



Сокиринская Оксана Анатольевна – кандидат юридических наук, доцент кафедры публично-правовых дисциплин Белоцерковского национального аграрного университета

INFORMATION ABOUT THE AUTHORS

Kovalchuk Inna Valentinovna – Candidate of Law Sciences, Associate Professor at the Department of Public Law Disciplines of Belotserkovsky National Agrarian University;

Sokirinskaya Oksana Anatolyevna – Candidate of Law Sciences, Associate Professor at the Department of Public Law Disciplines of Belotserkovsky National Agrarian University

in.kovalchuk@gmail.com;
o.sokirinska@ukr.net

УДК 343.3

ИЗНАСИЛОВАНИЕ ПО НОВОЙ РЕДАКЦИИ СТАТЬИ 152 УГОЛОВНОГО КОДЕКСА УКРАИНЫ

Наталия КОЛОМИЕЦ,
доктор юридических наук, доцент,
доцент кафедры уголовного права и правосудия
Черниговского национального технологического университета

Владислав ПРОРОЧЕНКО,
студент юридического факультета
Черниговского национального технологического университета

АННОТАЦИЯ

Статья посвящена актуальным проблемам совершенствования уголовного законодательства Украины об ответственности за преступления против половой свободы и половой неприкосновенности личности, в частности, юридическому анализу особенностей определения изнасилования по новой редакции Уголовного кодекса Украины, которые были внесены в связи с принятием Закона № 2227–VIII. Осуществляется анализ юридической литературы по исследованию понятия изнасилования. Проанализированы мнения разных учёных относительно внесённых изменений и проблемные аспекты практического применения нововведений. Высказывается авторское видение этой проблемы, предлагаются возможные пути и способы ее решения. Сделан вывод о несовершенстве изменений, внесённых в статью 152 Уголовного кодекса Украины.

Ключевые слова: изнасилование, половая свобода, половая неприкосновенность, сексуальное насилие, половые отношения.

RAPE ON NEW EDITION OF ARTICLE 152 OF THE CRIMINAL CODE OF UKRAINE

Nataliya KOLOMIETS,
Doctor of Juridical Sciences, Associate Professor,
Associate Professor at the Department of Criminal Law and Justice
of Chernihiv National University of Technology

Vladyslav PROROCHENKO,
Law Student
of Chernihiv National University of Technology

SUMMARY

The article is devoted to topical issues of improving the criminal legislation of Ukraine on liability for crimes against sexual freedom and sexual inviolability of the person, in particular, the legal analysis of the definitions of rape under the new edition of the Criminal Code of Ukraine, which were introduced in connection with the adoption of Law № 2227–VIII. The analysis of legal literature on the study of the concept of rape is carried out. Analyzed the views of various scientists regarding the changes and problematic aspects of the practical application of innovations. The author's vision of this problem is expressed, possible ways and ways of solving them are suggested. The article draws conclusions about the imperfection of the changes made to Article 152 of the Criminal Code of Ukraine.

Key words: rape, sexual freedom, sexual inviolability, sexual violence, sexual relations.

Постановка проблемы. Посягательство на половую свободу и половую неприкосновенность часто сочетается с использованием физического насилия, поэтому причиняется вред жизни и (или) здоровью человека, что свиде-

тельствует о повышенной общественной опасности таких деяний. Данный вид преступлений был и остается одним из самых опасных. Изнасилование как социально-отрицательное явление требует наработки определённой страте-



гии борьбы с ним, главным направлением которой должно быть влияние на лиц, совершивших подобные преступные действия, и устранение причин, которые порождают данное явление.

Актуальность темы исследования обусловлена законодательными изменениями в Уголовном кодексе Украины, в частности ст. 152, и объективной потребностью в их научном анализе.

Состояние исследования. Изучением вопросов, связанных с изнасилованием (сексуальным насилием), занимались такие учёные, как: В.И. Борисов, Л.В. Дорош, А.А. Дудоров, В.И. Женунтий, К.С. Зинченко, Г.С. Крайник, К.Д. Кулик, Т.Д. Лисько, А.Ю. Лисова, А.Д. Максимив, Г.Я. Мартынишин, Р.А. Мовчан, Д.П. Москва, И.И. Чугуников, С.В. Романцова и другие. Они рассматривали изнасилование как преступление против половой свободы и половой неприкосновенности лиц.

