

УДК 343.54

КАЧЕСТВО НОРМ ОБ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ПРЕСТУПЛЕНИЯ
ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ НРАВСТВЕННОСТИ
В СФЕРЕ СЕКСУАЛЬНОГО ПОВЕДЕНИЯ ЧЕЛОВЕКА*

А. А. Бимбинов

Московский государственный юридический университет
имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Поступила в редакцию 4 мая 2017 г.

Аннотация: статья посвящена исследованию нормативного закрепления уголовной ответственности за преступления против общественной нравственности в сфере сексуального поведения человека (ст. 240–242.2 УК РФ). В работе последовательно рассматриваются указанные нормы на предмет их соответствия фундаментальным категориям уголовного права и целям правоприменительной деятельности. Делаются выводы о несоответствии некоторых положений и определяются пути выхода из сложившейся ситуации. На основе доктринальных положений уголовного права и материалов судебной практики формулируются предложения по совершенствованию законодательного описания составов рассматриваемых преступлений.

Ключевые слова: проституция, порнография, сексуальные услуги, порнографические материалы, порнографические предметы, незаконный оборот, получение сексуальных услуг.

Abstract: article is devoted to a research of standard fixing of criminal liability for crimes against public morality in the sphere of sexual behavior of the person (article 240–242.2 Criminal Code of the Russian Federation). In work the specified norms regarding their compliance to fundamental categories of criminal law and to the purposes of law-enforcement activity consistently are considered. Conclusions about discrepancy of some provisions are drawn and ways of an exit from current situation are defined. On the basis of doctrinal provisions of criminal law and materials of judicial practice suggestions for improvement of the legislative description of structures of the considered crimes are formulated.

Key words: prostitution, pornography, sexual services, pornographic materials, pornographic objects, illicit trafficking, receiving sexual services.

Под нравственностью принято понимать господствующую в социуме систему этических норм и принципов, предназначенную для регулирования поведения человека. Потеря нравственности приводит к распаду, дезинтеграции общества, ее смена – к изменению социальных отношений. Общество защищает сложившуюся нравственность посредством различного рода социальных институтов. Отсутствие или слабость этих механизмов делает общество уязвимым перед самыми разнообразными проблемами человечества.

231

*Работа проводилась в рамках гранта Президента при финансовой поддержке Минобрнауки по соглашению № МК-3256.2017.6.

Охрана нравственности в большинстве своем обеспечивается неправовыми средствами, но в случаях создания серьезной опасности для наиболее важных моральных отношений государство прибегает к уголовно-правовому инструментарию.

Н. Ф. Кузнецова пишет, что проблема уголовного права и морали многоаспектна и достаточно сложна и для законодателя, и для правоприменителя. Какие аморальные проступки следует криминализировать, какие преступления целесообразно декриминализировать, признав их лишенными общественной опасности, но содержащими признаки аморализма? Правоприменителю не всегда просто размежевать по характеру и степени антисоциальности преступления и аморальные проступки, нелегко подчас квалифицировать «морализованные» и оценочные признаки деяния типа «неприличная форма», «общественная нравственность» и т.д. Решение таких квалификационных проблем зависит от нравственного климата в обществе, от признания его членами соответствующих моральных ценностей¹.

Общественная нравственность в той или иной степени страдает при совершении практически любого деяния, признаваемого законом преступлением. Следовательно, она охраняется абсолютным большинством норм Особенной части УК РФ. Между тем существуют такие виды общественно опасного поведения, которые главным образом причиняют вред или создают угрозу причинения вреда господствующим в социуме этическим нормам и принципам. С целью обеспечения сохранности последних в уголовный закон и была введена группа предписаний, предусматривающих ответственность за преступления против общественной нравственности.

Анализ указанных норм позволяет очертить круг отношений в сфере общественной нравственности, поставленных под уголовно-правовую охрану. По мнению Р. Б. Осокина, ими являются публичные общественные отношения по поводу соблюдения в российском обществе на конкретно-историческом этапе его развития формально определенных этических принципов и норм, регулирующих правила жизнедеятельности человека в области духовной культуры и социальной памяти, в сфере надлежащего поведения граждан в общественных местах, соблюдения дозволенных пределов поведения в сексуальных отношениях, а также в области гуманного обращения с животными². Исходя из предложенной классификации, преступления, предусмотренные ст. 240–242.2 УК РФ, относятся к группе деяний, посягающих на общественную нравственность в сфере соблюдения дозволенных пределов поведения в сексуальных отношениях. Однако это не совсем так. Говорить о нарушении каких-либо норм

¹ См.: Кузнецова Н. Ф. Проблемы квалификации преступлений : лекции по спецкурсу «Основы квалификации преступлений» / науч. ред. В. Н. Кудрявцев. М., 2007. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

² См.: Осокин Р. Б. Теоретико-правовые основы уголовной ответственности за преступления против общественной нравственности : дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2014. С. 52.

