



ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ КРИМИНОЛОГИЯ, ҚЫЛМЫСТЫҚ-АТҚАРУШЫЛЫҚ ҚҰҚЫҚ/ УГОЛОВНОЕ ПРАВО И КРИМИНОЛОГИЯ, УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРАВО/ CRIMINAL LAW AND CRIMINOLOGY, PENAL LAW

УДК 343.3/7 МРНТИ 10.77.51

Станислав Альфонсасович Жижис

*Қазақстан Республикасы Бас прокуратурасының жанындағы
Құқық қорғау органдары академиясы
Нұр-Сұлтан қ., Қазақстан Республикасы, e-mail: 7171176@prokuror.kz*

КӘМЕЛЕТКЕ ТОЛМАҒАНДАРДЫ ЖЫНЫСТЫҚ ҚЫЛМЫСТАРЫ ҮШІН ҚЫЛМЫСТЫҚ ЖАУАПТЫЛЫҚҚА ТАРТУДЫҢ КЕЙБІР МӘСЕЛЕЛЕРІ ТУРАЛЫ

Аннотация. Мақалада автор кәмелетке толмағандарды жыныстық қол сұғылмаушылыққа қарсы қылмыстардың жекелеген түрлері үшін, атап айтқанда, он алты жасқа толмаған адаммен жыныстық қатынас, еркек пен еркектің жыныстық қатынасы, әйел мен әйелдің жыныстық қатынасы немесе өзге де нәпсіқұмарлық сипаттағы әрекеттер үшін қылмыстық жауаптылыққа тарту мәселесін қарастырады. Қаралып отырған қылмыс құрамның қолданыстағы диспозициясы қылмыстық процеске тартылған адамдар тобының заңсыз ұлғаюына ықпал ететіні және кәмелетке толмағандарға қатысты ізгілендіру саясатына сәйкес келмейтіні атап көрсетіледі.

Сот-тергеу практикасын талдау және ТМД елдерінің заңнамасын зерделеу нәтижелері келтірілген, сондай-ақ Қазақстан Республикасының қылмыстық заңнамасына толықтырулар ұсынылған, себебі он алты жасқа толмаған адаммен жыныстық қатынас немесе өзге де жыныстық сипаттағы іс-әрекеттер үшін жауаптылықты көздейтін норманың логикасы көрсетілген норманың заң техникасына қайшы келеді.

Түйінді сөздер: қылмыс; кәмелетке толмаған; он алты жас; көрінеу; субъект; кәмелетке толмағандардың жыныстық қол сұғылмаушылығы; жаза, қылмыстық жауаптылық.

Жижис Станислав Альфонсасович

*Академия правоохранительных органов
при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан
г. Нур-Султан, Республика Казахстан, e-mail: 7171176@prokuror.kz*

О НЕКОТОРЫХ ПРОБЛЕМАХ ПРИВЛЕЧЕНИЯ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ К УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ПОЛОВЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Аннотация. В статье автором рассматривается вопрос привлечения несовершеннолетних к уголовной ответственности за отдельные виды преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, в частности за половое сношение, мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера с лицом, заведомо не достигшим шестнадцатилетнего возраста. Отмечено, что действующая диспозиция рассматриваемого состава преступления способствует неправомерному увеличению круга лиц, вовлекаемых в уголовный процесс, и не соответствует политике гуманизации в отношении несовершеннолетних.

Приведены результаты анализа судебно-следственной практики и изучения законодательства стран СНГ, а также предложены дополнения в уголовное законодательство Республики Казахстан, т.к. логика нормы, предусматривающей ответственность за половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, противоречит юридической технике указанной нормы.

Ключевые слова: преступление; несовершеннолетний; шестнадцатилетний возраст; заведомо; субъект; половая неприкосновенность несовершеннолетних; наказание; уголовная ответственность.

