Защита прав и законных интересов личности является одним из основных направлений деятельности государства. А защита прав человека начинается с соблюдения прав ребенка, который ввиду своей физической и умственной незрелости нуждается в особой заботе со стороны государства и общества. Защита интересов семьи всеми доступными, в том числе и уголовно-правовыми средствами, является приоритетным направлением деятельности государства.

По статистике судебного Департамента при Верховном Суде РФ за весь 2017 год было вынесено 12 судебных решений по делу «Подмена ребёнка». За первые полгода 2018 г было вынесено 14 судебных решений. Что показывает динамику роста преступности в этой сфере [1].

Согласно ст. 38 Конституции Российской Федерации - «Семья, материнство и детство» находятся под защитой государства. «Значительное влияние на безопасность семьи, материнство и детства имеют международные правовые акты, которые по своему содержанию отражают единую позицию мирового сообщества по отношению к этой важной социальной ячейке [2].

В соответствии с ч. 1 ст. 8 Конвенции о правах государства-участники обязуются уважать право ребенка на сохранение своей индивидуальности, включая гражданство, имя и семейные связи, как предусматривается законом, не допуская противозаконного вмешательства. Российская Федерация является участницей Конвенции о правах ребенка; нормы, закрепленные в ней, включены в правовую систему РФ.

Подмена ребенка – преступление, которое совершается не так часто и о его совершении можно узнать спустя десятки лет, либо не узнать вообще. Так, на 10 000 родов приходится около 4 подмен. При совершении данного преступления насильственно разрываются кровные узы родства, фальсифицируется метрические данные человека. Разоблачение обмана или заблуждение относительно происхождения ребенка причиняют моральный вред потерпевшим (детям и родителям, не причастным к преступлению). Вред причиняется семье в целом как основной ячейке общества, в которой начинается и должен происходить процесс воспитания ребенка.

Объективная сторона выражается, как правило, в активных действиях, в соответствии с фактической заменой ребенка, то есть заменой одного ребенка другим, при отсутствии согласия родителей одного из замененных детей. Например, медсестра в родильном отделении по просьбе матери новорожденного заменяет своего ребенка незнакомцем. Преступление по ст. 153 УК РФ, носит формальный характер, поэтому преступление следует считать завершенным с момента совершения действия (бездействия) по замене, в результате которого виновный вступает во владение измененным ребенком.

Начало какого-либо последствий для квалификации не требуется. В случае, когда замена ребенка не была осуществлена ​​из-за обстоятельств, не зависящих от воли преступника, деяние представляет собой попытку совершить преступление и квалифицируется со ссылкой на ст. 30 УК РФ. При квалификации этого преступления важно установить в дополнение к основным, необязательным признакам объективную сторону преступления. Таким образом, местом совершения данного преступления является, как правило, родильный дом или детский дом, но может быть и другое медицинское, воспитательное, образовательное и иное учреждение, а также улица. Значительную роль играет еще одна необязательная особенность - способ совершения преступления. Это важная характеристика любого преступного деяния, а также ситуация, место, время, инструмент и средства совершения преступления. Это преступление должно быть совершено тайным путем. Существуют различные ситуации совершения этого преступления: когда родители обоих детей не осознают, что их замена произошла, в случае, если она совершается лицом, не являющимся родителем; когда родители одного ребенка не осведомлены о факте замены, которую проводят родители другого ребенка; когда один из родителей одного ребенка без уведомления другого родителя совершает замену этого ребенка другим.

Методом замены ребенка также могут быть действия, направленные на изменение идентификационной информации, и их результатом является передача матерям других детей как их собственных. Такие действия выполняются путем механической замены идентификационных знаков ребенка. В качестве вспомогательного действия могут быть изменены данные о сменных новорожденных в сопроводительных документах, электронных информационных системах и базах данных. Возможный способ замещения также может быть обманом.

Виновный может поменять больного ребенка на здорового, живого - на мертвого. Так, Т., работая заведующей кафедрой акушерства и гинекологии в университете в Санкт-Петербурге, пообещала помочь одному из своих друзей завести ребенка. Т. имел соглашение с женщиной, у которой не было ребенка. Последние девять месяцев симулировала беременность. У Д. в больнице новая мама, мальчик родился, она не видела ребенка, ей сообщили, что он родился мертвым. Родители «мертвого» ребенка настаивали на генетическом обследовании. Согласно предоставленным для исследования биоматериалам было установлено, что предоставленные биоматериалы принадлежат не мертвым, а другому ребенку или супругу Д. не могут быть биологическими родителями умершего ребенка. В этом случае живого ребенка заменили мертвым. Примечательно, что обмен детьми по взаимному согласию родителей двоих детей не подпадает под действие ст. 153 УК РФ. Исследователи объясняют это тем, что в этом случае присутствуют элементы безнравственности, но «их нельзя приравнивать к личным интересам или другим базовым мотивам, поскольку обе стороны хотят иметь и воспитывать ребенка».

