

**ПОРНОГРАФИЯ КАК ПРЕСТУПЛЕНИЕ
ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЕМЬИ
И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ**

**PORNOGRAPHY
AS AN OFFENCE AGAINST MINORS**

В данной статье обращается внимание на особенности уголовной ответственности за изготовление и оборот порнографической продукции среди несовершеннолетних и с участием несовершеннолетних. Обозначены проблемы практической реализации российских национальных и международных уголовно-правовых норм об ответственности за детскую порнографию и пути их решения.

Ключевые слова: преступление, несовершеннолетние, порнография, порнографическая продукция, порнографические материалы и предметы, преступление международного характера, нравственность, общественная нравственность.

This article draws attention to the peculiarities of criminal liability for the manufacture and trafficking of pornography among minors, children and adolescents. Identified problems of Russian national and international criminal law provisions on liability for pornography and ways of their solution.

Keywords: crime, juvenile, pornography, pornographic products, pornographic materials and items, crime of international character, morality, public morality.

В современной России осуществляются коренные преобразования в экономической, правовой, социальной, политической, культурной и других общественных сферах.

При этом всё более актуальной в России становится нравственная безопасность человека. Об этом свидетельствует Указ Президента Российской Федерации от 12 мая 2009 г. № 537 «Стратегия национальной безопасности Российской Федерации до 2020 года», положения которой предполагают обеспечение безопасности всех сфер жизни граждан, стабильности в обществе, улучшение качества жизни населения, укрепление правопорядка.

В этом документе обосновываются важность и необходимость обеспечения государством информационно-психологической безопасности граждан, особенно несовершеннолетних, психика которых наиболее чувствительна к негативным проявлениям отрицательных внешних информационных воздействий.

За 2014 год Следственный комитет расследо-

¹ Заместитель декана юридического факультета НОУ ВПО «Российский новый университет».

вал больше 12 тысяч преступлений, совершенных в России против несовершеннолетних. В эту статистику вошло свыше 3300 фактов сексуальных преступлений, в числе которых – изготовление и оборот порнографических материалов или предметов, а также детская порнография [1, с. 99].

По заявлению главы МВД России, за 2014 год около 3,7 тысяч сайтов разместили детскую порнографию (понятие «детская порнография» содержит Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка от 25 мая 2000 г., касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии, В ст. 2 указанного акта под детской порнографией предлагается понимать 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. Также определение детской порнографии содержит Европейская конвенция о борьбе с киберпреступностью от 21 ноября 2001 г. (ETS № 185), но Российской Федерацией данная кон-

венция не ратифицирована). По словам министра внутренних дел России, специализированными подразделениями министерства было установлено 3649 ресурсов в 66 странах, замеченных в распространении детской порнографии. Министр отмечает, что борьба с распространением в интернет-пространстве материалов, содержащих детскую порнографию, является первоочередной задачей в деятельности МВД.

О необходимости борьбы с детской порнографией заявила и корпорация Google. Разработчики интернет-компании намерены запустить эффективную систему обнаружения подобного контента в Сети. На создание этой системы корпорация планирует выделить около 5 млрд долларов и создать закрытую базу данных, в которую будут включены все материалы, связанные с детской порнографией. Доступ к базе будут иметь правоохранительные органы и структуры, занимающиеся защитой детей.

Анализируя объективную сторону преступления, предусмотренного в ч. 2 ст. 242 УК РФ, следует отметить, что ее образуют те же действия – распространение, публичная демонстрация или рекламирование порнографии среди несовершеннолетних или вовлечение несовершеннолетнего в оборот порнографии (термин «оборот» здесь, по мнению автора, совпадает с понятием «распространение», фактически речь идет о вовлечении несовершеннолетнего в распространение порнографической продукции), совершенные лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста.

Фактически в данной диспозиции закреплены два самостоятельных состава преступления: 1) оборот (распространение, публичная демонстрация, рекламирование) порнографии среди несовершеннолетних и 2) вовлечение несовершеннолетнего в оборот порнографии. Признаки первого состава преступления совпадают с признаками преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 242 УК РФ, отличаются они только контингентом лиц, среди которых распространяется порнография, – в одном случае это – взрослые лица, в другом – они несовершеннолетние [2, с. 18].

