

УДК 343.54

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ РЕАЛИЗАЦИИ НОРМ УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ В ОТНОШЕНИИ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ (ст. 168)**Л. В. Павлова**

Институт правовых исследований
Национального центра законодательства
и правовых исследований Республики Беларусь,
ведущий научный сотрудник отдела исследований
в области правоохранительной деятельности
и осуществления правосудия
e-mail: paulava_lv@mail.ru

***Аннотация.** В работе высказаны предложения по совершенствованию ст. 168 Уголовного кодекса Республики Беларусь, направленной на уголовно-правовую охрану половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших шестнадцатилетнего возраста. Отмечена целесообразность закрепления в примечании к указанной статье дополнительного основания, значимого для индивидуализации наказания виновного лица.*

***Ключевые слова:** половая неприкосновенность; половое сношение или иные действия сексуального характера; малолетний; несовершеннолетний; беспомощное состояние, обусловленное возрастом; абсолютная (безусловная) беспомощность.*

***Annotation.** The article makes proposals for improving Art. 168 of the Criminal Code of Belarus, aimed at the criminal law protection of the sexual integrity of minors under 16 years of age. It is indicated on the expediency of fixing in the note to the specified article, an additional basis that is significant for the individualization of the punishment of the guilty person.*

***Keywords:** sexual inviolability; acts of a sexual nature; a minor; a helpless state due to age; absolute (unconditional) helplessness.*

Внимание законодателя к сфере сексуальных отношений зачастую вызывает острые дискуссии, поскольку проблемным полем выступают вопросы, с одной стороны, касающиеся половой свободы граждан, с другой — интересов общества, основанных на морально-нравственных постулатах, разделяемых большинством. Ретроспективный анализ уголовного законодательства, направленного на охрану половой неприкосновенности и половой свободы граждан, свидетельствует о преимуществах ряда норм и расширении круга отношений, подлежащих уголовно-правовой охране. При этом все больше внимания уделяется охране прав и законных интересов несовершеннолетних. За лицами, не достигшими шестнадцатилетнего возраста, не признается право на половую

свободу; совершение как насильственного, так и ненасильственного полового сношения и иных действий сексуального характера с такими лицами считается недопустимым. Нарушение запрета о половой неприкосновенности влечет ответственность по статьям главы 20 Уголовного кодекса Республики Беларусь (далее — УК) [1].

Обозначенные вопросы уже являлись предметом исследования белорусских ученых, в том числе в последние десять лет уголовно-правовой и криминологический анализ преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних представлен в работах Д. Л. Гулякевича, Р. Н. Ключко, Н. И. Козелецкой, Э. А. Саркисовой, В. В. Стальбовского, О. О. Топориковой, В. М. Хомича, Д. В. Шаблинской. Вместе с тем изменения и дополнения, внесенные в УК Законами Республики Беларусь от 6 января 2021 г. № 85-З и 26 мая 2021 г. № 112-З, определяют необходимость рассмотрения новаций с позиции уголовно-правовой науки, в том числе доктринального и сравнительно-правового анализа. В частности, остановимся на ст. 168 УК «Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста» в ее нынешнем изложении.

Диспозиция ч. 1 ст. 168 УК является ссылочной, поскольку предусматривает ответственность за половое сношение, мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера, совершенные лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста, с лицом, заведомо не достигшим шестнадцатилетнего возраста, при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных ст. 166 и 167 УК. Обращение к двум указанным статьям свидетельствует, что данными нормами установлен запрет на совершение насильственных полового сношения и иных действий сексуального характера, а также соотносимого с ними полового сношения и иных действия сексуального характера, совершаемых с использованием беспомощного состояния потерпевшего лица. В примечании к ст. 166 УК, введенном в УК Законом Республики Беларусь от 6 января 2021 г. № 85-З, предусмотрено, что «для целей применения настоящей статьи и статьи 167 настоящего Кодекса малолетний, не достигший двенадцатилетнего возраста на момент совершения в отношении него преступления, признается находящимся в беспомощном состоянии, поскольку в силу возраста не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий». Тем самым половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим двенадцатилетнего возраста, требуют уголовно-правовой оценки по ст. 166 или ст. 167 УК вне зависимости, было ли применено насилие.