Целью и задачей статьи является осуществление научного анализа особенностей изнасилования по новой редакции ст. 152 Уголовного кодекса Украины.

Изложение основного материала. Согласно ч. 1 ст. 3 Конституции Украины, человек, его жизнь и здоровье, честь и достоинство, неприкосновенность и безопасность признаются в Украине наивысшей социальной ценностью. В свою очередь, ч. 1 ст. 29 Основного закона страны провозглашает, что каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность. В комплексе неотъемлемых прав и свобод человека и гражданина важное место занимает половая свобода, а всестороннее обеспечение половой неприкосновенности считается показателем цивилизационной зрелости общества, его способности создать условия для гармонического развития подрастающего поколения [1]. Половая свобода личности является составной частью ее половой неприкосновенности. То есть любое посягательство на половую свободу личности одновременно посягает на половую неприкосновенность.

Все преступления против половой свободы и половой неприкосновенности личности в целом и изнасилование как разновидность данных престу-

плений в частности посягают на личность, нарушают устоявшиеся нормы и принципы общественной морали. Нормы Уголовного кодекса Украины регулируют общественные отношения в сфере ответственности за нарушение половой неприкосновенности и половой свободы личности. Между качеством такого правового регулирования и объемом прав человека в этой сфере общественной жизни, а также охраной данных благ от преступных посягательств существует прямая и логическая взаимозависимость.

Законом Украины «О внесении изменений в Уголовный и Уголовный процессуальный кодексы Украины с целью реализации положений Конвенции Совета Европы о предотвращении насилия в отношении женщин и домашнего насилия и борьбы с этими явлениями» от 6 декабря 2017 г. среди других внесены изменения в Уголовный кодекс (далее – УК) Украины относительно преступлений против половой свободы и половой неприкосновенности личности. В частности, в новой редакции изложена ст. 152 Кодекса, которая предусматривает наказание в виде лишения свободы на срок от трёх до пяти лет за изнасилование – совершенные действия сексуального характера, связанных с вагинальным, анальным или оральным проникновением в тело другого лица с использованием гениталий или любого другого предмета, без добровольного согласия потерпевшего. Таким образом, кардинальные изменения претерпело законодательное определение (дефиниция) понятия «изнасилование». Согласно внесенным изменениям, фактическое содержание и объем указанного срока были сужены, поскольку законодатель связал изнасилование с наличием фактического проникновения в тело другого лица и определил исчерпывающий перечень способов такого проникновения.

По этому поводу Р.А. Мовчан замечает, что по объективным причинам форму воплощения данной идеи в жизнь нельзя считать удачной. Во-первых, на уровне действующего законодательства отсутствует такое понятие, как «действия сексуального характера», что может привести к неоднозначному толкованию, соответственно, и понимание данного термина. С этим мнением сложно не согласиться, поскольку

неопределенность понятий, употребляемых в действующем законодательстве, может привести к целому ряду негативных последствий [2, с. 77]. В частности, к различным злоупотреблениям, нарушающим права, свободы и законные интересы человека и гражданина. То есть существует объективная необходимость закрепления понятия «действия сексуального характера» в положениях норм действующего украинского законодательства для предотвращения возможности возникновения любых отрицательных последствий.

Во-вторых, в связи с наличием указания на «проникновение в тело другого лица» возникает вполне логический и закономерный вопрос, как следует квалифицировать действия женщины, которая совершает изнасилование в отношении мужчины, потому что фактически в таком случае проникновение происходит не в тело потерпевшего, а в тело виновного лица. То есть в данном случае привлечь женщину к уголовной ответственности по ст. 152 Уголовного кодекса Украины будет или очень сложно или невозможно вообще. Поскольку речь идет об одинаковых по степени общественной опасности противозаконных, виновных действиях, применение в данном случае гендерного подхода является неуместным, непонятным и совершенно неоправданным. Также это противоречит основополагающей идеи Стамбульской конвенции [2, с. 77].

