Авдалян Артур Яшевич. Предупреждение преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних: уголовно-правовой и криминологический аспекты (компаративистское исследование): диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.08 / Авдалян Артур Яшевич;[Место защиты: Национальный исследовательский Томский государственный университет].- Томск, 2015.- 211 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**ГЛАВА 1. Сравнительно-правовой анализ уголовного законодательства о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних 16**

1.1. Социальные основания уголовно-правовой охраны половой неприкосновенности личности несовершеннолетних 16

1.2. Уголовно-правовые аспекты уголовного законодательства Российской Федерации о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних 33

1.3. Уголовно-правовые аспекты законодательства США о защите половой неприкосновенности несовершеннолетних 53

**ГЛАВА II. Предупреждение преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних 78**

2.1. Криминологические аспекты предупреждения преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних в России 78

2.2. Криминологические аспекты предупреждения преступлений против половой неприкосновенности в США 88

2.2.1 Предупреждение преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних средствами общественного надзора, регистрацией лиц, их совершивших, созданием реестров таких лиц и уведомлением общественности 97

2.2.2 Предупреждение преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних средствами электронного мониторинга подконтрольных лиц 112

2.2.3 Предупреждение преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних с помощью ограничения местожительства и перемещения лиц, совершивших преступления на сексуальной почве 127

2.2.4 Хирургическая и химическая кастрация как средства предупреждения половых преступлений 144

Заключение 170

Список использованных источников

## Уголовно-правовые аспекты уголовного законодательства Российской Федерации о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних

Социально-правовая природа ненасильственных половых преступлений против несовершеннолетних вызывает сложности в понимании, что связано, прежде всего, со спецификой половых преступлений в целом. Трудности в уяснении объекта преступлений против половой свободы и половой неприкосновенности возникли достаточно давно, так как Уголовный кодекс РСФСР 1960 г. специально не обосабливал такие преступления, а нормы, предусматривающие ответственность за указанные общественно опасные деяния, находились в главе 3 - «Преступления против жизни, здоровья, свободы и достоинства». При этом ряд ученых пытались определить понятие и социальную сущность половых преступлений.

Например, Я.М. Яковлев считал, что половые преступления - это деяния, которые посягают на принципы половой морали (или на уклад половых отношений), и называл принципы данного уклада

В то же время данное определение не соответствовало законодательному подходу, в котором половые преступления находились в различных главах. Составы УК РСФСР 1960 г.5, такие как изнасилование (ст. 117), понуждение женщины к вступлению в половую связь (ст. 118), половое сношение с лицом, не достигшим половой зрелости (ст. 119), развратные действия (ст. 120), мужеложство (ст. 121), находились в главе 3 - «Преступления против жизни, здоровья, свободы и достоинства» и вполне отражали в себе такие принципы, как допустимость возникновения половых отношений между лицами разного пола, достижение субъектами половых отношений психической и физической зрелости, взаимная любовь, уважение и общность взглядов и интересов участников половых отношений, добровольность в установлении половых отношений и равноправие их участников.

Однако два последних принципа - недопустимость вступления в половые отношения из соображений материальной выгоды и брак как предпочтительная форма таких отношений - не были реализованы законодателем. Первый из названных принципов обладал другой социальной природой, поскольку выражался в ст. 210 - вовлечение несовершеннолетних в преступную деятельность (в том числе в занятие проституцией), которая содержалась в главе о преступлениях против общественной безопасности, общественного порядка и здоровья населения. Второй - вообще не получил отражения в действующем уголовном законе, поскольку советское государство посчитало невозможным установить уголовную ответственность за сексуальные отношения вне брака.

При этом Я.М. Яковлев отмечал ключевую, по его мнению, особенность половых преступлений - в объективной стороне они должны содержать сексуальный характер совершаемых действий и иметь индивидуальную направленность на конкретных потерпевших, нарушать права личности, а поэтому распространение порнографии, организация и содержание притонов и подобные составы преступлений не являются половыми, поскольку объект у них «не является основным, а носит производный характер от посягательств на общественный порядок»6.