Проблемные аспекты понятия «беспомощное состояние» и критерии определения данного состояния подробно рассмотрены в работах белорусских ученых. Беспомощность, обусловленную малолетним возрастом, Р. Н. Ключко

и В. М. Хомич относят к психической беспомощности [2, с. 353]. В иных исследованиях указывается: «...“возрастная беспомощность”, закрепленная в примечании к ст. 166 УК, носит достаточно узкий содержательный характер и привязана только к интеллектуальному критерию — осознанию потерпевшим характера и значения совершаемых с ним действий сексуального характера. В правоприменительной практике и уголовно-правовой науке предметное содержание признака “беспомощное состояние” трактуется шире»: в отличие от примечания к ст. 166 УК в определение понятия, приведенного в п. 5 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 27 сентября 2012 г. № 7 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности или половой свободы (ст.ст. 166–170 УК)», включена и волевая составляющая — физическая неспособность противодействовать обвиняемому или оказывать ему сопротивление [2, с. 40].

Не останавливаясь на дополнительном детальном анализе понятия «беспомощное состояние», соглашаясь с Н. И. Козелецкой и Д. В. Шаблинской [2, с. 41], обратим внимание, что в отношении малолетних, не достигших двенадцати лет, действительно следует презюмировать абсолютную (безусловную) беспомощность, что, однако, не отменяет того, что некоторые малолетние старше двенадцати лет также могут находиться в состоянии психической беспомощности при посягательствах на их половую неприкосновенность. В последнем случае речь идет об относительной (условной) беспомощности, что предполагает наряду с иными обстоятельствами содеянного доказывание того, что лицо не понимало характер и значение совершаемых с ним сексуальных действий.

В настоящее время ст. 168 УК «Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста» состоит из двух частей, описывающих основной и квалифицированный составы преступлений. К сожалению, в конструкциях указанных составов законодателем не применена дополнительная градация возраста потерпевшего (хотя в качестве квалифицирующего признака учтен количественный критерий числа потерпевших), в то время как относительно рассматриваемых деяний такое обстоятельство является значимым для дифференциации ответственности виновного лица. Например, случаи вступления в половое сношение с пятнадцатилетним лицом с согласия последнего имеют не столь высокую степень общественной опасности, как половое сношение с лицом более младшего возраста.

При этом указание на нижнюю границу возраста потерпевшего в ст. 168 УК вообще отсутствует, равно не приведены соответствующие разъяснения в вышеуказанном постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь № 7. Решение вопроса о возрасте, с достижением которого лицо

может быть признано потерпевшим по ст. 168 УК, видится посредством системного анализа введенных новаций. Полагаем, что упомянутым примечанием к ст. 166 УК законодателем намечена нижняя граница возраста потерпевшего по ст. 168 УК, поскольку из содержания примечания следует, что лицо, достигшее двенадцати лет, может иметь представление о действиях сексуального характера. Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом старше двенадцати лет вопреки его воле или в случае его относительной (условной) беспомощности требуют квалификации по ст. 166 или ст. 167 УК, а при согласии на совершение указанных действий — по ст. 168 УК ввиду нарушения запрета о половой неприкосновенности лиц, не достигших шестнадцатилетнего возраста. Таким образом, потерпевшим от общественно опасного деяния, запрещенного ст. 168 УК, может быть лицо в возрасте от двенадцати до шестнадцати лет.

В ч. 1 и ч. 2 ст. 168 УК следует дифференцировать возраст потерпевшего (для ч. 1 — от четырнадцати до шестнадцати лет; для ч. 2 — от двенадцати до четырнадцати лет), что позволит ужесточить ответственность за совершение полового сношения и иных действий сексуального характера с малолетним (лицом, не достигшим четырнадцати лет) и тем самым будет способствовать надлежащей реализации принципа справедливости уголовного закона и уголовной ответственности. Степень половой зрелости, предшествующее поведение, наличие сексуальных контактов в прошлом и другие подобные обстоятельства, характеризующие потерпевшее лицо, как отмечено в постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 27 сентября 2012 г. № 7, не имеют значения для квалификации содеянного, но виновным должен осознаваться возраст потерпевшего лица. Отметим, что российским законодателем в качестве минимального возраста потерпевших от рассматриваемого круга деяний также нормативно определен двенадцатилетний возраст, градация возраста потерпевшего использована в конструкции основного и квалифицированного составов преступления (ч. 1, 3 ст. 134 УК).

Примечание, введенное Законом Республики Беларусь от 26 мая 2021 г. № 112-3 к ст. 168 УК, также видится требующим дополнения. В настоящее время оно являет собой специальное основание освобождения от уголовной ответственности: «Лицо, совершившее действия, предусмотренные частью 1 настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности, если будет установлено, что это лицо и совершенное им преступление перестали быть общественно опасными в связи со вступлением в брак с потерпевшей (потерпевшим)». В отличие от положений ст. 87 УК, регламентирующей общие подходы освобождения от уголовной ответственности в силу утраты деянием или лицом общественной опасности, приведенная норма предусматривает обязательность,

а не возможность освобождения лица от ответственности по усмотрению правоприменителя.

