировать, от кого именно произошло инфицирование, именно поэтому правоприменительная практика просто не имеет других возможностей.

К иным тяжким последствиям изнасилования относятся те, которые не перечислены в ч. 3 ст. 131 УК РФ. Тяжкие последствия наступают в результате изнасилования или покушения на него, они причинно связаны с изнасилованием. Тяжкие последствия могут быть вызваны непосредственно действиями насильника.

Признак «иные тяжкие последствия» относится к категории оценочных и в каждом конкретном случае определяется с учетом обстоятельств дела и заключения медицинской экспертизы. Например, в результате изнасилования наступила внематочная беременность, которая неизбежно требует

⁶⁷ Тыдыкова Н.В. Уголовно-правовая характеристика и вопросы квалификации насильственных половых преступлений: научное издание/ Москва: Юрлитинформ, 2013. С. 44

оперативного вмешательства. Такой исход изнасилования относят к тяжким последствиям. Вместе с тем обычную беременность в результате изнасилования к тяжкому последствию судебная практика не относит. В литературе в этой связи обсуждается вопрос о возможности отнесения к тяжким последствиям любой беременности, которая наступает в результате изнасилования.

Нельзя квалифицировать как «иные тяжкие последствия» смерть потерпевшей, которая причинена виновным умышленно. Такого толкования не дает ни закон, ни Постановление Пленума Верховного Суда РФ. Несмотря на это, в правоприменительной практике можно встретить примеры и такого толкования нормы. Один из таких примеров я встретил в Постановлении Президиума Верховного Суда РФ, в котором говорилось, что гражданин Г., имел желание сломить волю и сопротивление женщины (потерпевшей) для совершения полового сношения и применил физическое насилие, а именно начал сдавливать руками шею женщины, именуемой в дальнейшем Б. в результате чего она потеряла сознание. После наступления результата его действий (сломление сопротивления) Г. совершил с Б. насильственный половой акт. Затем, осознавая, что Б. может сообщить о случившемся в правоохранительные органы, Г. задушил ее. Указанные действия Г. суд квалифицировал как изнасилование, повлекшее иные тяжкие последствия, и как убийство, сопряженное с изнасилованием однако Президиум Верховного Суда РФ, рассматривая надзорное представление, изменил приговор и переквалифицировал действия Г. с п. «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ на ч. 1 ст. 131 УК РФ, указав, что единственным тяжким последствием этих преступлений является смерть потерпевшей Б., но она нашла самостоятельную юридическую оценку по п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ.⁶⁸

⁶⁸ Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2013 г. № 107п12 / Консультант Плюс: Справочно- правовая система [Электронный ресурс]. – Электр.дан. – Заглавие с экрана. URL: <http://www.consultant.ru>

При наступлении такого последствия изнасилования как смерть потерпевшей, то ответственность за это деяние наступает в соответствии с п. «а» ч. 4 ст. 131 УК РФ.

Законодатель установил этот квалифицирующий признак изнасилования в п. «а» ч. 4 ст. 131 УК РФ. Наступает необходимость, в связи с этим включением в УК РФ в качестве квалифицирующих признаков изнасилования наступления по неосторожности тяжких последствий и смерти потерпевшей, разграничивать эти квалифицированные виды в случаях, когда смерть наступила непосредственно от действий самой потерпевшей.

Сам факт наступления смерти жертвы при насильственном половом сношении может быть причиной применения к ней физического насилия с целью сломить волю и пресечь попытки сопротивления при противоправном деянии.

Что касается совокупности изнасилования со ст. 109 УК РФ, то такая совокупность отсутствует, так как смерть, причиненная по неосторожности, уже охвачена признаками состава преступления. В данном случае применяется правило квалификации при конкуренции части и целого, которое заключается в том, что квалификация должна осуществляться по норме, которая с максимальной полнотой охватывает признаки совершенного деяния.

Оставление потерпевшей в беспомощном состоянии, после совершения с ней насильственного полового сношения, также может стать причиной наступления смерти. В зависимости от формы вины, по отношению к смерти, содеянное следует квалифицировать либо по рассматриваемому квалифицирующему признаку, либо по совокупности изнасилования и ст. 105 УК РФ.

Смерть потерпевшей может наступить и в результате ее собственных действий в процессе или после изнасилования. В этом случае возникает

вопрос о квалификации такого преступления – либо имеет место изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей, либо это изнасилование, повлекшее иные тяжкие последствия.

Л.А. Андреева предлагает следующее решение: «если смерть во время изнасилования наступила от неосторожных действий самой потерпевшей, вызванных поведением насильника, и он мог предвидеть такой результат, то содеянное образует изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей... Если же смерть потерпевшей наступает от ее умышленных действий, направленных на самоубийство, вызванное изнасилованием или покушением на него, то независимо от того, произошло это в момент изнасилования или с разрывом во времени, при наличии причинной связи и неосторожной вины насильника к такому тяжкому последствию содеянное им должно квалифицироваться по п. «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ».⁶⁹

Хорошим примером будет дело гражданина Ф., который был осужден за изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей, именуемой в дальнейшем Р. Действие разворачивалось на балконе восьмого этажа жилого здания, где гражданин Ф. начал требовать от Ж. совершения с ним полового сношения, после чего начал стаскивать с нее одежду и спустил с себя брюки. На данном балконе также присутствовала потерпевшая Р., которой гражданин Ф., после совершения изнасилования над потерпевшей Ж., приказал быстро раздеться и готовиться к изнасилованию. Потерпевшая, осознавая неотвратимость изнасилования и пытаясь спастись, влезла на окно декоративной решетки балкона, но упала на асфальт и разбилась насмерть.⁷⁰

Поскольку при совершении убийства, сопряженного с изнасилованием, имеют место два самостоятельных состава, то для правильной квалификации следует учитывать роль каждого в выполнении объективной стороны, как убийства, так и изнасилования.

