

О практике применения судами законодательства, регламентирующего ответственность за изнасилование

Утративший силу

Постановление Пленума Верховного Суда Республики Казахстан от 23 апреля 1993 г. N 1. Утратило силу - нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан от 11 мая 2007 года N 4

Сноска. Постановление Пленума Верховного Суда Республики Казахстан от 23 апреля 1993 г. N 1 утратило силу - нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан от 11 мая 2007 года N 4 .

В связи с возникшими в судебной практике вопросами по применению законодательства, регламентирующего ответственность за изнасилование, Пленум Верховного Суда Республики Казахстан

П О С Т А Н О В Л Я Е Т :

1. Под изнасилованием следует понимать половое сношение с лицом женского пола, совершенное с применением физического насилия, угроз с использованием беспомощного состояния потерпевшей. С субъективной стороны изнасилование характеризуется прямым умыслом.

Сноска. Пункт 1 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 25 декабря 2006 года N 12 .

2. Под физическим насилием надлежит понимать совершение таких действий, которые направлены на преодоление сопротивления потерпевшей, например, нанесение ударов, сдавливание дыхательных путей, удержание рук и ног, с р ы в а н и е о д е ж д ы и т . п .

Умышленное причинение потерпевшим при изнасиловании, совершении насильственных действий сексуального характера, либо при покушении на их совершение, легкого или средней тяжести вреда здоровью охватывается диспозицией статей 120 УК или 121 УК и дополнительной квалификации не т р е б у е т .

Тяжесть причиненного вреда здоровью устанавливается на основании экспертного заключения, полученного в соответствии с Правилами организации производства судебно-медицинской экспертизы утвержденными приказом Министра здравоохранения Республики Казахстан от 20 декабря 2004 года N 875 / 1 .

Противоправное умышленное причинение смерти потерпевшей (потерпевшему) в процессе изнасилования либо при совершении насильственных

действий сексуального характера или покушения на совершение указанных преступлений или после окончания насильственного полового акта, насильственных действий сексуального характера, совершенное с целью сокрытия содеянного, либо по мотивам мести за оказанное сопротивление, следует квалифицировать по пункту к) части второй статьи 96 УК и соответствующей части статьи 120 УК или 121 УК.

Квалифицируя указанные действия виновных, орган, ведущий уголовный процесс, должен указать все установленные квалифицирующие признаки, предусмотренные как пунктом к), так и другими пунктами части второй статьи 96 УК, и соответствующими частями статей 120 УК или 121 УК.

Сноска. Пункт 2 с изменениями, внесенными нормативным постановлением Верховного Суда РК от 25 декабря 2006 года N 12 .

3. Причинение по неосторожности смерти потерпевшим, тяжкого вреда здоровью, (в том числе и полученного потерпевшим в результате избранного им способа защиты от преступления, например, при выпрыгивании из высотного здания, движущегося автомобиля, поезда) заражение ВИЧ/СПИД, а также наступление иных тяжких последствий охватывается частью третьей соответственно статьи 120 УК или 121 УК и дополнительной квалификации не т р е б у е т .

Сноска. Пункт 3 в редакции нормативного постановления Верховного Суда РК от 25 декабря 2006 года N 12 .

4. Под угрозой, применяемой в целях подавления сопротивления при изнасиловании либо при совершении насильственных действий сексуального характера, следует понимать запугивание потерпевших такими действиями или высказываниями, которыми выражается реальное намерение виновного применить физическое насилие к самим потерпевшим или к их близким. Поскольку угроза является одним из необходимых элементов изнасилования, насильственных действий сексуального характера, указанных в диспозициях статей 120 УК и 121 УК, то дополнительной квалификации действий виновного по статье 112 УК не требуется.

Угроза убийством, причинением тяжкого вреда здоровью, а равно иным тяжким насилием над личностью либо уничтожением имущества путем поджога, взрыва или иного общепасного способа, выраженная после совершения изнасилования либо насильственных действий сексуального характера с целью, например, запугивания потерпевших и воспрепятствования им таким образом обратиться с заявлением о случившемся, при наличии достаточных оснований опасаться приведения этой угрозы в исполнение, подлежит квалификации самостоятельно по статье 112 УК, а в целом содеянное - по совокупности указанной нормы и соответствующей части статьи 120 УК или 121 УК.

5. Следует иметь в виду, что беспомощное состояние потерпевшей - это отсутствие у нее в силу своего физического или психического состояния возможности оказать сопротивление виновному (малолетний возраст, физические недостатки, расстройство душевной деятельности, иное болезненное либо бессознательное состояние и т.п.), который, вступая в половое сношение, сознавал, что потерпевшая находится в таком состоянии.

