Михайличенко, Сергей Игоревич. Предупреждение незаконного производства аборта: уголовно-правовой и криминологический аспекты : диссертация ... кандидата юридических наук : 12.00.08 / Михайличенко Сергей Игоревич; [Место защиты: Моск. гос. лингвист. ун-т].- Москва, 2014.- 154 с.: ил. РГБ ОД, 61 14-12/469

**Содержание к диссертации**

Введение

**Глава 1. Преступления против жизни и здоровья по уголовному законодательству РФ .**

1.1 Уголовно - правовая характеристика преступлений против жизни и здоровья 15-29 с.

1.2 Возникновение и развитие законодательства об ответственности за преступления в репродуктивной сфере 30-44 с.

**Глава 2. Медико - криминологические аспекты незаконного производства аборта .**

2.1 Морально-этическая и медико-социальная проблема артификационного аборта, характеристика на современном этапе развития медицины 45-62 с.

2.2 Репродуктивный выбор, понятие аборта и проблема определения начала человеческой жизни 63-83 с.

2.3 Криминологический анализ незаконного производства аборта 84-96 с.

**Глава 3. Уголовно - правовая характеристика незаконного производства аборта .**

3.1 Объект и объективная сторона, субъект и субъективная сторона незаконного производства аборта 97-124 с.

3.2 Квалифицированный вид незаконного производства аборта 125-132 с.

Заключение 133-138 с.

Список использованной литературы 139-151 с.

**Введение к работе**

**Актуальность избранной темы диссертационного исследования**.

Все люди имеют репродуктивные права, основанные на принципах человеческого достоинства и равенства. Но женщины играют особую, важную роль в человеческом воспроизводстве. В рамках международного права женские репродуктивные права являются совокупностью целого ряда отдельных прав человека. Возможность репродуктивного выбора основывается на определенных правах и свободах, гарантируемых Конституцией РФ. Репродуктивная сфера человеческой жизни и его половое поведение относится к частной жизни отдельно взятого гражданина. Невмешательство другими лицами гарантируется, прежде всего, ст. 23 Конституции РФ, провозгласившей право на ее неприкосновенность.

По числу абортов Россия является одним из лидеров в мире. В РФ совершается более 3,5 млн. прерываний беременности в год. Процент внебольничных абортов составляет от 16 до 80 % от всего количества зарегистрированных случаев прерываний беременности. Актуальной проблемой продолжают оставаться криминальные, небезопасные аборты, составляя по одним данным 20–40 % от всех регистрируемых случаев прерывания беременности. Ряд других исследователей считают, основывая свои данные на статистических и социологических исследованиях, что примерно половина абортов, производимых в мире, до сих пор делается нелегально. Около половины ежегодно выполняемых искусственных абортов в мире считаются небезопасными, с ними же ежегодно связаны примерно 13 % случаев материнской смертности.

По данным Концепции и стратегии демографического развития России на период до 2015 г, одобренной распоряжением Правительства РФ от 2007 г, демографическая обстановка в государстве характеризуется распространением малодетности (1-2 ребенка в семье), повышением количества детей, рожденных вне брака. Основные задачи государства – повысить к 2015 году общий коэффициент рождаемости в 1,5 раза и увеличить ожидаемую продолжительность жизни до 75 лет. Но достижение этих показателей невозможно без осуществления эффективных мер по снижению смертности населения.

Демографический спад в стране создает угрозу вырождения коренных народов страны. Развитие демографической ситуации по такому сценарию также неблагоприятно скажется на основных показателях социально-экономического развития стран, создаст реальную угрозу суверенитету, территориальной целостности, устойчивому развитию, обороне государства и безопасности граждан. У государства существуют свои демографические потребности, но, к сожалению, нет определенной, разработанной и целенаправленной политики страны в области демографии, человек же в стране обладает правом самостоятельно выбирать – принимать участие в репродуктивных и демографических процессах или постараться избежать этого. В этой связи является актуальным правой анализ медицинских, ведомственных, нормативно-правовых актов по проблематике незаконного производства аборта, а также изучения права женщины на репродуктивный выбор.

Уголовно-правовая охрана и регулирование репродуктивной сферы в человеческой жизни в Российской Федерации является малоизученной темой и представляет интерес для правового исследования. В структуре насильственной преступности определенные, важные позиции занимает незаконное проведение искусственного прерывания беременности (ст. 123 УК РФ). Кроме того, с учетом постоянного и значительного обновления нормативного базы в сфере преступлений против жизни и здоровья уголовного права, актуальной продолжает оставаться юридический анализ права женщины на прерывание беременности, ее репродуктивный выбор и исследование социальных и медицинских показаний, возможных временных границ. Желание прервать настоящую беременность, возможность осуществления данной потребности регулируется отношениями между обществом и каждой отдельной личностью.

Изложенное свидетельствует об актуальности обозначенной темы диссертационного исследования.