в области сексуальных отношений можно применительно лишь к преступлениям, непосредственно связанным с проституцией; деяния же, состоящие в незаконном обороте порнографии, не имеют прямой связи с сексуальными отношениями, семантическое значение которых очевидно. Все названные преступления правильнее относить к группе деяний, посягающих на общественную нравственность в сфере сексуальности или сексуального поведения человека.

Опасность указанных посягательств заключается в том, что причиненный ими вред, как правило, имеет необратимый характер, разрушает основополагающие нравственные ценности и тем самым создает благодатную почву для совершения более тяжких преступлений (убийства, причинения вреда здоровью, торговли людьми, насильственных действий сексуального характера и др.).

По данным ГИАЦ МВД России число зарегистрированных преступлений против общественной нравственности по различным статьям УК РФ составило: в 2009 г. по ст. 240 – 487, по ст. 241 – 1424, по ст. 242 – 2392, по ст. 242.1 – 356, по ст. 243 – 57, по ст. 244 – 667, по ст. 245 – 359; в 2010 г. по ст. 240 – 382, по ст. 241 – 958, по ст. 242 – 931, по ст. 242.1 – 613, по ст. 243 – 50, по ст. 244 – 565, по ст. 245 – 307; в 2011 г. по ст. 240 – 379, по ст. 241 – 788, по ст. 242 – 750, по ст. 242.1 – 379, по ст. 243 – 68, по ст. 244 – 595, по ст. 245 – 258; в 2012 г. по ст. 240 – 496, по ст. 241 – 646, по ст. 242 – 913, по ст. 242.1 – 554, по ст. 242.2 – 6, по ст. 243 – 75, по ст. 244 – 425, по ст. 245 – 247; в 2013 г. по ст. 240 – 279, по ст. 241 – 652, по ст. 242 – 882, по ст. 242.1 – 1603, по ст. 242.2 – 60, по ст. 243 – 41, по ст. 243.1 – 0, по ст. 243.2 – 4, по ст. 244 – 438, по ст. 245 – 235; в 2014 г. по ст. 240 – 387, по ст. 240.1 – 3, по ст. 241 – 635, по ст. 242 – 781, по ст. 242.1 – 996, по ст. 242.2 – 45, по ст. 243 – 62, по ст. 243.1 – 0, по ст. 243.2 – 10, по ст. 244 – 394, по ст. 245 – 228; в 2015 г. по ст. 240 – 212, по ст. 240.1 – 0, по ст. 241 – 650, по ст. 242 – 594, по ст. 242.1 – 1131, по ст. 242.2 – 88, по ст. 243 – 44, по ст. 243.1 – 2, по ст. 243.2 – 6, по ст. 243.3 – 0, по ст. 244 – 392, по ст. 245 – 263.

Изложенные статистические данные и результаты научных трудов в этой области позволяют утверждать, что рассматриваемые преступления характеризуются чрезвычайно высокой латентностью. Исследования показывают, что количество реально совершенных деяний, связанных с организацией проституции или незаконным оборотом порнографии, многократно превышает официальные показатели³. Низкая регистрируемость преступлений против общественной нравственности в сфере сексуального поведения человека связана в том числе с несовершенством уголовного закона: неопределенностью криминообразующих признаков и бланкетностью норм при отсутствии отраслевого регулирования. Эффективное противодействие таким преступным посягательствам возможно только после устранения указанных проблем.

Преступлениями против общественной нравственности в сфере сексуального поведения человека являются: деяния, непосредственно связан-

³ См., например: *Осокин Р. Б.* Указ. соч. С. 5.

ные с проституцией (ст. 240–241 УК РФ) и незаконный оборот порнографической продукции, материалов и произведений (ст. 242–242.2 УК РФ).

