**ПРОБЛЕМЫ РЕГЛАМЕНТАЦИИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ИЗНАСИЛОВАНИЕ И ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ**

**Введение**

Изменения, происходящие в современный период развития Российской Федерации во всех сферах общественной жизни, представили необходимым преобразовать политику в области борьбы с преступностью, в том числе и против половых преступлений.

Ситуация, которая имеет место в сфере половых преступлений, сложилась как результат понижения социально-экономического, духовного, нравственного уровня человечества. Происходящее обесценивание морально-нравственных взглядов разрушает развитие и становление молодого поколения. Значительную озабоченность вызывает образование у молодежи негативных тенденций и стереотипов сексуального поведения, искривление нравственных норм в области половых отношений, распространение преступных способов сексуального удовлетворения личности, в том числе и в отношении несовершеннолетних.

В условиях социально-экономического и нравственного кризиса борьба с преступлениями в сфере половых отношений устанавливает необходимость объединения эмпирического опыта, расширения концептуальных основ, выработки оптимального механизма исполнения уголовной ответственности за половые преступления, усовершенствования законодательной базы, сосредоточенной на защиту прав личности.

Цель работы: исследовать изнасилование и насильственные действия сексуального характера как криминальное явление, рассмотреть дискуссионные вопросы теории и практики применения ст. 131 УК РФ и ст. 132 УК РФ [2].

Задачи:

-охарактеризовать преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности;

-провести сравнительно-правовой анализ законодательства России и законодательства зарубежных стран, предусматривающих ответственность за изнасилование;

-раскрыть проблемы законодательной регламентации квалифицированных и особо квалифицированных составов изнасилования;

- рассмотреть особенности изнасилования в отношении транссексуала;

- рассмотреть вопросы изнасилования, совершенного транссексуалом;

- внесение изменений в Постановление Пленума Верховного Суда РФ [3];

- изменить и дополнить редакцию ст. 131 и ст. 132 УК РФ;

-исследовать наступление беременности после изнасилования как обстоятельство отягчающее уголовную ответственность;

-рассмотреть заражение венерическим заболеванием с неосторожной формой вины как обстоятельство отягчающее уголовную ответственность.

**1 Характеристика преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности**

Исследование криминогенной обстановки в Российской Федерации отражает внутреннее неблагополучие нашего общества. Несмотря на то, что статистические данные свидетельствуют о сокращении преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности, действительный уровень преступности на сексуальной почве определить довольно сложно, так как огромное число таких деяний не регистрируется или остается вне поля зрения правоохранительных органов. Одними из преступлений против личности являются общественно опасные посягательства на половую неприкосновенность и половую свободу человека. Данные посягательства причиняют вред нормальным отношениям между мужчиной и женщиной, они сопряжены с насильственным удовлетворением половых влечений или с действиями сексуального характера в отношении малолетних и несовершеннолетних лиц. Именно по этой причине чаще всего их называют половыми преступлениями.

Конечно, в структуре преступности сексуальные преступления менее распространены и не идут ни в какое сравнение, например, с кражами и убийствами. Но даже относительно небольшое количество подобных преступлений не может не вызвать тревоги в силу повышенной общественной опасности, необратимости последствий, глубоких физических, моральных и психологических травм. Некоторые процессы последних лет, в том числе и негативные, сдерживают рост половых преступлений, однако действительное положение дел еще далеко от статистического благополучия. Дестабилизация обстановки в стране, рост тяжких насильственных преступлений, безнаказанность многих преступлений, свидетельствующая о неэффективности обращений потерпевших с заявлениями в правоохранительные органы, боязнь мести со стороны преступников — все это свидетельствует о том, что реальное количество таких тяжких половых преступлений, каким является изнасилование, в два-три раза больше их официально зарегистрированного. Многие потерпевшие опасаются скомпрометировать свое имя и избегают огласки. Все это делает цифры статистики относительными.

Половые преступления представляют собой умышленные действия, которые посягают на охраняемые уголовным законом половую свободу взрослых лиц, а также половую неприкосновенность, нравственное и физическое развитие несовершеннолетних и малолетних.

Видовым объектом этих преступлений является совокупность общественных отношений, обеспечивающих половую неприкосновенность и половую свободу личности. Половая свобода и половая неприкосновенность составляют часть гарантированных Конституцией РФ прав и свобод. Статья 22 Конституции РФ провозглашает: «Каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность» [1]. Половая неприкосновенность является составляющей половой свободы, поэтому ее нарушение всегда означает и нарушение половой свободы.

Непосредственный объект зависит от возраста потерпевшего лица и от того, в каком состоянии оно находится: может ли оказать сопротивление и осознает ли значимость половой свободы. В случае посягательства на совершеннолетнего непосредственным объектом является его половая свобода. Под половой свободой понимается право лица самостоятельно решать, с кем и как удовлетворять свои сексуальные потребности. Критерии и границы допустимости половой свободы устанавливаются лицом, в отношении которого совершаются сексуальные действия. При этом оно самостоятельно оценивает, пострадала ли его половая свобода. При изнасиловании и совершении насильственных действий сексуального характера в случае применения насилия вред причиняется дополнительному объекту - здоровью потерпевшего лица.

Если потерпевший несовершеннолетний или малолетний находится в состоянии беспомощности, непосредственным объектом является половая неприкосновенность. Дополнительным объектом может явиться нормальное физическое и нравственное развитие таких лиц.