 Замещение ребенка следует отличать от смежного состава преступления - похищение человека, совершенного против сознательно несовершеннолетнего. Такой акт будет квалифицироваться в соответствии с пунктом «д» ч. 2 ст. 126 УК РФ. По мнению отдельных исследователей, следует исключить ст. 153 из уголовного закона в связи с тем, что практика показывает, что данная норма «не является востребованной и имеет много общего с нормой о похищении человека». При этом ответственность за подмену ребенка предлагается установить в ст. 126 УК РФ. Позволим не согласимся с этой точкой зрения и проведем различие между этими элементами преступлений. Кажется, что можно отличить эти композиции друг от друга на основе объективной стороны преступления. Таким образом, похищение может быть, как тайным, так и открытым, в том числе насильственным, а подмена всегда является тайным посягательством. При похищении происходит захват или изъятие ребенка, лишение его возможности находиться со своими родителями, но при этом замены другим ребенком, как при подмене, не происходит.

На данный момент ст. 153 УК РФ изложена в следующей редакции:

«Подмена ребенка, совершенная из корыстных или иных низменных побуждений, – наказывается лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода, осужденного за период до восемнадцати месяцев».

Как видно, ст. 153 УК РФ не предусматривает каких-либо квалифицирующих признаков. Ответственность за совершение данного преступления в пределах санкции несет как общий, так и специальный субъект. Однако совершение данного преступления специальным субъектом представляет большую общественную опасность, в связи с чем необходимо разграничить общий и специальный субъекты преступления – дополнить ст. 153 УК РФ квалифицирующим признаком (ч. 2 ст. 153 УК РФ). В связи с этим необходимо ужесточить санкцию за совершение преступления специальным субъектом и включить такие дополнительные виды наказания, как лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и ограничение свободы. Также сдерживающим фактором будет ужесточение санкции в отношении общего субъекта дополнительным видом наказания в виде ограничения свободы [3].

Подмена ребенка может быть совершена в отношении двух или более детей, что также представляет большую степень общественной опасности, и, следовательно, уголовная ответственность за совершение подмены двух или более детей должна быть более строгой.

Необходимо уточнить возраст детей, в отношении которых может быть совершено это преступление. Ребенок - это лицо в возрасте до восемнадцати лет. Речь идет о замене новорожденного ребенка, когда его еще невозможно идентифицировать. Почти невозможно заменить ребенка с определенными индивидуальными признаками. Так, в комментарии к Уголовному кодексу Российской Федерации используется педиатрическое определение неонатального критерия - четыре недели (28 дней) с момента рождения ребенка.

Замена ребенка в соответствии с действующим Уголовным кодексом Российской Федерации является преступлением средней тяжести, и срок давности после совершения такого преступления составляет 6 лет, и, как правило, они отказываются возбуждать уголовное дело, ссылаясь на истечение срока исковой давности, но вы можете узнать о замене позже и через 10 и 20 лет.

Если замена была сделана по неосторожности, то виновное лицо не привлекается к уголовной ответственности по ст. 153 УК РФ, но это не лишает потерпевших права подавать гражданский иск о возмещении морального вреда. Однако суды неохотно удовлетворяют требования потерпевших в полном объеме, объясняя, что страдания жертв являются менее серьезными, чем заявленные. Примером является рассмотрение аналогичного случая в Варшаве: из-за ошибки медицинских работников, когда детей выписывали из больницы, идентичные близнецы были в разных семьях, а третья девочка была в чужой семье. Правда открылась 17 лет спустя, когда две очень похожие девушки познакомились друг с другом по взаимному знакомству. Тесты ДНК подтвердили, что они были сестрами. За замену детей польский суд присудил компенсацию за моральный ущерб, нанесенный трем семьям, в размере 339 тысяч евро на каждую, которая стала крупнейшей в мире в этой категории дел.

 В связи с тем, что законодателем недооценивается общественная опасность данного преступления, предлагаю ст. 153 УК РФ изложить в следующей редакции:

«1. Подмена ребенка, совершенная из корыстных или иных низменных побуждений, -

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода, осужденного за период до восемнадцати месяцев с ограничением свободы на срок до двух лет.

2. То же деяние, совершенное работником медицинской организации, родителем или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, -

наказывается лишением свободы на срок до семи лет со штрафом в размере до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода, осужденного за период до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет или без такового и с ограничением свободы на срок до двух лет.»

3. Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные в отношении двух или более детей, – наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет со штрафом в размере от двухсот до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода, осужденного за период до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до семи лет или без такового и с ограничением свободы до двух лет».

Список литературы:

# «Конвенция о правах ребенка» (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990

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.– №18. – С.123.
2. «Уголовный кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 27.12.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 08.01.2019)