

Бекбасова Г.Д.

Главный научный сотрудник Центра исследования проблем уголовной политики и исполнения наказаний Межведомственного научно-исследовательского института Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан, старший советник юстиции

ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ: ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ И ВОЗМОЖНОСТИ ЕГО ИСПОЛЬЗОВАНИЯ В КАЗАХСТАНЕ

Развитие демократической общественной жизни, построение правового государства требует особого подхода к интересам подрастающего поколения, вопросам их защиты и гармоничного развития.

В основные направления развития национального права Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года (*далее - Концепция*) не случайно заложены требования дальнейшей реализации правовых идей и принципов Конституции Республики Казахстан, которые должны воплощаться в законодательных, организационных и других мерах государства.

В Концепции указывается на дальнейшее совершенствование уголовного права с повышением качества законов - закон, ограничивающий конституционные права и свободы, должен соответствовать требованиям юридической точности и предсказуемости последствий, то есть его нормы должны быть сформулированы с достаточной степенью четкости и основаны на понятных критериях, позволяющих со всей определенностью отличать правомерное поведение от противоправного, исключая возможность произвольной интерпретации положений закона [1].

Законодательство нашей страны в сфере защиты прав и интересов граждан основывается на положениях Конституции Республики Казахстан, законов и нормативно правовых документов.

В Казахстане ведется работа по имплементации в правовую сферу и применению на практике международных правовых документов. На сегодняшний день ратифицировано около 60 международных документов, касающихся прав человека. В их числе Конвенция по ликвидации всех форм расовой дискриминации, Конвенция ООН о правах ребенка, Факультативный протокол, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии, Факультативный протокол, касающийся участия в вооруженных конфликтах, Конвенция о борьбе с торговлей людьми и с эксплуатацией проституции третьими лицами, Международный пакт о гражданских и политических правах, Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах и другие.

Известно, что в юридической науке страны требуются разработки, которые позволили бы аккумулировать опыт стран ближнего и дальнего зарубежья правотворчества в области защиты прав несовершеннолетних. С этой целью изучается законодательство зарубежных стран, регулирующее отношения, связанные с предупреждением и профилактикой правонарушений против несовершеннолетних.

Поскольку нас интересуют нормы по освобождению от наказания виновного лица, фактически состоявшего в брачных отношениях с потерпевшей до выявления уголовного правонарушения предусмотренного ст.122 Уголовного кодекса Республики Казахстан (*далее – УК РК*), обращено внимание на нижеследующее.

Так, санкция ч.1 ст.134 УК Российской Федерации с аналогичным названием со ст.122 УК РК, кроме лишения свободы на срок до 4-х лет, предусматривает альтернативные меры наказания в виде обязательных работ на срок до четырехсот восьмидесяти часов, ограничение свободы на срок до четырех лет, принудительные работы на срок до четырех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.



Более того, данная статья содержит примечания, о том что, лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ч.1 ст.134 УК РФ, освобождается судом от наказания, если будет установлено, что это лицо и совершенное им преступление перестали быть общественно опасным в связи со вступлением в брак с потерпевшей (потерпевшим), а также в случае, если разница в возрасте между потерпевшей (потерпевшим) и подсудимым (подсудимой) составляет менее четырех лет, к последнему не применяется наказание в виде лишения свободы за совершенное деяние.

Кроме того, для достижения ожидаемого результата полагаем необходимым изучить нормы гражданского, семейного и трудового законодательства, касательно вопросов возрастного ценза и др. (*трудоустройства, возможность содержания семьи, снижение лиц вовлеченных в орбиту уголовного преследования и т.д.*).

В соответствии со ст.10 Кодекса «О браке (супружестве) и семье» Республики Казахстан, брачный возраст устанавливается для мужчин и женщин в восемнадцать лет, снижается брачный возраст на срок не более двух лет при наличии уважительных причин (*беременность, рождение общего ребенка*).

В связи с этим, следует обратить внимание на название самой статьи (ст. 122 УК РК) и обсудить вопрос о повышении возраста охраны половой неприкосновенности до 18 лет.