**Степень научной разработанности проблемы.**

Предупреждению преступлений против жизни и здоровья посвящены научные труды таких теоретиков уголовного права, как Ю.М. Антонян, Г.Н. Борзенков, С.В. Бородин, И.И. Горелик, В.И. Зубкова, А.Н. Игнатов, А.Н. Красиков, Ю.А. Красиков, Л.Л. Кругликов, А.В. Наумов, Н.А. Неклюдова, Э.Я. Немировский, А.А. Пионтковский, Т.А. Плаксина, Э.Ф. Побегайло, С.В. Познышев, А.Н. Попов, А.А. Примаченко, А.И. Рарог, И.Я. Фойницкий, Р.Д, Шарапов, М.Д. Шаргородский, П.С. Яни и другие.

Проблему уголовной ответственности за незаконное проведение искусственного прерывания беременности в российской уголовно-правовой науке нельзя назвать решенной. Наибольшее количество научных публикаций по проблематике уголовной ответственности за незаконное проведение искусственного прерывания беременности приходится на этап запрещения абортов в нашем государстве, т.е. до вступления в силу Уголовного кодекса РФ 1996 года. Это исследования А.Б. Генса, A.M. Флоринской, Г.А. Мендельсона, Т.А. Лаврентьевой, Ю.М. Антоняна, Л.Ф. Богданова, М.Н. Голоднюк и др., которые внесли существенный вклад в развитие науки уголовного права и конкретно вопроса о незаконном проведении искусственного прерывания беременности. Однако в работах ученых не учтены законодательные изменения, предложенные в последнее время в данной области, социальное и демографическое положение, достижения в области медицины и многие другие факторы, имеющие определяющее значение по проблеме незаконного проведения искусственного прерывания беременности. Следовательно, является актуальным оценка такого состава преступления, как незаконное проведение искусственного прерывания беременности с позиций не только теории уголовного права, а также криминологии, медицинских и социальных наук.

**Объектом исследования** являются общественные отношения в репродуктивной сфере человеческой жизни, связанные с установлением и реализацией уголовной ответственности за незаконное проведение искусственного прерывания беременности, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья человека, а также общественные отношения, возникающие в сфере уголовно-правовой охраны жизни человека во внутриутробном периоде.

**Предмет исследования** составляют современное состояние преступности против жизни и здоровья, связанной с незаконным проведением искусственного прерывания беременности; нормы права о незаконном прерывании беременности и смежных с ним преступлений; судебная и следственная практика применения норм об ответственности за незаконный аборт и смежных с ним преступлений; криминологические особенности незаконного проведения искусственного прерывания беременности; криминологические особенности лиц, совершающих незаконное проведение искусственного прерывания беременности, и потерпевших от данного преступления; факторы, детерминирующие криминальный аборт.

**Цель научного исследования.**

Целью настоящего исследования является разработка, на основе изучения уголовно-правовой и криминологической характеристик незаконного проведения искусственного прерывания беременности, теоретических положений, обосновывающих предложения по совершенствованию правил квалификации рассматриваемых преступлений, повышению эффективности уголовного законодательства, нормы которого предусматривают ответственность за незаконное проведения искусственного прерывания беременности и смежные с ним преступления, а также практические рекомендации по совершенствованию криминологических мер предупреждения данного вида преступлений.

Достижение поставленной цели исследования обеспечивалось путем постановки и решения следующих **задач**:

изучение теоретических основ предупреждения преступлений против жизни и здоровья и незаконного проведения искусственного прерывания беременности;

анализ состояния научных взглядов и действующего законодательства по проблеме незаконного проведения искусственного прерывания беременности и смежных с ним преступлений;

определение проблемы соотношения права беременной женщины на репродуктивный выбор и права на жизнь нерожденного ребенка;

представление правовой характеристики прерываний беременности и их последствий на современном этапе развития медицины;

криминологический анализ незаконного проведения искусственного прерывания беременности;

исследование следственно-судебной практики применения уголовно-правовых норм об ответственности за совершение незаконного производства аборта, умышленное посягательство на жизнь человека до его рождения;

представление анализа динамики прерывания беременности в Забайкальском крае;

определение оснований ответственности за незаконное производство аборта;

формулировка основных направлений общесоциального и специально-криминологического предупредительного воздействия на факторы, детерминирующие незаконное производство аборта.

**Теоретическую базу диссертационного исследования** в связи с комплексным характером темы составили научные труды специалистов в области отечественного и зарубежного уголовного права, конституционного и международного права, уголовно-исполнительного права, криминологии, гражданского и семейного права, а также медико-социальных и общенаучных дисциплин, относящихся к теме диссертационного исследования.

**Нормативную базу исследования** составили:

международные нормативно-правовые акты – Всеобщая декларация прав человека 1948 года, Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 года, Декларация прав ребенка 1959 года, Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 года, Конвенция о правах ребенка 1989 года и др.;

действующее законодательство РФ - Конституция Российской Федерации. Уголовный, Семейный, Гражданский кодексы Российской Федерации, другие федеральные законы России, подзаконные акты Президента и Правительства Российской Федерации, Министерства здравоохранения России и др.;

уголовное законодательство отдельных зарубежных стран – государств участников Содружества Независимых Государств, европейских стран, американских, азиатских и арабских государств;

отечественное дореволюционное и советское уголовное законодательство – Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1845 года, Уголовное уложение 1903 года, Уголовные кодексы РСФСР 1922, 1926, 1960 годов и другие правовые акты;

решения и разъяснения Конституционное Суда Российской Федерации, Европейского Суда по правам человека, Верховного Суда Российской Федерации.