К первой группе указанных преступлений относятся: вовлечение в занятие проституцией (ст. 240 УК РФ), получение сексуальных услуг несовершеннолетнего (ст. 240.1 УК РФ) и организация занятия проституцией (ст. 241 УК РФ). В отличие от сексуальных услуг, определение которых дается в примечании к ст. 240.1 УК РФ, понятие проституции не раскрывается ни на уровне уголовного закона, ни в ином другом отечественном нормативном правовом акте. Между тем установление содержания данной категории имеет определяющее значение для квалификации общественно опасных деяний по ст. 240 или 241 УК РФ. Поэтому стоит согласиться с мнением Р. В. Торосьяна о том, что определение понятия проституции следует закрепить в примечании к ст. 240 УК РФ⁴. Данный автор приводит и свою формулировку примечания: «Проституция – это систематическое оказание сексуальных услуг лицами как женского, так и мужского пола независимо от возраста за материальное вознаграждение, носящее отчужденный (безличный) характер»⁵.

Изложенное определение представляется не совсем удачным. Во-первых, использование критерия систематичности вызовет затруднения в процессе выявления и пресечения деяний, непосредственно связанных с проституцией. Довольно сложно установить, оказывало ли вовлеченное или принужденное лицо сексуальные услуги однократно или многократно. Во-вторых, указание на пол и возраст является излишним. Не вызывает сомнения, что действия сексуального характера за вознаграждение совершают лица обоего пола и разных возрастов, дополнительно подчеркивать это не имеет смысла. В-третьих, возмездное оказание сексуальных услуг не всегда имеет отчужденный характер. Правило публичной оферты не распространяется на указанный вид деятельности: проституирующее лицо может отказаться вступать в сексуальный контакт, например, из-за внешних данных клиента.

Более точным видится определение Е. Н. Федик, которая считает, что проституция – это вид деятельности, направленный на предоставление сексуальных услуг, заключающихся в удовлетворении половых потребностей клиентов за вознаграждение, независимо от вида и способа его передачи⁶. Учитывая существующее законодательное понимание сексуальных услуг и принимая во внимание характерное свойство контактных сексуальных действий⁷, примечание к ст. 240 УК РФ можно изложить в следующей редакции: «Под проституцией в статьях настоящего Кодекса

⁴ См.: *Торосьян Р. В.* Преступления против общественной нравственности : вопросы криминализации, систематизации и законодательного описания : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ростов н/Д., 2012. С. 14.

⁵ Там же. С. 14.

⁶ См.: *Федик Е. Н.* Ответственность за действия, связанные с проституцией : уголовно-правовой и криминологический аспект : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2003. С. 9.

⁷ См.: *Бимбинов А. А.* Ненасильственные половые преступления : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2015. С. 113–114.

понимается деятельность лица по оказанию им сексуальных услуг». Соответственно определение сексуальных услуг в примечании к ст. 240.1 УК РФ следует переформулировать и изложить так: «Под сексуальными услугами в настоящем Кодексе понимаются половое сношение, мужеложство, лесбиянство и иные действия сексуального характера⁸, условием совершения которых является денежное или любое другое вознаграждение, включая услуги имущественного характера и иные имущественные права, либо обещание такого вознаграждения». Данные законодательные преобразования способны положить конец спорам о моменте окончания преступления, предусмотренного ст. 240 УК РФ, и охватить составом получения сексуальных услуг несовершеннолетнего случаи, когда оплата за сексуальные действия осуществляется посредством предоставления жилища, питания, развлекательных, туристических, спортивных и иных услуг.

Кроме того, Р. В. Торосян считает необходимым добавить примечание и к ст. 241 УК РФ. В нем автор предлагает дать определение понятию притона следующего содержания: «Притоном в смысле статьи 241 УК РФ следует признавать любое помещение (жилое или нежилое независимо от его основного функционального назначения), сооружение, предназначенные для занятия проституцией, приспособленные для неоднократного предоставления одним и тем же либо разным лицам любого пола сексуальных услуг»⁹. Следует отметить, что помимо ст. 241 УК РФ понятием притона оперирует ст. 232 УК РФ, поэтому если и вводить примечание с определением рассматриваемого термина, то применительно к ст. 232 УК РФ. Однако практической целесообразности в этом не усматривается. Притон является устоявшейся категорией, чье значение ни в науке¹⁰, ни на практике вопросов не вызывает.