Соответственно предлагаем мнения отдельных российских авторов [2], которые небезосновательно указывают на необходимость повышения возраста охраны половой неприкосновенности и выдвигают определенные позиции.

Во-первых, указывают, что из названия самой ст.134 УК РФ «Половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста», можно сделать вывод о том, что уголовный закон разрешает вступать в сексуальные отношения в какой бы то ни было форме с 16 лет [3, с.4].

Во-вторых, 18 лет с точки зрения сексуальной жизни гражданина является возрастом личной ответственности за совершение любых сексуальных действий.

В-третьих, половое созревание у детей начинается в 10-12 лет и завершается около 15-17 лет, таким образом, 18 лет представляется, по мнению автора наиболее оптимальным возрастом для вступления в сексуальные отношения [2, с.777].

Анализируя УК Швеции, Беляев С.С. отметил, что в УК Швеции сурово преследуется сексуальная агрессия в отношении лиц до 15 лет [4].

Выделен состав половой связи с потомками.

Малолетних УК охраняет от одного только сексуального приставания.

К штрафу и тюремному заключению приговаривается «лицо, которое путем принуждения, совращения или другого неправомерного воздействия склоняет лицо в возрасте от пятнадцати до восемнадцати лет совершить или соучаствовать в действии, имеющем сексуальную подоплеку, или действии, которое составляет элемент производства порнографических изображений при иных обстоятельствах, не относящихся к производству изображения.

Такое же наказание должно быть назначено, если лицо обнажится перед другим таким образом, что характер этого обнажения может нанести оскорбление, или оно иным образом откровенно ведет себя непристойно по отношению к другому словом или делом, вопиюще оскорбляя чувство приличия».

Наказуемо сводничество, а также совращение несовершеннолетнего (временная половая связь с кем-либо моложе восемнадцати лет за плату или обещание таковой). При этом уголовная ответственность за сексуальные преступления против несовершеннолетних наступает и тогда, когда виновный не осознавал, но имел достаточные основания предполагать, что потерпевший не достиг восемнадцати лет. По существу здесь допускается неосторожность в отношении квалифицирующего признака умышленного преступления, что представляется весьма дискуссионным.

Согласно статьям 4, 6, 7 и 13 УК Швеции лицо, вступившее в половую связь с кем-либо, не достигшим восемнадцатилетнего возраста и являющимся его потомком, или за воспитание, которого он или она ответственны, или за заботу и попечение, над которым он или она ответственны по решению органа власти, должно быть приговорено за *сексуальную эксплуатацию несовершеннолетнего* к тюремному заключению на срок не более четырех лет.



Данное положение также распространяется в отношении лица, которое в других обстоятельствах, совершает половой акт с ребенком, не достигшим пятнадцати лет. Если лицо, совершившее преступление, действовало, особо пренебрегая заботой о несовершеннолетнем, или если преступление в связи с юным возрастом несовершеннолетнего или по иным причинам является тяжким, то должно быть назначено тюремное заключение на срок не менее двух и не более восьми лет за *тяжкую сексуальную эксплуатацию несовершеннолетнего (ст.4)*.

Если лицо вступает в половое сношение в иных случаях, с его или ее собственным ребенком или со своим потомком, то должно быть назначено тюремное заключение на срок не более двух лет за *половую связь с потомком*. Лицо, которое вступает в половое сношение с родным братом или сестрой, должно быть приговорено к тюремному заключению на срок не более одного года за *половую связь с родным братом или сестрой*.

При этом положения настоящей статьи не применяются в отношении лица, которое было вынуждено совершить деяние путем незаконного принуждения или другими ненадлежащими способами (ст.6).

Если лицо, осуществляет прикосновения сексуального характера в отношении ребенка, не достигшего пятнадцатилетнего возраста, иным способом, или склоняет ребенка совершить или принять участие в акте сексуального характера, то оно должно быть приговорено к штрафу или к тюремному заключению на срок не более двух лет за *сексуальное приставание*.