**Эмпирическую базу диссертационного исследования** составили:

данные Федеральной службы государственной статистики, Министерства здравоохранения России и Забайкальского края, отражающие динамику производства абортов, в том числе, и внебольничных, показатели материнской смертности в России и в Забайкальском крае.

результаты анонимного анкетирования девушек-студенток старших курсов ФГОУ СПО Забайкальского горного колледжа (ЗГК), ГБОУ ВПО Читинской государственной медицинской академии (ЧГМА), НОУ ВПО Центросоюза Российской федерации Забайкальского института предпринимательства «Сибирский университет потребительской кооперации» (ЗИПСибУПК), ФГБОУ ВПО Забайкальского государственного университета (ЗабГУ), ФГБОУ ВПО Забайкальского государственного гуманитарно-педагогического университета (ЗабГГПУ), ФГБОУ ВПО Читинского института «Байкальский государственный университет экономики и права» (ЧИБГУЭП)– по 50 анонимных анкет от каждого учебного заведения (общее число респондентов – 300 человек);

анализ 150 историй болезни пациенток, поступивших в гинекологическое отделение МУЗ «Городской родильный дом» №2 за 2010-2012 год с диагнозом: неуточненный выкидыш.

материалы судебной практики Забайкальского края в количестве 3 судебных дел в период с 2001 по 2012 гг.

**Методологическая основа и методика диссертационного исследования.**

Данное исследование выполнено на основе современных научных методов познания, диалектических воззрений на взаимосвязь и обусловленность явлений, составляющих предмет изучения. Методологическую основу диссертационного исследования составляют всеобщий метод познания – материалистическая диалектика; общенаучный метод познания: историко-правовой, сравнительно-правовой, логический, аксиологический, метод системно-структурного анализа, анализ и синтез, дедукция и индукция. При проведении уголовно-правового и криминологического исследования незаконного проведения искусственного прерывания беременности, репродуктивного выбора и определения начала человеческой жизни использованы также частно-научные методы познания – логико-формальный, контент-анализ документов, статистический, системный анализ, анкетирование и интервьюирование.

**Научная новизна** работы заключается в том, что на основе анализа действующего уголовного законодательства Российской Федерации, обеспечивающего уголовно-правовую охрану преступлений против жизни и здоровья, выявлены, проанализированы и предложены пути решения имеющихся уголовно-правовых и криминологических проблем в сфере искусственного прерывания беременности. В работе комплексно оценивается проблема незаконного прерывания беременности, а также проблема правовой охраны жизни ребенка на основе системного анализа норм Общей и Особенной частей Уголовного кодекса Российской Федерации, устанавливающих ответственность за посягательство на незаконное проведения искусственного прерывания беременности, за посягательство на жизнь ребенка в период его внутриутробного развития, в перинатальный период в сопоставлении со смежными нормами иных отраслей российского права и уголовного законодательства зарубежных стран на основе общепризнанных принципов и норм международного права. Автором определены историко-правовые этапы развития представлений о проблеме прерывания беременности. Сформулированы правовые определения понятий аборта, преждевременных родов, искусственного прерывания беременности, а также незаконного прерывания беременности и криминального аборта.

В исследовании на основе криминологического анализа современного состояния и уровня данной разновидности преступности, характеристик лиц, совершивших незаконное проведение искусственного прерывания беременности, и девушек, пострадавших от криминального аборта, детерминант, обуславливающих совершение преступлений в данной области, разработан ряд практических рекомендаций по профилактике незаконного проведения искусственного прерывания беременности в Российской Федерации. Разработаны меры по возможному решению данной проблемы.

Более конкретно научная новизна сформулированных автором выводов и рекомендаций представлены в **положениях, выносимых на защиту:**