⁶⁹ Андреева Л. А. Квалификация изнасилования: учебное пособие. М. - 2014 С. 27

⁷⁰ Определение СК верховного суда РФ от 12 февраля 1998 г. «Действия лица, совершившего покушение на изнасилование группой лиц несовершеннолетней, повлекшие по неосторожности ее смерть».

Что касается соисполнительства в убийстве, сопряженного с групповым изнасилованием, то ими будут являться те лица, которые как непосредственно участвовали в лишении жизни своей жертвы посягательства, а также и те из них, которые оказывали ей физическое насилие для преодоления (сломления) ее воли. Нет необходимости выяснять что повреждения, которые повлекли смерть при изнасиловании, были причинены каждым лицом (соисполнителем). Будет достаточно и возможности наличия факта помощи друг другу в преступном деянии, как например подавление воли жертвы, пока в это время иные лица причинили ей смертельные повреждения.

Организаторы и подстрекатели также попадают под это. Умышленное убийство, сопряженное с изнасилованием, может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом. Примером косвенного умысла может быть ситуация, когда виновный оставил потерявшую сознание потерпевшую истекать кровью, т.е. не желал, но сознательно допускал смерть потерпевшей или относился к этому безразлично.

Перейдем к такому квалифицирующему признаку как «изнасилование потерпевшей, не достигшей 14-летнего возраста». Нравственность развития, а также нормальное формирование половой жизни девочки, проще говоря половой неприкосновенности, будет являться главными объектами уголовно-правовой охраны по данному пункту ст. 131 УК РФ. Действия виновного вызывают сложности при квалификации по изнасилованию потерпевших, не достигших возраста 14 лет. Связано это может быть с тем, что не совсем точно можно считать совершение изнасилования потерпевших, не достигших 14-летнего возраста, как с использованием их беспомощного состояния. Девушки такого возраста, а именно от 12 до 14 лет вполне могут ориентироваться в вопросах сексуальных взаимоотношений полов, особенно в наше время когда пропаганда толерантности и сексуального раскрепощения проникла во все социальные сферы жизни. Исходя из этого,

такое юридически значимое соотношение как «возраст - беспомощное состояние» должно решаться в каждом конкретном случае с учетом степени умственного и физического развития потерпевших и степени их осведомленности в вопросах половой жизни.⁷¹

Что касается заведомости о знании того, что потерпевшая является не достигшей 16 лет, доказывается гораздо легче, признак, относящийся к несовершеннолетней потерпевшей, так как внешний облик, а также физиология не может стать причиной заблуждения и не дает повода для ошибки со стороны насильника. Конечно никто не отменяет того факта что если все-таки будет присутствовать ошибка в объекте посягательства (в данном случае возраста потерпевшей), то она исключает возможность квалификации действий виновного по п. «б» ч. 4 ст. 131 УК РФ.

Развратные действия могут быть предшественниками изнасилования малолетней. При таком стечении обстоятельств действия виновного могут быть квалифицированы по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 135 УК РФ и п. «б» ч.4 ст. 131 УК РФ, если же развратные действия непосредственно предшествовали половому акту, не совершенному по независящим причинам от воли виновного, то их следует рассматривать как приготовление либо покушение на изнасилование (ст.30 и п. «б» ч.4 ст. 131 УК РФ).

Совершения изнасилования сразу после развратных действий следует квалифицировать по ст. 131 УК РФ, а указанные действия рассматривать как начало выполнения объективной стороны преступного посягательства.

Можно привести пример из литературы, когда отчим во время совершения развратных действий по отношению к своей приемной дочери получил сильное физическое возбуждение и совершил изнасилование. Во время анализа судебной практики мы ни разу не встретился с таким делом в

⁷¹ Коргутлова Т. А. Половые преступления: теоретические и практические аспекты // Современное право. - 2009. - № 10. - С. 41

котором после изнасилования потерпевшая добровольно вступает с виновным в половые контакты, однако в литературе также упоминаются такие возможности развития событий. В данном случае такая ситуация никак не исключают его ответственности, по п. «б» ч. 4 ст. 131 УК.

Законодатель закрепил в ст. 131 УК РФ часть пятую, которая гласит: «деяние, предусмотренное пунктом «б» части четвертой настоящей статьи, совершенное лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего.

Когда-то состав изнасилования уже содержал такой квалифицирующий признак, называющим его как неоднократное совершение лицом изнасилования. Так что признак закрепленный в ч. 5 ст. 131 УК РФ не является новым для изнасилования. В исследованиях А.И. Игнатовой отмечалось, что 40 % лиц, совершивших насильственное половое преступление, ранее совершали иные преступления, из них 11 % ранее совершали насильственные половые преступления.⁷² На сегодняшний день повышение ответственности за данное деяние в основном связано с охраной половой неприкосновенности потерпевших, в отличии от раннего, где в качестве фактора выступал сам по себе факт совершения изнасилования ранее.

Делая вывод можно сказать, что законодатель в нашей стране справедливо устанавливает повышение ответственности за изнасилование малолетней, если лицо имело судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности такой беспомощной жертвы. Можно выделить следующие предпосылки такой ответственности: во-первых когда речь идет о наличии специального рецидива, во-вторых совершение тождественных преступлений, в данном случае насильственных половых актов (как одного так и нескольких), в-третьих совершение изнасилования и насильственных действия сексуального характера как однородных

⁷² Игнатов А.И. Преступления против нравственности. М., 2010. С. 67

преступлений. Именно высокий процент рецидива и будет являться основным признаком выделение данного состава как особо квалифицированного.⁷³

⁷³ Каменова А.Н. К вопросу об усилении уголовной ответственности за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних // Актуальные проблемы российского права.- 2012. - № 3. – С. 162

Глава 4. Отграничение состава преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ от смежных составов преступления

Преступления против половой свободы и половой неприкосновенности личности предусмотрены в гл.18 УК РФ. Указанная глава уголовного кодекса Российской Федерации содержит помимо состава изнасилования (ст.131) также и такие составы половых преступлений как:

- насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ);
- понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК РФ);
- половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст. 134 УК РФ);
- развратные действия (ст.135 УК РФ).

