**Лекция 8. Актуальные проблемы квалификации преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности**

1. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности - это предусмотренные ст. ст. 131 -- 135 гл. 18 УК противоправные умышленные общественно опасные действия, которые посягают на половую неприкосновенность и половую свободу личности и могут причинить вред ее здоровью или жизни.

Система преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности включает:

преступления, сопряженные с физическим или психическим принуждением путем:

насилия или угрозы его применения (ст. 131, 132 УК);

шантажа, угрозы уничтожения, повреждения или изъятия имущества либо путем использования материальной или иной зависимости потерпевшего (потерпевшей) (ст. 133 УК);

преступления, не сопряженные с физическим или психическим принуждением (ст. 134, 135 УК)

Общественная опасность данных преступлений заключается в подрыве морально-нравственных устоев общества, попрании чести, достоинства, половой неприкосновенности и половой свободы личности, угрозе ее здоровью и жизни, угрозе нормальному половому и нравственному развитию ребенка,

Основными объектами преступных посягательств являются половая неприкосновенность и половая свобода личности. Возможны дополнительные и факультативные объекты, в частности безопасность жизни, здоровья, собственно жизнь или здоровье (ст. 131,132 УК), гармоничное развитие ребенка (ст. 134, 135 УК). Объективная сторона составов преступлений выражается в форме действия -- активном осознанном волевом поведении виновного лица.

По законодательной конструкции основные составы преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности принято считать формальными. Преступления окончены в момент начала полового сношения, мужеложства, лесбиянства иных действий сексуального характера.

Однако некоторые сомнения на счет «формальности» основных составов, закрепленных в ст. 131 и 132 УК, связаны с возможностью причинения легкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшей (потерпевшего). Квалифицированного и особо квалифицированного составов преступлений (ч. 2, 3 ст. 131, ч: 2, 3 ст. 132 УК) -- «формально-материальные».

Субъект преступного посягательства -- физическое вменяемое лицо достигшее к моменту совершения преступления 14-летнего (ст. 132 УК), 16-летнего (ст. 133 УК) или 18-летнего (ст. 134, 135 УК), возраста. Возможен специальный субъект, например при изнасиловании (ст. 131 УК) -- лицо мужского пола.

Необходимость достижения лицом к моменту совершения преступления совершеннолетнего возраста (ст. 34, т 35 УК) также можно считать признаком специального субъекта.

Субъективная сторона составов преступлений характеризуется виной в форме умысла. Психическое отношение виновного лицах к совершенному преступному деянию может характеризоваться двумя формами вины ч. 3 ст. 131, ч. 3 ст. 132 УК).

2. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности сопряженные с физическим или психическим принуждением, рассмотрим на примере изнасилования.

Изнасилование -- это предусмотренное ст. 131 УК противоправное умышленное общественно опасное действие виновного лица, которое выражается в половом сношении с применением насилия или угрозой его применения к потерпевшей (другим лицам) либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей и посягает на ее половую неприкосновенность и половую свободу, а в некоторых случаях может причинить вред жизни или здоровью личности.

Общественная опасность преступления заключается в умалении человеческого достоинства потерпевшей, лишении ее половой неприкосновенности, половой свободы, причинении этим потерпевшей, а равно близким ей людям глубокой душевной травмы.

Статья 131 УК состоит из трех частей, В ч. 1 и 2 отражены соответственно, основной и квалифицированный составы преступления, описывающие деяния, относящиеся. К категории тяжких преступлений. В ч. 3 заключен особо квалифицированный состав, отражающий деяния из категории особо тяжких преступлений.

Основные объекты преступного посягательства -- половая неприкосновенность и половая свобода - личности. Дополнительные объекты -- честь, достоинство потерпевшей. Факультативные объекты -- жизнь, здоровье человека.

Пострадавшим от преступления является лицо женского пола, а в некоторых случаях и другие лица (родственники потерпевшей, а также лица, к которым виновный в целях преодоления сопротивления потерпевшей применяет насилие либо высказывает угрозу его применения).

Объективная сторона составов преступления выражается в форме действия, заключающегося в половом сношении лица мужского пола с лицом женского пола с использованием: а) физического насилия; б) угрозы его применения; в) беспомощного состояния потерпевшей.

Действия виновного не могут рассматриваться как изнасилование, если он добился согласия женщины на совершение полового акта путем обмана или злоупотребления доверием, например, заведомо ложного обещания вступить с ней в брак.

По законодательной конструкции основной состав преступления общепринято именовать «формальным». Преступление окончено (составом) в момент начала полового акта -- введения мужского полового члена во влагалище женщины. Однако, возможное при этом насилие предполагает применение к потерпевшей или другим лицам физическая силы, ограничивающей ее свободу (например, посредством связывания, выкручивания рук, применения наручников, удушения), влекущее не только боль, но и побои, а также легкий или средней тяжести вред здоровью. Поэтому логично данный состав признавать «формально-материальным». Квалифицированный и особо квалифицированный составы преступления также «формально-материальные». Возможно наступление материальных общественно опасных последствий в виде заболевания венерической болезнью (п. «г» ч. 2), причинения смерти потерпевшей (п. «а» ч. 3), заражения ВИЧ-инфекцией, наступления тяжкого вреда ее здоровью или иных тяжких последствий (п. «б» ч. 3).