1. Российское законодательство о прерывании беременности, в отличие от зарубежных стран, является одним из либеральных в мире. Автором выявлена причинная связь между факторами, способствующими проведению данной процедуры (желание женщины, сроками прерывания беременности и наличием медицинских и социальных показаний) и снижением роста рождаемости в стране, что приводит к отрицательным последствиям в демографической ситуации в Российской Федерации в целом и отдельных ее регионах.
2. Формирование норм права об искусственном прерывании беременности происходило под влиянием различных факторов: религиозных, национальных, демографических, политических. Проблемы уголовно-правовой регламентации незаконного производства аборта не имели единого правового подхода на протяжении развития российского государства. Во многом это объяснялось демографической ситуацией, политическими и стратегическими задачами государства.
3. Незаконное проведение искусственного прерывания беременности, совершенное с нарушением установленных законодателем сроков информированного добровольного согласия беременной, правил проведения процедуры при наличии социальных и медицинских показаний, особенно на поздних сроках беременности, имеет повышенный характер и степень общественной опасности ввиду реальной угрозы причинения тяжкого вреда здоровью и смерти беременной.
4. Выявленные автором случаи искусственного прерывания беременности, проведенные с нарушением установленных законодателем сроков информированного добровольного согласия беременной, правил проведения процедуры при наличии социальных и медицинских показаний, особенно на поздних сроках беременности, требуют необходимости уголовно-правовой регламентации всех возможных случаев незаконного проведения искусственного прерывания беременности.
5. В целях обеспечения единообразия в применении норм о преступлениях против жизни и здоровья, обосновывается целесообразность придания зачатому, но нерожденному лицу, ограниченной правоспособности с 22 недельного срока гестации (внутриутробного развития). Предлагается положения, касающиеся права эмбриона на жизнь, закрепить в Конституции РФ, что будет служить конституционно-правовой гарантией правоспособности зачатого, но неродившегося лица. С действующее российское законодательство предлагается ввести презумпцию – человек, если он родился живым, считается правоспособным с 22 недельного срока гестации.
6. Проведенный криминологический анализ лиц, совершивших незаконное проведение искусственного прерывания беременности, и женщин, пострадавших от криминального аборта, а также анализ медицинской документации установил, что с целью прерывания беременности в каждом шестом случае (около 16%) используются нелегальные препараты, применение которых неизбежно приведет к снижению репродуктивного здоровья молодежи.
7. В связи с тем, что действующая статья 123 УК РФ «Незаконное проведение искусственного прерывания беременности» не отражает полную характеристику возможного субъекта и иных признаков состава преступления, ч. 1 ст. 123 УК РФ «Незаконное проведение искусственного прерывания беременности» предлагается изложить в следующей редакции: «Проведение искусственного прерывания беременности лицом, не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля, а равно без информированного добровольного согласия беременной, в ненадлежащих условиях или с нарушением медицинских и социальных показаний».
8. С учетом криминологической характеристики лиц, совершивших незаконное проведение искусственного прерывания беременности с целью получения материальной выгоды с потерпевших, а также систематичности совершения данного вида деяний как вида криминального бизнеса указанными лицами, в часть 2 ст. 123 УК РФ предлагается включить дополнительный квалифицирующий признак и изложить ее в следующей редакции: «То же деяние, совершенное лицом в отношении двух и более лиц – наказывается ограничением свободы на срок до трех лет, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет».

**Теоретическая значимость** работы состоит в развитии доктрины права по вопросам уголовно-правовой и криминологической характеристик незаконного производства аборта. Материалы диссертации могут послужить основой для последующих научных исследований в данной области и тем самым способствовать интенсификации решения проблем, связанных с вопросами производства криминального аборта. Выводы и рекомендации диссертанта могут быть использованы при дальнейшей разработке данного вопроса и проблем уголовно-правовой охраны материнства, процедуры проведения искусственного прерывания беременности, незаконного производства аборта, вопросов определения начала охраны жизни человека в период внутриутробного развития. Рекомендации и предложения по квалификации данных преступлений также могут быть использованы практическими работниками при разработке методик выявления данных преступлений и расследования уголовных дел по ним.

Материалы настоящего исследования, с точки зрения **практической значимости**, могут быть использованы в следственно-судебной практике при расследовании и рассмотрении уголовных дел о преступлениях, связанных с незаконным проведением искусственного прерывания беременности, а также при разработке законодательных предложений по совершенствованию уголовно-правовых гарантий по данной проблематике. Отдельные положения и выводы диссертации могут быть использованы в процессе обучения студентов, аспирантов, соискателей на кафедрах уголовного права и криминологии, а также при повышении квалификации работников правоохранительных органов и судей.

**Апробация результатов исследования.** Основные положения диссертации изложены в одной монографии, 11 научных статьях, три их которые опубликованы в ведущих рецензируемых научных изданиях, указанных в перечне Высшей аттестационной комиссии Министерства образования и науки Российской Федерации. Выводы и рекомендации, высказанные диссертантом в работе, докладывались и обсуждались на научных конференциях: VIII региональной межвузовской научно-практической конференции молодых ученых «Медицина завтрашнего дня» ГОУ ВПО ЧГМА. Чита. - 23-24 апреля 2009 г., XIII международной молодежной научно-практической конференции «Молодежь Забайкалья: мир человека и человек мира» г. Чита - 16-17 апреля 2009 г., международной научно-практической конференции «Демографическая политика Забайкальского края: оценка и перспективы развития» 9 декабря 2010 г. г. Чита, VI международной пироговской научной конференции 24 марта 2011 г. Москва, XI международной научно-практической конференции «Кулагинские чтения» 29 ноября – 2 декабря 2011 г. Чита, международной научно-практической конференции «Эффективность исполнения судебных актов в контексте реформирования правовой системы России». 12-14 декабря 2012 г. Чита, принималось участие в дискуссионной площадке «Соблюдение прав и свобод человека в Забайкальском крае: координация действий», проводимой в рамках Гражданского форума – 2012 г. «Забайкальцы – Забайкалью» 12 октября 2012 г. Чита.

Результаты исследований внедрены в учебный процесс на кафедре уголовного права и уголовного процесса юридического факультета Забайкальского Государственного Университета.

Основные положения диссертации нашли свое отражение в 12 опубликованных работах автора, в т.ч. в 1 монографии и 3 статьях в журналах, рекомендованных ВАК РФ. Полученная информация может представлять интерес для ученых, научной общественности, работников правоохранительных органов.