Такие знаменитые ученые правоведы как Ю.Н. Аргулова и Е.М. Юцкова считают, что в преступлениях против половой свободы и половой неприкосновенности, особенно при насильственных половых актах, нередко преобладает не сексуальный мотив, не желание удовлетворять возникшие сексуальные потребности, а именно насильственно-эгоистическая мотивация. Такая мотивация должна быть непосредственно связана с ценностями которые возникают на подсознательном уровне у преступного субъекта.⁷⁴

Кроме вышеуказанных авторов многие другие утверждают, что данные преступления являются беспредметными, т.е. при рассмотрении предмета посягательства нельзя указывать что им является человек, точнее говоря человек не может быть предметом, он является потерпевшим и с этической стороны, а также нравственной точки зрения это будет правильной. Что касается таких благ как например свобода от сексуального посягательства или свобода в воле избрания и самоопределения половых отношений, право на нормальное воспитание половых ценностей, то вред, который им может

⁷⁴ Аргулова Ю.Н. Вопросы квалификации половых преступлений. М., 2008. – С. 43.

быть причинен является только в форме воздействие на человека, как носителя указанных благ.

Следует начать со ст. 132 УК РФ, которая предусматривает уголовную ответственность за мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей). Исходя из этого можно сделать вывод, что уголовная ответственность связывается с насильственным способом удовлетворения половой страсти, а не с извращенностью или аморальностью способа ее удовлетворения. Не может образоваться состав данного преступления когда присутствует добровольное согласие на половой акт между гомосексуалистами или лесбиянками.

Законодатель устанавливая не закрытый перечень действий сексуального характера в диспозиции ст. 132 УК РФ которые входят в объективную сторону насильственных, непосредственно называют только мужеложство и лесбиянство.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ №11 от 15 июня 2004 г. «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации» разъясняется, что под мужеложством понимается сексуальные контакты между мужчинами, а под лесбиянством – сексуальные контакты между женщинами, под иными действиями сексуального характера – удовлетворение половой потребности другими способами, включая понуждение женщиной мужчины к совершению полового акта путем применения насилия или угрозы его применения.

Что касается термина «гомосексуализм», то он заимствован из греческого и латинского языков. В переводе «гомо» означает «тот же

самый», таким образом, «гомосексуализм» означает «направленность полового влечения на представителей своего пола».⁷⁵

Что касается потерпевших от преступления по ст. 132 УК РФ, то ими могут быть разнополые особи (как мужчины так и женщины).

Сходство с изнасилованием (насильственным половым актом естественной формы) и ст. 132 УК РФ (насильственными действиями сексуального характера) проявляется в одинаковых признаках объективной стороны, а именно применение насилия или угрозы его применения, использование беспомощного состояния. Что же на счет различия, то оно заключается, прежде всего, в форме удовлетворения полового чувства. Под мужеложством понимается половое сношение мужчины с мужчиной с введением полового члена в анальное отверстие партнера.⁷⁶

В уголовно-правовой литературе отмечается сложность привлечения к уголовной ответственности за лесбиянство. И эта сложность является обоснованной, так как в уголовном законе не дают криминального понятия этой формы женского развратного полового акта. Именно криминологическое понятие не хватает для более четкого понятия данного преступления, и я считаю что законодатель обязан внести данные поправки. Многие ученые правоведы, в том числе Ю. Трунцевский и И. Уварова, считают что насильственное лесбиянство вообще не может быть уголовно наказуемым, так как такие формы половых актов и ласк лесбиянок предполагают взаимное половое влечение.⁷⁷

Относительно вопроса о том, в какой форме виновный осуществлял половое сношение, решение приобретает принципиальное значение для квалификации нескольких продолжаемых насильственных актов. Согласно постановлению 2014 г. №16, «если виновным было совершено в любой

⁷⁵ Конева М.А. Особенности квалификации насильственных действий сексуального характера, совершаемых гомосексуальными девиантами// Следователь. 2002. №5 – С. 10.

⁷⁶ Кудрявцев В.Н., Наумов А.В. Российское уголовное право. Особенная часть. – М.: Юристъ, 1997. – С.135

⁷⁷ Трунцевский Ю., Уваров И. Лесбиянство под страхом нового уголовного закона? // Следователь. - 2007. - № 4. - С. 63

последовательности изнасилование и насильственные действия сексуального характера в отношении одной и той же потерпевшей, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных статьями 131 и 132 УК РФ, независимо от того, был ли разрыв во времени между изнасилованием и насильственными действиями сексуального характера».⁷⁸

Следует обговорить понятие «иных действий сексуального характера». Оно выражается во всех действиях между мужчиной и женщиной кроме естественного полового акта, между мужчинами, кроме мужеложства, между женщинами, кроме лесбиянства. Иногда авторами правоведов выделяется такая точка зрения, что лесбиянство, как форма удовлетворения половой страсти относится к женскому гомосексуализму, и охватывает различные действия, направленные на получение сексуального удовольствия.⁷⁹

Ни в законодательстве, ни в доктрине уголовного права нет общего определения сексуальных действий насильственного характера. В медицинской литературе утверждается, что существует целый ряд форм половой жизни человека, и они могут быть классифицированы по-разному. Общеизвестной в медицине и наиболее часто встречаемой в медицинской литературе является классификация, предложенная Г.С. Васильченко. Он выделяет следующие формы:

1. Экстрагенитальные формы половой жизни: платоническая любовь, гейшизм;
2. Прегенитальные формы половой жизни: ухаживание, танцы и т.д.;
3. Генитальные формы половой жизни:
 - 3.1 Викарные (заместительные) формы половой активности: поллюции, мастурбация.