Половые преступления можно подразделить в зависимости от непосредственного объекта на две группы:

1) посягательства на половую свободу личности: изнасилование (ст. 131 УК) и насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК) с применением насилия или с угрозой его применения, понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК);

2) посягательства на половую неприкосновенность: изнасилование и насильственные действия сексуального характера с использованием беспомощного состояния лица, а также в отношении несовершеннолетних и малолетних (п. «а» ч. 3 ст. 131, п. «а» ч. 3 ст. 132, п. «б» ч. 4 ст. 131, п. «б» ч. 4 ст. 132 УК), половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16 лет (ст. 134 УК), развратные действия (ст. 135 УК).

Объективная сторона всех основных составов половых преступлений сформулирована по типу формальных составов. Преступления являются оконченными в момент совершения деяния, а конкретнее - действия, поскольку преступлений, совершаемых путем бездействия, глава не содержит.

Субъективная сторона состоит в прямом умысле. Виновный осознает, что совершает действия против половой свободы или половой неприкосновенности потерпевшего лица, и желает совершить эти действия. В квалифицированных составах возможно неосторожное отношение к последствиям, усиливающим ответственность, с образованием составов с двумя формами вины (п. «б» ч. 3, п. «а» ч. 4 ст. 131 УК, п. «б» ч. 3, п. «а» ч. 4 ст. 132 УК).

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 14 лет при совершении изнасилования (ст. 131 УК) и насильственных действий сексуального характера (ст. 132 УК), 16 лет при совершении понуждения к действиям сексуального характера (ст. 133 УК) и 18 лет при совершении полового сношения и иных действий сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 134 УК), и развратных действий (ст. 135 УК).

Большинство половых преступлений составляют изнасилования (до 90%). Сексуальные преступления часто совершаются в соучастии (главным образом при изнасиловании). Действия соучастников, даже если они не диктуются сексуальной потребностью, относятся к числу половых преступлений, поскольку посягают на половую неприкосновенность и половую свободу человека. Исполнителем полового преступления может быть как мужчина, так и женщина, но при изнасиловании женщина выступает лишь в качестве соучастника. Насильственное мужеложство, лесбиянство и иные поступки сексуального характера с применением силы чаще всего имеют место в таких гомогенных группах, как армия, исправительные учреждения. Ежегодно не менее 1,5 тысяч малолетних граждан становятся жертвами сексуальных преступлений. В юридической литературе, рассматривающей вопросы, касающиеся половых преступлений, принято считать, что объектом при сексуальных посягательствах выступают половая неприкосновенность и половая свобода. Под половой свободой понимается право лица самостоятельно, без какого- либо принуждения, реализовывать свои половые интересы, удовлетворять свои сексуальные личные потребности без принудительного воздействия на соответствующие интересы других лиц. Вопрос об объекте посягательства при половых преступлениях в отношении несовершеннолетних до настоящего времени остается дискуссионным. Однако, как нам представляется, объектом сексуальных посягательств в отношении лиц, не достигших шестнадцатилетнего возраста, является именно половая неприкосновенность, а не половая свобода. Совершая преступление в отношении таких лиц, виновный сознает, что они ни при каких условиях не могут быть партнерами в осуществлении его половых потребностей. Преступник посягает на те общественные интересы, которые находятся под безусловным запретом и нарушают половую неприкосновенность лиц, не достигших шестнадцатилетнего возраста.

Учитывая вышесказанное, следует определить половую неприкосновенность как обеспеченный законом запрет вступать в половую связь и любые сексуальные действия с лицами, не достигшими шестнадцатилетнего возраста, призванный охранять их нравственное и физическое развитие. Систему половых преступлений, то есть преступных деяний, посягающих на половую неприкосновенность и половую свободу, образуют: изнасилование (ст. 131 УК РФ); насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ); понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК РФ); половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст. 134 УК РФ); развратные действия (ст. 135 УК РФ).

**2 Понятие изнасилования и уголовная ответственность за совершения данного вида преступлений**

**2.1 Законодательство Российской Федерации, предусматривающее ответственность за изнасилование**

Изнасилование – наиболее тяжкий вид половых преступлений. При упоминании слов «изнасилование» или «насильник» у каждого нормального человека возникают негативное отношение к преступнику и сочувствие к пострадавшей.

Согласно ст. 131 УК РФ изнасилование – это половое сношение с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшей или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей.

Изнасилование как вид преступления сопровождается зачастую отклонениями в психике у субъекта деяния. Нормальный человек, испытывая высокую потребность в удовлетворении половой страсти, всегда может найти для этого партнера. По своей природе женщина всегда практически готова пойти на контакт любовной связи, следует лишь правильно подобрать тот ключ, который откроет доступ к ее сердцу. Однако многие мужчины в этой ситуации думают не головой, а чувствами страсти, забывая, что обоюдное влечение дает наиболее сильное удовлетворение обоим партнерам. И когда такой безграмотный в половом вопросе мужчина с наличием отклонений в психике выходит «на тропу сексуальных приключений», мы сталкиваемся с преступлением в виде изнасилования. Здесь, как правило, лица, находящиеся за рамками общепринятого социального общения, в большей степени подвержены риску сексуального насилия в сравнении с лицами, ведущими нормальный образ жизни. Особые сложности при квалификации этого вида преступлений связаны с квалифицирующими признаками.

Традиционно в российском уголовном законодательстве речь идет о потерпевшей - лицо женского пола, хотя в ряде зарубежных законодательствах нередко формулируется «потерпевшее лицо», т.е. лицо как женского, так и мужского пола.

Квалифицирующими признаками изнасилования (ч. 2 ст. 131 УК предусматривает повышенную ответственность за изнасилование) являются:

а) деяние, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) деяние, соединенное с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, а также совершенное с особой жесткостью по отношению к потерпевшей или другим лицам;

в) повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием.