В-третьих, нельзя считать уместным применение такой законодательной конструкции, как «использование гениталий или любого другого предмета» [2, с. 77]. По нашему мнению, в данном случае речь идет о том, что под предметом принято понимать, как правило, определённое явление неживой природы.

Совершение такого преступления повторно или лицом, ранее совершившим какое-либо из преступлений, предусмотренных ст. ст. 153–155 Уголовного кодекса, или совершение таких деяний в отношении супругов (бывших супругов) или другого лица, с которым виновный находится (находился) в семейных или близких отношениях, или в отношении лица в связи с выполнением этим лицом служебного, профессионального или общественного долга, или в отношении женщины, заведомо для виновного



находившейся в состоянии беременности, наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет. При этом неопределённость понятия «близкие отношения» может привести к его неоднозначному толкованию, пониманию, а значит – применению [2, с. 78; 3]. Изнасилование, совершённое группой лиц, или изнасилование несовершеннолетнего лица наказывается лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет, а совершённое в отношении лица, не достигшего четырнадцати лет, независимо от его добровольного согласия, наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет. Если любое из вышеупомянутых действий повлекло тяжкие последствия, то наказанием будет лишение свободы на срок от десяти до пятнадцати лет. Статья также дополнена примечанием, которое определяет, что согласие считается добровольным, если оно является результатом свободного волеизъявления лица с учетом сопутствующих обстоятельств [3]. В данном случае возникает вопрос, каким образом должно быть выражено такое волеизъявление – устно или письменно. О содержании понятия «сопутствующие обстоятельства» остаётся только догадываться.

Из-за членства в Совете Европы для Украины особое значение приобретают нормативно-правовые акты именно этой уважаемой организации. Обусловленное имплементацией соответствующих конвенций Совета Европы принятие законов от 6 декабря 2017 г. № 2227–VIII и от 14 марта 2018 г. № 2334–VIII, на основании которых внесены серьезные изменения в р. IV Особенной части УК (вступили в силу 11 января 2019 г.), не только возмутило профессиональное сообщество, вызвав противоречивые оценки специалистов, но и приводит к тому, что значительная часть соответствующей юридической литературы становится морально устаревшей. Законодательные новеллы требуют взвешенного научного осмысления, в частности, в аспекте выяснения того, насколько удачно Украина выполнила международно-правовые обязательства и рекомендации.

Изменения, предусмотренные Законом от 7 декабря 2017 г. № 2229–VIII, привели к объединению ст. ст. 152 и 153 Уголовного кодекса Украины по содержанию в одну ст. 152.

Таким образом, вместо преступления «насильственное удовлетворение половой страсти неестественным способом» появляется «совершение любых насильственных действий сексуального характера, не связанных с проникновением в тело другого лица, без добровольного согласия потерпевшего (сексуальное насилие)». В соответствии со ст. 36 Стамбульской конвенции, сексуальное насилие – это такие формы сознательного поведения:

- 1) совершение без согласия вагинального, анального или орального проникновения сексуального характера в тело другого лица с использованием любой части тела или предмета;
- 2) совершение других актов сексуального характера с лицом без согласия;
- 3) принуждение другого лица осуществлять акт сексуального характера без согласия с третьим лицом [4].

По мнению В.И. Маркина, в современном состоянии изменения, внесённые Законом Украины от 6 декабря 2017 г. № 2227–VIII в р. IV «Преступления против половой свободы и половой неприкосновенности личности», просто непригодны для применения. Поэтому нам всем остается надеяться, что они так и не вступят в силу. Учёный считает, что для полной иллюстрации крайне низкого качества внесённых в УК Украины изменений требуется их тщательный анализ, моделирование потенциальных казусов, возможных трудностей в толковании [5]. С данным мнением стоит согласиться, поскольку существует много пробелов, появившихся вследствие внесения соответствующих изменений в уголовное законодательство, связанных с наличием значительного количества оценочных понятий. Данное обстоятельство затрудняет возможность применения соответствующих норм, из положений которых и вытекают указанные термины.