⁷⁸ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 N 16 "О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности"// Российская газета.- 2014.- № 6556

⁷⁹ Журавлев М. П. Уголовное право. Общая и особенная части: учебник. / М. П. Журавлев. С. И. Никулин. - М.: Норма, 2008. – С. 639

3.2 Суррогатные формы коитуса: петтинг, вестибулярный коитус, подмышечный коитус, анальный гомосексуальный и гетеросексуальный коитус.

3.3 Нормальный гетеросексуальный коитус.

3.4 Орогенитальные контакты (кейра, фелляция, кунилингус).

3.5 Сексуальные действия с животными.⁸⁰

«Иные действия сексуального характера» должны включать в себя лишь извращенные формы полового акта.

Как следует из диспозиции ст. 132 УК РФ, данное преступление распространяется как на мужчин, так и на женщин. Поэтому в практике неизбежно встает проблема разграничения изнасилования и насильственных действий сексуального характера, где преступником выступает мужчина, а жертвой - женщина. В этом случае совпадают признаки объективной стороны (применение насилия или угроза его применения к потерпевшей или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей), а также субъект и потерпевшая. Кроме того, сложно выявить различия в объекте преступления. Непосредственным объектом в обоих случаях, так или иначе, является свобода женщины. Оба рассматриваемых преступления схожи и в субъективной стороне. И в первом, и во втором случаях, насильственное половое сношение совершается с прямым умыслом, мотив, как правило - сексуальный.

Таким образом, изнасилование и насильственные действия сексуального характера должны отличаться лишь по одному признаку - характеру половой близости. В первом случае (при изнасиловании) - это, так называемый, естественный половой акт, во втором, «извращенный» половой акт.

Перейдем теперь к статье 133 УК РФ, в которой законодатель закрепил определение понуждения к действиям сексуального характера. Данный

⁸⁰ Васильченко Г.С. Общая сексопатология: руководство для врачей. М., 2005. – С. 197.

состав предусматривает ответственность за понуждение лица к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера путем шантажа, угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества либо с использованием материальной или иной зависимости потерпевшего (потерпевшей). Таким образом, понятие принуждения раскрывается как противоправное воздействие на другое лицо с целью склонить его к совершению любого из перечисленных выше действий.

Способы понуждения перечислены в диспозиции ст. 133 УК РФ:

- Шантаж. Им является угроза распространения сведений как подлинных, так и ложных, которые могут опозорить или скомпрометировать потерпевшего или потерпевшую.

- Угроза уничтожением, повреждением или изъятием имущества. Им является высказывание потерпевшему своих мыслей, что в случае отказа от его требований преступник может изъять имущество путем разбоя или грабежа, также неправомерного завладения автомобилем без цели хищения или уничтожить или повредить имущество. Момент обещания по времени не имеет значения, он может быть как сразу так и по истечению промежутка времени.

- Материальная зависимость может означать что потерпевшая находится на иждивении виновного или в иной форме зависит от него материально. Примером могут служить кредитор и должник, наследник и наследодатель.

Данное преступление является оконченным с момента понуждения, т.е. применения угроз или фактического совершения определенных действий, ухудшающих положение потерпевшей, соединенных с требованием к совершению действий сексуального характера. Что касается момента окончания понуждения, то он окончен независимо от достигнутого результата.

Применения любого вида насилия не может быть способом понуждения как например принуждения к сексуальным действиям, предусмотренный ст. 131 УК РФ. Применение к потерпевшей физического насилия или угрозы применения физического насилия, а также использование беспомощного состояния автоматически квалифицируется по другим составам. Воздействие на волю потерпевшей (потерпевшего) при совершении иных насильственных действий сексуального характера носит значительно больший общественно-опасный характер, чем при понуждении.

Переходя к статье 134 УК РФ стоит сказать, что законодатель в данном составе предусматривает уголовную ответственность за половое сношение с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, мужеложство или лесбиянство с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, а также совершенные лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста.

Данный состав преступления ставит под угрозу нарушение таких охраняемых уголовным законом общественных благ как телесную, а также духовную неприкосновенность, но что более важно оно ставит под угрозу основной объект – половую неприкосновенность. Законодатель устанавливает, что сексуальные контакты с лицом, не достигшим, как правило, половой зрелости, не только развращающе действуют на несформировавшуюся психику личности, но и создают опасность причинения вреда здоровью, а также нежелательной беременности лица, физиологическое состояние которого свидетельствует о не закончившемся половом и интеллектуальном созревании, что выражается в физиологическом развитии его органов и предшествующему поведению.

Исходя из работ Э.Ф. Побегайло можно выделить определение термина «иные действия сексуального характера». Этот термин содержит в себе разнообразные формы удовлетворения половой страсти между мужчиной и женщиной или между мужчинами кроме естественного полового акта и

мужеложства. Примерами могут быть 1) анальный половой акт между мужчиной и женщиной; 2) оральный половой акт как между мужчиной и женщиной, так и между однополыми половыми действиями данного типа. К ним также относятся и такие имитации полового акта, как нарвасадата - это такая суррогатная форма полового сношения при котором половой член вводится между молочными железами женщины, и викхарита - такая же форма но уже путем введения полового члена между сжатыми бедрами женщины)».⁸¹

Законодатель очень четко указал на возраст потерпевшей в ст. 134 УК РФ что означает: экспертный путь определения степени полового развития, а также половой зрелости подростка не требуется. Степень развития половых органов, а также способности к действиям полового акта также не имеет значения. Что касается субъекта преступления предусмотренного ст. 134 УК РФ, то им может быть лицо как женского, так и мужского пола, главный критерий это достижение восемнадцатилетнего возраста, что координальным образом отличается от а субъекта изнасилования и насильственных действий сексуального характера может быть лицо, достигшее к моменту совершения преступления четырнадцатилетнего возраста, а при изнасиловании - лицо только мужского пола.