В литературе советского этапа развития уголовно-правовой науки предлагались и другие определения социально-правовой природы половых преступлений. Так, П.И. Люблинский выделял «уклад половых отношений», указывая, что это «деяния, которые направлены на удовлетворение половой страсти своей или другого лица» . А.Н. Игнатов, вслед за А.А. Герцензоном выделял такой признак преступления, как аморальность, а применительно к половым преступлениям считал, что они являются грубым нарушением норм морали, связаны с нарушением основ нравственных принципов, выделяя таким образом особую группу общественных отношений, которую называл «половая нравственность9. Соответственно, социальную сущность половых преступлений, по мнению указанного исследователя, не стоит сужать до сексуальных преступлений в узком смысле, а расширить их за счет составов распространения порнографии, организации и содержания притонов и т.п., поскольку такие преступления ближе по своему характеру именно к половым преступлениям, а не к преступлениям против общественной безопасности, общественного порядка и здоровья населения . Аналогичного мнения придерживались и другие ученые того периода11, а некоторые, например, предлагали считать половыми преступлениями и заражение венерической болезнью . Многие авторы и в наши дни, определяя социальную природу половых преступлений, продолжают указанную научную полемику, оставаясь в канве обозначенной дискуссии.

Действующий УК РФ 1996 г., казалось бы, не воспринял доктрину, связанную с половой нравственностью (половым укладом) и не придал этому социальному фактору самостоятельного уголовно-правового значения, а пошел по иному пути, поместив половые преступления в раздел «Преступления против личности», акцентировав внимание на интересах личности. Однако, как мы увидим далее, все не так однозначно.

В настоящее время к ненасильственным половым преступлениям, против несовершеннолетних можно отнести, прежде всего, ст. 134 УК РФ «Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста» и ст. 135 УК РФ «Развратные действия». В данных преступлениях страдает сразу несколько объектов:

## Уголовно-правовые аспекты законодательства США о защите половой неприкосновенности несовершеннолетних

Интересной особенностью УК штата Флорида является ответственность за непристойную (развратную) демонстрацию, которой является умышленная мастурбация, умышленная непристойная демонстрация половых органов, умышленное совершение полового акта, в том числе акта садомазохизма, зоофилии, либо симуляция таких действий, совершенные в присутствии лица, не достигшего 16-летнего возраста (п. «а», ч. 7 ст. 880.04.). При этом такое деяние, совершенное лицом, достигшим 18-летнего возраста, является фелонией второй степени (п. «Ь». ч. 7 ст. 880.04.), а фелонией третьей степени - деяние, совершенное лицом, не достигшим 18-летнего возраста (п. «с», ч. 7 ст. 880.04.). И, согласно Примечанию, не является уголовно наказуемым грудное вскармливание матерью своего ребенка

В соответствии со ст. 800.05., права на получение пенсии лишается лицо, совершившее любое из преступлений, предусмотренных ст. 800.04., в случае, если такое лицо в момент совершения преступления являлось государственным служащим или служащим, либо оно воспользовалось или пыталось воспользоваться правами, обязанностями, привилегиями, положением, вытекающими из занимаемой должности и потерпевший на момент совершения преступления не достиг 16-летнего возраста136.

Запрет инцестуозных актов содержит статья 826.04. УК штата Флорида, согласно которой, половое сношение с родственником по прямой линии, а также с братом, сестрой, дядей, тетей, племянником, племянницей является фелонией третьей степени . Под половым актом в указанной статье понимается любое, даже самое незначительное проникновение мужского полового органа в женский половой орган, при этом семяизвержения не требуется .

Интерес также представляет законодательный опыт борьбы с сексуальными посягательствами в УК штата Луизиана. В статье RS 14:42.1 содержится ответственность за изнасилование при отягчающих обстоятельствах, которым, в соответствии с п. 5 ч. «А» указанной статьи, считается анальный, оральный, или вагинальный половой акт без согласия жертвы, совершенный, в том числе, с лицом, не достигшим 13-летнего возраста. При этом если окружной атторней обращения: 16.02.2013.). добивается вынесения смертного приговора, то осужденному на основании вердикта суда присяжных назначается наказание в виде смертной казни или пожизненного лишения свободы на каторге без возможности условного осуждения, условно-досрочного освобождения, отсрочки исполнения приговора или наказания. Если окружной атторней не добивается вынесения смертного приговора, то осужденному на основании вердикта суда присяжных назначается наказание в виде пожизненного лишения свободы на каторге без возможности условного осуждения, условно-досрочного освобождения, отсрочки исполнения приговора или наказания в соответствии с положениями статьи 782 УПК штата Луизиана (ч. «D» ст. RS 14:42.1)139.