Так, Московский городской суд оставил без изменения приговор, согласно которому Р. признана виновной в содержании притона для занятия проституцией. Установлено, что с декабря 2014 г. Р. эксплуатировала подвальное помещение из корыстных побуждений с целью извлечения дохода от занятия проституцией другими лицами, а именно: отвечала на звонки рекламных телефонов, находящиеся в данном помещении, встречала клиентов и провожала их в помещение, вела записи прихода клиентов, следила за порядком и чистотой в помещении, осуществляла производство денежных расчетов, тем самым создавала материально-бытовые условия для функционирования притона¹¹.

⁸ В случае внесения изменений в главу 18 УК РФ, касающихся устранения перечневого способа изложения действий сексуального характера, представляется уместным во всех статьях УК РФ заменить категории «половое сношение», «мужеложство», «лесбиянство», «иные действия сексуального характера» на общую категорию «действия сексуального характера».

⁹ Торосян Р. В. Указ. соч. С. 14–15.

¹⁰ См.: Оценочные признаки в Уголовном кодексе Российской Федерации : научное и судебное толкование / под ред. А. В. Галаховой. М., 2014. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

¹¹ Апелляционное постановление Московского городского суда от 9 марта 2016 г. Дело № 10-2110/2016. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

Предложения по совершенствованию ст. 241 УК РФ касаются и других ее элементов. Например, Р. Б. Осокин полагает, что диспозиция указанной статьи избыточна и должна ограничиваться лишь деяниями, направленными на организацию занятия проституцией другими лицами¹². И. С. Алихаджиева указывает на необходимость выделения самостоятельного состава «Посредничество в занятии проституцией», который охватывал бы содействие занятию проституцией другим лицом, за исключением действий, подпадающих под ст. 241 УК РФ¹³.

Данные изменения, как представляется, несколько преждевременны. Пока не будет закреплено легальное определение понятия проституции, правоприменители будут по-разному квалифицировать деятельность лица по организации занятия проституцией другими лицами и деятельность по содержанию притона для занятия проституцией. Приведенный выше пример является тому подтверждением. Для установления же ответственности за посредничество в занятии проституцией необходим социальный заказ и переоценка степени общественной опасности организации проституции.

Среди преступлений против общественной нравственности наиболее распространенными являются деяния, состоящие в незаконном обороте порнографической продукции, материалов и произведений (ст. 242–242.2 УК РФ). Важно отметить, что незаконность такого оборота определяется исключительно уголовным законом, каких-либо иных нормативных правовых актов, регулирующих порядок изготовления, приобретения, хранения, перемещения, распространения или рекламирования порнографии на общедоказательном уровне, нет.

Между тем ст. 242 УК РФ предусматривает ответственность за незаконные изготовление и (или) перемещение через государственную границу Российской Федерации в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования порнографических материалов или предметов. Такая формулировка в тексте закона означает, что преступления являются лишь такие действия по изготовлению или перемещению, которые совершены вопреки установленным федеральным законодательством правилам. Указание на незаконность обозначенных действий, которое в настоящее время является излишним, следует сохранить, так как сфера порноиндустрии, безусловно, нуждается в правовом регулировании.

Кроме того, в юридической деятельности существует потребность в легальном определении понятий порнография, порнографические материалы и предметы, произведения порнографического характера и т.д. Существующее определение информации порнографического характе-

¹² См.: Осокин Р. Б. Указ. соч. С. 19.

¹³ См.: Алихаджиева И. С. Квалификация посредничества в организации занятия проституцией (ст. 241 УК РФ) // Актуальные проблемы российского права. 2015. № 8. С. 123–128. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

ра¹⁴ неприменимо ко многим ситуациям с оборотом порнографии, так как не отличается универсальностью. Представляется, что в специальном законе об обороте порнографической продукции должны быть даны разъяснения по всем используемым в отечественном законодательстве терминам и, в первую очередь, родовому понятию – порнография. Пока такого закона нет, уместным видится введение примечаний к ст. 242 и 242.2 УК РФ, в которых раскрывалось бы содержание используемых в этих нормах категорий.

Так, примечание к ст. 242 УК РФ можно установить в следующей редакции: «Под порнографическими материалами или предметами в настоящей статье и статьях 241.1, 242.2 настоящего Кодекса понимаются материалы и предметы, содержащие любое изображение или описание тела человека, его частей, действий сексуального характера, предназначенное для удовлетворения сексуальной потребности, не имеющее исторической, научной, художественной или культурной ценности и не используемое в лечении¹⁵ либо в образовательной деятельности¹⁶».

