

УДК 343.542.1

ОБЪЕКТ И ПРЕДМЕТ ПРЕСТУПЛЕНИЙ В СФЕРЕ НЕЗАКОННОГО ИЗГОТОВЛЕНИЯ, РАСПРОСТРАНЕНИЯ И ОБОРОТА ПОРНОГРАФИЧЕСКИХ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ ПРЕДМЕТОВ: ПОНЯТИЕ И ОСОБЕННОСТИ КВАЛИФИКАЦИИ

*М.В. Гусарова, адъюнкт кафедры криминологии
и уголовно-исполнительного права
Казанского юридического института МВД России*

Нормы, устанавливающие ответственность за «незаконное распространение порнографических материалов или предметов» (ст. 242 УК РФ) и «изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних» (ст. 242¹ УК РФ), содержатся в разделе IX УК РФ «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка». Следовательно, родовым объектом преступлений, предусмотренных ст.ст. 242, 242¹ УК РФ, являются общественная безопасность и общественный порядок. В качестве самостоятельной структурной единицы Особенной части данный раздел выделен впервые.

Фактически раздел IX УК РФ включает в себя два равнозначных объекта уголовно-правовой охраны: общественную безопасность и общественный порядок. Термин «безопасность» раскрыт в ст. 1 закона РФ от 15 марта 1992 г. «О безопасности» как «... состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз»¹. Второй составной частью родового объекта раздела IX УК РФ является общественный порядок. Термин «общественный порядок» впервые был закреплен в главе 10 «Преступления против общественной безопасности, общественного порядка и здоровья населения» Уголов-

ного кодекса 1960 г. Общественный порядок представляет собой синтез правовых и морально-этических норм, на основе которых происходит функционирование общественной жизни. Н.И.Коржанский под общественным порядком понимает всю систему существующих в обществе отношений, сложившихся в соответствии с социальными нормами, в том числе с нормами права и правил общежития².

Общественная безопасность и общественный порядок по своей сути являются залогом нормальной жизнедеятельности людей (начиная от конкретной личности и укрупняясь до масштаба всего государства), что в свою очередь объясняет заинтересованность государства в охране указанных институтов и причину их объединения в рамках одного раздела особенной части.

Раздел IX УК РФ включает в себя составы преступлений, предусматривающие ответственность за действия с порнографическими материалами или предметами, содержащиеся в главе 25. Видовым (типовым) объектом преступлений из указанной главы являются здоровье населения и общественная нравственность.

Преступления против общественной нравственности — это деяния, предусмотренные ст. 239-245 главы 25 УК РФ. Предыдущее уголовное законодатель-

ство общественную нравственность в качестве самостоятельного видового объекта не рассматривало. Норма, предусматривающая ответственность за действия с порнографическими предметами, содержалась в УК РСФСР 1960 г. в главе, объединяющей преступления против общественной безопасности, общественного порядка и здоровья населения.

В теории принято разграничивать общественную нравственность и нравственность индивидуальную. Общественная нравственность включает в себя ценности, разделяемые большинством членов определенного общества, и является в силу этого господствующей в данном обществе. Внешне такая форма нравственности представляет собой социальный институт, служащий цели организации и упорядочения общественной жизни³. Индивидуальная нравственность в свою очередь отражает моральные установки конкретной личности и как объект уголовно-правовой охраны располагается в разделе VII «Преступления против личности». Спецификой общественной нравственности как видового объекта главы 25 УК является персонифицированный круг возможных потерпевших.

Общественная нравственность представляет собой сложившуюся в обществе систему разделяемых большинством членов социума представлений о добре, зле, справедливости, чести, достоинстве и т.п., которая формирует и определяет в дальнейшем нравственную деятельность, нравственные отношения и моральное сознание людей, необходимые для гармоничного функционирования общественной жизни.

Общественная нравственность распространяет свое регулирующее воздействие на все сферы общественной жизни, по-разному проявляя себя в зависимости от области применения. Как объект уголовно-правовой охраны, предусмотренный главой 25 особенной части, общественная нравственность детализируется в конкретных нормах указанной главы.

Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных ст.ст. 242, 242¹ УК, по мнению автора, является общественная нравственность в сфере половых отношений, под которой следует понимать форму функционирования общества с присущей ей системой принципов и правил поведения в области взаимоотношения полов и полового воспитания.

Дополнительным непосредственным объектом ст. 242¹ УК РФ являются права и законные интересы несовершеннолетних. Несовершеннолетним является лицо, не достигшее 18-летнего возраста⁴.