Нельзя не согласиться с Омиговым В.И., который считает, что изнасилование, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Здесь за основу решения вопроса о квалификации берутся не нормы соучастия в преступлении, а объективные признаки исполнения изнасилования несколькими физическими лицами. В процессе совершения такого насильственного посягательства субъект наряду со своими использует дополнительные физические усилия невменяемых, лиц, не достигших возраста уголовной ответственности, либо других лиц, которые по предусмотренным уголовным законом основаниям не могут быть привлечены к уголовной ответственности [6].

Групповым изнасилованием должны признаваться не только действия лиц, непосредственно совершивших насильственный половой акт, но и действия лиц, содействовавших им путем применения физического или психического насилия к потерпевшей. При этом действия лиц, лично не совершивших насильственный половой акт, но путем применения насилия содействовавших другим лицам в совершении преступления, следует квалифицировать как соисполнительство в групповом изнасиловании. Действия лиц, непосредственно не вступивших в половое сношение с потерпевшим лицом и не применявшего к нему физического или психического насилия при совершении указанных действий, а лишь содействовавшего совершению преступления путем дачи советов, указаний, предоставлением информации виновному лицу либо устранением препятствий и т.п., надлежит квалифицировать по ч. 5 ст. 33 УК РФ и, при отсутствии квалифицирующих признаков, по ч. 1 ст. 131 УК РФ.

Подобная форма исполнения преступления встречается во всех видах насильственных посягательств. Судебная практика нескольких десятилетий преступления такого вида оценивала как групповое изнасилование. Именно так квалифицировались действия надлежащего субъекта ответственности за изнасилование.

Общественная опасность исполнения изнасилования при участии нескольких лиц, когда нести реальную ответственность может лишь один субъект, возрастает за счет способа выполнения посягательства. По своим внешним объективным характеристикам этот способ является групповым. В процессе реализации насильственного посягательства объективно участвуют несколько физических лиц. Следовательно, групповой способ исполнения отражает здесь объективную характеристику совершения изнасилования несколькими физическими лицами, когда только один из них обладает признаками субъекта преступления.

Выражение группы имеет здесь качественно отличное от соучастия содержание (п. 10 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014). Группа характеризует внешнюю, объективную сторону, конкретно способ насильственного посягательства. При этом виновный (надлежащий субъект ответственности) сознает, что в процессе совершения насильственного посягательства наряду с его собственными действиями используются физические усилия других лиц, не достигших возраста уголовной ответственности, невменяемых и т.п. Он также сознает, что в процессе реализации насилия присоединяющиеся действия таких лиц, дополняя его собственные, существенно облегчают совершение преступления, и желает совершить посягательство именно указанным способом. Лицо в этих случаях, сознающее, что действует в составе группы, несет ответственность по п. «б» ч. 2 ст. 131 УК РФ.

Для жертвы изнасилования, когда оно, например, совершается пятью пациентами психиатрической больницы, впоследствии признанными невменяемыми, и санитаром (субъектом), никогда не возникает вопрос: имеются ли здесь признаки соучастия? Она воспринимает себя как жертву именно группового посягательства. Сам факт такого посягательства полностью парализует волю потерпевшей к сопротивлению. Юридическая природа группы здесь другая. Она не имеет никакого отношения к соучастию в преступлении. Однако эти теоретические представления здесь не соответствуют юридическим постулатам на сей счет, последние вступают в противоречие с реальной жизнью. В результате судебная практика испытывает серьезные затруднения.

Под группой лиц понимается два и более лица, принимающих участие в изнасиловании и действующих согласованно в отношении потерпевшей. Как групповое соисполнительство в изнасиловании должны квалифицироваться не только действия лиц, совершивших насильственный половой акт, но и действия лиц, содействовавших им в этом путем применения физического или психического насилия к потерпевшей. Так, лицо, угрожавшее женщине применением оружия, если она не подчинится и не вступит в половую связь с другим лицом, выполняет часть объективной стороны изнасилования (угроза применения насилия) и потому должно рассматриваться как соисполнитель группового изнасилования. Поэтому соисполнителями группового изнасилования могут быть и женщины, и импотент, и лицо, не имеющее намерения лично совершить половой акт, и т.д.

**3 Квалифицированные и особо квалифицированные составы изнасилования: проблемы законодательной регламентации**

Основным объектом преступления является половая свобода женщин, а при изнасиловании несовершеннолетней, не достигшей возраста шестнадцати лет, - половая неприкосновенность. Половая свобода представляет собой свободу лица в выборе партнера в сексуальных отношениях. Каждый человек реализует половую свободу по собственному усмотрению. Половая неприкосновенность означает запрет на сексуальные отношения с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста. Современный этап борьбы за права личности ознаменован примечательной тенденцией: все большее признание и защиту приобретают права лиц, принадлежащих к отдельным социальным общностям, таким как малые этнические группы, женщины, дети и др. К числу нуждающихся в правовой защите, без сомнения, можно отнести транссексуалов - лиц, страдающих стойким расстройством гендерной идентификации, отличающихся желанием исполнять в обществе набор ролей и приобретать статусы, присущие представителям иного пола. В данном случае в качестве объекта преступления, на наш взгляд, законодатель не предусмотрел ситуации, при которых жертвой преступления является транссексуал, то есть лицо, которое путем проведения заместительной гормональной терапии и хирургических операций совершило переход к противоположному полу, переделав при этом, документы, подтверждающие личность, на фамилию имя отчество противоположного пола. Исследования экспертов доказывают, что транссексуалы нуждаются в том, чтобы существовать в социуме в качестве того пола, к которому лицо совершило переход, но до тех пор, пока транссексуал не достиг восприятия другими людьми его как желаемого им пола, то он вынужден представляться тем (той) кем он (она) являлся(лась) до совершения операций и терапий. Если на момент изнасилования жертва является транссексуалом, которого общество воспринимает как полноценную женщину, то квалифицировать данное преступление следует по ст. 131. Если же на момент совершения преступления транссексуал обществом воспринимается как полноценный мужчина, то квалифицировать преступление необходимо по ст. 132 УК РФ. Но как быть, если транссексуал по паспорту является лицом мужского пола, а половые органы переделаны на женские или наоборот? На наш взгляд, стоит исходить из определения изнасилования, которое подразумевает половое сношение, т.е. ввод мужских половых органов в женские половые органы. Если у транссексуала половые органы мужчины, а жертва является лицом женского пола, то половое сношение действительно произошло и, значит, квалифицировать данное деяние следует по ст. 131 УК РФ. Если же у транссексуала половые органы женщины, а жертвой является женщина, или если половые органы мужчины, а жертвой является мужчина, то такое преступление следует квалифицировать по ст. 132 УК РФ.