Состав преступления «насильственные действия сексуального характера второй степени» (Second degree sexual battery) закреплен в статье RS 14:43.2. Касание ануса или гениталий потерпевшего любой частью тела виновного, либо касание ануса или гениталий виновного любой частью тела потерпевшего, с одновременным умышленным причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, виновным, достигшим 17-летнего возраста, в отношении потерпевшего, не достигшего 13-летнего возраста - наказывается лишением свободы на каторге на срок от 25 до 99 лет с отбыванием не менее 25 лет без возможности условного осуждения, условно-досрочного освобождения, отсрочки исполнения приговора или наказания. Положения этой же статьи разъясняют, что тяжкий вред здоровью - это телесное повреждение, опасное для жизни человека, либо повлекшее за собой потерю сознания, непереносимую боль и страдания, стойкое и очевидное обезображивание, потерю какого-либо органа или стойкую утрату органом его функций, потерю умственных способностей. Такое же наказание назначается виновному за совершение оральных насильственных действий сексуального характера. При этом оральные насильственные действия сексуального характера- это касание ануса или гениталий потерпевшего ртом или

По отбытию срока лишения свободы за преступление, предусмотренное статьей RS 14:43.2., осужденный контролируются Департаментом Общественной Безопасности и Исправления с помощью средств электронного мониторинга пожизненно141.

В соответствии со ст. RS 14:78.1., под квалифицированным инцестом законодатель Луизианы понимает любое вовлечение ребенка в сексуальную деятельность, наказуемую в соответствии в уголовным законодательством Штата, а также любые развратные поглаживания или прикосновения как виновного, так и ребенка с намерением вызвать возбуждение или удовлетворить сексуальное желание виновного, ребенка, либо их обоих, совершенные лицом, достигшим 18-летнего возраста с лицом, которое заведомо для виновного является ему биологическим, приемным родственником, либо родственником по второму браку одного из родителей, а именно: детьми, внуком любой степени, братом, сестрой, сводным братом, сводной сестрой, дядей, тетей, племянником или племянницей142.

## Криминологические аспекты предупреждения преступлений против половой неприкосновенности в США

С конца 60-х годов XX века в криминологической науке США стремительную популярность набирает так называемая «неоклассическая» теория, которая включила в себя несколько направлений противодействия преступности, а пик научных работ приходится на 90-е годы 20-го века. Развитие теории связано с пессимистическими выводами относительно эффективности практики воздействия на преступность с помощью традиционных криминологических Федеральный закон РФ «Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы» от 6 апреля 2011 г. № 64-ФЗ // Российская газета. - 8 апреля 2011 г. - № 75. направлений, которые «полегли под тяжестью собственной теоретизации» , не позволяли разработать недорогие программы профилактики, которые дали бы быстрый и заметный результат.

Характерной особенностью реализации указанной теории становится депрофессионализация, т.е. участие в выработке направлений уголовной политики общественных организаций, политических партий, политических советников и т.д. Вместо мнения профессиональных криминологов, научного обоснования и экспертных оценок эффективности используются бытовые понятия здравого смысла, обществеизвестности и очевидности («это и так всем известно»), что существенно снижает ценность криминологических знаний. Например, 78% депутатов органа законодательной власти штата Иллинойс высказали мнение, что рецидив сексуальных преступлений очень высок, а основным источником информации о показателях половых преступлений для них были не мнения экспертов, а средства массовой информации .

Общественные деятели охотно используют данный факт в своих политических целях. Вопросы борьбы с преступностью становятся частью избирательных кампаний, средством манипулирования мнением избирателей. Примечательно, что современные уголовные и уголовно-процессуальные нормативные правовые акты (в США их, как правило, не разделяют), а также нормативные акты в сфере противодействия преступности получают наименования по именам жертв преступлений. Применительно к нашему исследованию - это, например, Федеральный закон США «О защите детей от сексуальной эксплуатации, насильственных преступлений, противодействии их растлению, обороту детской порнографии, содействии их безопасности в сети

Как мы уже отмечали, «неоклассическая» теория объединяет несколько направлений противодействия преступности, среди которых стоит отметить теории рационального выбора и рутинных (стандартных) действий, в рамках которых развиваются программы ситуационной превенции (situational crime prevention) и как ее разновидность - программа специальной профилактики рецидивов половых преступлений.