По мнению А.А. Дудорова, серьёзным недостатком УК Украины, обновлённого в соответствии с Законом от 6 декабря 2017 г. № 2227–VIII, следует признать отсутствие чётких законодательных критериев для разграничения составов преступлений, предусмотренных ст. 152 (153) и ст. 154 Уголовного кодекса Украины, за исключением момента окончания этих преступлений и того, что по ст. 154 УК Украины может нести ответственность и тот, кто не наме-

рен совершать акт сексуального характера с потерпевшим лицом [6, с. 15]. В данном случае речь идёт о коллизионном характере указанных статей и существовании объективной потребности в оговорках, которые помогли бы разграничить составы данных преступлений.

По мнению И.И. Чугуникова, предложенный законодателем подход полностью разрушает устоявшиеся как в теории, так и в правоприменительной практике представления о сущности изнасилования, насильственного удовлетворения половой страсти неестественным путём, критерии разграничения этих преступлений, проблемы соотношения указанных деяний с другими посягательствами на половую свободу и половую неприкосновенность личности. На данном этапе реформирования отечественной уголовно-правовой системы, особенно таких её составляющих, как применение уголовно-правовых норм и уголовно-правовое правосознание правоприменителя, лучшим направлением реформирования системы преступлений против половой свободы и половой неприкосновенности личности было бы отсутствие любого реформирования [7, с. 117]. Безусловно, данное мнение также заслуживает права на существование, поскольку наличие значительного количества пробелов и противоречий в ст. 152 Уголовного кодекса Украины ставит под большое сомнение целесообразность внесённых и принятых изменений.

Гражданское законодательство Украины не предусматривает ни определённых возрастных границ, ни других обстоятельств, наличие которых было бы связано с возможностью реализации физическим лицом своего права на личную жизнь в интимных отношениях (ст. 301 Гражданского кодекса Украины). Поэтому всё зависит от того, насколько готово «взрослое» лицо к таким отношениям как в социальном, так и в психологическом плане. Вместе с тем при осуществлении своего права на личную жизнь лицо должно придерживаться моральных основ общества (ч. 4 ст. 13 Гражданского кодекса Украины) [8]. Половые отношения с лицом, не достигшим половой зрелости, нарушают именно эти принципы, что вполне может осознаваться субъектом этого преступления, достигшим шестнадцатилетнего возраста.



Л.В. Дорош обращает внимание на то, что в свете концептуальных положений, касающихся защиты детей от любой агрессии, а тем более сексуальной, очевидно, что эта проблема является актуальной, если общество действительно, а не на словах, стремится обеспечить их половую свободу и неприкосновенность [9, с. 149]. Поэтому дифференциация уголовно-правовых санкций зависит и от возраста потерпевшего.

Закон Украины от 6 декабря 2017 г. № 2227–VIII закрепляет гендерно-нейтральное определение изнасилования (ст. 152 Уголовного кодекса Украины), в котором естественные биологические различия между мужчиной и женщиной не принимаются во внимание. Поскольку брак не считается автоматическим свидетельством согласия лица на сексуальное общение при любых обстоятельствах, а ст. 152 УК Украины не содержит оговорки о признании изнасилованием только внебрачного сексуального проникновения, пострадавшим от рассматриваемого преступления может быть и лицо, находящееся с виновным в браке (официально зарегистрированном или фактическом). Ранее применение положений ст. 152 к лицам, находящимся в браке, было невозможным вообще или очень сложным. Теперь, после внесения изменений и использования её положений на практике, применение этой статьи к супружеским парам вполне возможно и реально.