Дополнительным объектом изнасилования является здоровье человека. При изнасиловании потерпевшей является только лицо женского пола вне зависимости от возраста или иных данных, которые характеризуют это лицо. На практике происходили случаи изнасилования, когда преступление совершалось не только против незнакомых женщин, но и против жен, близких родственниц.

Объективная сторона преступления определена в законе как половое сношение с применением насилия к потерпевшей или другим лицам либо с использованием ее беспомощного состояния. В уголовном законе не содержится четкого определения полового сношения, но в п. 1 Постановления Правительства РФ от 4 декабря 2014 г. «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» под половым сношением понимается совершение полового акта между мужчиной и женщиной.

С точки зрения правоприменения наиболее абсолютным кажется понятие полового сношения, которое используется в медицине и определяется как контакт женских и мужских половых органов, то есть проникновение мужского полового органа в половые органы женщины независимо от глубины введения и физиологического окончания полового акта.

Понятием изнасилования охватывается насильственное совершение естественного полового акта между мужчиной и женщиной. Все иные «насильственные половые акты», совершенные в другой форме, например, насильственный половой акт между женщиной и женщиной или мужчиной и мужчиной, - это насильственные действия сексуального характера. Ответственность за их совершение предусмотрена ст. 132 УК РФ. Таким образом, под половым сношением необходимо понимать совершение полового акта между мужчиной и женщиной в естественной форме.

Изнасилование представляет собой преступление, которое совершается с использованием насилия или угрозой его применения.

Насилие включает в себя две формы: психическое насилие и физическое насилие. Физическое насилие либо угроза его применения по времени всегда совпадает с половым сношением, целью которого является внушение страха жертве за свою жизнь и здоровье, а также за жизнь своих родственников или близких людей. Физическое насилие также заключается в подавлении сопротивления со стороны жертвы, в случаях, когда жертва оказывает сопротивление посягающему лицу прикосновенность или половую свободу, то насилие применяется, чтобы преодолеть и подавить данные действия.

Другими словами, физическое воздействие применяется виновным лицом для облегчения совершения полового сношения. Физическое насилие как способ совершения данного вида по своей опасности для жизни и здоровья человека характеризуется множеством действий с различными по тяжести последствиями: от причинения физической боли до наступления смерти потерпевшей. Как показывает судебная практика по данной категории дел, физическое насилие в большинстве случаев заключается в нанесении ударов по различным частям тела потерпевшей, выкручивании рук, связывании, удержании, сдавливании и перекрытии дыхательных путей, ограничении свободы передвижения, причинении вреда здоровью. Содержание насилия относительно к основному составу, предусмотренному ч. 1 ст. 131 УК РФ, включает в себя также и причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью. Дополнительная квалификация действий по соответствующим статьям УК РФ, определяющими ответственность за преступления против жизни и здоровья, в данных случаях не требуется.

Психологические насилие реализовывается с помощью влияния на психику жертвы. К психологическому насилию относится угроза применения физического насилия, например, запугивание потерпевшей с помощью угроз немедленного причинения вреда ее здоровью либо физической расправы над ее родственниками, детьми и другими людьми. Такая угроза должна восприниматься жертвой как реальная, чтобы она смогла подавить сопротивление женщины. К угрозе применения насилия относится также угроза убийством, при которой дополнительной квалификации по ст. 119 УК РФ не требуется. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью должна быть высказана потерпевшей или другим лицам такими словами и фразами, смысл которых понятен и не вызывает сомнений.

К категории насилия нельзя относить обман женщины, введение ее в заблуждение, обещания различного рода с целью добиться интимных отношений. Если лицо такими действиями добилось от женщины согласие на вступление в половое сношение или совершение действий сексуального характера путем злоупотребления доверием или обмана, то они не могут рассматриваться как преступление против половой неприкосновенности и половой свободы личности.

Как физическое так и психическое насилие должно предшествовать половому сношению. Если насилие и причинение вреда или угроза применены после полового акта, то такие действия не могут квалифицироваться как изнасилование.

Беспомощность состояния потерпевшего Пленум Верховного Суда РФ связывает с теми ситуациями, когда потерпевший в силу своего физического или психического состояния (слабоумие или другое психическое расстройство, физические недостатки, иное болезненное либо бессознательное состояние, малолетний или престарелый возраст и т.п.) не мог понимать характер и значение совершаемых с ним действий либо оказать сопротивление виновному лицу.