ON SOME ISSUES OF CRIMINAL PROSECUTION OF JUVENILE SEX OFFENDERS

Abstract. In this article the author examines the issue of criminal prosecution of minors for certain types of crimes against sexual inviolability of minors, in particular for sexual intercourse, buggery, lesbian act or other acts of a sexual nature against person who obviously has not reached the age of sixteen. It is observed that existing disposition of present constituent elements of the crime contributes to the wrongful increase in the number of persons involved in the criminal process, and does not correspond to humanization policy for minors.

This article provides results of analysis of judicial-investigatory practice and study of legislation of CIS countries, as well as proposes amendments to criminal legislation of the Republic of Kazakhstan, since the logic of the rule imposing liability for sexual intercourse or other sexual acts against person under the age of sixteen contradicts legal writing of specified rule.

Keywords: crime, minor, sixteen-year-old, deliberately, person, sexual inviolability of minors, punishment.

*«Внешне одинаковые действия могут быть преступными
в одном случае и не являться преступлением – в другом»
Альфред Адлер*

*«Где не было умысла, там нет и вины»
Тит Ливий*

Государством уделяется большое внимание вопросам защиты материнства и детства, обеспечения их безопасности. Поэтому отдельный раздел проводимого Академией правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан исследования по теме «Повышение гарантий защиты прав граждан в уголовном процессе» посвящен вопросам соблюдения конституционных прав несовершеннолетних и женщин.

В этом контексте особую обеспокоенность вызывают преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, к которым относятся деяния, предусмотренные ст.ст.120-124 Уголовного кодекса Республики Казахстан (далее – УК).

За последние 5 лет динамика этого вида преступлений неоднозначна. В 2016-2017 годах наблюдалось снижение на 32% и 20%, соответственно, по итогам 2018-2019 годов, напротив, рост на 9% и 7,3%, соответственно. Аналогичная картина в целом наблюдается по преступлениям, предусмотренным ст.122 УК (половое сношение с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста), удельный вес которых составляет более половины или 51,5% (2225 из 4318) (таблица 1).

Как видно из таблицы 1, по итогам 2018 года на 38% увеличились факты половых сношений с лицами, не достигшими шестнадцатилетнего возраста (с 274 до 379). При этом, более чем в два раза, возросло количество несовершеннолетних, которыми совершены указанные преступления (+111%, с 27 до 57). В 2019 году рост привлеченных к уголовной ответственности несовершеннолетних по ст.122 УК продолжился и составил 19,3% (с 57 до 68) (таблица 2).

Всего за 5 лет к уголовной ответственности по ст.122 УК привлечено 246 несовершеннолетних. При этом, необходимо отметить, что действующая диспозиция рассматриваемой статьи способствует, по мнению автора, неправомерному увеличению круга лиц, вовлекаемых в уголовный процесс, и не соответствует политике гуманизации в отношении несовершеннолетних.

Данная уголовная норма предусматривает ответственность за половое сношение, мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера с лицом, заведомо не достигшим шестнадцатилетнего возраста (с квалифицирующими признаками совершения преступления родителем, педагогом либо иным лицом, на



Регистрация преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних за 2015-2019 годы