Признание изнасилования совершенным с использованием беспомощного состояния потерпевшей ввиду малолетнего возраста (до достижения 14 лет) должно основываться не только на осведомленности о ее возрасте, но и данных о способности потерпевшей осознавать характер и возможные последствия совершаемых с ней действий и оказывать сопротивление. В необходимых случаях для освидетельствования потерпевшей следует назначать психолого-психиатрическую экспертизу.

Ответственность за изнасилование малолетней или несовершеннолетней может иметь место лишь в случаях, когда виновный до совершения преступления был осведомлен о возрасте потерпевшей, либо допускал, что потерпевшая малолетняя или несовершеннолетняя. Несоответствие физического развития потерпевшей ее фактическому возрасту подлежит оценке в совокупности с другими обстоятельствами, указывающими на осведомленность виновного о возрасте потерпевшей.

Нахождение потерпевшей в состоянии опьянения может быть признано ее беспомощным состоянием, если степень опьянения была такова, что лишала возможности оказать сопротивление виновному.

При этом не имеет значения, привел ли виновный потерпевшую в такое состояние или же наступление ее беспомощного состояния не зависело от его действий.

При применении виновным для приведения в беспомощное состояние потерпевшей лекарств, наркотиков, сильнодействующих или ядовитых веществ необходимо принимать меры к выяснению свойств примененных препаратов и характера их воздействия на организм человека путем назначения экспертизы, допроса специалистов и др.

6. Изнасилование считается оконченным с момента начала полового акта в физиологическом смысле.

Покушение на изнасилование - это действия, совершаемые с прямым умыслом, направленные на насильственное половое сношение с потерпевшей, но не приведшее к желаемому результату по независящим от виновного причинам.

При отграничении покушения на изнасилование от других преступлений

следует устанавливать, действовал ли виновный с целью совершить половой акт помимо воли потерпевшей и являлось ли применение насилия средством для достижения этой цели. При отсутствии этих обстоятельств он не может нести ответственности за покушение на изнасилование.

Не могут квалифицироваться как изнасилование или покушение на него действия, направленные на склонение потерпевшей к совершению полового акта (домогательство), использование обмана с той же целью.

7. Добровольный отказ может иметь место только по личной воле в стадии незаконченного покушения на изнасилование, когда лицо, приступившее к совершению преступления, сознает возможность его доведения до конца.

Общественно опасные действия (нанесение побоев, причинение телесных повреждений, срывание одежды и ее повреждение и т.п.), совершенные до добровольного отказа от изнасилования, следует квалифицировать в зависимости от обстоятельств по статьям УК, предусматривающим ответственность за умышленное причинение телесных повреждений, умышленное уничтожение и м у щ е с т в а и д р .

Лицо, не обладающее физиологической возможностью совершить акт и знающее об этом, за совершение действий, внешне напоминающих покушение на изнасилование, не может нести ответственность по ст. 101 УК. Его действия в зависимости от конкретных обстоятельств могут быть квалифицированы по статьям УК, предусматривающим ответственность за хулиганство, оскорбление и д р .

8. Квалификация изнасилования, как совершенного группой лиц, может иметь место тогда, когда лица (не менее двух), действуя согласованно в отношении потерпевшей, совершили с ней насильственные половые акты. Лица, лично не совершавшие насильственного полового акта, но путем применения насилия к потерпевшей содействовавшие другим в ее изнасиловании, являются также соисполнителями группового изнасилования. Иные соучастники, лично не совершавшие и не пытавшиеся совершить акт с потерпевшей, но содействовавшие ее изнасилованию другими лицами советами, указаниями, предоставлением условий или устранением препятствий, являются пособниками и их действия должны квалифицироваться с применением ст. 17 УК.

Изнасилование следует признавать совершенным группой лиц как в тех случаях, когда несколькими лицами совершается изнасилование одной потерпевшей, так и тогда, когда физическое или психическое насилие применяется согласованными действиями виновных в отношении нескольких женщин, после которого каждый совершает половой акт с одной из них.

В случае, когда один из соисполнителей изнасилования не может быть привлечен к ответственности ввиду недостижения возраста, с которого

установлена уголовная ответственность, либо ввиду невменяемости, действия другого участника изнасилования не могут рассматриваться как совершенные в г р у п п е .

9. Квалифицирующие признаки изнасилования, относящиеся к субъекту преступления (лицо, ранее совершившее изнасилование, особо опасный рецидивист), применяется лишь к тем соучастникам преступления, которые ими обладают. При этом необходимо учитывать, что ответственность по ч. 4 ст. 101 УК может нести лицо, которое до совершения изнасилования признано особо опасным рецидивистом по приговору суда, вступившему в законную силу.

