

МИРОВОЙ ОПЫТ И ОПЫТ СТРАН СНГ ПО НАКАЗАНИЮ ЗА СОЗДАНИЕ И ХРАНЕНИЕ ПОРНОГРАФИЧЕСКИХ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ ПРЕДМЕТОВ, В ТОМ ЧИСЛЕ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

УДК 347.53



С.Е. Каиржанова

*главный научный сотрудник
Центра по исследованию проблем
уголовной политики
Академии правоохранительных
органов при Генеральной
прокуратуре Республики
Казахстан,
младший советник юстиции,
доктор юридических наук, доцент*

Түйін

Мақалада «порнография» институтының дамуы жайлы қысқаша тарихи экскурс, сонымен қатар осы қылмыс үшін қылмыстық жауапкершілікке кіріспе беріледі. Порнографияны ішінара жариялап жүрген елдердің тізімі берілген. Алыс шет елдерде және ТМД елдеріндегі «балалар порнографиясы» институтына қысқаша сипаттама және балалар порнографиясының алдын алуға ұсыныстар берілген.

Түйінді сөздер: порнография, балалар порнографиясы, қылмыстық жауапкершілік, кәмілетке толмағандардың рухани дамуы, порнографиялық материалдармен, порнографиялық басылымдар.

Резюме

В данной статье дается краткий исторический экскурс развития института «порнографии», а также введение уголовной ответственности за данное преступление. Перечислены страны с частичной легализацией порнографии. Дана краткая характеристика института «детской порнографии» в странах дальнего зарубежья и стран СНГ и предложения профилактики детской порнографии.

Ключевые слова: порнография, детская порнография, уголовная ответственность, духовное развитие несовершеннолетних, порнографическими материалами, порнографические печатные издания.

Summary

This article gives a brief historical review of “pornography” of the Institute, as well as the introduction of criminal responsibility for the crime. The author lists some countries with partial legalization of



pornography. A brief description of the Institute of "child pornography" in foreign countries and CIS countries and offer child pornography prevention

Key words: pornography, child pornography, criminal responsibility, the spiritual development of minors, pornography, pornographic publications.

*Природа хочет, чтобы дети были детьми,
прежде чем быть взрослыми.
Дайте детству созреть в детях.
Жан-Жак Руссо*

Уголовное преследование лиц, распространявших порнографию в печати и в изображениях, началось во Франции с революционного декрета от 19 июля 1791 г., запретившего опубликование непристойных произведений. Французский уголовный кодекс 1810 г. предусматривал ответственность за распространение произведений, «противных добрым нравам».

В Англии первые законы подобного рода были претворены в жизнь с первой половины XIX в., при этом термин «порнография» законодатель того времени не использовал.

В Германии Уголовное уложение 1871 г. и Закон 25 июня 1900 г., а также английская судебная практика XIX - начала XX вв. оперировали понятием «бесстыдные произведения».

В России Устав о наказаниях, налагаемых мировыми судьями (1864 г.), использовал понятие «явно соблазнительных изделий и изображений», с указанием таких признаков произведений и изображений, как «явно противных нравственности и благопристойности».

Основным направлением современной уголовной политики в рассматриваемой сфере остается защита духовного и физического развития несовершеннолетних от вредного воздействия порнографии, т.к. последняя является питательной средой для преступлений против половой свободы и неприкосновенности личности.

Ответственность за создание и распространение порнографии предусмотрена уголовным законодательством почти всех стран мира. Однако в криминализации этого явления имеется множество правовых нюансов, отражающих национально-культурные особенности государств, а также различия в общих ориентирах и методах уголовной политики.

Страны с частичной легализацией порнографии

В 1965 - 1969 гг. порнография была практически полностью декриминализована в Дании, в 1970 г. - в Швеции, в 1972 г. она частично легализована в Японии, в 1973 г. - в ФРГ.

В Великобритании текстуальная (литературная) порнография перестала уголовно преследоваться с 1976 г., а другие виды порноматериалов допущены к ограниченному обращению в 1989 г.

