

Министерство образования Республики Беларусь
Учреждение образования
«Полоцкий государственный университет»

Региональный учебно-научно-практический Юридический центр

ТРАДИЦИИ И ИННОВАЦИИ В ПРАВЕ

Материалы международной
научно-практической конференции,
посвященной 20-летию юридического факультета
и 50-летию Полоцкого государственного университета

(Новополоцк, 6–7 октября 2017 г.)

В трёх томах
Том 3

Новополоцк
2017

УДК 34(082)
ББК 67я43

Рекомендован к изданию
советом юридического факультета
Полоцкого государственного университета (протокол № 7 от 04.09.2017 г.)

Редакционная коллегия:

И. В. Вегера, кандидат юридических наук, доцент (отв. редактор);
Д. В. Щербик, кандидат юридических наук, доцент;
В. А. Богоненко, кандидат юридических наук, доцент;
Е. Н. Ярмоц, кандидат юридических наук, доцент;
П. В. Соловьёв, магистр юридических наук

Рецензенты:

Г. А. Василевич, доктор юридических наук, профессор;
Т. И. Довнар, доктор юридических наук, профессор;
В. М. Хомич, доктор юридических наук, профессор

Традиции и инновации в праве : материалы междунар. науч.-практ. конф., посвящ. 20-летию юрид. фак. и 50-летию Полоц. гос. ун-та, Новополоцк, 6–7 окт. 2017 г. : в 3 т. / Полоц. гос. ун-т, Регион. учеб.-науч.-практ. Юрид. центр ; редкол.: И. В. Вегера (отв. ред.) [и др.]. – Новополоцк : Полоцкий государственный университет, 2017. – Т. 3. – 304 с.

ISBN 978-985-531-571-2.

Предложены материалы, в которых обсуждаются проблемы юридической науки и практики с позиций преемственного и инновационного развития национальных правовых систем и международного права.

Адресован научной юридической общественности, практическим работникам, преподавателям, студентам юридических факультетов, слушателям переподготовки по специальности «Правоведение», а также всем, кто интересуется актуальными проблемами в праве.

УДК 34(082)
ББК67я43

ISBN 978-985-531-571-2 (Т. 3)
ISBN 978-985-531-568-2

© Полоцкий государственный университет, 2017

**НАПРАВЛЕНИЯ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ОХРАНЫ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ
УГОЛОВНО-ПРАВОВЫМИ СРЕДСТВАМИ**

Д.В. Шаблинская,

начальник отдела исследований в области правоохранительной деятельности и осуществления правосудия Института правовых исследований, Национальный центр законодательства и правовых исследований Республики Беларусь, кандидат юридических наук, доцент

Обеспечение безопасности и свободы личности, нормального развития детей и подростков, защита их жизни и здоровья, а также половой неприкосновенности, обоснованно относятся к числу важнейших задач современного белорусского государства.

Посягательства на половую неприкосновенность несовершеннолетних характеризуются высокой общественной опасностью и являются весьма деструктивным жизненным фактором: учеными и практиками отмечено, что подобные деяния нарушают нормальное физическое, психическое и нравственное развитие детей, продуцируют их половую распущенность, обуславливают последующую криминальную активность.

Защита детей от подобных посягательств включает в себя множество правовых, социальных, организационных и др. компонентов. Уголовно-правовые средства охраны половой неприкосновенности несовершеннолетних заключаются в первую очередь в установлении уголовной ответственности за деяния, предусмотренные главой 20 Уголовного кодекса Республики Беларусь (далее – УК) [1]. Появление новых видов и способов совершения преступлений, инициативы государства по принятию новых международных обязательств, обобщения правоприменительной практики и, разумеется, последние достижения уголовно-правовой науки позволяют заключить о наличии новых направлений по оптимизации уголовно-правовой охраны половой неприкосновенности детей. Охарактеризуем отдельные из них.

Следует отметить, что с учетом специфики, и в первую очередь способа совершения, насильственные посягательства на половую неприкосновенность не отличаются динамизмом и появлением новых форм деяний. На сегодняшний день насильственные посягательства на обозначенный объект в полной мере криминализированы в УК. Подобные преступления абсолютно справедливо отнесены к категории особо тяжких. Размер санкций вполне соразмерен тяжести содеянного (насильственные половые посягательства, в частности, на малолетних наказуемы в пределах убийства без отягчающих обстоятельств).