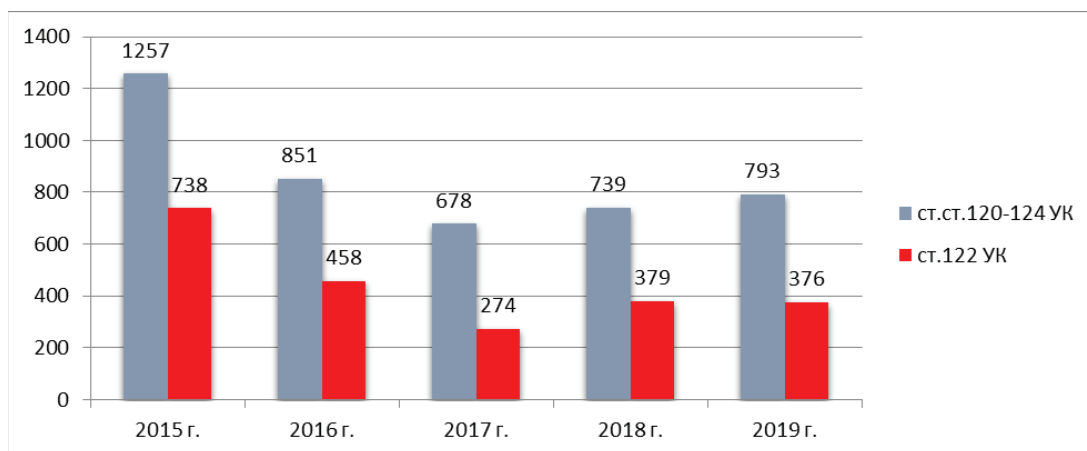


Таблица 1. Отчет формы № 1-М «О зарегистрированных уголовных правонарушениях»

Привлечено несовершеннолетних к уголовной ответственности по ст.122 УК за 2015-2019 годы

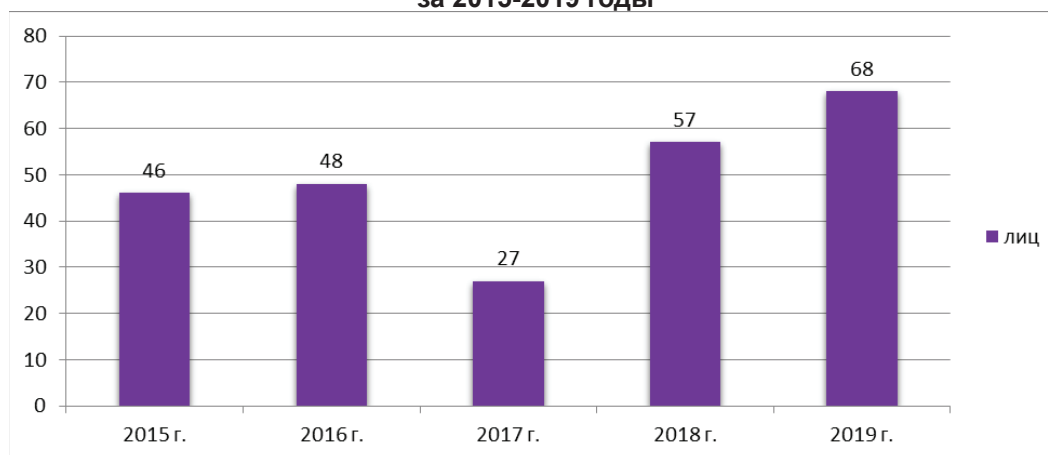


Таблица 2. Отчет формы № 1-М «О зарегистрированных уголовных правонарушениях»

которое законом возложены обязанности по его воспитанию, либо неоднократно).

В рассматриваемом случае объективная сторона состоит в половом сношении двух несовершеннолетних лиц по обоюдному согласию без затрагивания интересов третьих лиц либо государства. Вместе с тем, в условиях обоюдного намерения и согласия несовершеннолетний не может осознавать в полной мере общественную опасность своих действий и возможность наличия такой опасности – деяние признается совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (ч.2 ст.23 УК). В свою очередь согласно ч.1 ст.19 УК за невиновное причинение вреда уголовная ответственность не наступает.

Обязательным признаком этой уголовной нормы является заведомость для подозреваемого возраста потерпевшего (-ей), т.е. партнера – менее шестнадцати лет.

Согласно ст.17 Гражданского кодекса Республики Казахстан способность гражданина своими действиями создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении восемнадцатилетнего возраста [1].