**Структура работы.** Работа выполнена в объеме и в соответствии с требованиями, предъявляемыми Высшей аттестационной комиссией Министерства образования и науки Российской Федерации. Структура определяется целями и задачами исследования и состоит из введения, трех глав, объединяющих семь параграфов, заключения, списка литературы и приложения.

В **заключении** сформулированы основные выводы и предложения, практические рекомендации, сделанные в ходе диссертационного исследования.

## Возникновение и развитие законодательства об ответственности за преступления в репродуктивной сфере

Преступления против жизни - это предусмотренные ст. 105-110 УК РФ деяния, непосредственно посягающие на общественные отношения, обеспечивающие жизнь человека как способ его существования, а также безопасность жизни человека. К ним относятся все виды убийства, причинение смерти по неосторожности и доведение до самоубийства.

Жизнь каждого современного человека и гражданина государства представляет собой важнейшее, от природы ему данное благо, наиболее важное социальное достоинство. При совершении преступлений против жизни человека возможно наступления таких последствий, которые не возможны к изменению, восстановлению или возмещению: утрата жизни необратима. За особо тяжкие преступления против жизни человека основной закон страны, ст. 20 Конституции Российской Федерации возможно избрание исключительной меры наказания, впредь до ее отмены допускает установление федеральным законом смертной казни с учетом предоставления обвиняемому предполагаемого права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей.

Лишение жизни другого человека всегда осуждалось обществом и моралью и правилами, которые имели силу закона. Запрещение лишения жизни человека всегда было одним из основных ограничений в обществе и человеческой культуре. Это характеризовалось сложившейся демографической обстановкой и необходимостью защиты суверенитета государства. Убийство угрожала человечеству истреблением, поэтому сначала убийство было осуждено и запрещено в локальных сообществах - родах, племенах и т.д.

По мере становления более крупных человеческих сообществ, вплоть до государственных объединений, табу на убийство приобрело форму закона, обязательного для всех членов сообщества. Известно, что первые законоуложения (как написанные, систематизированные совокупности норм и правил поведения, а также запретов) формируются на основе общепринятых норм морали, формализуемых и закрепляемых в законах. Убийство трактуется как преступление практически во всех законодательных системах - древних и современных. Именно поэтому первой заповедью Христа, как известно, была заповедь «не убий», то есть не посягай на жизнь другого человека.

Убийство во всех странах признаётся законодательством наиболее тяжким преступлением. Оно посягает на жизнь человека - благо, которое даётся ему только один раз и требует усиленной уголовно-правовой охраны, поэтому и предусматривает суровое наказание, вплоть до смертной казни в ряде стран, в том числе, и в России.

Право на жизнь всех без исключения граждан РФ охраняется государством и провозглашается в ст.20 Конституции РФ. Уголовный кодекс Российской Федерации предполагает охрану основных прав и свобод человека от преступных посягательств.

Согласно науке уголовного права непосредственным объектом преступлений против жизни является жизнь, независимо принадлежности человека к той или иной национальности, от его расового происхождения и возраста, деятельности, социального положения в обществе, состояния здоровья и т. д. Посягательства и попытки прервать либо прекратить чужую человеческую жизнь является преступлением против сложившихся в обществе социальных устоев и отношений по поводу ценности человеческой жизни.

Жизнь человека является основополагающей социальной ценностью. Право на жизнь является объектом уголовного права. Ему противостоит необходимость и обязанность других лиц воздерживаться от посягательства на лишение жизни другого человека

Человеческая жизнь, являясь социальной ценностью, регулируется уголовным законом, который сохраняет основные общественные интересы. Биологическая жизнь каждого отдельного индивидуума является объектом и предметом посягательства при совершении преступления, согласно теории уголовного права

При принятии решения судебными органами объектом преступления в большей степени признается социальные отношения по охране человеческой жизни, а не столько признание конкретного человека как биологического существа. При анализе исторического этапа развития представлений о прерывании беременности и начале человеческой жизни в России, хотелось бы отметить, что ранее внутриутробная, эмбриональная жизнь человеческого организма и плода рассматривалась как одна из форм объекта преступлений против жизни. Умерщвление плода в организме матери соотносилось с убийством.1 Так, по ст. 1461 Уложения 1845 г., «кто без ведома и согласия женщины, умышленно какими бы то ни было средствами произведет изгнание плода, наказывается каторжными работами от 4 до 6 лет; если же при этом женщине будет причинено тяжелое повреждение - то каторгой от 6 до 8 лет, а если смерть - то от 8 до 10 лет». В своде замечаний на проект Особенной части Уголовного Уложения констатировалось, что при аборте страдает не только отдельная личность и что «беременность представляет такое физиологическое состояние женщины, с которой неразрывно связаны интересы общества, требующие охраны ее со стороны закона. Нарушение именно этих интересов и составляет сущность преступного прерывания беременности».2

В уголовно-правовом смысле жизнь существует тогда, когда человек родился и еще не умер. В науке уголовного права и правоприменительной практике согласно общепринятой точке зрения условным моментом начала жизни признается начало физиологических родов, что вовсе не равнозначно началу самостоятельного внеутробного существования ребенка (отделением от утробы матери, началом дыхания и т. п.).