Приговор за сексуальное приставание также должен быть вынесен лицу, которое путем принуждения, совращения или другого неправомерного воздействия склоняет лицо, которое достигло пятнадцати лет, но которому нет восемнадцати лет, совершить или принять участие в действии, имеющем сексуальную подоплеку, если действие составляет элемент производства порнографических изображений или составляет порнографическое позирование при иных обстоятельствах, не относящихся к производству изображения.

Данное положение также применяется в случае, если лицо выставляет себя таким образом, что характер этого действия может нанести оскорбление, или иным образом открыто, ведет себя непристойно по отношению к другому лицу словом или делом, вопиюще оскорбляя чувство приличия (ст.7).

Если в случае сексуальной эксплуатации несовершеннолетнего в соответствии со ст.4, первого параграфа, второго предложения или покушения на совершение такого преступления, или в случае сексуального приставания в соответствии со ст.7, первого параграфа, существует незначительная разница в возрасте и степени развития между лицом, совершившим преступление и ребенком, то государственное обвинение не должно иметь место до того момента, когда это не потребуется в интересах общества (ст.13).

Уголовный кодекс Голландии содержит ст.244, где указано, что лицо, которое совершает действия, содержащие или включающие проникновение в тело половым путем, с лицом моложе двенадцати лет, подлежит сроку тюремного заключения не более двенадцати лет или штрафу пятой категории.

Ст.245 данного кодекса указывает на то, что лицо, которое, не состоял в браке с лицом, достигшим возраста двенадцати лет, но которому еще не исполнилось шестнадцати лет, совершает непристойные действия, содержащие или включающие проникновение в тело половым путем, подлежит сроку тюремного заключения не более восьми лет или штрафу пятой категории.

При этом уголовное преследование будет иметь место только после подачи жалобы, за исключением случаев указанных в ст.ст. 248 и 249 УК Голландии, которые указывают, что лицо, которое с помощью даров, обещаний денег или вещей, путем злоупотребления властью, возникшей из существующих отношений, или путем введения в заблуждение умышленно склоняет несовершеннолетнего с хорошей репутацией, зная или обоснованно предполагая о его несовершеннолетнем возрасте, участвовать в непристойных действиях с ним или подчиниться тому, что оно совершает их, подлежит сроку тюремного заключения не более четырех лет или штрафу четвертой категории (ст.248).

Согласно ст.249 лицо, которое совершает непристойные действия со своим несовершеннолетним ребенком, пасынком или падчерицей, приемным ребенком, воспитанником или с несовершеннолетним служащим или подчиненным, вверенным его



попечению, обучению или наблюдению, подлежит сроку тюремного заключения не более шести лет или штрафу четвертой категории.

Наказание, указанное в части 1, также применяется к:

- публичному служащему, который совершавшему непристойные действия с лицом, подчиненным его власти или вверенным или рекомендованным его наблюдению;

- директору, врачу, учителю, публичному служащему, надзирателю или служащему тюрьмы, государственного исправительного дома, государственного учреждения, ведающего опекой и защитой детей, приюта для сирот, больницы или благотворительного учреждения, которые совершают непристойные действия с лицом, принятым в такое учреждение.

- лицу, работающему в здравоохранительном или социальном секторе, которое совершает непристойные действия с лицом, вверившим себя его попечению в качестве пациента или клиента и ожидавшим получить от него помощь.

Указанные отдельные нормы полагаем, подлежат обсуждению, поскольку представляют интерес для отечественного законодательства в плане его совершенствования.

Список использованных источников:

1. Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года /<http://adilet.zan.kz>

2. Азимбаева К.Б. Регламентация инцезтуозных действий сексуального характера в отношении несовершеннолетних как особо отягчающего обстоятельства //Молодой ученый. 2016. № 1. С. 777-780.

3. Копшева К.О. Проблема рассогласованности возраста потерпевшего при ненасильственных преступлениях против половой неприкосновенности и преступлений против общественной нравственности с участием несовершеннолетних //Вопросы современной юриспруденции. 2015.С.4-6.

4. Уголовный кодекс Швеции /Науч. ред. Н.Ф. Кузнецова, С.С. Беяева; Пер. со шведского С.С. Беяева. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2001.

5.