Режим частичной легализации порнографии получает все большее распространение в последние годы, прежде всего среди стран Европы и Америки. В настоящее время он существует в таких государствах, как Австралия, Австрия, Албания, Бельгия, Федерация Боснии и Герцеговины, Венгрия, Германия, Испания, Колумбия, Коста-Рика, Македония, Нидерланды, Норвегия, Перу, Польша, Российская Федерация, Сальвадор, Словения, США, Франция, Чехия, Швейцария.

Что же понимается под порнографией?

В словаре русского языка С.И. Ожегова порнография – «крайняя непристойность, циничность в изображении чего-нибудь, связанного с половыми отношениями» [1].

Этим термином принято обозначать те из произведений сексуальной тематики, которые в соответствии с господствующими в данном обществе моральными стандартами не могут быть допущены к свободному обороту либо даже к ограниченно контролируемому обороту ввиду своей аморальности.

Для каждого исторического периода характерно собственное определение порнографии (будь то легальное или доктринальное), отражающее присущие данному обществу взгляды на границы дозволенного и недозволенного в сфере свободы слова, свободы творчества, а также свободы сексуальной жизни. Чем более свободным и либеральным является общество, тем более узким и объективным будет признаваемое в нем определение понятия «порнография».

Порнография в странах СНГ

Законодатель стран СНГ не дает полного перечня понятия порнографических материалов и предметов, потому что в ст. 1 Женевской конвенции 1923 г. список порнографических материалов завершает указание на «другие предметы порнографического характера», что предполагает возможность его дополнения по усмотрению национального законодательства [2].

Так, под порнографическими материалами и предметами, по законодательству России, признаются живописные, графические, литературные, музыкальные и иные произведения, основным содержанием которых является грубо натуралистичное детальное изображение анатомических и (или) физиологических подробностей сексуальных отношений.

Определение характера материалов и предметов необходимо осуществлять на основе заключения соответствующих экспертиз (искусствоведческих, литературоведческих, сексологических и др.), так как разграничить порнографию и эротическое искусство порой бывает очень сложно.

Порнографическими материалами являются любые материальные носители, за исключением печатных изданий такого же характера (рукописные творения различных жанров, фото-плёнки, готовые фотографии, магнитные ленты, диски и т.п.). К ним относятся кино и видеофильмы, а также иные аудиовизуальные произведения.

Под порнографическими понимаются такие материалы, которые содержат описание полового акта, органа, аномалии в непристойном, циничном, вульгарном, грубо натуралистическом виде.

Порнографические печатные издания – это материалы, размноженные (растиражированные) печатным способом, независимо от авторства (они могут быть и анонимными) и тиражного объема (он может быть самым минимальным). Предмет, который не будет отвечать признакам печатной продукции, в силу его порнографического содержания подпадет под понятие «порнографические материалы».

Детская порнография в странах дальнего зарубежья

По УК Австрии, Колумбии наказуема только детская порнография, в Бельгии, Дании, Испании, Коста-Рике, Македонии, Мексике, Сальвадоре, Словении – только детская порнография и распространение порнографии среди несовершеннолетних, в Албании, Федерации Боснии и Герцеговины, Перу – только распространение порнографии среди несовершеннолетних.

В некоторых странах (Германия, Финляндия, Чехия, Швейцария) уголовный законодатель делит всю порнографическую продукцию на две категории: относительно допустимую («обычная» порнография) и абсолютно недопустимую («квалифицированная» порнография). К последней категории относятся детская порнография, а также изображение насильственных сексуальных действий и некоторых половых извращений.

Например, УК Швейцарии (ч. 3 ст. 198) к «квалифицированной» порнографии относит предметы или представления, «которые по своему содержанию включают в себя сексуальные действия с детьми или с животными, с человеческими экскрементами или насильственную деятельность».

Производство и оборот «квалифицированной» порнографии наказуемы всегда, тогда как распространение обычной порнографии преследуется лишь в специально указанных случаях (демонстрация детям или неограниченной аудитории).