Предметом преступления, предусмотренного ст. 242 Уголовного кодекса, признаются материалы и предметы порнографического характера, то есть элементы материального мира, содержащие порнографию. Предметом преступления, предусмотренного ст. 242¹ УК, признаются материалы и предметы с порнографическим изображением несовершеннолетних, то есть элементы материального мира, содержащие порнографические изображения несовершеннолетних. В тексте уголовного закона не закреплено, что именно следует понимать под материалами и предметами порнографического характера. Для правильной квалификации указанных преступлений необходимо установить типичные признаки, характеризующие порнографическую продукцию.

Исторически изменчивый характер порнографической продукции во многом объясняет сложность однозначного закрепления данного понятия на законодательном уровне. «Непристойность», «циничность», «вульгарность» — являются по своей сути оценочными понятиями, содержание которых зависит от сложившихся в данном обществе моральных норм и взглядов на нравственность.

Согласно ст. 1 Женевской конвенции, порнографическими предметами могут быть сочинения, рисунки, гравюры, картины, печатные издания, изображения, афиши, эмблемы, фотогра-

фии, кинематографические фильмы и прочая продукция порнографического свойства. Указанный в Конвенции перечень порнографических предметов изначально не являлся исчерпывающим, что предполагало возможность его расширения законодательством каждой страны по своему усмотрению.

В настоящее время в научной и учебной литературе развернулась дискуссия относительно содержания порнографических материалов и предметов, в том числе с порнографическими изображениями несовершеннолетних. В комментарии к Уголовному кодексу Российской Федерации под общей редакцией В.М. Лебедева порнографические материалы и предметы раскрыты как «живописные, графические, литературные, музыкальные и иные произведения, основным содержанием которых является грубо натуралистическое детальное изображение анатомических и (или) физиологических подробностей сексуальных отношений»⁵. Аналогичное определение порнографических материалов и предметов дают в своей работе А.Н. Игнатов и Ю.А. Красиков⁶.

В Комментарии к УК РФ под общей редакцией А.В. Наумова указывается, что «материал или предмет является порнографическим, если он, взятый как единое целое, направлен на возбуждение похоти (грубо чувственного полового влечения) и если он в явно, очевидно циничной, непристойной форме изображает половое поведение человека и при этом не имеет существенной литературной, художественной или научной ценности...»⁷.

Г.М. Миньковский, А.А. Магомедов, В.П. Ревин полагают, что порнографические материалы или предметы возбуждают нездоровый сексуально-эротический интерес⁸. Н.И. Ветров, Ю.И. Ляпунов считают, что «общим признаком материалов и предметов, относимых к порнографии, является то, что они вызывают интерес к сексу»⁹.

Большинство авторов отдельно предмет преступления ст. 242¹ не рассматривают либо ограничиваются

указанием на аналогию с предметом преступления ст. 242. Одним из имеющихся подходов к раскрытию содержания предмета ст. 242¹ является позиция, изложенная в Комментарие к УК под редакцией В.М. Лебедева: «Предметом изготовления и оборота материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних выступают материалы либо предметы с порнографическим изображением несовершеннолетних девочек и (или) мальчиков. Иными словами, они содержат непристойное, циничное изображение половой жизни несовершеннолетних, с акцентированием контакта половых органов. Элементами порнографии являются сексуальные извращения, сексуальные контакты, сексуальные манипуляции, извращенное стимулирование непристойного»¹⁰.

Исходя из изложенного, следует, что единого понятия порнографических материалов и предметов в науке не выработано, а имеющиеся формулировки перегружены оценочными понятиями.

Под порнографическими материалами или предметами, по мнению автора статьи, необходимо понимать любой элемент материального мира, содержащий детальную демонстрацию половых органов либо полового акта, не обладающий при этом культурной, научной и иной ценностью и являющийся по своей сути оскорбительным для общественной нравственности.

В Факультативном протоколе к Конвенции о правах ребенка, касающемся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии (Нью-Йорк, 25 мая 2000 г.), детская порнография раскрывается как «любое изображение какими бы то ни было средствами ребенка, совершающего реальные или смоделированные откровенно сексуальные действия, или любое изображение половых органов ребенка главным образом в сексуальных целях»¹¹.

Представляется целесообразным использовать указанное определение детской порнографии для обозначения материалов и предметов с порнографи-

ческими изображениями несовершеннолетних. Другими словами, под предметом преступления, предусмотренного ст. 242¹ УК РФ, следует понимать любое изображение лица, не достигшего 18-летнего возраста, вне зависимости от средств выполнения, совершающего реальные или смоделированные откровенно сексуальные действия, или любое изображение половых органов указанного лица главным образом в сексуальных целях.