Беспомощное состояние может оцениваться зависимо от реальной способности потерпевшей в силу своего психического или физического состояния понимать характер действий, которые с ней совершаются, и неспособность сопротивляться виновном, а виновный должен осознавать, что потерпевшая находится в беспомощном состоянии. Не является единственным беспомощным состоянием малолетство потерпевшей. Для того, чтобы установить беспомощное состояние потерпевшей необходимо установление не только ее возраста, но и определение понимание потерпевшей фактической стороны отношений между мужчиной и женщиной, установление уровня ее развития, знание о сексуальных отношениях и их значении в обществе. Также большое значение имеет определение у малолетней факта сексуального опыта.

Беспомощное состояние потерпевшей может явиться и следствием болезни с потерей сознания (например, диабетическая кома, приступ стенокардии, эпилептический припадок), обморочным состоянием из-за стресса, теплового удара и т.д.

Неспособностью оказать физическое сопротивление может являться физическими недостатками, старостью, болезнью в совокупности с утратой двигательных функций.

Изнасилование относится к числу формальных составов. Поэтому преступление является оконченным с момента начала полового акта независимо от его завершения и наступивших последствий.

При решении вопроса о том, содержатся ли в действиях лица оконченный состав изнасилования или насильственных действий сексуального характера либо лишь признаки покушения на совершение таких преступных действий, следует установить, действовало ли лицо с целью совершить изнасилование или насильственные действия сексуального характера, а также явилось ли примененное насилие средством к достижению указанной цели, которая не была осуществлена по независящим от него причинам. При этом необходимо отличать покушение на изнасилование от насильственных действий сексуального характера, а также покушений на преступления, предусмотренные ст. ст. 131 и 132 УК РФ, от оконченных преступлений, подпадающих под иные статьи УК РФ, предусматривающие ответственность за преступления против здоровья, чести и достоинства личности.

При оценке обстоятельств изнасилования в отношении потерпевшего лица, которое находилось в состоянии опьянения, следует исходить из того, что беспомощным состоянием в этих случаях может быть признана лишь такая степень опьянения, вызванного употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, которая лишала это лицо, например потерпевшую женщину, возможности оказать сопротивление насильнику. При этом для состава изнасилования с использованием беспомощного состояния потерпевшей не имеет значения, была ли она приведена в такое состояние самим виновным (например, напоил спиртными напитками, дал наркотики, снотворное и т.п.) или находилась в беспомощном состоянии независимо от действий лица, совершившего указанное преступление.

Необходимо различать такие понятие как покушение на изнасилование и отказ от совершения преступления (ст. 31 УК РФ), исключающее уголовную ответственность.

Если лицо осознавало возможность доведения преступных действий до конца, но добровольно, т.е. не вследствие причин, возникших помимо его воли, и окончательно отказалось от совершения изнасилования, содеянное им независимо от мотивов отказа квалифицируется по фактически совершенным действиям, при условии что они содержат состав иного преступления. Другими словами, добровольный отказ (при наличии указанных в ст. 31 УК РФ условий) возможен до начала полового сношения. Если виновный преодолел сопротивление потерпевшей, но не смог продолжить свои действия по каким-либо физиологическим или другим причинам, например, исчезновение эрекции, то в данном случае эти действия не могут считаться добровольным отказом от совершения полового сношения.

Если в фактически совершенных действиях виновного содержится состав другого преступления, например, оскорбление, хулиганство, то деяние квалифицируется по соответствующим статьям УК РФ.

Если совершение нескольких половых актов производились виновным умышленно, то содеянное необходимо квалифицировать как одно продолжаемое преступление. Единство умысла могут подтверждать такие обстоятельства как совершение нескольких половых актов без прерывания или с кратковременным перерывом. Но единое преступление будет иметь место лишь при совершении одних и тех же действий. Если умыслом лица охватывается совершение им изнасилования и насильственных действий сексуального характера в любой последовательности в отношении одной и той же потерпевшей, то такое деяние следует оценивать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 131 УК РФ и 132 УК РФ. При этом не имеет значение для квалификации содеянного был ли разрыв во времени в ходе совершения в отношении потерпевшей изнасилования и насильственных действий сексуального характера.

Субъективная сторона изнасилования характеризуется прямым умыслом. Виновный понимает, что он совершает половой акт в результате насилия, без согласия потерпевшей и против ее воли, и желает его совершения.

Мотивы преступления не имеют значения для квалификации деяния, но их определение необходимо для индивидуализации наказания. В большинстве случаев мотивом совершения изнасилования является удовлетворение половой страсти. Но встречаются и иные мотивы, например унижение человеческого достоинства или месть,.

Субъектом изнасилования может быть любое физическое вменяемое лицо, достигшее четырнадцати лет (субъект общий), но исполнителем преступления может быть только лицо мужского пола. Но вернемся, опять же, к транссексуалам. Если на момент изнасилования преступником является транссексуал, который по паспорту лицо мужского пола, а органы женские, то исполнителем преступление данное лицо являться не будет. Если же половые органы мужские, а по паспорту женщина, то, как говорилось выше, то данное лицо будет являться исполнителем преступления.

Частью 2 ст. 131 УК РФ установлена ответственность за совершение преступления при отягчающих обстоятельствах. Квалифицирующими признаками, включенными в указанную норму, являются: совершение изнасилования группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; изнасилование, соединенное с угрозой убийства или причинением тяжкого вреда здоровью, а также совершенное с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или другим лицам; изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием.

Изнасилование признается совершенным группой лиц (группой лиц по предварительному сговору, организованной группой) не только в тех случаях, когда несколькими лицами подвергается сексуальному насилию одно или несколько потерпевших лиц, но и тогда, когда виновные лица, действуя согласованно и применяя насилие или угрозу его применения в отношении нескольких лиц, затем совершают насильственный половой акт с каждым или хотя бы с одним из них.