Субъект преступного посягательства -- специальный, т.е. физическое вменяемое лицо мужского пола, достигшее к моменту совершения преступления 14-летнего возраста.

Субъективная сторона составов преступления характеризуется виной в форме умысла, как правило, прямого. В некоторых случаях возможен косвенный умысел в связи с наступлением в результате совершения деяния материальных общественно опасных последствий.

Психическое отношение виновного к содеянному характеризоваться двумя формами вины (ч. 3 ст. 131 УК).

Рассмотрим обязательно-альтернативные признаки.

1. Применение насилия должно являться средством для достижения цели -- совершения полового акта помимо воли потерпевшей, что разграничивает, в частности, покушение на изнасилование (ч. 3 ст. 30 и ст. 131 УК) с одной стороны и развратные действия (ст. 135 УК), хулиганство (ст. 213 ук), причинение вреда здоровью (ст. 111, 112, 115 УК), побои (ст. 116 УК), оскорбления (ст. 130 УК) с другой стороны.

2. Угроза применения насилия подразумевает реальную для потерпевшей опасность применения указанных действии и причинения соответствующего вреда.

3. Использование беспомощного состояния потерпевшей возможно в случае, если она в силу своего физического или психического состояния (в частности, малолетнего возраста, физических недостатков, психического расстройства, иного болезненного либо бессознательного состояния) не могла понимать характера и значения совершаемых с нею действий или не могла оказать сопротивления виновному и последний, вступая в половое сношение, осознавал, что потерпевшая находится в таком состоянии.

О беспомощном состоянии может свидетельствовать и опьянение (вызванное алкоголем, наркотическими средствами, другими одурманивающими веществами) потерпевшей, но в такой степени, которая лишала ее возможности оказывать сопротивление виновному, При этом не имеет значения, возникло данное состояние в результате действий виновного (например, напоил спиртными калитками, дал наркотические средства или снотворное) или независимо от поведения виновного.

В настоящее время при совершении двух или более изнасилований, а также при совершении в одном случае покушения на изнасилование или соучастие в этом преступлении, а в другом -- оконченного (составом) изнасилования, действия виновного по каждому из указанных преступлений должны квалифицироваться самостоятельно. Однако, если несколько половых актов не прерывались; или прерывались на непродолжительное время и обстоятельства совершения изнасилования свидетельствовали о едином умысле виновного лица на совершение указанных тождественных действий, содеянное следует квалифицировать как единое продолжаемое преступление.

Б. Изнасилование группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой (ч. 1 -- 3 ст. 35 УК). Виновные лица действуют согласованно в отношении потерпевшей. Как групповое изнасилование должны квалифицироваться не только действия лиц, непосредственно совершивших насильственный половой акт, но и поведение лиц, содействовавших им путем применения физического или психического насилия к потерпевшей. При этом действия тех, кто не совершал насильственный половой акт, но путем применения насилия к потерпевшей содействовал другим в ее изнасиловании, должны квалифицироваться как соисполнительство в групповом изнасиловании.

Изнасилование группой лиц имеет место и в том случае, когда в результате согласованных действий виновных лиц физическому насилию или угрозе его применения подвергаются несколько женщин, с каждой из которых или хотя бы с одной из них затем совершается насильственный половой акт.

Если же лицо непосредственно не вступало в половое сношение с потерпевшей и не применяло к ней в данной связи физическое или психическое насилие, а лишь содействовало совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации виновному лицу, устранением препятствий и т.д., то содеянное надлежит квалифицировать по соответствующей части ст. 131 УК со ссылкой на ч. 5 ст. 33 УК.

В. Изнасилование, соединенное с угрозой убийством иди причинением тяжкого вреда здоровью: прямые высказывания, в которых выражалось намерение немедленного применения физического насилия к потерпевшей или к другим лицам, а также другие угрожающие действия, в частности, демонстрация оружия или предметов, которые могут быть использованы в качестве оружия.

Содеянное квалифицируется по п. «в» ч. 2 ст. 131 УК, если у потерпевшей имелось реальное основание опасаться осуществления этой угрозы в ее адрес, а равно в отношении близких родственников или других лиц. Причем угроза должна являться средством преодоления сопротивления потерпевшей при изнасиловании. Здесь дополнительной квалификации по ст. 119 УК не требуется. Если же угроза выражена после изнасилования, например с тем, чтобы потерпевшая никому не сообщила о случившемся, то поведение виновного должно быть квалифицировано по совокупности ст. 131 и 119 УК, при наличии основания опасаться реализации этой угрозы. Изнасилование, совершенное с особой жестокостью, при знается таковым, если в процессе полового акта виновный умышленно причинил физические или нравственные мучения и страдания потерпевшей или другим лицам (например применял издевательство и глумление над жертвой, истязание в процессе изнасилования, причинил телесные повреждения осуществил половой акт в присутствии родных или близки; лиц, для которых потерпевшая особо дорога; подавил сопротивление способом, вызывающим тяжелые физические либо нравственные мучения и страдания потерпевшей или других лиц (удушением, обожжением, специально приготовленным приспособлениями и т.п.