Что касается вовлечения несовершеннолетнего в оборот порнографии, то под признаком вовлечения по ч. 2 ст. 242 УК понимаются действия, направленные на возбуждение желания у несовершеннолетнего оказывать услуги по распространению порнографической продукции за плату, либо ставящих его в необходимость избрать это занятие. Вовлечение возможно только в отношении несовершеннолетнего.

Способы вовлечения в оборот порнографической продукции по ч. 2 ст. 242 УК не названы. Они могут быть различными и на квалификацию преступления не влияют (напр., обман, обещания, уговоры, угроза и т.п.). Общим является то, что все способы вовлечения являются ненасильственными по отношению к несовершеннолетнему, вовлекаемому для оборота порнографии [3, с. 21]. В случае применения насилия и причинения несовершеннолетнему вреда здоровью содеянное должно квалифицироваться по совокупности преступлений, объектом преступного посягательства которых является здоровье человека.

При совершении вовлечения несовершеннолетнего в оборот порнографической продукции может возникнуть вопрос о конкуренции норм уголовного закона (в данном случае – общей и специальной норм). Дело в том, что признаки данного преступления содержатся в двух статьях УК: ч. 2 ст. 242 и ст. 150 «Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления». Норма, предусмотренная в ч. 2 ст. 242 УК РФ, является специальной по отношению к норме по ст. 150 УК РФ, являющейся общей нормой. Поэтому по правилам квалификации преступлений при конкуренции общей и специальной норм должна применяться специальная норма ч. 2 ст. 242 УК.

Анализируя объективную сторону преступления, предусмотренную в ч. 3 ст. 242 УК РФ, надо отметить, что ее образуют два квалифицированных формальных состава незаконного изготовления или оборота порнографии. Это совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «а» ч. 3 ст. 242), а также с использованием средств массовой информации, в том числе информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет (п. «б» ч. 3 ст. 242 УК РФ).

Данная статья предусматривает и один квалифицированный материальный состав преступления, а именно: незаконное изготовление и оборот порнографии с извлечением дохода в крупном размере (п. «в» ч. 3 ст. 242 УК).

Что касается извлечения дохода, то его размер определяется согласно примечанию к ст. 242 УК РФ. Однако реализация данной нормы будет затруднена тем, что, как представляется, никто не будет афишировать свои доходы от преступной порнографии. При таком положении данная норма будет обречена на неприменение [4, с. 207]. Автору, в частности, не удалось выявить практику привлечения к уголовной ответственности

ности за незаконное изготовление или оборот порнографии с извлечением дохода в крупном размере.

Основанием привлечения виновного лица к уголовной ответственности за незаконное изготовление и оборот порнографии по п. «а» ч. 3 ст. 242 УК РФ является одна из форм соучастия – совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Обязательным признаком объективной стороны преступления по п. «б» ч. 3 ст. 242 УК являются способы его совершения. Это средства массовой информации (СМИ), средства информационно-телекоммуникационных сетей и сеть Интернет. При отсутствии данного признака деяние должно квалифицироваться по ч. 1 или 2 ст. 242 УК РФ.

В ч. 2 ст. 242.1 УК РФ закреплены признаки четырех квалифицированных видов порнографии. В этой части данной статьи предусмотрена уголовная ответственность за совершение тех же деяний при наличии одного из квалифицирующих признаков:

1) (п. «а») в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста. Совершая действия, предусмотренные ч. 1 ст. 242.1 УК в отношении несовершеннолетнего, виновный должен осознавать, что совершает их в отношении ребенка до достижения им возраста четырнадцати лет. Осознание того факта, что потерпевший не достиг указанного возраста, может основываться как на осведомленности об его возрасте, так и на других фактах (напр., внешний вид человека) [5, с. 248]. Однако в любом случае уголовная ответственность будет зависеть от того, знал виновный достоверно о малолетнем возрасте потерпевшего или нет. Поэтому, по нашему мнению, целесообразно текст диспозиции по ст. 242.1 ч. 2 п. 2 «а» дополнить понятием «заведомо», изложив его в следующей редакции «... в отношении заведомо малолетнего лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста»;

2) (п. «б») группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Понятие указанных форм соучастия дается в ст. 35, ч. 2 и 3 УК РФ;

3) (п. «в») с извлечением дохода в крупном размере. Понятие «крупный размер» дается в примечании к ст. 242 УК РФ и равняется стоимости или доходу в сумме, превышающей пятьдесят тысяч рублей;

4) (п. «г») с использованием средств массовой информации, в том числе – информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет).