Главным критерием отграничения состава изнасилования (ст. 131 УК РФ) от состава полового сношения и иных действий сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцати лет (ст. 134 УК РФ) является предпосылка возникновения уголовной ответственности. Ей является насилие или угроза его применения при изнасиловании, что автоматически отграничивает этот состав от ст. 134 УК РФ, ведь у последнего насилия быть не может. Также важно при отграничении этих составов понять понимало ли

⁸¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой. - М.: Зерцало, 2008.- С. 304

пострадавшее лицо характер совершаемых с ним действий, что в положительном случае квалифицируется по ст. 131 УК РФ.⁸²

Переходя к диспозиции ст. 135 УК РФ законодатель установил в ней совершение развратных действий без применения насилия лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста, в отношении лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста.

Стоит начать с объекта преступного посягательства в данном составе, им является половая неприкосновенность несовершеннолетних, а также отношения, которые будут способствовать только нравственному и физически правильному их развитию.

Объективная же сторона характеризуется похожим образом предусмотренном ст. 134 УК РФ, а именно действиями без применения насилия. Вот только стоит отграничивать понятие развратных действий, ибо они являются важным критерием отличия данного преступления от смежных с ним половых преступлений.

Развратные действия – это такие действия, которые по своей сути направляются на удовлетворение или наоборот возникновения половой страсти виновного субъекта или несовершеннолетнего потерпевшего, однако они не должны быть связаны с совершением полового акта. Основной характеристикой таких действий будут служить именно нездоровый сексуальный интерес у несовершеннолетних, который будет оказывать отрицательный и развращающий характер, влияющий на развитие несовершеннолетнего и воспитание в нем непристойного поведения. Такими действиями могут быть: во-первых действия взрослого в отношении малолетнего, которые выражаются в склонении или принуждении малолетнего к совершению сексуальных действий в отношении виновного или иного взрослого лица, во-вторых в совершении взрослыми сексуальных

⁸² Ткаченко В.И. Ответственность за преступления против личности / В.И. Ткаченко // Законность. – 2008. – №7. – С. 11

действий в присутствии малолетнего, и в-третьих склонение или принуждение малолетних к совершению сексуальных действий между собой.

Характер описываемых выше действий может быть как физический, так и интеллектуальный.

Развратные действия физического характера могут быть совершенно разнообразными и состоять, например, в совершении полового акта присутствии несовершеннолетнего, также возможно действия субъекта по принятию непристойных поз, а также к склонению к мастурбации.

Многие авторы приводят мысль о том, что развратные действия интеллектуального характера входят в действия физического характера, т.е. являются их предпосылкой, т.к. большинство дел судебной практики устанавливают совокупность этих деяний, выявления интеллектуальных действий не обязательно, из-за нарастающего изменение нравственного воспитания у социума. С данным мнением я не могу согласиться, ведь если не выделять развратные действия интеллектуального характера то можно упустить факт окончания данного преступления после непосредственного их проявления. Циничные беседы, демонстрация порнографических изображений или фильмов, предоставление для чтения порнографической литературы, все это будет оконченным преступлением если они направлены на развращение несовершеннолетнего. Также к развратным действиям относится демонстративное обнажение половых органов в присутствии ребенка, дотрагивание до его половых органов, мастурбацию, и совершение полового сношения в присутствии малолетнего.

Что касается разрыва рукой девственной плевы, то оно охватывается понятием развратных действий и дополнительной квалификации не требует. Однако если данные действия, указанные в ч.2, ч.3 и ч. 4 ст.135 УК РФ, совершены в отношении потерпевшей, не достигшей 12 лет, то они автоматически признаются изнасилованием лица, не достигшего 14 лет, либо

насильственными действиями сексуального характера, совершенными в отношении лица, не достигшего 14 лет.⁸³

Если развратные действия непосредственно предшествовали изнасилованию, то содеянное квалифицируется только по ст. 131 УК РФ.

⁸³ Хлынцов М.Д. Расследование половых преступлений / М.Д. Хлынцов. – Саратов: Звезда, 2009. – С. 139

Заключение

Подводя итоги магистерской диссертации хочется сделать выводы:

Во-первых мной были проведены исследование и анализ некоторых уголовно-правовых проблем, относящихся к составу, предусмотренного статьей 131 УК РФ. Выявлены противоречия и спорные вопросы квалификации данного состава в теории уголовного права, а также в следственной и судебной практике.

В уголовном законодательстве нет таких важных и основных понятий как например: «половое сношение», «мужеложство», «лесбиянство», «иных действий сексуального характера», что влияет на правильное понимание этих понятий и дальнейшей работой с ними.

Половое сношение как главный термин данной работы является не юридическим, а медицинским и законодателю следует закрепить этот термин в уголовно-правовой норме.

По ходу работы с данной статьей мы раскрыли потерпевшего от изнасилования - им может быть только женщина, причем независимо от социального положения, психического состояния, моральных качеств, ее предшествующего поведения, а также взаимоотношений с виновным.

Также мы выявили то, что изнасилование посягает на два непосредственных объекта. Первый объект, соответствующий родовому, - общественные отношения, обеспечивающие половую свободу женщины, а также общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность, нормальное физическое и психическое развитие лиц не достигших 14 и 16- летнего возраста. В работе мы узнали, что половая неприкосновенность - это право не подвергаться сексуальному насилию и право на защищенность от сексуальных посягательств.

Вторым непосредственным объектом является: при применении физического насилия - общественные отношения, обеспечивающие здоровье,

телесную неприкосновенность или свободу личности; при угрозе применения физического насилия - обеспечивающие безопасность этих благ личности; при использовании беспомощного состояния потерпевшей - обеспечивающие телесную неприкосновенность или свободу; при угрозе убийством или причинением тяжкого вреда здоровью - обеспечивающие безопасность жизни и здоровья; при заражении потерпевшей венерическим заболеванием или ВИЧ-инфекцией - обеспечивающие жизнь личности.

Под объективной стороной преступления понимается процесс общественно опасного и противоправного посягательства на охраняемые уголовным законом интересы, рассматриваемый с его внешней стороны с точки зрения последовательного развития тех или иных событий и явлений, которые начинаются с преступного действия или бездействия субъекта и заканчиваются наступлением преступного результата.