Вместе с тем в ходе проведения научных исследований была установлена проблема разграничения статей 166 (167) УК и ст. 168 УК. Так, в ситуациях, не связанных с применением или угрозой применения насилия, весьма сложно установить наличие добровольности согласия на действия сексуального характера

со стороны потерпевшего в возрасте 10-13 лет (ст. 168 УК) либо отсутствие такого согласия ввиду беспомощности его состояния, т.е. неспособности понять, на какие действия он дает согласие (статьи 166 или 167 УК). В таких случаях только уровень психического развития и восприятия конкретного потерпевшего будет критерием разграничения насильственных и ненасильственных преступлений против половой неприкосновенности.

Особое внимание в исследованиях было уделено ненасильственным посягательствам на половую неприкосновенность несовершеннолетних, в том числе преступлению, предусмотренному ст. 168 УК. Предложения по совершенствованию правового регулирования данной нормы, направленные на усиление ответственности для отдельных категорий лиц и форм совершения данного общественно-опасного деяния были высказаны нами ранее на страницах юридической печати [2].

Для изучения полноты криминализации ненасильственных посягательств на половую неприкосновенность несовершеннолетних были проанализированы положения Конвенции Совета Европы о защите детей от сексуальной эксплуатации и сексуальных злоупотреблений 2007 г. (далее – Конвенция) [3]. Республика Беларусь пока не входит в число стран, подписавших данную Конвенцию, однако определенные шаги в данном направлении предпринимаются.

Национальное уголовное законодательство содержит ряд уголовно-правовых запретов в области охраны половой неприкосновенности несовершеннолетних, рекомендуемых указанным международным договором. Однако отдельные деяния своего отражения в редакциях, предлагаемых Конвенцией, в национальном законодательстве не нашли. Так, в соответствии со ст. 23 Конвенции (Домогательство в отношении детей с сексуальными целями) сторонам предлагается установить уголовную ответственность за любое умышленное предложение о встрече, с которым взрослый при помощи информационно-коммуникационных технологий обращается к ребенку, не достигшему установленного возраста, с целью совершения против ребенка таких преступлений, как занятие деятельностью сексуального характера или производство детской порнографии, если за таким предложением последовали практические действия, направленные на проведение такой встречи. Отметим, что введение состава, содержащего подобные признаки, в УК Республики Беларусь обосновывает О.О. Топорикова [4].

Уголовно-правового запрета в том виде, в котором он предусмотрен ст. 23 Конвенции, УК Республики Беларусь, на первый взгляд, не содержит, но вместе с тем нельзя заключить о том, что сексуальные домогательства в отношении ребенка в Беларуси остаются ненаказуемыми. Большинство случаев домогательств может быть квалифицировано как приготовление к изнасилованию (ст. 166 УК) либо насильственным действиям сексуального характера (ст. 167 УК), если жертва заведомо малолетняя и находится в беспомощном состоянии в силу возраста, или как приготовление к половому сношению и иным действиям сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст. 168 УК). Если же домогательство сопряжено с понуждением (используется зависи-

мость жертвы, применяется шантаж) – такие действия следует квалифицировать как понуждение к действиям сексуального характера (ст. 170 УК). Если в процессе домогательства совершаются развратные действия – необходимо применить положения ст. 169 УК, если лицо склоняется к изготовлению порнографии – положения ст. 3431 УК. Разумеется, Конвенция предлагает установить ответственность за факт «сексуального ухаживания» как за оконченное преступление, а не приготовительную стадию. Вместе с тем, неоконченное преступление также является основанием уголовной ответственности, в связи с чем перенос предлагаемой Конвенцией модели домогательства в отношении детей с сексуальными целями в национальное уголовное законодательство в настоящее время не представляется целесообразным.

Положениями ст. 20 Конвенции предлагается криминализовать приобретение детской порнографии для себя или другого лица, хранение детской порнографии и преднамеренное получение доступа к детской порнографии при помощи информационно-коммуникационных технологий (причем в части доступа Конвенция сохраняет за сторонами право не применять данный пункт).

Предложение о криминализации «потребления» детской порнографии находит сторонников в научных кругах и правоприменительной практике, однако является дискуссионным. Весьма затруднительно определить, причиняется ли в случае совершения таких действий вред (либо создается угроза причинения вреда) нормальному физическому и нравственному развитию детей, их половой неприкосновенности, т.е. установить, являются ли такие действия общественно опасными. Просмотр, хранение и приобретение детской порнографии в определенном роде свидетельствует о некоей сексуальной извращенности лица, возможном психическом отклонении. Однако без соответствующих психолого-физиологических исследований однозначно заключить о том, что «потребители» детской порнографии по сути являются преступниками и представляют угрозу для нашего общества не представляется возможным. Выскажем и следующее опасение: не будет ли данная статья подходящим поводом уйти от более строгой ответственности лицам, хранящим детскую порнографию с целью распространения или рекламирования, в случае, если не удалось эту цель доказать? Очевидно, что именно для потребителей порнографии данные материалы и создаются. И в этой связи мы бы поддержали предложение о введении административной ответственности за деяния, сопряженные с приобретением детской порнографии для себя или другого лица, хранение детской порнографии и преднамеренное получение доступа к детской порнографии при помощи информационно-коммуникационных технологий.