Если же виновные не оказывают содействия друг другу в совершении изнасилования, совершают его поочередно, а не совместно, то рассматриваемый квалифицирующий признак будет отсутствовать.

Понятие признака группы лиц по предварительному сговору отражено в ст. 35 УК РФ. Групповым изнасилованием признаются как действия лиц, непосредственно совершивших насильственный половой акт, так и действия лиц, содействовавших им путем применения физического или психического насилия к потерпевшему лицу. При этом действия лиц, лично не совершавших насильственного полового акта или насильственных действий сексуального характера, но путем применения насилия содействовавших другим лицам в совершении преступления, следует квалифицировать как соисполнительство в групповом изнасиловании (ч. 2 ст. 33 УК РФ), поскольку эти лица принимали непосредственное участие в выполнении части объективной стороны состава преступления - применяли насилие. В группе лиц в качестве соисполнителей могут быть и женщины.

Действия лица, непосредственно не вступавшего в половое сношение с потерпевшей и не применявшего к ней физического или психического насилия при совершении изнасилования, а лишь содействовавшего совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации виновному лицу либо устранением препятствий и т.п., надлежит квалифицировать по ч. 5 ст. 33 УК РФ и при отсутствии квалифицирующих признаков - по ч. 1 ст. 131 УК РФ.

Оконченным групповое изнасилование считается с момента начала полового акта первым участником. Поэтому, если кто-то из субъектов преступления, например, не смог совершить полового акта по физиологическим причинам либо не успел в результате действий по пресечению преступления, его действия необходимо квалифицировать как оконченное преступление, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Пунктом «в» ч. 2 ст. 131 УК РФ предусмотрен такой квалифицированный состав изнасилования, как изнасилование, соединенное с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, а также с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или другим лицам.

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью - это явно выраженное намерение насильника немедленно расправиться с потерпевшей или другими лицами путем лишения жизни или причинения вреда здоровью, подпадающее под признаки ст. 111 УК РФ. Однако под угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью следует понимать не только прямые высказывания, в которых выражалось намерение немедленного применения физического насилия к потерпевшему лицу или к другим лицам, но и такие угрожающие действия виновного, как, например, демонстрация оружия или предметов, которые могут быть использованы в качестве оружия (нож, бритва, топор и т.п.).

Ответственность за изнасилование с применением угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью наступает лишь в случаях, если такая угроза явилась средством преодоления сопротивления потерпевшей и имелись основания опасаться осуществления этой угрозы. В этих случаях объективная сторона квалифицированного состава преступления включает в себя и изнасилование, и угрозу убийством. Поэтому дополнительная квалификация деяния по ст. 119 УК РФ не требуется.

Если угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью не была направлена на подавление сопротивления потерпевшей, а была выражена после изнасилования с той целью, например, чтобы потерпевшая никому не сообщила о случившемся, действия виновного лица при отсутствии квалифицирующих обстоятельств подлежат квалификации по ст. 119 УК РФ и по совокупности с ч. 1 ст. 131 УК РФ либо соответственно с ч. 1 ст. 132 УК РФ.

Пунктом «в» ч. 2 ст. 131 УК РФ охватывается только угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью. Реальное умышленное причинение тяжкого вреда здоровью при изнасиловании (покушении на изнасилование) должно квалифицироваться по соответствующей части ст. 131 УК РФ и по совокупности с преступлением, предусмотренным ст. 111 УК РФ.

Умышленное причинение в процессе изнасилования тяжкого вреда здоровью потерпевшего лица, что повлекло по неосторожности его смерть, при отсутствии других квалифицирующих признаков также следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 131 и ч. 4 ст. 111 УК РФ.

При совершении убийства в процессе изнасилования содеянное также подлежит квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных п. «к» ч. 2 ст. 105 и ч. 1 ст. 131 УК РФ, либо по соответствующим частям этих статей, если изнасилование совершено, например, в отношении несовершеннолетнего лица или не достигшего четырнадцатилетнего возраста либо группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

При совершении убийства после окончания изнасилования либо покушения на изнасилование в целях сокрытия совершенного преступления либо по мотивам мести за оказанное сопротивление содеянное виновным лицом следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ и соответствующими частями ст. 131 либо ч. 3 ст. 30 УК РФ и соответствующими частями ст. 131 УК РФ.

Изнасилование с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или другим лицам - самостоятельный квалифицирующий признак, указанный в п. «в» ч. 2 ст. 131 УК РФ. Особая жестокость означает причинение потерпевшей физических или нравственных мучений и страданий. Особая жестокость может выражаться в издевательстве и глумлении над потерпевшим лицом, истязании в процессе изнасилования, в причинении телесных повреждений, в совершении изнасилования в присутствии родных или близких потерпевшей, а также в способе подавления сопротивления, вызывающем тяжелые физические либо нравственные мучения и страдания самой потерпевшей или других лиц. При этом квалифицирующий признак совершения изнасилования с особой жестокостью будет иметь место только в случае, если умыслом виновного охватывалось причинение потерпевшим лицам особых мучений и страданий.

Часть 3 ст. 131 УК РФ предусматривает ответственность за изнасилование при наличии особо квалифицирующих признаков:

- изнасилование несовершеннолетней;

- изнасилование, повлекшее по неосторожности тяжкий вред здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия.

Говоря о квалифицирующем признаке изнасилования несовершеннолетней, следует иметь в виду, что указанный квалифицирующий признак будет иметь место, когда виновное лицо знало или допускало, что потерпевшей является лицо, не достигшее восемнадцати лет.

Изнасилование, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия, будет иметь место тогда, когда указанные последствия не охватывались умыслом виновного, т.е. когда он не предвидел их или предвидел, но легкомысленно рассчитывал на предотвращение.