Элемент насилия в составе объективной стороны преступления, предусмотренного ст. 131 УК РФ, позволяет отнести его к насильственному половому преступлению. В составах насильственных половых преступлений насилие выполняет роль средства совершения основного деяния, а поэтому является деянием подчиненным и само по себе посягает только на дополнительный объект – здоровье.

Способы изнасилования выражаются главным образом в сломлении воли потерпевшей. Здесь имеется в виду причинение физического либо психического насилия, а также с использованием ее беспомощного состояния.

Законодатель также не определяет понятие психического насилия, а в науке нет единого определения сущности этого явления, что несомненно должно быть исправлено. В юридической литературе психическое насилие рассматривается как «противоправное, умышленное, информационное или неинформационное воздействие со стороны других лиц на нормальное функционирование психики личности, если это воздействие осуществляется

против или помимо воли этой личности и способно причинить ей психическую или физиологическую травму, подавить и ограничить свободу волеизъявления или действий».⁸⁴

Под физическим насилием как способом изнасилования понимается физическое воздействие на организм самой потерпевшей. Наиболее легкие виды физического насилия могут выражаться в воздействии на телесную неприкосновенность потерпевшей и в лишении возможности ее передвижения и сопротивления, например, удержание, связывание и т. д. Цель применения физического насилия - парализовать имеющееся или предупредить возможное сопротивление потерпевшей и совершить с ней вопреки ее воле половое сношение.

Закрепляя признак угрозы применения насилия, законодатель не оговаривает ее признаков. Проведя анализ юридической литературы, я также отразил общие признаки угрозы применения насилия, которые будут иметь значение для квалификации.

Также анализируя разъяснения Верховного Суда РФ, я отразил, что беспомощное состояние потерпевшей бывает разных видов. В зависимости от характера беспомощности потерпевшей можно выделить психическую и физическую беспомощность.

Субъектом изнасилования является физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Насильственное половое сношение в отношении потерпевшей может выполнить только мужчина.

За соучастие в групповом изнасиловании подлежат ответственности и лица женского пола (как соисполнители), в том числе в форме оказания помощи насильнику путем применения физического или психического насилия к потерпевшей.

⁸⁴ Сердюк Л.В. О понятии насилия в уголовном праве // Уголовное право. 2004. № 1. С. 51

Субъективная сторона в целом определяется как психическое отношение лица к совершаемому им преступлению, которое характеризуется конкретной формой вины, мотивом, и целью преступления. При этом отношение как субъективное явление, как активная сторона сознания знаменует собой обратную связь с отражаемым миром, обеспечивая его регулярную функцию.

Во-вторых, уголовно-правовую проблему изнасилования сложно признать решенной в российском уголовном праве. Это относится как к доктрине, так и к правоприменительной и правотворческой практике (законодательству).

При квалификации изнасилования вставал вопрос, может ли в качестве соисполнителя изнасилования выступать женщина?

Мной было сказано, что изнасилование, совершенное мужчиной при таком участии женщины, когда она применяет насилие к потерпевшей с целью парализовать ее сопротивление и обеспечить возможность мужчине совершить половое сношение, должно квалифицироваться как совершенное группой лиц.

В-третьих, можно отметить некоторые пути профилактики насильственных половых эксцессов. Необходимо разнообразить методы общегосударственного полового воспитания, которые необходимо внедрять с детских яслей, садилов, школ и вплоть до вузов, колледжах и лицеях. Также необходимо ограничивать или в крайней степени запрещать демонстрации в средствах массовой информации видеопродукции различных видов половых извращений (включая толерантность по отношению к гомосексуализму и лесбиянству), что содействует массовой пропаганде половых эксцессов, особенно среди подростков и молодежи.

С точки зрения микропрофилактики насильственных половых эксцессов должны подвергнуться вниманию со стороны государства

внутрисемейные микросреды о становлении растущего подростка в мире и его половом воспитании.

Как известно, вероятность стать жертвой изнасилования зависит от многих факторов. Наибольший интерес в этом плане представляет рассмотрение повышающего такую вероятность виктимного поведения. Для большего понимания для начала необходимо проанализировать понятие «виктимность».

Л.В. Франк в своей работе под виктимностью признавал повышенную способность человека в силу социальной роли и ряда духовных и физических качеств при определенных объективных обстоятельствах становиться потерпевшим.

В связи с тем, что объектом моего исследования являются общественные отношения в сфере охраны личности от насильственных сексуальных посягательств, следует посоветовать законодателю выделить пути виктимологической профилактики изнасилований.

1. Общая виктимологическая профилактика изнасилований. Деятельность направленная на выявление, устранение или нейтрализацию факторов, обстоятельств, ситуаций, формирующих виктимное поведение жертв изнасилования, а также разработка и совершенствование общих средств защиты женщины от преступных посягательств на ее половую свободу и половую неприкосновенность.

2. Групповая виктимологическая профилактика. Это работа с определенным кругом наиболее уязвимых, подверженных виктимизации и обладающих повышенной виктимностью лиц, исходя из типологии и классификации потенциальных жертв изнасилования.

3. Индивидуальная виктимологическая профилактика изнасилований. Это работа с конкретными категориями лиц с целью устранения виктимогенных детерминант, формирующих модель виктимного

поведения, а также оказания им конкретной юридической, психической, социальной и иных форм помощи.

Подвести итог магистерской диссертации мне удалось путем теоретического и практического исследования, а также путем анализа вопросов ответственности за преступление, предусмотренное ст. 131 УК РФ. Научные публикации, материалы уголовных дел и наблюдения за количеством зарегистрированных в России изнасилований показывают, что имеются серьезные трудности в рассмотрении и осуществлении правосудия по делам об изнасиловании из-за недостаточного знания закона, отсутствия умения разбираться в сложных уголовно-правовых и криминалистических вопросах, которые возникают в практике. И лишь соблюдение судами требований действующего законодательства поможет правоохранительным органам устранить вышеперечисленные недостатки и избежать ошибок при квалификации преступных действий.