Суть теории рационального выбора (The rational choice perspective) заключается в том, что преступники - это лица, принимающие решения обдуманно и целенаправленно, а мотивация индивидуального преступного поведения не требует какого-либо специального объяснения. Преступление - это обычное, нормальное явление, совершаемое обдуманно, умышленно, для извлечения какой-либо выгоды. Преступники, как, в принципе, и все люди, стремятся получить для себя деньги, материальные ценности, сексуальное удовлетворение, эмоциональные переживания и т.д. Это не значит, что «криминально вовлеченные» (criminally involved) лица постоянно совершают преступления. Чаще всего они получают материальные и нематериальные блага

Сморгунова А.Л. Трансформация уголовной политики в США и Великобритании (конец XX - XXI вв.) // Известия Российского государственного педагогического университета им. А.И. Герцена. - 2008. - № 56. - С. 127-136. законным путем. Однако время от времени, по своей воле или вне ее зависимости, они попадают в определенные ситуации, которые предоставляют им возможности для совершения преступления (привлекательные и неохраняемые объекты). И в этот момент, находясь в так называемой «точке определения» (decision-point), индивид может предпочесть незаконные способы достижения своих целей, если законными их добиться труднее и они требуют больших усилий, а риск, по его мнению, незначителен . Конечно, в этот момент индивид действует в рамках ограниченной рациональности, поскольку отсутствует полная информация, а время на принятие решение ограничено. При этом правонарушитель опасается больше того, что он будет пойман сейчас, в момент совершения преступления, а не спустя некоторое время. В целом, влияние биологических и социальных факторов на личность преступника не отрицается, однако ключевым фактором признается ситуация совершения преступления .

Теория рационального выбора связана, прежде всего, с непосредственной (конкретной жизненной, если выражаться привычными отечественному исследователю терминами) ситуацией, в которой потенциальный преступник принимает решение о совершении преступления, а теория рутинных действий -это теоретическое обоснование идеи о том, что преступление - результат реализации данной непосредственной ситуации. Теория была разработана специально для сотрудников полиции, абсолютно доступна и проста в понимании. Авторы концепции - Лоуренс Коэн и Маркус Фелсон - предложили «основополагающую химию преступления», согласно которой для каждого

## Предупреждение преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних средствами электронного мониторинга подконтрольных лиц

На сегодняшний день, более чем в 30 штатах приняты нормативные правовые акты, запрещающие или ограничивающие проживание осужденных за преступления на сексуальной почве, вблизи мест, посещаемых детьми . Около половины из них связаны с законами о регистрации таких осужденных и применяются ко всем зарегистрированным лицам, осужденным за преступления на сексуальной почве, независимо от возраста потерпевшего. Некоторая часть нормативно-правовых актов регламентирует поведение лиц, осужденных условно, либо освобожденных условно-досрочно с испытательным сроком, другая часть -лиц, отбывших наказание за совершение преступлений против половой свободы и половой неприкосновенности несовершеннолетних как формы профилактики совершения такими лицами преступлений. Во всех этих штатах, как правило, нормативно закреплено требование к расстоянию, на которое подконтрольному лицу запрещено приближаться к охраняемому объекту - от 1000 до 2000 футов. Лишь в немногих штатах устанавливается меньшая буферная зона. Защищенные места обычно включают в себя школы, парки, детские площадки, детские сады. Законодательные акты некоторых штатов включают в себя и другие объекты, такие как парки развлечений, кинотеатры, молодежные спортивные сооружения, остановки школьного автобуса, библиотеки. Несмотря на то, что более чем 60% из всех штатов приняли подобные нормативные акты, в некоторых регионах страны, на крайнем северо-востоке и центральных штатах, законодательство о запрете и ограничении местожительства для лиц, совершивших преступления на сексуальной почве до настоящего времени отсутствует271. Первый законодательный акт об ограничении мест проживания для лиц, совершивших преступления на сексуальной почве в виде внесения соответствующих положений в действующие Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы , был принят в штате Флорида в 1995 году. Он применялся только к лицам, осужденным условно, либо освобожденным условно-досрочно с испытательным сроком, совершившим преступления против половой свободы и половой неприкосновенности несовершеннолетних и создавал 1000-футовую буферную зону вокруг школ, парков, детских площадок, детских садов и других мест, посещаемых детьми.