На наш взгляд, как квалифицирующий признак, необходимо добавить наступление беременности после изнасилования. Беременность после изнасилования практически во всех случаях воспринимается женщиной как удар по судьбе, как что-то враждебное и чуждое, и поэтому нежеланное. Вследствие этого при наступлении такой беременности у женщины возникает острое чувство избавиться от ребенка как можно скорее, а если и сохранение ребенка,– то как вынужденное обстоятельство [4]. Обычно новость о беременности жертвы после изнасилования оживляет воспоминания о пережитой травме, нагнетает чувство униженности и загрязненности. Сохранение такой беременности может привести в дальнейшем к серьезным психологическим отклонениям жертвы, вызывать ненависть к ребенку, в некоторых случаях даже отказ от него. Но и процедура аборта не может остаться без последствий: во-первых, это сильнейший удар по здоровью женщины, во-вторых, это причина бесплодия в дальнейшем. Опираясь на обсуждения на женских форумах по данной проблеме, мы пришли к выводу, что большая часть женщин сделали бы аборт, так как наступление такой беременности для них – более, чем нежелательная. Проведя социологический опрос среди женщин, мы также пришли к выводу, что наступление беременности после изнасилования должно являться отягчающим обстоятельством. Из 60 респондентов 78 % на вопрос «Как вы считаете, должно ли наступление беременности после изнасилования являться отягчающим обстоятельством?», ответили «Да, так как беременность после изнасилования – это сильный удар по здоровью и психике жертвы, который может сломать ее жизнь», а 21,7% ответили «Нет, так как за изнасилование уже установлена уголовная ответственность и наступление беременности никак не влияет на тяжесть преступления» (рис.1). На вопрос «Как бы Вы поступили в данной ситуации?» 50% ответили «Сделала бы аборт», 30% ответили «Затрудняюсь ответить» и 20% ответили «Оставила бы ребенка» (рис.2). На основании приведенных выше рассуждений, мы пришли к выводу, что в п. «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ к иным тяжким последствиям необходимо относить наступление беременности потерпевшей.

На основании вышеизложенного, мы пришли к выводу, что примечание ст. 131 УК РФ необходимо дополнить следующей фразой:

«…К иным тяжким последствиям, предусмотренными пунктом «б» части третьей статьи 131, относится также наступление беременности потерпевшей».

 **РИСУНОК 1**



 **РИСУНОК 2**

****

Понятие тяжкого вреда здоровью дано в ч. 1 ст. 111 УК РФ. Пунктом «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ охватывается совершение изнасилования, повлекшее по неосторожности последствия, признаваемые тяжким вредом здоровью: потерю речи, зрения, слуха и т.д. При этом между наступившими последствиями и изнасилованием должна быть причинная связь.

Неосторожное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего лица при совершении изнасилования охватывается п. «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ и дополнительной квалификации по другим статьям УК РФ не требует.

Ответственность по п. «в» ч. 2 ст. 131 УК РФ и по п. «в» ч. 2 ст. 132 УК РФ наступает в случаях, когда лицо, заразившее потерпевшее лицо венерическим заболеванием, знало о наличии у него этого заболевания, предвидело возможность или неизбежность заражения потерпевшего лица и желало или допускало такое заражение. При этом дополнительной квалификации по ст. 121 УК РФ не требуется. В данном случае такое толкование закона ущемляет право потерпевших на охрану их здоровья и противоречит Конституции РФ, исключая возможность применения квалифицирующего признака как неосторожность в форме преступной небрежности. Если преступник заведомо не знал о наличии у него венерического заболевания, то, на наш взгляд, это не освобождает его от уголовной ответственности по п. «в» ч. 2 ст. 131 и (или) п. «в» ч. 2 ст. 132 УК РФ, так как жертва преступления получит в два раза больший удар не только по психическому состоянию, но и физическому. На основании приведенных выше рассуждений, предлагаем п. 12 Постановление Пленума верховного Суда РФ от 04.12.2014 дополнить следующей фразой:

«…или не предвидело возможности заражения потерпевшего лица, хотя должно и могло их предвидеть».

Действия виновного подлежат квалификации по п. «б» ч. 3 ст. 131 и п. «б» ч. 3 ст. 132 УК РФ, как при неосторожном, так и при умышленном заражении потерпевшего лица ВИЧ-инфекцией.

Иными тяжкими последствиями изнасилования являются последствия, которые не связаны с причинением по неосторожности тяжкого вреда здоровью потерпевшей либо заражением ее ВИЧ-инфекцией. Таковым может быть признано, например, самоубийство потерпевшей.

Ответственность за изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей, а также за изнасилование потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, предусмотрена ч. 4 ст. 131 УК РФ.

Причинение по неосторожности смерти потерпевшей означает то, что умыслом виновного наступление данного последствия не охватывалось. Например, желая подавить сопротивление потерпевшей, виновный душит ее, добиваясь не наступления смерти, а только прекращения сопротивления.

Изнасилование потерпевшей, заведомо не достигшей четырнадцатилетнего возраста, так же как и изнасилование несовершеннолетней, предполагает заведомое, т.е. точное, знание виновным возраста потерпевшей.

Частью 5 ст. 131 УК РФ установлена ответственность за изнасилование потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего. Таковыми признаются изнасилование несовершеннолетней, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, насильственные действия сексуального характера в отношении несовершеннолетних, не достигших этого же возраста, а также деяния, подпадающие под признаки преступлений, предусмотренных ч. ч. 3 - 5 ст. 134 и ч. ч. 2 - 4 ст. 135 УК РФ, совершенные в отношении лица, не достигшего двенадцатилетнего возраста, поскольку такое лицо в силу возраста находится в беспомощном состоянии, то есть не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий.