Развитие института изнасилования требует дальнейшей разработки в уголовно-правовых исследованиях. Законодателю следует внимательнее относиться к предложениям ученых, обсуждая возможности внесения корректировок в те нормы УК РФ, которые являются проблемными с точки зрения законодательной техники и вызывают сложности в правоприменении.

Список используемой литературы

Нормативно-правовые акты и другие официальные документы:

1. Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ)

2. Декларация сексуальных прав: принята Всемирной сексологической ассоциацией (Валенсия, 1997 г.) / Консультант Плюс: Справочно-правовая система [Электронный ресурс]. – Электр.дан. – Заглавие с экрана. URL: <http://www.consultant.ru>

3. Уголовный кодекс РФ: от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 17.04.2017) // Сайт правовой информации Консультант Плюс [Электронный ресурс]. - Электр. дан. - Заглавие с экрана. URL:http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/

4. Постановление Правительства РФ «Об утверждении Правил определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека» № 522 // Собрание законодательства РФ. 2007. № 35. Ст. 430

5. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15 июня 2004 г. N 11 г. Москва «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации».

6. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 4 декабря 2014 г. N 16 г. Москва «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности».

Судебная практика:

1. Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2013 г. № 107п12 / Консультант Плюс: Справочно- правовая система

[Электронный ресурс]. – Электр.дан. – Заглавие с экрана. URL: <http://www.consultant.ru>

2. Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 10 июля 2013 г. №91П13// Бюллетень Верховного Суда РФ. 2013. № 11

3. Определение Судебной Коллегии Верховного Суда РФ от 12 февраля 1998 г. «Действия лица, совершившего покушение на изнасилование группой лиц несовершеннолетней, повлекшие по неосторожности ее смерть».

4. Определении Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 31.01.11 г. № 3-О11-2 / Консультант Плюс: Справочно-правовая система [Электронный ресурс]. – Электр.дан. – Заглавие с экрана. URL: <http://www.consultant.ru>

5. Архив Октябрьского районного суда г. Барнаула. Дело № 1-332/11

6. Архив Ленинского районного суда г. Томска. Дело № 2010/688

7. Архив Ленинского районного суда г. Томска. Дело № 2010/2114

8. Архив Нижегородского областного суда. Дело № 1-739/12

9. Архив Центрального районного суда г. Барнаула. Дело № 1-402/10

10. Архив Центрального районного суда г. Барнаула. Дело № 1-345/14

11. Архив Железнодорожного районного суда г. Барнаула. Дело № 1-786/11

12. Архив Горно-Алтайского городского суда Республики Алтай. Дело № 1-14/14

13. Архив Железнодорожного районного суда г. Барнаула. Дело № 1-117/15

14. Архив Октябрьского районного суда г. Барнаула. Дело № 1-332/11

Литература

1. Агафонов А.В. О доктринальном содержании непосредственного объекта преступления при изнасиловании. Вестник Сибирского ин-та МВД России. 2008. №2. – С. 46- 50
2. Андреева Л. А. Квалификация изнасилований: Учебное пособие. / Л. А. Андреева. - СПб.: Изд-во С.- Петербург, юрид. ин-та Генеральной прокуратуры РФ, 1999. – 68 с.
3. Баумштейн А.Б. Некоторые проблемы привлечения к уголовной ответственности за преступления, связанные с половой неприкосновенностью несовершеннолетних // Новый юридический журнал. 2012. № 1. – С. 12-15
4. Антонян Ю.М. Почему люди совершают преступления: причины преступности. М.: Кемерон, 2006. 304 с.
5. Бохан А. Вопросы квалификации изнасилований (ст. 131 УК РФ) и насильственных действий сексуального характера (ст. 132 УК РФ)/ Уголовное право – М., 2014. №5 – С. 32-35
6. Бриллиантов А. Насилие и угроза применения насилия при совершении изнасилования. Уголовное право. М., 2014. №5 – С. 35-38
7. Васильченко Г.С. Общая сексопатология: руководство для врачей. М., 2005. 488 с.
8. Ваксэ Е.В. Психолого-правовая оценка беспомощного состояния потерпевших от сексуального насилия. Юридическая психология. 2011. № 7. С. 14 - 16
9. Велиев И.В. Об объективной стороне преступления: монография. - М.: ЮРКОМПАНИЯ, 2010. 271 с.
10. Винокуров В.Н. Объект преступления: правотворческие и правоприменительные аспекты. М.: Юрлитинформ, 2015. 366 с.

11. Галиакбаров Р. Р. Как квалифицировать убийство и изнасилования, совершенные групповым способом 2000. № 10.
12. Гарбатович Д.А. Преступления против половой свободы и половой неприкосновенности: уголовно правовая и криминологическая характеристика: монография. – Москва: Юрлитинформ, 2016. 240 с.
13. Дементьев С.В. Понятие беспомощного и бессознательного состояния // Российская юстиция. 2014. №1. С.43-44
14. Дерягин Г.Б. Половые преступления: (расследование и судебно-медицинская экспертиза). М.: Щит-М, 2011. 303 с.
15. Дыдо А.В. Изнасилование: проблемы уголовно-правовой квалификации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Владивосток, 2009. 25 с.
16. Журавлев М. П. Уголовное право. Общая и особенная части: учебник. / М. П. Журавлев. С. И. Никулин. - М.: Норма, 2008. 487 с.
17. Заварыкин И.Н. Виктимологические аспекты профилактики изнасилований (региональное исследование). Барнаул: БЮИ МВД России, 2017. 113 с.
18. Иванов М.Ю. Женщина как объект противоправных сексуальных посягательств. Особенности криминального насилия в отношении женщин. Закон и право: Юнити, 2012. №5. – С. 75-77.
19. Иванцова Н. В. Отражение и оценка общественно опасного насилия в уголовном праве: вопросы теории и практики. Казань, 2005. 346 с.
20. Игнатов А.И. Преступления против нравственности. М., 2010. 253 с.
21. Иерусалимская Е.А. Ответственность за преступления, связанные с распространением инфекций, передающихся половым путем (уголовно-правовое и криминологическое исследование). М., 2011. 261 с.
22. Каменева А.Н. К вопросу об усилении уголовной ответственности за преступления против половой неприкосновенности

несовершеннолетних // Актуальные проблемы российского права.- 2012. - № 3. – 162 -168 с.