Статья 19 Конвенции закрепляет преступления, касающиеся детской проституции. Национальный уголовный закон устанавливает ответственность за определенные Конвенцией деяния, за исключением следующего: использование услуг детской проституции. Разумеется, половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16 лет, являются преступлением (ст. 168 УК). Однако, под ребенком и в национальном законодательстве понимается лицо, не достигшее 18 лет, так что пользование услугами детской проституции,

оказываемыми лицами в возрасте от 16 до 18 лет, в настоящее время по УК Республики Беларусь не криминализовано. Нами не исключается возможность закрепления в УК состава об использовании услуг детской проституции с дифференциацией ответственности виновного исходя из возраста лица, оказывающего услугу.

Исторический и сравнительно-правовой анализ также показывает, что отдельные формы девиантного поведения в сексуальной сфере также могут быть криминализованы. В ряде стран предусмотрена уголовная ответственность за инцест. В Беларуси кровосмешение между лицами старше 18 лет не криминализовано, вероятно, на том основании, что данный вид сексуально-девиантного поведения является редким, и достаточно социальных запретов для его сдерживания. Инцестные деяния носят общественно опасный характер только в том случае, если совершаются лицами, достигшими 18 лет, в отношении детей. Такие деяния предусмотрены ч. 2 ст. 168 УК. Закрепление в качестве квалифицированного состава, обладающего повышенной общественной опасностью и более жесткой наказуемостью, совершение преступлений, предусмотренных ст. 168 УК Республики Беларусь родителями, иными близкими родственниками, а равно лицами, на которых возложена обязанность по воспитанию и осуществлению надзора за детьми, безусловно, является положительным явлением. Криминализация же инцеста между лицами старше 18 лет требует дополнительного изучения и обоснования.

Поводя итог, отметим, что УК посредством криминализации преступлений против половой неприкосновенности достаточно полно реализует поставленные задачи. В числе предложений по совершенствованию уголовно-правовых средств охраны половой неприкосновенности детей выделим следующие. В целях недопущения двоякого толкования представляется возможным установить минимальный возраст потерпевшего, до достижения которого даже добровольные действия сексуального характера с ним будут рассматриваться как изнасилование (либо насильственные действия сексуального характера). Для обсуждения предлагаем возраст 12 лет. Таким образом, следует закрепить в статье 166 УК положение о том, что половое сношение с лицом, заведомо не достигшим двенадцатилетнего возраста, признается изнасилованием, совершенным с использованием беспомощного состояния потерпевшей (аналогичное положение необходимо включить и в статью 167 УК). Реализовать данное положение можно в примечании к статье, дав определение понятия «беспомощное состояние». Подобные нормы позволят усилить охрану половой неприкосновенности лиц до 12 лет (т.е. даже при наличии их согласия на действия сексуального характера с виновным подобные действия будут рассматриваться как насильственные по признаку использования беспомощного состояния).

Также предлагается рассмотреть возможность имплементации в национальное уголовное законодательство отдельных положений Конвенции Совета Европы о защите детей от сексуальной эксплуатации и сексуальных злоупотреблений 2007 г.

Список использованных источников:

1. Уголовный кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : 9 июля 1999 г., № 275-З : принят Палатой представителей 2 июня 1999 г. : одобр. Советом Респ. 24 июня 1999 г. : в ред. от 18.07.2017 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Респ. Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.
2. Шаблинская, Д. В. Охрана половой неприкосновенности несовершеннолетних от ненасильственных посягательств: проблемы совершенствования правового регулирования и виктимологической профилактики / Д. В. Шаблинская // Право.by. – 2016. – № 2(40). – С. 76–82.
3. Конвенция Совета Европы о защите детей от сексуальной эксплуатации и сексуальных злоупотреблений [Электронный ресурс] : [заключена в г. Лансароте 25.10.2007 г.] // КонсультантПлюс. Россия / ЗАО «КонсультантПлюс». – М., 2017.
4. Топорикова, О. О. Проблемы квалификации сексуальных домогательств детей в сети Интернет / О. О. Топорикова // Право.by. – 2016. – № 2. – С. 69–75.