Принимая во внимание особенности погашения судимости лиц, признанных особо опасными рецидивистами (п. 7 ч. 1 ст. 49 УК), по ч. 4 ст. 101 УК надлежит квалифицировать действия таких лиц, совершивших изнасилование, и тогда, когда по истечении установленного законом срока для погашения судимости судом не был решен вопрос о снятии с них судимости.

10. По признаку, указанному в пункте г) части второй статьи 120 УК или части второй статьи 121 УК, подлежат ответственности лица, у которых судимости за ранее совершенные изнасилование либо насильственные действия сексуального характера в установленном законом порядке не сняты или не погашены, а также если к моменту совершения последнего по времени изнасилования либо насильственного действия сексуального характера не истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности за ранее совершенное изнасилование либо насильственное действие сексуального характера. При этом для признания изнасилования либо насильственного действия сексуального характера неоднократным не имеет значения, совершал ли ранее виновный оконченное преступление или же покушение на него, был ли он исполнителем или же соучастником преступления.

Если при совершении через незначительные промежутки времени в отношении одних и тех же потерпевших нескольких половых актов либо насильственных действий сексуального характера виновный действовал с единым умыслом, преступление следует рассматривать как продолжаемое, и в этом случае совершение нескольких насильственных половых актов либо насильственных действий сексуального характера с одной потерпевшей (потерпевшим) неоднократности не образует.

При совершении двух и более изнасилований либо насильственных действий сексуального характера, ответственность за которые предусмотрена частями первой и второй статьи 120 УК или 121 УК, эти деяния в соответствии с требованиями части пятой статьи 11 УК подлежат квалификации по пункту г) (при наличии оснований и по другим соответствующим пунктам) части второй статьи 120 УК или 121 УК.

При совершении в одном случае покушения на изнасилование либо на совершение насильственных действий сексуального характера, а в другом - оконченного изнасилования либо насильственного действия сексуального характера, либо когда при совершении одного преступления виновный был его исполнителем, а при совершении других - организатором, подстрекателем или пособником, действия виновного должны квалифицироваться по совокупности преступлений.

Сноска. Пункт 10 в редакции нормативного постановления Верховного Суда РК от 25 декабря 2006 года N 12.

11. Лицо, знавшее о наличии венерического заболевания или заболевания СПИД, подлежит ответственности не только за совершение насильственного полового акта, но и за заведомое поставление другого лица в опасность заражения или за заражение этими заболеваниями, если его действия не охватываются ч. 4 ст. 101 УК.

12. Совершение изнасилования в присутствии малолетних может дополнительно квалифицироваться и по ст. 103 УК в случаях, когда установлено, что малолетние сознавали характер совершаемых виновным действий и виновный был осведомлен об их присутствии в момент совершения изнасилования потерпевшей.

13. Уголовное дело за изнасилование без отягчающих обстоятельств или покушение на него (ч. 1 ст. 101) в соответствии с ч. 1 ст. 88 УПК возбуждается не иначе как по заявлению потерпевшей. Отсутствие такого заявления вследствие случайной гибели потерпевшей, ее безвестного отсутствия, утраты дееспособности и по другим причинам исключает возможность возбуждения дела.

Если суд придет к выводу о необходимости изменения квалификации деяния с других частей ст. 101 УК на ч. 1 этой же статьи, он может принять такое решение только при наличии в деле письменного заявления потерпевшей о привлечении виновного к ответственности либо на основе ее аналогичного устного заявления в судебном заседании. При отказе потерпевшей подать заявление определением суда производство по делу прекращается.

14. Учитывая специфику дел данной категории, председательствующий обязан принять меры к тому, чтобы выяснение всех обстоятельств дела происходило в тактичной форме, исключая унижение чести и достоинства потерпевшей.

В соответствии со ст. 12 УПК рассмотрение дел о половых преступлениях в закрытом судебном заседании осуществляется по мотивированному определению

суда, вынесенному в распорядительном или судебном заседании. Свидетели по делу моложе 16 лет после их допроса подлежат удалению из зала суда.

15. Признать утратившими силу постановления Пленума Верховного Суда Казахской ССР от 22 сентября 1970 года N 8 "О выполнении судами Казахской ССР постановления Пленума Верховного Суда СССР от 25 марта 1964 года N 2 "О судебной практике по делам об изнасиловании" и от 20 декабря 1974 года N 8 "О судебной практике по делам об изнасиловании".

Признать недействующим постановление Пленума Верховного Суда СССР от 25 марта 1964 года N 2 "О судебной практике по делам об изнасиловании" с изменениями, внесенными в него постановлением Пленума от 26 апреля 1984 года N 7.

(специалист Р.Жантасова
23.11.98 г.)