В решении Европейского суда по правам человека по делу “S. W. против Объединённого Королевства» от 22 ноября 1995 г. отмечается, что изнасилование настолько очевидно унижает человеческое достоинство, что отношения насильника и жертвы для осуждения за это преступление значения не имеют. Отказ от неприемлемой идеи супружеского иммунитета против судебного преследования за изнасилование своей жены соответствует не только цивилизованной концепции брака, но и цели Конвенции о защите прав человека и основных свобод, сутью которой является уважение к достоинству и свободе человека [6, с. 8]. Однако в данном случае снова можно говорить о возможных злоупотреблениях со стороны обоих представителей супружеских пар, которые

связаны с изменениями в характере их отношений и возможностью отрицания факта наличия добровольного согласия в том случае, когда согласие было выражено в устной форме. Если же такое согласие было выражено в письменном виде, существует возможность объяснения предоставления такого согласия фактом физического или психического принуждения (насилия).

Выводы. Таким образом, приведённый в ст. 152 р. IV Особенной части Уголовного кодекса Украины уголовно-правовой запрет является логическим и обоснованным, однако её содержание (по мнению многих учёных) нельзя считать целесообразным. Развитие и совершенствование эффективного механизма уголовно-правового противодействия и предотвращения посягательства на половую свободу и половую неприкосновенность личности было и остается актуальной проблемой как отечественной, так и зарубежной науки и практики. Важным направлением дальнейших исследований является выработка обоснованных с научной и практической точек зрения рекомендаций, адресованных законодателю (в целях устранения недостатков нормативной регламентации ответственности за указанные преступления) и правоприменителю (для правильного и одинакового применения уголовного закона).

Список использованной литературы:

1. Конституція України: Закон від 28 червня 1996 р. № 254к/96-ВР. Документ 254к/96-вр / Верховна Рада України. URL: <http://zakon.rada.gov.ua>.
2. Мовчан Р.О., Шушкова А.П. Сексуальна революція по-українськи та інші новели закону № 2227–V: крок до Європи чи в нікуди? *Науковий вісник Ужгородського національного університету*. Серія «Право». Вип. 51. Т. 2. С. 75–79.
3. Про внесення змін до Кримінального та Кримінального процесуального кодексів України з метою реалізації положень Конвенції Ради Європи про запобігання насильству стосовно жінок і домашньому насильству та боротьбу із цими явищами: Закон України від 6 грудня 2017 р. *Голос України*. 2018. № 6 (6761).

4. Конвенція ради Європи про запобігання насильству стосовно жінок і домашньому насильству та боротьбу із цими явищами від 11 травня 2011 р., Стамбул (Туреччина). URL: <https://rm.coe.int/1680093ddb>.

5. Юридична газета: всеукраїнське щотижневє професійне юридичне видання. URL: <http://yur-gazeta.com/publications/practice/kriminalne-pravo-ta-proces/seks-za-kriminalnim-kodeksom-nova-redakciya.html>.

6. Дудоров О.О. Злочини проти статевої свободи та статевої недоторканості особи (основні положення кримінально-правової характеристики) : практичний порадник. Сєверодонецьк, 2018. 92 с.

7. Чугуніков І.І. Злочини проти статевої свободи та статевої недоторканості особи на порозі змін. *Актуальні проблеми вітчизняної юриспруденції*. 2018. № 2. Т. 2. С. 117–126.

8. Цивільний кодекс: Закон України від 16 січня 2003 р. *Відомості Верховної Ради України*. 2003. № № 40–44. Ст. 356.

9. Дорош Л.В. Актуальні проблеми вдосконалення законодавства про відповідальність за злочини проти статевої свободи та статевої недоторканості особи. *Проблеми законності*. 2012. Вип. 118. С. 149–159.

ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРАХ

Коломиец Наталья Владимировна – доктор юридических наук, доцент, доцент кафедры уголовного права и правосудия Черниговского национального технологического университета;

Пророченко Владислав Вячеславович – студент юридического факультета Черниговского национального технологического университета

INFORMATION ABOUT THE AUTHORS

Kolomiets Natalia Vladimirovna – Doctor of Juridical Sciences, Associate Professor, Associate Professor at the Department of Criminal Law and Justice of Chernihiv National University of Technology;

Prorochenko Vladyslav Vyacheslavovich – Law Student of Chernihiv National University of Technology

kolomiyetsn@ukr.net;
makromega@ukr.net