23. Каменева А.Н. Проблема «согласия» жертвы при квалификации изнасилования в России и зарубежных странах. М.: Издательство Московского университета, 2008. – С. 76-84

24. Козочкин И.Д. Уголовное право зарубежных государств. Особенная часть: Учебное пособие. М., 2004. 576 с.

25. Кондрашова Т.В. Проблемы уголовной ответственности за преступления против жизни, здоровья, половой свободы и половой неприкосновенности. Екатеринбург, 2000. 837 с.

26. Конева М.А. Особенности квалификации насильственных действий сексуального характера, совершаемых гомосексуальными девиантами. Следователь. 2002. №5 – С. 10 - 12

27. Коргутлова Т. А. Половые преступления: теоретические и практические аспекты . Современное право. - 2009. - № 10.

28. Корнеева А.В. Теоретические основы квалификации преступлений. – М.Велби, 2006. –232 с.

29. Крашенников А. А. Угроза в уголовном праве России (проблемы теории и практики правового регулирования). Автореф. дис. Ульяновск, 2002. 24 с.

30. Красиков А. Н. Преступления против личности: учебное пособие для студентов учебных заведений юридического профиля. Саратов: Изд-во Саратов. ун-та. 232 с.

31. Кругликов Л.Л. О понятии и уголовно-правовой оценке насилия. Уголовное право. 2015. №1. – С. 72-75

32. Кудрявцев В.Н. Объективная сторона преступления. М., 1960. 244 с.

33. Наумов А.В. Российское уголовное право. Общая часть. М., 1996. 496 с.
34. Новиков В. Насилие или угроза его применения как способ совершения преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности. Уголовное право. – М., 2014. №5. – С. 80-82
35. Новоселов Г.П. Учение об объекте преступления. М.: НОРМА, 2001. 199 с.
36. Нуркаева Т. О судебной практике по делам о преступлении против половой свободы и половой неприкосновенности личности // уголовное право. 2014. № 5. – С. 83-85
37. Озова Н.А. Насильственные действия сексуального характера. М.: МЗ Пресс, 2006. 188 с.
38. Омигов В.И. Изнасилование: квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки. М.: Юрист, 2011. - №8. – С. 11-15.
39. Павлов В.Г. Субъект преступления. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2001. 316 с.
40. Панферов Д.Н. Некоторые аспекты совершенствования уголовно-правовых норм о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности. «Черные дыры» в Российском Законодательстве, 2015. №3. – С. 90-93
41. Петрова И.А. Некоторые вопросы квалификации изнасилования с участием лиц женского пола. Вестник Самарской гуманитарной академии. Серия «Право». 2007. № 2 - С. 77-79
42. Полковников Р.М. Уголовная ответственность за изнасилование. Москва, 2012. 148 с.
43. Преступления против половой свободы и половой неприкосновенности: уголовно-правовая и криминологическая характеристика. М., Юрлитинформ, 2016. 331 с.

44. Салева Н.Н. Проблемы отграничения убийства, сопряженного с изнасилованием либо насильственными действиями сексуального характера, от убийств с целью скрыть другое преступление. М., 2008. №3. – С. 34-36
45. Сафронов В.Н. Вопросы квалификации половых преступлений. Волгоград: ВСШ, 1984. 40 с.
46. Сверчков В.В. Курс уголовного права. Общая часть: учебник для бакалавриата и магистратуры. Москва: Юрайт, 2016. 371 с.
47. Святенюк Н. Ответственность за изнасилование, совершенное группой лиц, и соучастие в нем // Уголовное право 2005 № 4. 45-48 с.
48. Семенюк Р.А. Криминологический анализ и предупреждение изнасилований, совершаемых группами несовершеннолетних. – Барнаул: БЮИ МВД России, 2010. 138 с.
49. Сердюк Л.В. Насилие: криминологическое и уголовно-правовое исследование. М.: Юрлитинформ, 2002. 380 с.
50. Смирнов А.М. Учение об общественно опасных формах преступного деяния: монография/А.М. Смирнов. – Москва: Юрлитинформ, 2016. 202 с.
51. Стоянович З. Субъективная сторона изнасилования и сопротивление жертвы. Уголовное право. – М., 2014. - №5. – С. 143-146
52. Старков О.В. Криминовиолентология: учение о криминальном насилии. М., Юрлитинформ, 2012. 445 с.
53. Ткаченко В.И. Ответственность за преступления против личности / В.И. Ткаченко // Законность. – 2008. – №7. 77 с.
54. Толкаченко А.А. Проблемы субъективной стороны преступления. М.: ЮНИТИ: Закон и право, 2005. 175 с.
55. Тыдыкова Н.В. Уголовно-правовая характеристика и вопросы квалификации насильственных половых преступлений: научное издание/ Москва: Юрлитинформ, 2013. 188 с.
56. Уголовное право. Особенная часть: учебник / отв. ред. И.Я. Козаченко, Г.П. Новоселов. – 5-е изд, изм. и доп. – М., 2013. 960 с.

57. Уголовное право РФ. Особенная часть:учебник/под редакцией Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. М.: Контракт; Инфра - М, 2008.
58. Шарапов Р.Д. Физическое насилие в уголовном праве Спб., 2001. 418 с.
59. Хлынцов М.Д. Расследование половых преступлений / М.Д. Хлынцов. – Саратов: Звезда, 2009. 249 с.