К 2004 году уже 15 штатов (Алабама, Арканзас, Калифорния, Делавэр, Флорида, Джорджия, Иллинойс, Индиана, Айова, Кентукки, Луизиана, Огайо, Оклахома, Орегон и Теннеси) приняли аналогичные акты. В 2005 году, после убийства 9-летней Джессики Лансфорд, лицом, отбывшим наказание за совершение преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, проживавшим по соседству в штате Флорида, выработка стратегии защиты детей от сексуальных преступников стала приоритетной для политических деятелей, и в период между 2005 и 2007 годами число штатов, на законодательном уровне закрепивших ограничение местожительства и перемещения для лиц, совершивших половые преступления, возросло вдвое274. апелляционным судом и решение этого суда, в свою очередь, было оставлено в силе Верховным судом США278. Когда положения Раздела 692А Собрания Законодательства штата Айова вступили в силу в 2005 г., они стали применятся задним числом, т.е. к случаям, имевшим место с 2002 г., с даты принятия нормативного акта, и тысячи лиц, осужденных за преступления на сексуальной почве, вынуждены были переехать, создавая кризис найма жилища и множество проблем для сотрудников правоохранительных органов. Аттернатура, адвокаты потерпевших и сотрудники правоохранительных органов пытались безрезультатно пролоббировать отмену нормативного акта, приводя доводы о том, что новый законодательный акт создает больше проблем, чем решает, подрывает программу создания реестров сексуальных преступников, поскольку эффективность контроля над лицами, осужденными за преступления на сексуальной почве, не имеющими постоянного местожительства, будет крайне

В штате Канзас был принят более осторожный подход к реализации ограничения местожительства лиц, совершивших преступления на сексуальной почве. В ноябре 2006 г. Комитет по вопросам сексуальных преступлений, созданный в рамках Координационного совета по уголовному правосудию, опубликовал доклад, в котором детально проанализированы положительные и отрицательные стороны возможного принятия закона об ограничении местожительства лиц, совершивших половые преступления. Так, авторы доклада признают, что ограничение местожительства для половых преступников призвано обеспечить безопасность общества, но при этом задаются вопросами: доказан ли факт обеспечения общественной безопасности при ограничении местожительства научными исследованиями, практикой в области исправления осужденных; жизнеспособен ли этот закон и насколько он экономически целесообразен; целесообразно ли использовать все ресурсы, направляя их на защиту самых широких слоев населения, или более эффективным орудием в борьбе с половыми посягательствами станет проведение отдельных мероприятий по контролю над поведением особо опасных преступников .

После рассмотрения потенциальных преимуществ и недостатков законопроекта и заслушивания доклада Комитета, законодательными органами штата Канзас было принято решение не принимать закон на территории штата.

В 2005 г. в США началось и получило широкое распространение новое явление - принятие постановлений, ограничивающих местожительство и перемещение лиц, совершивших сексуальные преступления, на уровне органов местного самоуправления. Такие акты принимаются местными органами власти (властями городов, поселков, округов) и часто расширяют зону безопасности охраняемых объектов, посещаемых детьми, до 2500 футов. Первое такое

В настоящее время такие ограничения на местном уровне появились по всей стране, в большинстве штатов, даже в тех, где нормативные акты, ограничивающие местожительство и перемещение лиц, совершивших сексуальные преступления, на уровне штата не принимались. «Городские и окружные власти штатов, по-видимому, опасаются, что, если они не примут акты, аналогичные уже принятым соседями, их муниципальные образования превратятся в убежища для сексуальных преступников. Это, как правило, приводит к эффекту домино, так как все административно-территориальные единицы штатов прилагают усилия для создания у себя защищенных зон, в целях предотвращения переезда к ним потерявших местожительство половых преступников» .