## Репродуктивный выбор, понятие аборта и проблема определения начала человеческой жизни

Прерывание беременности до ее естественного завершения называется, в зависимости от срока, абортом, или преждевременными родами.

Точное определение понятия «аборт» необходимо не только с чисто теоретических позиций понимания криминального аборта, но и в плане правильного определения всей совокупности признаков аборта, что важно для решения вопроса об уголовной ответственности за незаконный аборт. В связи с этим представляет интерес срок прерванной беременности и связанная с этим жизнеспособность плода, его способность к самостоятельному существованию вне утробы матери. К сожалению, этим вопросам в юридической литературе не уделяется должного внимания. Так в юридической науке под абортом понимается «искусственное прерывание беременности»1. При этом не указывается временной или какой-либо границы, за пределами которой умерщвление плода нельзя считать абортом. В последнее время федеральным законом от 25.11.2013 № 317-ФЗ было изменено название статьи ст. 123 Уголовного кодекса РФ: «Незаконное производства аборта». Согласно новому федеральному закону ст. 123 УК РФ звучит следующим образом: «Незаконное проведение искусственного прерывания беременности». В данном параграфе будет даваться описание таким понятиям как искусственное прерывание беременности, аборты, преждевременные роды.

Аборт [abortus; от латинского слова abortio — преждевременные роды (синоним-выкидыш)] - прекращение беременности и (одновременно с этим или позднее) изгнание из матки всего плодного яйца или его части в первые 7 акушерских месяцев или 28 недель.

Обсуждение данных вопросов является обязательным с учетом современных достижений медицинских наук. С медицинской точки зрения аборт является не только прерыванием беременности с воздействием извне, но и прерывание по типу неуточненного выкидыша. Под абортом понимается прерывание беременности до 28-недельного срока гестации. Прерывание после 28-недель беременности считается преждевременными родами.1

Для юристов особо важно разграничение понятий преждевременных родов и аборта, так как прерывание беременности после 28 недельного срока гестации не может соотноситься по степени опасности и возможности наступления опасных последствий с более ранним прерыванием беременности. Приложением № 2 к приказу Минздрава Российской Федерации от 4 декабря 1992 года № 318 определено «Ведение преждевременных родов при сроке беременности 22 недели и более». В данном нормативно-правовом акте дается описание классификации и этиологии преждевременных родов при различных сроках гестации. В связи с особенностями акушерской тактики выхаживания детей, первый период преждевременных родов - роды в 22 - 27 недель беременности. і Для полноценного анализа характеристики проблемы прерывания беременности необходим тщательный анализ возможных прав нерожденного ребенка, его жизнеспособность, а также способностью к самостоятельному существованию вне утробы матери. Изучение данных вопросов является актуальным с учетом сложившейся демографической обстановки в стране.

Представляет интерес и классификация абортов по характеру их возникновения. По этому критерию они делятся на две основные группы: самопроизвольные и искусственные.3

В медицинской литературе употребляется и такое понятие как «самопроизвольный выкидыш», отождествляемый с абортом; под ним понимается преждевременное прерывание беременности, которое происходит помимо воли и намерения женщины, без содействия ее самой или другого лица.4 Имеется и другое определение этого понятия, быть может, не имеющее значения для медика, но не безразличное для юриста, а именно: прекращение

беременности, которое имеет своей причиной изменения как в самом развивающемся яйце, так и в организме матери.1

В юридическом плане данное понятие является особенно важным, так как оно позволяет отличить криминальное прерывание беременности от самопроизвольного аборта. Криминальный аборт является также результатом заболевания матери или плода, хотя и вызванный теми или иными химическими, физическими, биологическими, механическими агентами, в результате действий, образующих объективную сторону в составе преступления криминального аборта.

Существует множество причин, которые приводят и способствуют наступления прерывания беременности. К причинам, которые способствуют развитию аборта, можно отнести: 1) экстрагенитальные заболевания беременной женщины (инфекционные заболевания, вирусные инфекции, различные заболевания внутренних органов воспалительной и невоспалительной этиологиии и др.); 2) заболевания женских половых органов (воспалительные заболевания различной локализации, врожденные аномалии и недоразвитие женской половой системы и др.).

Причинами, приводящими к прерыванию беременности, являются следующие: а) травма, занятие тяжелым физическим трудом и др.; б) частое занятие половой жизнью; в) неправильно осуществленный осмотр гинекологом; г) получение лечения, противопоказанного при беременности, в том числе физиотерапевтического.

Анализ данных моментов особо важен для работников правоохранительных органов для оценки причинной связи одного из основных элементов объективной стороны незаконного аборта.

## Объект и объективная сторона, субъект и субъективная сторона незаконного производства аборта

Разделяются голоса в мусульманстве и в индуизме. В материалах «Мировые религии в поддержку выбора» отмечается: «Все исламские теологи сходятся в утверждении, что аборт должен быть запрещен, когда он убивает душу, но вопрос о том, когда наступает «одушевление» плода, остается предметом серьезных споров».