Так, согласно УК Германии (§ 184) наказание несет тот, кто порнографические издания:

- предлагает,
- предоставляет или делает доступными лицу, не достигшему восемнадцати лет;
- выставляет, вывешивает, демонстрирует или иным образом делает их доступными там, где они будут доступны или их могут увидеть лица, не достигшие восемнадцатилетнего возраста;
- предлагает или передает другим в розничной торговле вне торговых помещений, в киосках или других местах торговли, которые не доступны для посетителей, в порядке посылочной торговли, профессиональных библиотеках или читальных залах;
- предлагает или передает другому путем осуществляемой в виде промысла сдачи напрокат или подобного профессионального предоставления для употребления, исключая торговые заведения, в которые лица моложе восемнадцати лет не допускаются и порнографические материалы в которых не могут быть ими увидены;



- организует их ввоз посредством рассылочной торговли;
- предлагает, сообщает о них или реализует их публично в том месте, которое доступно лицам моложе восемнадцати лет или которое может быть ими замечено, или распространяет печатные материалы вне пределов делового оборота, осуществляемого соответствующей торговлей;
- делает доступным для другого лица без соответствующего требования с его стороны;
- демонстрирует в публичном кинопрокате за плату, которая для такого проката требуется всегда или в преобладающих случаях;
- производит, получает, поставляет, заготавливает или завозит, для использования их или части из них для указанных целей, или сделать возможным такое использование, или принимает вывоз из страны, чтобы их или часть их за рубежом, в нарушение действующих там уголовно-правовых норм, распространять или сделать доступными для публики или создать возможность для подобного употребления.

По УК Франции (ст. 227-24) изготовление, перевозка и распространение порнографии наказываются только в тех случаях, когда это сообщение может увидеть или воспринять несовершеннолетний.

Детская порнография в странах СНГ

Особое место в изготовлении, хранении и распространении занимает детская порнография, где используются изображения несовершеннолетних. Так, например, ст. 255 УК Грузии ответственность за изготовление любых предметов порнографического характера, (не только с изображением несовершеннолетних) не связывает с целью. Цели в виде продажи или распространения предусмотрены лишь применительно к их хранению.

Согласно ст. 166 Уголовного закона Латвийской Республики ответственность за изготовление материалов порнографического характера, в которых описано или изображено сексуальное использование детей, наступает независимо от цели. Хранение же таких материалов наказуемо только при наличии цели их распространения.

В соответствии со ст. 208¹ УК Молдовы, предусматривающей ответственность за детскую порнографию, преступлением признается изготовление, раздача, распространение, ввоз, вывоз, предоставление, продажа, обмен, использование либо хранение фотографий или других изображений ребенка или нескольких детей, вовлеченных в явные сексуальные действия, реальные или симулированные, либо фотографий или других изображений половых органов ребенка, представленных в похотливой или непристойной манере, в том числе в электронной форме.

Молдавский законодатель не ограничивает ответственность за указанные действия какими-либо целями.

В ч. 2 ст. 343-1 УК Белорусии наряду с квалифицирующими признаками предусмотренного в ней преступления (повторность, группа лиц, использование глобальной компьютерной сети Интернет, иной сети электросвязи общего пользования либо выделенной сети электросвязи), особняком выступает самостоятельное деяние в виде использования заведомо несовершеннолетнего для изготовления порнографических материалов, печатных изданий или иных предметов порнографического характера с его изображением.

Сюда включены также материалы порнографического характера, в которых описаны и изображены сексуальные действия людей с животными, некрофилия или насилие порнографического характера.

В Узбекистане – только за распространение порнографии среди несовершеннолетних.

Из стран Балтии - в Латвии порнография делится на допустимую (обычную) и абсолютно недопустимую (квалифицированную), к последней относится детская порнография и изображения насильственных сексуальных действий и некоторые половые извращения, например, ч.2 ст. 166 УК Латвии - «материалы порнографического характера, в которых описаны или изображены сексуальное использование детей, сексуальные действия людей с животными, некрофилия или насилие порнографического характера».

По законодательству Эстонии наказание предусмотрено только за детскую порнографию.

Законодательство Эстонии не предусматривает уголовную ответственность за хранение порнографических материалов или предметов, но вносит отдельные поправки в уголовный кодекс.

Так, еще в ноябре 2013 года Эстонский парламент одобрил поправки в уголовный кодекс, ужесточающие меры наказания за сексуальные преступления в отношении несовершеннолетних и просмотр детской порнографии.

За покупку сексуальных услуг несовершеннолетних предусмотрено тюремное заключение сроком до трех лет, если несовершеннолетнему было от 14 до 18 лет, и сроком до пяти лет, в случае, если несовершеннолетний не достиг 14 летнего возраста [3].