При этом, учитывая, что вступление в брак в Республике Беларусь допускается с пятнадцати лет, данная норма будет востребована в весьма ограниченном круге ситуаций, когда потерпевшими являются лица в возрасте от пятнадцати до шестнадцати лет. Не исключено, что в случае совершения полового сношения или иных действий сексуального характера с лицом, не достигшим брачного возраста, стороной защиты с целью избегания уголовной ответственности будут предприниматься действия по затягиванию предварительного расследования и судебного следствия до достижения потерпевшим пятнадцатилетия и воздействия на него для заключения брака. На риски заключения фиктивных браков ввиду появления в уголовном законе примечания указанного рода уже обращали внимание как белорусские, так и зарубежные ученые [2; 3]. На наш взгляд, повышает данные риски отсутствие во введенном примечании иных оснований смягчения уголовно-правового положения виновного лица. В то же время, учитывая отечественный опыт неприменения наказания в виде лишения свободы к определенным категориям граждан (например, п. 2 примечаний к гл. 25 УК), а равно зарубежный (российский) опыт введения примечаний к подобным уголовно-правовым нормам, полагаем целесообразным в примечании к ст. 168 УК установить запрет на назначение наказания в виде лишения свободы лицу, совершившему преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 168 УК, когда разница в возрасте между потерпевшим и лицом, совершившим преступление, составляет менее четырех лет (т. е. распространяется на виновных лиц, находящихся в юношеском возрастном периоде).

С учетом изложенного предлагается следующая редакция ст. 168 УК и примечаний к ней:

«1. Половое сношение, мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера, совершенные лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста, с несовершеннолетним *в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет*, при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных статьями 166 и 167 настоящего Кодекса, —

наказываются ограничением свободы на срок до четырех лет или лишением свободы на тот же срок со штрафом.

2. *Половое сношение, мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера, совершенные лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста, с малолетним в возрасте от двенадцати до четырнадцати лет, при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных статьями 166 и 167 настоящего Кодекса, либо те же действия, совершенные лицом, ранее совершившим преступления, предусмотренные статьями 166 или 167 настоящего*

Кодекса, либо в отношении двух и более лиц, либо лицом, на которое возложены обязанности по воспитанию, содержанию, обеспечению безопасности жизни и здоровья несовершеннолетнего, либо группой лиц, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до десяти лет.

Примечания:

1. Лицо, совершившее половое сношение или иные действия сексуального характера, ответственность за которые предусмотрена частью 1 настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности, если будет установлено, что это лицо и совершенное им преступление перестали быть общественно опасными в связи со вступлением в брак с потерпевшей (потерпевшим).

2. *К лицу, совершившему половое сношение или иные действия сексуального характера, ответственность за которые предусмотрена частью 1 настоящей статьи, не применяется наказание в виде лишения свободы, если разница в возрасте между потерпевшей (потерпевшим) и лицом, совершившим преступление, составляет менее четырех лет.»*

Половое сношение либо иные действия сексуального характера с потерпевшим, не достигшим двенадцатилетнего возраста, должны квалифицироваться по ст. 166 либо 167 УК как совершенные в отношении лица, находящегося в беспомощном состоянии (абсолютная (безусловная) беспомощность), поскольку оно в силу возраста не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий и оказать необходимое сопротивление.

Изложенные в настоящей работе предложения подготовлены на основании системного анализа изменений и дополнений, внесенных в отечественный уголовный закон, и направлены на: устранение законодательного пробела о нижней границе возраста лиц, которые могут быть рассмотрены в качестве потерпевших от полового сношения и иных действий сексуального характера, совершенных без применения насилия и без использования их беспомощного состояния (ст. 168 УК); дифференциацию ответственности в зависимости от возраста потерпевшего (лицо в возрасте от двенадцати до четырнадцати лет, лицо в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет); закрепление в примечании к ст. 168 УК дополнительного основания, значимого для индивидуализации наказания виновного лица.

1. Уголовный кодекс Республики Беларусь : науч.-практ. коммент. / Т. П. Афонченко [и др.] ; под ред. В. М. Хомича, А. В. Баркова, В. В. Марчука. Минск : Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2019. 1000 с. [Вернуться к статье](#)

2. Козелецкая Н. И., Шаблинская Д. В. // Анализ актуальных направлений оптимизации уголовно-правовой охраны половой неприкосновенности несовершеннолетних // Право.by. 2021. № 6. С. 39–44. [Вернуться к статье](#)
3. Шикла И. Р., Афанасьева С. А., Калмыкова А. Д. Концептуальные подходы к определению понятия и особенностей состояния беспомощности потерпевшего // Право и практика. 2020. № 4. С. 124–128. [Вернуться к статье](#)