Эти взгляды на аборт оказали большое влияние на законодательства почти всех европейских стран XVI-XVII вв. Смертная казнь за аборт была установлена во Франции (1562 г.), Англии (1524 г.), Германии (1533 г.), России (Уложением царя Алексея Михайловича, 1649 г.) и в других государствах.

С конца XVIII в., когда во множестве зарубежных стран стали появляться кризисы, проблема прерывания беременности анализируется с проблемой рождаемости, начинает приобретать широкий общественный характер. В этом же веке появилась теория мальтузианства Т.Р. Мальтуса, которая описывала снижение социального уровня жизни населения из-за повышенной рождаемости.

В XVIII-XIX вв. в законодательстве зарубежных стран наметилась тенденция на смягчение ответственности за криминальный аборт. В книге криминалиста Ч. Беккария «О преступлениях и наказаниях» (1764 г.) указывается, что при определении наказания за криминальное вмешательство следует учитывать психологическую составляющую женщины, решившейся на прерывание беременности. Профилактика абортов будет более эффективной, если оказывать ей материальную и моральную помощь беременной женщине, организовать приюты и т.п.1

В начале XX в., в западно-европейской уголовно-правовой литературе началом жизни считалась самостоятельная жизнь человеческого существа вне организма матери. В российской правовой науке также существовало различное мнение о моменте начала жизни. Такой правовед, как В.Д. Набоков считал началом жизни появление из утробы матери какой-либо части тела новорожденного, а И. Я. Фойницкий дыхательный процесс - работу легких.1 Такое представление, трактовка понятий «ребенок» и «плод» работниками судебной медицины берет свои истоки в уголовное право России. Медицинский критерий «рождения» и живорождения является основной для различия плода и ребенка, существует в течение многих веков. По мнению известного ученого В.Д. Набокова, рождение весьма важный признак, определяющий разницу между убийством (и неосторожным причинением смерти) и гибелью плода при проведение искусственного прерывания беременности. По мнению В.Д. Набокова моментом рождения нового человека определяется момент родов, и не в смысле акушерского начала (например, схваток), а при появления любой части тела ребенка при рождении.

М.Д. Шаргородский считал, что началом новой жизни является процесс появление дыхания новорожденного. И при совершении преступления против плода деяние должно рассматриваться как прерываний беременности, а не как убийство. При это М.Д. Шаргородский описывал случаи смерти ребенка во время родов, которое произошло при умышленных действиях другого лица. Данное действие можно квалифицировать как убийство (при условии появлении любой части тела ребенка при рождении).

Аналогичную позицию относительно момента начала уголовно-правовой охраны человеческой жизни (при появления любой части тела ребенка при рождении) занимал О. В. Лукичев. Согласно его заключениям, «если лишение жизни младенца происходит вне утробы матери, то это убийство, если внутриутробно - аборт».2

Согласно А.Н. Красикову, начальным моментом уголовно-правовой охраны человеческой жизни следует считать момент, когда определяется полное изгнание плода из матери, т. е. когда ребенок отделился от организма женщины и у плода имеется дыхание или сердцебиение, пульсация пуповины либо произвольные движения мускулатуры (оговаривается наличие пуповины, которая может быть еще не перерезана).

A. H. Красиков не одинок в своем мнении о моменте возникновения уголовно-правовой охраны жизни человека. В. Ф. Караулов также отождествляет этот момент с началом внеутробной жизни новорожденного, а манифестацией этого момента - считает первый вздох новорожденного и его первый крик.

На современном этапе развития, в решении данного вопроса также нет единства. А. А. Пионтковский, например, указывает на то, что «наиболее правильно охранять жизнь человека в самом процессе рождения».1 С моментом процесса рождения начало жизни связывает и Н. К. Семернева. Этой же позиции придерживаются и многие другие ученые. Законодательство иностранных государств, в частности европейских, также не дает на данный вопрос однозначного ответа, тем не менее, законодательство Европы стоит на страже прав эмбриона. Во Франции жизнь ребенка начинает защищаться государственными законами через 10 недель после зачатия, в Дании - после 12 недель, в Швеции — после 20, во многих странах жизнь юридически защищена только после рождения. Лауреат Нобелевской премии Джеймс Уотсон предложил охранять жизнь ребенка через три дня после рождения.

С 1 января 1993 года на территории России была отменена инструкция об определении критериев живорожденности и доношенности (зрелости) плода (новорожденного) 1986 года. В соответствии с приказом министерства здравоохранения РФ № 318 ш принятым постановлением Государственного комитета РФ по статистике № 190 от 4 декабря 1992 года «О переходе на рекомендованные Всемирной организацией здравоохранения критерии живорожденности и мертворождения» Российская Федерация восприняла международные критерии. Приложением № 1 к приказу Минздрава РФ была утверждена инструкция, которой следовало придерживаться органам и учреждениям здравоохранения при определении понятий живорождения, мертворождения, перинатального периода и параметров физического развития новорожденного (плода).1

## Квалифицированный вид незаконного производства аборта

Ранее нормативно-правовыми актами и инструкциями абортом считалось прерывание беременности в течение первых 28 недель, а преждевременными родами - когда срок беременности составляет между 28-й и 39-й неделями. В последние десятилетия при быстром развитии таких медицинских наук как неонтология, реанимация способны выжить дети, родившиеся до 28 недель гестации. Поэтому в нынешних нормативно-правовых актах говорится о преждевременных родах при сроке беременности свыше 22 недель. Исходя из этого, следует считать абортом искусственное прерывание беременности при сроке беременности не свыше 22 недель.