Данное примечание способно полностью заменить примечания к ст. 241.1 УК РФ, если переформулировать ее диспозицию следующим образом: «Изготовление, приобретение, хранение и (или) перемещение через государственную границу Российской Федерации в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования либо распространение, публичная демонстрация или рекламирование порнографических материалов или предметов с описанием или изображениями несовершеннолетних».

Примечание к ст. 242.2 УК РФ следует изложить таким образом: «Под зрелищным мероприятием порнографического характера в настоящей статье понимается развлекательное, эстрадное или иное публичное мероприятие, предназначенное для удовлетворения сексуальной потребности, не имеющее исторической, научной, художественной или культурной ценности и не используемое в лечении либо в образовательной деятельности».

Представляется, что указанные преобразования во взаимосвязи с уже существующими разъяснениями¹⁷ отдельных терминов позволят покон-

¹⁴ О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию : федер. закон от 29 декабря 2010 г. № 436-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2011. № 1. Ст. 48.

¹⁵ Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации : федер. закон от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2011. № 48. Ст. 6724.

¹⁶ Об образовании в Российской Федерации : федер. закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2012. № 53 (ч. 1). Ст. 7598.

¹⁷ См., например: Об утверждении критериев оценки материалов и (или) информации, необходимых для принятия решений Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, Федеральной службой Российской Федерации по контролю за оборотом наркотиков, Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благопо-

читать с неопределенностью в понимании криминообразующих признаков составов преступлений, предусмотренных ст. 242–242.2 УК РФ.

Таким образом, рассмотренные нормы об ответственности за преступления против общественной нравственности предлагается изложить в следующей редакции:

«Статья 240. Вовлечение в занятие проституцией.

...

Примечание. Под проституцией в статьях настоящего Кодекса понимается деятельность лица по оказанию им сексуальных услуг.

Статья 240.1. Получение сексуальных услуг несовершеннолетнего

...

Примечание. Под сексуальными услугами в настоящем Кодексе понимаются половое сношение, мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера, условием совершения которых является денежное или любое другое вознаграждение, включая услуги имущественного характера и иные имущественные права, либо обещание такого вознаграждения.

Статья 241. Организация занятия проституцией

...

Статья 242. Незаконное изготовление и оборот порнографических материалов или предметов.

...

Примечания...

2. Под порнографическими материалами или предметами в настоящей статье и статьях 242.1, 242.2 настоящего Кодекса понимаются материалы и предметы, содержащие любое изображение или описание тела человека, его частей, действий сексуального характера, предназначенное для удовлетворения сексуальной потребности, не имеющее исторической, научной, художественной или культурной ценности и не используемое в лечении либо в образовательной деятельности.

Статья 242.1 Изготовление и оборот порнографических материалов или предметов с описанием или изображениями несовершеннолетних.

Изготовление, приобретение, хранение и (или) перемещение через государственную границу Российской Федерации в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования либо распространение, публичная демонстрация или рекламирование порнографических

лучия человека о включении доменных имен и (или) указателей страниц сайтов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также сетевых адресов, позволяющих идентифицировать сайты в сети «Интернет», содержащие запрещенную информацию, в единую автоматизированную информационную систему «Единый реестр доменных имен, указателей страниц сайтов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и сетевых адресов, позволяющих идентифицировать сайты в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию, распространение которой в Российской Федерации запрещено : приказ Роскомнадзора № 1022, ФСКН России № 368, Роспотребнадзора № 666 от 11 сентября 2013 г. // Рос. газета. 2013. № 262.

материалов или предметов с описанием или изображениями несовершеннолетних –
наказываются...

Статья 242.2. Использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов.

...

Примечание. Под зрелищным мероприятием порнографического характера в настоящей статье понимается развлекательное, эстрадное или иное публичное мероприятие, предназначенное для удовлетворения сексуальной потребности, не имеющее исторической, научной, художественной или культурной ценности и не используемое в лечении либо в образовательной деятельности...».

Московский государственный юридический университет имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Бимбинов А. А., кандидат юридических наук, преподаватель кафедры уголовного права

E-mail: bimbinov@yandex.ru

Тел.: 8-925-519-03-22

Kutafin Moscow State Law University (MSAL)

Bimbinov A. A., Candidate of Legal Sciences, Lecturer of the Criminal Law Department

E-mail: bimbinov@yandex.ru

Tel.: 8-925-519-03-22