Г. Изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием. Оно признается таковым в том случае если заболевание явилось следствием именно данного насильственного полового акта. При этом виновное лицо знал о наличии у себя данного заболевания, предвидело возможность или неизбежность заражения потерпевшей и желало или допускало такое заражение. Дополнительной квалификации по ст. 121 УК не требуется.

Д. Изнасилование заведомо несовершеннолетней -- девочки, достигшей 14-летнего, но не достигшей 18-летнего возраста, Такое изнасилование квалифицируется по п. «л» ч. 2 ст. 131 УК, если виновный достоверно знал (поскольку являлся родственником, знакомым, соседом и т.д.) или допускал; (исходя из внешнего облика потерпевшей), что совершает половой акт с несовершеннолетней.

Если виновное лицо добросовестно заблуждалось в совершеннолетнем возрасте потерпевшей в силу ее акселерации или приближения возраста к 18-летию, то данный квалифицирующий признак не при меняется.

Особо квалифицирующие признаки закреплены в ч. 3 ст. 131 УК.

А. Изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей. Оно совершается с двумя формами вины: с умыслом по отношению к половой связи помимо воли потерпевшей и неосторожностью по отношению к наступлению смерти. Например, при изнасиловании виновный затягивает на горле потерпевшей шнурок, чтобы подавить ее сопротивление, однако легкомысленно перетягивает этот шнурок и душит жертву

Если в процессе изнасилования виновный умышленно лишает жизни потерпевшую, то его действия надобно квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 131 (или другим соответствующим частям, если, например, потерпевшей явилась малолетняя девочка или изнасилование совершено группой лиц по предварительному сговору) и п. «к» ч. 2 ст. 105 УК. Аналогичная квалификация деяния, как преступления осуществляется, если убийство жертвы происходит после совершения виновным лицом полового акта, например из мести за оказанное сопротивление или с целью сокрытия своего преступного поведения. Если убийство происходит после покушения на изнасилование, то квалификация содеянного по ст. 131 УК должна быть дополнена ч. 3 ст. 30 УК.

Б. Изнасилование, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью, заражение ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия (например, самоубийство потерпевшей, родного или близкого ей человека). Оно квалифицируются по п. б Ч. 3 ст. 131 УК, Причем квалификация охватывает случаи только неосторожного причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшей, а также как неосторожного, так и умышленного сражения потерпевшей ВИЧ-инфекцией. Дополнительной квалификации по другим статьям УК не требуется В. Изнасилование потерпевшей, заведомо идя виновного не достигшей 14 -летнего возраста, т.е. малолетней девочки. Такое изнасилование квалифицируется по п. «в» ч. 3 ст. 13 УК, если виновный достоверно знал «ли допускал то, что совершает половой акт с малолетней.

Отграничивая при квалификации п. «в» ч. 3 ст. 131 от ст. 134 УК, необходимо установить: могла ли потерпевшая в силу своего возраста и развития понимать характер и значение совершаемых с нею действий; Если она ввиду своего малолетнего возраста умственной отсталости и других особенностей не могла понимать характера и значения совершаемых с нею действий, содеянное надобно рассматривать как изнасилование, совершенное с использованием беспомощного состояния потерпевшей.

Если лицо, покушающееся на изнасилование осознавало возможность доведения преступного поведения до конца, но добровольно и окончательно отказалось от совершения полового акта, то указанное обстоятельство надлежит признавать исключающим ответственность за данное преступление (освобождающим от уголовной ответственности) и нужно применять ст. 31 УК при условии, что поведение виновного лица не содержит состав иного преступления. Содеянное виновным независимо от мотивов отказа квалифицируется по фактически совершенным действиям при условии, что они содержат состав иного преступления. Вместе с тем отказ, вызванный невозможностью дальнейшего продолжения преступных действий вследствие причин, возникших помимо воли виновного, не может признаваться добровольным.

Аналогично квалификация деяния как; преступления осуществляется по ст. 132 УК в связи с совершением виновным иных насильственных действий сексуального характера помимо воли потерпевшей или потерпевшего. Вместе с тем между изнасилованием и насильственными действиями сексуального характера существуют некоторые различия.

1. В отличие от полового сношения лица мужского пола с лицом женского пола при изнасиловании (ст., 131 УК) объективная сторона состава преступления, предусмотренного ст. 132 УК, заключается в сексуальном контакте лица мужского пола с лицом мужского пола (мужеложстве), лица женского пола с лицом женского пола (лесбиянстве), совершении иных действий сексуального характера.

2. Субъектом посягательства, предусмотренного ст. 132 УК, может, явиться лицо как мужского, так и женского пола. При изнасиловании же таким субъектом является лицо мужского пола, а лицо женского пола может быть признано лишь соисполнителем.