При этом подозреваемые не смогут уйти от ответственности, заявив, что не знали о возрасте пострадавшего. Обязанность выяснить возраст лежит на том, кто покупает секс-услуги.

По новому закону преступлением будет также считаться осознанное посещение интернет-страниц с детской порнографией и рассматривание там фотографий и видео, даже без скачивания этих материалов.

Например, ст. 2003 УК Эстонской Республики устанавливает ответственность за изготовление произведения, изображающего несовершеннолетнего в эротической или порнографической ситуации, или копий такого произведения без использования несовершеннолетнего в качестве объекта действий эротического или порнографического характера, не предусматривая целей такого изготовления. Ответственность за хранение таких предметов не предусмотрена.

Вместе с тем, понятие семейной зависимости рассматривается как отягчающее обстоятельство. Если преступление сексуального характера в отношении ребенка совершили отчим или мачеха, то теперь это будет квалифицироваться, как преступление в отношении лица, находящегося в семейной зависимости, что позволяет назначать более строгое наказание. Следует отметить, что раньше под эту квалификацию подходили только биологические родители.

Например, если подобное преступление совершит близкий член семьи (родитель, приемный родитель, дед/бабушка), то закон предусматривает наказание в виде восьми лет лишения свободы вместо ранее предусмотренных пяти лет тюрьмы.

Под семейной зависимостью может подразумеваться просто совместное проживание без финансовой поддержки или иждивения. Это действует в ситуации, когда родители ребенка разведены и мать проживает с новым сожителем, который совершает сексуальное насилие над ребенком.

Закон позволяет в этом случае считать проживание с жертвой на общей жилплощади отягчающим обстоятельством и приговорить к более суровому наказанию.

Кроме того, расширен круг работающих с детьми лиц, в отношении которых перед приемом на работу следует убедиться, что они не наказывались ранее за сексуальные преступления. По новому закону нужно будет проверять данные о непосредственно работающих с детьми добровольцах и практикантах.

Предложения

10 февраля 2016 года Глава государства Республики Казахстан подписал Указ №192 «О создании института уполномоченного по правам ребенка в Республике Казахстан», который под своей эгидой объединит усилия общественности и государственных органов для оказания помощи, защиты прав и интересов детей [4].

Считаем целесообразным внести в уголовное законодательство, в частности в главу «Преступления против личности» понятие «кибергруминга» или «онлайн груминга» - действия совершеннолетнего лица, направленные на установление в Интернете доверительного контакта с ребенком с целью склонить его к вступлению в сексуальную связь и дальнейшего использования в детской порнографии.

В целях профилактики необходимо вести Республиканский (Национальный) публичный реестр сексуальных преступников, в том числе детской порнографии, с их фотопортретами, адресами проживания и иной информацией (опыт США: 26 июня 2006 года начал работу Национальный публичный реестр сексуальных преступников – общеамериканская онлайн-база данных лиц, совершивших сексуальные преступления, к которой присоединились 50 штатов).

Касательно введенной нормы защиты прав ребенка - принудительной меры медицинского характера, т.е. химической кастрации педофилов в видеодноразовой инъекции, на наш взгляд, не будет иметь положительного результата, так как насильники – это нездоровые люди, они психически больны и имеют отклонения на сексуальной почве.



Исследование мотивационной сферы этих лиц обнаружило у них личностные барьеры, препятствующие адекватному определению сексуальной потребности, способствующие формированию сексуальной перверзии, мотивирующей совершение противоправных действий.

Такой тип преступников не остановит химическая кастрация, которая имеет непосредственное воздействие только на гениталии, потому что извращения происходят в мозге преступника, для реализации которых есть множество других способов. Таким образом, изнасилования преступниками, подвергшимися химической кастрации, будут иметь извращенный характер.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Толковый словарь С.И. Ожегова.
2. Женевская Международная конвенция о пресечении обращения порнографических изданий и торговли ими от 12 сентября 1923 года.
3. Уголовный Кодекс Эстонской Республики.
4. Указ Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева № 192 «О создании института уполномоченного по правам ребенка в Республике Казахстан» от 10 февраля 2016 года.