Предметом преступлений, предусмотренных ст. ст. 242-242¹, могут быть изображения (фотографии, рисунки, слайды, кино- и видеоматериалы и т.п.), печатные издания (книги, журналы, газеты, статьи и т.п.), отдельные предметы (статуетки, макеты половых органов и т.п.) и прочая продукция (диски, слайды, электронные карты памяти и т.п.). При этом необходимо отметить, что аудиоматериалы, содержащие информацию порнографического характера и зафиксированные на материальном носителе (кассете, диске и т.п.), также являются предметом данных преступлений.

На наш взгляд, в целях эффективного предотвращения преступлений в сфере незаконного изготовления, распространения и оборота порнографических материалов или предметов необходимо принять Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации, в котором в числе прочих вопросов должно внимание уделить особенностям квалификации виртуальной порнографии.

На сегодняшний день исчерпывающий перечень порнографической продукции отсутствует. Объясняется это тем, что фактически признаками порнографии может быть наделен любой предмет материального мира: начиная от непристойных изображений как таковых до предметов обихода, выполненных, например, в форме половых органов. Так, в Московском районе

г. Казани в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий сотрудниками отдела потребительского рынка были изъяты шоколадные изделия в виде фаллоса.

Порнографию следует отличать от эротики, которая также сопряжена с отображением сексуальных сторон жизни человека. Эротика (от греч. «эрос» — половая любовь) — половая чувственность: ощущения, чувства, эмоции, мысли, переживания, обусловленные сексуальной природой организма; в изображениях — это произведения на тему половой любви, половой жизни¹².

Отнесение материала или предмета к порнографии в праве должно производиться на основании заключения экспертизы (искусствоведческой, сексологической, литературной и пр.). В случае исследования кино- и видеофильмов в качестве эксперта привлекают специалиста в области кино- и видеоискусства; картин и рисунков — специалиста в области живописи и изобразительного искусства и т.п.

Отсутствие официального определения порнографических материалов и предметов снижает эффективность действия уголовно-правовых норм, содержащихся в ст.ст. 242-242¹, а также затрудняет проведение искусствоведческой экспертизы по данным делам. Анализ объекта и предмета преступлений в сфере незаконного изготовления, распространения и оборота порнографических материалов или предметов позволяет сделать вывод, что в целях эффективного предотвращения преступлений в сфере незаконного изготовления, распространения и оборота порнографических материалов или предметов необходимо принять Постановление пленума Верховного Суда Российской Федерации, в котором в числе прочих вопросов должно внимание уделить особенностям квалификации виртуальной порнографии.

ПРИМЕЧАНИЯ

- ¹ Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 15. Ст. 769.
- ² Коржанский Н.И. Объект и предмет уголовно-правовой охраны. – М., 1980. – С. 15, 70.
- ³ Дробницкий О.Г. Понятие морали. – М., 1974. – С. 247.
- ⁴ Семейный кодекс Российской Федерации. – Новосибирск: Изд-во Сиб. унив., 2008. – С. 23.
- ⁵ Комментарий к Уголовному кодексу РФ / под общ. ред. В.М. Лебедева. – М., 2002. – С. 593.
- ⁶ Уголовное право России. Особенная часть / под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова. – М., 198. Т.2. - С. 465.
- ⁷ Комментарий к Уголовному кодексу РФ / под общ. ред. А.В. Наумова. – М., 1996. – С. 338.
- ⁸ Уголовное право России. Общая и Особенная части / под ред. В.П. Ревина. – М., 1998. – С. 343.
- ⁹ Уголовное право. Особенная часть / под ред. Н.И. Ветрова, Ю.И. Ляпунова. – М., 1998. – С. 458.
- ¹⁰ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – 3-е изд., доп. и испр. – М., 2004.
- ¹¹ Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающейся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии (Нью-Йорк, 25 мая 2000 г.). Протокол вступил в силу 18 января 2002 г. Текст протокола официально опубликован не был и размещен на официальном сервере Организации Объединенных Наций (www.un.org).
- ¹² Куликов В.Н. Предмет как орудие преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ // Российский следователь. – 2005. – № 2. – С. 13.

Аннотация

В статье рассматриваются особенности объекта и предмета преступлений в сфере незаконного изготовления, распространения и оборота порнографических материалов.

Ключевые слова: незаконное распространение порнографических материалов; общественная нравственность; детская порнография; порнографические материалы и предметы.

Summary

The article considers the peculiarities of the object and subject of crimes in the field of illegal production, spread and circulation of pornographic materials.