В этой связи законодатель установил, что несовершеннолетнее лицо не способно для себя полноценно создать и исполнять гражданские обязанности, в сфере которых и находится сам факт осознания и понимания «заведомости», а также публичности правоотношений, затрагивающих интересы общества в

целом, при сугубо добровольных правоотношениях двух несовершеннолетних лиц в рассматриваемом случае.

К примеру, лица, достигшие ко времени совершения преступления четырнадцатилетнего возраста, подлежат уголовной ответственности в соответствии с установленным ч.2 ст.15 УК перечнем, который включает в себя только тридцать видов преступлений. Устанавливая данное исключение, законодатель исходил не из-за категорий тяжких и особо тяжких преступлений, а прежде всего из того, что это общественно опасное и противоправное деяние доступно пониманию четырнадцатилетним лицам, так как вся эта группа преступлений носит насильственно корыстный характер, совершается умышленно и напрямую затрагивает интересы третьих лиц либо государства, независимо от их волеизъявления, что нельзя сказать о совершаемом обоюдном добровольном половом акте двух несовершеннолетних лиц. Субъектом данного преступления является лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста (ст.15 УК).

Полагаем, что несовершеннолетнее лицо не должно выступать субъектом данного преступления. Аналогичной позиции придерживается известный казахстанский ученый, профессор, доктор юридических наук Борчашвили И.Ш.: «Субъектом данного преступления могут быть как мужчины, так и женщины, достигшие совершеннолетия» [2, 69 стр.].

К примеру, диспозицией ч.ч.1 и 2 ст.134 Уголовного кодекса Российской Федерации прямо предусмотрено половое сношение, мужеложство или лесбиянство с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, совершенное лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста. В отдельный состав, предусмотренный ч.3 рассматриваемой статьи, выделены деяния, совершенные с лицом, достигшим двенадцатилетнего возраста, но не достигшим четырнадцатилетнего возраста, со значительным увеличением санкции. Более того, согласно примечанию к указанной статье восемнадцатилетнее лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ч.1 рассматриваемой статьи, освобождается судом от наказания, если будет установлено, что это лицо и совершенное им преступление

перестали быть общественно опасными в связи со вступлением в брак с потерпевшей (потерпевшим). Тем самым российский законодатель идет по пути декриминализации половых отношений между лицами, одному из которых не исполнилось 16 лет и которые, в последующем стали супругами (обязательное требование), что, по мнению автора, является правильным подходом, т.к. деяние перестает быть общественно опасным.

По действующему казахстанскому законодательству заключение брака возможно с 16-ти лет только при наличии уважительных причин: беременность, рождение общего ребенка [3].

При этом в Уголовном кодексе Узбекистана вообще отсутствует рассматриваемая норма закона и такие правоотношения регулируются ст.125-1 УК (нарушение законодательства о брачном возрасте), предусматривающей ответственность за вступление в фактические брачные отношения с лицом, не достигшим брачного возраста, совершенное после применения административного взыскания за такое же деяние (административная преюдиция). Субъектом вышеуказанного преступления также является совершеннолетнее лицо (ст. 17 УК Узбекистана) [4].

Выводы. С учетом действующих в уголовном законодательстве нашей страны норм, в частности ст.15 УК (лица, подлежащие уголовной ответственности), за многие преступления установлена уголовная ответственность с 16 лет. В связи с этим на практике правоприменители считают, как полагает автор ошибочно, что данная норма распространяется и на преступления, предусмотренные ст.122 УК.

Вместе с тем, согласно установленных законодателем ограничений по ряду преступлений это правило не действует. Например, субъектами воинских преступлений могут быть только лица, достигшие 18 лет, принявшие военную присягу.

В рассматриваемом случае логика нормы, предусматривающей ответственность за половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, противоречит юридической технике указанной нормы.



В связи с этим предлагается расширить диспозицию ст.122 УК по опыту уголовного законодательства Российской Федерации и других вышеназванных

стран, дополнив словами «...совершенное лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста» (таблица 3).