При анализе объективной, стороны данного вида преступления хотелось бы еще раз описать проведенное нами исследование. При анализе историй болезней 150 пациенток, поступивших в гинекологические отделения городских родильных домов г.Читы с 2010-2012 гг. с диагнозом: «выкидыш неясной этиологии», были определены следующие закономерности: в большинстве историй болезни іне содержалось указаний на соответствующее сообщение в органы прокуратуры или милиции о фактах криминальных абортов. В действующей же инструкции о порядке производства аборта прямо сказано: «о каждом случае криминального аборта руководитель учреждения обязан сообщить правоохранительным органам не позднее 24 ч, после того как медицинским персоналом такой факт был установлен или о нем стало известно». Срок беременности, на котором произошел выкидыш - 14,25±2,86 недель. Отягощенный акушерский анамнез был выявлен в 75 % случаях, т.е. число женщин с абортами в анамнезе составило большинство поступивших пациенток. При анализе историй болезни для совершения аборта в большом проценте случаев в полость матки вводился мыльный раствор, различные металлические предметы, в ряде случаев использовались не сертифицированные медикаментозные препараты для прерывания беременности, использование «которых на различных сроках беременности может вызвать необратимые последствия для женщины. Руководители лечебно-профилактических учреждений должны уделять особое внимание вопросам сохранения медицинским персоналом врачебной тайны, т.к. одной из основных причин, побуждающих женщин к незаконному аборту, является огласка факта беременности.1

Криминальное прерывание беременности может быть проведено путем оперативного вмешательства или применения других средств, вводимых в полость матки или перорально, вызывающих искусственное прерывание беременности. і Необходимо отличать способы и средства незаконного проведения искусственное прерывание беременности. Способ - это форма вмешательства с целью прерывания беременности. В связи с этим, можно выделять хирургический, химический, механический способы. Средства производства аборта - это инструменты или вещества, применение которых направлено на прекращение беременности.

Способы и средства совершения аборта могут быть весьма разнообразными, но в качестве квалифицирующего признака они не учитываются. Характер способа совершения криминального аборта определяет степень опасности данного преступления, дает преставление об опасности виновного лица и служит одним из оснований индивидуализации наказания. Без установления средств для прерывания беременности невозможно определить сам факт наличия криминального аборта. По способу совершения аборта правоохранительные органы могут заподозрить лицо, совершившее ранее криминальное прерывании беременности, если оно неизвестно.

Согласно исследованию Лозанович Л.А., наиболее распространенные способы и средства совершения криминального аборта следующие.

Первый способ (по нашим данным, используется в 34,1% криминальных вмешательств) заключается в общем воздействии на организм (сдавливание матки руками). В ряде случаев манипуляции вызывают сокращения матки и выкидыш. Опасность заключается в развитии маточных кровотечений, которые достаточно трудно остановить. {В зависимости от методики самостоятельного аборта летальность колеблется от 25 до 40%.

Второй способ (по нашим данным, используется в 23,1% криминальных вмешательств) - введение в полость матки твердых предметов: шариковых ручек, карандашей, вязальных спиц, длинных птичьих перьев, деревянных палочек, бужей (металлические штыри для расширения естественных отверстий), катетеров. Распространен также прокол плодных оболочек зондом, шпилькой, вязальной иглой, проволокой.

Третий способ (по нашим данным, используется в 32,1% криминальных вмешательств) - наряду с введением твердых предметов, впрыскивают из шприцов, спринцовок и прочих подручных средств в полость матки различные жидкости. Используются самые различные вещества: спиртовая настойка йода, раствор марганцовки, столовый уксус, мыльная вода. Результат - заражение крови, химические ожоги, гнойное воспаление внутренних половых органов. В лучшем случае, удалив матку, женщине удается спасти жизнь, правда, она уже не сможет иметь ребенка. В 30-60% случаев представительницы слабого пола просто умирают. Иногда применяются лекарства или яды (по нашим данным, используется в 10,7% криминальных вмешательств).1

По мнению Рарога А.И. состав преступления — формальный. Преступление считается оконченным с момента производства операции, завершившейся изгнанием плода независимо от того, причинен ли при этом какой-либо вред здоровью женщины.2 Если же плодоизгнания не произошло, то содеянное следует квалифицировать как покушение на аборт. Незаконное проведение искусственного прерывания беременности, предусмотренного ч. 1 ст. 123 УК РФ, представляет опасность для здоровья женщины, а в ряде случаев и для ее жизни (ч.З ст. 123 УК РФ). Преступление считается оконченным с момента производства абортаї независимо от того, нанесен ли женщине определенный вред.

Кругликов Л.Л. также считает, что состав незаконного проведения искусственного прерывания беременности является формальным. Одновременно поясняя, «аборт полагается оконченным с момента удаления плода из чрева матери. До этого;момента можно говорить лишь о покушении на производство незаконного аборта».