**Выводы и рекомендации**

В настоящей работе были охарактеризованы преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности, проведен сравнительно-правовой анализ законодательства России и законодательства зарубежных стран, предусматривающих ответственность за изнасилование, раскрыты проблемы законодательной регламентации квалифицированных и особо квалифицированных составов изнасилования; рассмотрены особенности изнасилования в отношении транссексуала, вопросы изнасилования, совершенного транссексуалом, исследовано наступление беременности после изнасилования как обстоятельство отягчающее уголовную ответственность, рассмотрено заражение венерическим заболеванием с неосторожной формой вины как обстоятельство отягчающее уголовную ответственность.

После проведенного исследования законодательной регламентации изнасилования, мы пришли к следующим выводам:

1. Половая неприкосновенность определяется, как обеспеченный законом запрет вступать в половую связь или любые сексуальные действия с лицами, которые не достигли шестнадцатилетнего возраста, который охраняет их физическое и нравственное развитие. В систему половых преступлений, то есть преступных деяний, посягающих на половую неприкосновенность и половую свободу, входят: изнасилование (ст. 131 УК РФ); насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ); понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК РФ); половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст. 134 УК РФ); развратные действия (ст. 135 УК РФ).

2. Уголовное законодательство Российской Федерации и рассматриваемых европейских стран совершенно по-разному подходят к определению дефиниции «изнасилование». Российский законодатель понимает изнасилование как «половое сношение с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшей или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей». УК Франции, УК Голландии изнасилованием признают «любой акт сексуального проникновения в тело потерпевшего».

Можно сделать вывод о том, что дефиниции изнасилования, закрепленные в отечественном уголовном законодательстве и законодательстве рассматриваемых европейских стран, принципиально различаются.

3. Говоря о квалифицированных признаках изнасилования, закрепленных в законодательстве рассматриваемых стран, можно сделать вывод о том, что это аспект, в котором законодательство России и европейских стран имеет точки соприкосновения.

В то же время, как и в других сравниваемых аспектах, имеются принципиальные различия, что вполне объяснимо.

4. В случае, если изнасилование совершено в отношении транссексуала (в документах пол мужского пола, а вследствие проведенной операции половые органы заменены на женские), то квалифицировать такое деяние необходимо по ст. 131 УК РФ, так как содеянное охватывается объективное стороной ст. 131 УК РФ. Если изнасилование совершено в отношении транссексуала (в документах пол женского пола, а вследствие проведенной операции половые органы заменены на мужские), то квалифицировать такое деяние необходимо по ст. 132 УК РФ, так как содеянное охватывается объективное стороной ст. 132 УК РФ.

Субъектом изнасилования может быть любое физическое вменяемое лицо, достигшее четырнадцати лет (субъект общий), но исполнителем преступления может быть только лицо мужского пола. Но вернемся, опять же, к транссексуалам. Если на момент изнасилования преступником является транссексуал, который по паспорту лицо мужского пола, а органы женские, то исполнителем преступление данное лицо являться не будет. Если же половые органы мужские, а по паспорту женщина, то, как говорилось выше, то данное лицо будет являться исполнителем преступления.6. Если в ходе покушения на изнасилование или совершение иных насильственных действий сексуального характера жертва нередко способна, в целях избежания изнасилования, покончить жизнь самоубийством.

5. Разработаны рекомендации по внесению изменений и дополнений в действующее законодательство РФ:

1)Внести изменения в Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.204 г., а именно:

а) Дополнить п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014:

«…или не предвидело возможности заражения потерпевшего лица, хотя должно и могло их предвидеть».

б) Дополнить п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ:

«Если при изнасиловании или насильственных действий сексуального характера совершенными группой лиц (группой лиц по предварительному сговору, организованной группой) потерпевшее лицо в целях избежания повторного изнасилования совершило самоубийство, содеянное охватывается диспозицией ст. 131 и/или ст. 132 УК РФ и требует дополнительной квалификации по соответствующей части ст. 110 УК РФ».

2. Внести изменения в ст. 131 УК РФ, а именно:

а) Примечание ст. 131 УК РФ дополнить:

«…К иным тяжким последствиям, предусмотренными пунктом «б» части третьей статьи 131, относится также наступление беременности потерпевшей»;

Данные предложения направлены на совершенствование правоприменительной практики в части квалификации преступлений, связанных с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера. Данное позволит избежать коллизий и затруднений в судебной практике.

Список источников и литературы:

1. Конституция Российской Федерации : [принята всенародным голосованием 12.12.1993, с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ] // Собрание законодательства РФ. – 2014, № 31, ст. 4398.

2. Уголовный кодекс Российской Федерации: [принят Гос. Думой 24 мая 1996 г.: одобрен Советом Федерации 05 июня 1996 г., с изменениями и дополнениями по состоянию на 01 ноября 2014 г.] // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.

3. О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности : [Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.12.2014 № 16] // «Российская газета», № 284, 12.12.2014.

4. Брутман, В.И., Ениколопов, С.Н., Радионова, М.С. Нежеланная беременность у жертв сексуального насилия (психолого-психиатрические аспекты проблемы)// Вопросы Психологии. – 1995. – № 1. – с. 33-40.

5. Голосов, Н.Е. Сравнительно-правовой анализ уголовного законодательства Российской Федерации, Франции и Нидерландов в части установления запрета на совершение изнасилования // Международное уголовное право и международная юстиция. 2013. – № 4. – с. 15 - 17.

6. Омигов, В.И. Изнасилование: квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки // Российский следователь. 2011. ¬¬– № 8. – с. 11 - 15.