Действующая редакция Уголовного кодекса Республики Казахстан	Предлагаемая редакция Уголовного кодекса Республики Казахстан
Статья 122. Половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста 1. Половое сношение, мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера с лицом, заведомо не достигшим шестнадцатилетнего возраста, -	Статья 122. Половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста 1. Половое сношение, мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера с лицом, заведомо не достигшим шестнадцатилетнего возраста, совершенное лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста, -

Таблица 3.

Предложенный подход обеспечит правильное применение уголовного закона, т.к. за невиновное причинение вреда уголовная ответственность не наступает, а также соблюдение конституционных прав несовершеннолетних и их защиту от необоснованного обвинения и осуждения.

Руководящие принципы Организации Объединенных Наций для предупреждения преступности среди несовершеннолетних закрепляют, что следует избегать криминализации и наказания ребенка за поведение, не причиняющее серьезного ущерба развитию самого ребенка или вреда другим [5].

Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан (принят Законом РК от 27 декабря 1994 года № 268-XIII). Режим доступа: http://10.61.43.123/rus/docs/K940001000_ (дата обращения: 25.09.2019) – интернет-источники.
2. Борчашвили, И.Ш. Комментарий к Уголовному кодексу Республики Казахстан. Особенная часть (том 2) // И.Ш. Борчашвили // Алматы: Жеті Жарғы, 2015. – 1120 с. – книга.
3. О браке (супружестве) и семье: Кодекс Республики Казахстан (принят Законом РК от 26 декабря 2011 года № 518-IV). Режим доступа: <http://10.61.43.123/rus/docs/K1100000518> (дата обращения: 25.09.2019) – интернет-источники.
4. O'zbekiston Respublikasining Jinoyat kodeksi (O'zbekiston Respublikasining 1994 yil 22 sentyabrdagi 2012 yil-XII qonuni bilan tasdiqlangan). Kirish tartib: <https://lex.uz/docs/-111453> (Ariza berish sanasi: 25.09.2019) – интернет-источники.
5. United Nations Guidelines for the Prevention of Juvenile Delinquency (The Riyadh Guidelines) (Adopted and proclaimed by General Assembly resolution 45/112 of 14 December 1990). Access mode: <http://10.61.43.123/eng/docs/O9000000007> (Access Data: 25.09.2019) – интернет-источники.

References:

1. Grazhdanskiy kodeks Respubliki Kazakhstan (prinyat Zakonom RK ot 27 dekabrya 1994 goda №268-XIII). Rezhim dostupa: http://10.61.43.123/rus/docs/K940001000_ (data obrashcheniya: 25.09.2019) – internet-istochniki.
2. Borchashvili, I.Sh. Kommentarij k Ugolovnomu kodeksu Respubliki Kazahstan. Osobennaja chast' (tom 2) // I.Sh. Borchashvili // Almaty: Zheti Zharry, 2015. – 1120 s. – kniga.
3. O brake (supruzhestve) i sem'ye: Kodeks Respubliki Kazakhstan (prinyat Zakonom RK ot 26 dekabrya 2011 goda № 518-IV). Rezhim dostupa: <http://10.61.43.123/rus/docs/K1100000518> (data obrashcheniya: 25.09.2019) – internet-istochniki.
4. O'zbekiston Respublikasining Jinoyat kodeksi (O'zbekiston Respublikasining 1994 yil 22 sentyabrdagi 2012 yil-XII qonuni bilan tasdiqlangan). Kirish tartibi: <https://lex.uz/docs/-111453> (Ariza berish sanasi: 25.09.2019) – internet-istochniki.
5. United Nations Guidelines for the Prevention of Juvenile Delinquency (The Riyadh Guidelines) (Adopted and proclaimed by General Assembly resolution 45/112 of 14 December 1990). Access mode: <http://10.61.43.123/eng/docs/O9000000007> (Access Data: 25.09.2019) – internet-istochniki.