Средства массовой информации (СМИ) – это средства донесения информации (словесной, звуковой, визуальной) по принципу широко-вещательного канала, охватывающие большую (массовую) аудиторию и действующие на постоянной основе.

Согласно ст. 2 закона РФ от 27 декабря 1991 года № 2124-1 «О средствах массовой информации», СМИ – это совокупность таких субъектов массовой коммуникации, как: периодическое печатное издание: газета, журнал, альманах, бюллетень, иное издание, имеющее постоянное название, текущий номер и выходящее в свет не реже одного раза в год; радио-, теле-, видео-программа, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации.

Понятие «информационно-телекоммуникационные сети» дается в Федеральном законе от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации». Сюда же относится и сеть Интернет.

Объективную сторону преступления, предусмотренного ст. 242.2 УК РФ, составляют следующие действия:

а) фото-, кино- и видеосъемка в целях изготовления и (или) распространения порнографических материалов или предметов (ч. 1);

б) привлечение несовершеннолетнего в качестве исполнителя для участия в зрелищном мероприятии порнографического характера (ч. 1);

в) те же деяния, совершенные в отношении двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 242.2);

г) те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «б» ч. 2 ст. 242.2);

д) те же деяния, совершенные в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста (п. «в» ч. 2 ст. 242);

е) те же деяния, совершенные с использованием информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет).

Что касается привлечения несовершеннолетнего в качестве исполнителя для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера (ч. 1 ст. 242.2 УК), то это любые формы публичного показа продукции такого характера и (или) сценические действия порнографического характера.

Как было отмечено, при использовании несовершеннолетнего для изготовления порнографической продукции с его изображением страдает уже не только общественная нравственность, а прежде всего – непосредственно нравственное развитие самого несовершеннолетнего.

Сказанное является дополнительным аргументом признания очевидным недостатка уголовного закона в части систематизации преступлений, посягающих на права и интересы ребенка [6, с. 114].

Изучение материалов практики и доктринальной публикации позволяет сделать следующие выводы.

1. Криминализация деяний, предусмотренных ст. 242 ч. 1 и 2, 242.1 и 242.2 УК РФ, и установление строгой ответственности за изготовление или оборот порнографии с изображением несовершеннолетнего и использование несовершеннолетнего в целях изготовления и (или) распространения порнографии обеспечивает имплементацию международно-правовых требований в части активизации противодействия детской порнографии уголовно-правовыми мерами.

2. Применительно к изготовлению, приобретению, хранению и перемещению через государственную границу Российской Федерации порнографии с изображением несовершеннолетнего (ч. 1 ст. 242.1) целесообразно исключить такой обязательный признак субъективной стороны, как цель в виде распространения, публичной демонстрации или рекламирования указанной продукции.

Литература

1. Российская газета. – 2014. – 12 декабря.
2. Дьяченко А.П. Порнография: социальный и правовой аспекты. – М., 1995.
3. Джинджолия Р.С. Уголовная ответственность за незаконное распространение порнографических материалов или предметов. – Москва – Сочи, 2001.
4. Джинджолия Р.С. Преступления против общественной нравственности: ст. 242.1 УК РФ // Правоведение. – 2006. – № 1.
5. Дьяченко А.П., Цымбал Е.И. Ответственность за порнографию: проблемы и перспективы решения // Уголовное право: стратегия развития в XXI веке : материалы II Международной научно-практической конференции. – М., 2005.
6. Дьяченко А., Цымбал Е. Имплементация положений Европейской конвенции о защите детей от сексуальной эксплуатации и посягательств сексуального характера в уголовное и уголовно-процессуальное законодательство России // Уголовное право. – 2013. – № 2.