

УДК 343.5

Уголовно-правовые меры противодействия незаконному обороту порнографических материалов или предметов



Гусарова М.В.

Кандидат юридических наук,
старший преподаватель кафедры уголовного права
Казанского юридического института МВД России

В статье рассмотрены нормы уголовного законодательства, предусматривающие ответственность за незаконные действия с порнографическими материалами или предметами. Определены характеристики порнографической продукции и дано ее определение. Так, по-нашему мнению, под порнографической продукцией необходимо понимать любой элемент материального мира, содержащий детальную демонстрацию половых органов либо полового акта, не обладающий при этом культурной, научной и исторической ценностью и являющийся по своей сути оскорбительным для общественной нравственности. Предложено разграничение понятий порнографических материалов и предметов, сформулированы признаки порнографии, отличающие ее от эротики.

Ключевые слова: незаконный оборот порнографической продукции, порнографические материалы или предметы, общественная нравственность.

Незаконный оборот порнографических материалов или предметов представляет серьезную угрозу общественной нравственности, выраженную главным образом в деформации сознания личности в вопросах морали и дозволенности в демонстрации сексуальных отношений. Кроме того, указанное многократно усиливается в случае, когда в оборот порнографической продукции вовлекается несовершеннолетнее лицо с несформированными ценностными ориентирами. С началом активного пользования гражданами телекоммуникативной сетью «Интернет» распространение и изготовление порнографической продукции достигло огромных масштабов. Около 75 % всей детской порнографии распространяется именно в Интернете [1, с. 9]. В настоящее время дети и подростки, находящиеся у экрана компьютера, легко могут быть вовлечены в оборот порнографии, в том числе в процесс создания порнопродукции путем личного позирования.

Уголовное законодательство Российской Федерации о противодействии незаконному обороту порнографии в настоящее время представлено тремя нормами, каждая из которых включает ряд альтер-

нативных действий. Первоначально действующий Уголовный кодекс Российской Федерации содержал одну норму, устанавливающую ответственность в рассматриваемой сфере, – ст. 242 УК РФ. Далее Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ в УК РФ была дополнительно включена ст. 242.1 УК РФ, предусматривающая ответственность за действия с материалами или предметами с порнографическими изображениями несовершеннолетних. Указанное новшество отвечало международным требованиям в противодействии обороту детской порнографии [2]. В соответствии с Федеральным законом от 29 февраля 2012 г. № 14-ФЗ, в Уголовный кодекс РФ была введена ст. 242.2 «Использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов», а редакции ст.ст. 242-242.1 УК РФ претерпели существенные изменения. Вместе с тем, несмотря на неоднократно вносимые изменения в уголовные нормы о противодействии порнографии, эффективность их применения, на наш взгляд, снижена наличием ряда неразрешенных на сегодняшний день дискуссионных аспектов. Во-первых, ст. 242 УК РФ

предусматривает ответственность за незаконные изготовление и оборот порнографических материалов или предметов, при этом в действительности нет указания на наличие (и тем более содержание) законных действий с данной продукцией. Во-вторых, отсутствует официальное определение порнографии, равно как и определение порнографических материалов или предметов. В-третьих, нет единой методики проведения искусствоведческих экспертиз, в частности, критериев отличия порнографической продукции и предметов эротики.

Специальные меры составляют основу предупреждения преступлений любого вида. В настоящее время наиболее эффективными специальными мерами предупреждения преступлений, связанных с порнографическими материалами или предметами, следует считать совершенствование законодательства о противодействии незаконному обороту порнографической продукции:

1. Разработать и принять федеральный закон «О противодействии распространению порнографических материалов или предметов», содержащий официальное определение порнографии и перечень правомерных действий с порнографическими материалами или предметами.

В законе должен быть указан перечень действий с порнографической продукцией, разрешенных на территории Российской Федерации. К правомерным действиям с порнографическими материалами или предметами следует отнести: изготовление порнографических материалов или предметов для личных нужд лицами, достигшими восемнадцати лет; совершение процессуальных действий с указанной продукцией в рамках судопроизводства; использование порнографической продукции при лечении сексуальных расстройств; создание и использование порнографии в культурных или научных целях.

В предлагаемом законе следует закрепить официальное определение порнографической продукции. По нашему мнению, под порнографическими материалами или предметами необходимо понимать любой элемент материального мира, содержащий детальную демонстрацию половых органов либо полового акта, не обладающий при этом культурной, научной и исторической 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» [2]. Указанное определение детской порнографии шире

предложенного нами выше определения порнографической продукции в целом, что является оправданным: любое изображение несовершеннолетнего в сексуальных целях должно расцениваться как создание (оборот) порнографической продукции. Таким образом, для определения непосредственно детской порнографии целесообразно пользоваться определением, указанным в Факультативном протоколе к Конвенции о правах ребенка.

2. Разработать и принять Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебной практике по делам о незаконном обороте порнографических материалов или предметов», в котором в числе прочих вопросов должно внимание уделить особенностям квалификации виртуальной порнографии.

Современные компьютерные технологии позволяют совершать различные виды трансформации с реальными фотографиями (соединение нескольких изображений в одном, искажение), при помощи которых непорнографические изображения превращаются в порнографию, а также создавать виртуальную порнографию. В связи с этим возникает вопрос, составляет ли виртуальная порнография предмет преступлений, предусмотренных рассматриваемыми нормами.

По нашему мнению, незаконные действия с виртуальной порнографией (3D-порнографией), безусловно, должны охватываться действием ст.ст. 242, 242.1 УК РФ, так как вред общественной нравственности наступает вне зависимости от способа создания указанной продукции.

Предметом преступлений, предусмотренных ст.ст. 242-242.1 УК РФ, могут быть изображения, печатные издания, отдельные предметы и прочая продукция (диски, слайды, электронные карты памяти и т.п.). При этом следует отметить, что аудиоматериалы, содержащие информацию порнографического характера и зафиксированные на материальном носителе (кассете, диске и т.п.), также являются предметом таких преступлений. Указанное обстоятельство должно найти отражение в рассматриваемом Постановлении Пленума Верховного Суда РФ.

В процессе определения содержания предмета преступления возникает закономерный вопрос, являются ли понятия «материалы» и «предметы» тождественными, и если нет, как соотносятся между собой. Большинство авторов данные понятия не различает.

В.В. Сучкова предлагает понимать порнографические материалы и предметы как содержание и форму соответственно, а именно:

« – порнографический материал представляет собой описания или изображения порнографического характера, содержащиеся на каких-либо носителях, в том числе на предметах;

– порнографический предмет представляет собой отделимую от других вещь, отдельный экзем-

пляр, порнографически изображающий половой акт или половые органы» [3, с. 143].

На наш взгляд, представляется оправданным следующее разграничение понятий порнографических материалов и предметов:

- порнографическими материалами являются фото- и видеоизображения, рисунки, виртуальные изображения и иные элементы порнографического характера, зафиксированные на вещественных носителях. В данном случае вещественные носители (сервер компьютера, диск, альбом и прочее) сами по себе не обладают признаками порнографии;

- порнографические предметы представляют собой элементы материального мира, самостоятельно обладающие признаками порнографии (например, фаллос).

3. Обеспечить учреждения, осуществляющие искусствоведческие экспертизы, необходимыми методическими рекомендациями.

Как было отмечено, на сегодняшний день научно обоснованные методики проведения искусствоведческой экспертизы отсутствуют. Экспертная комиссия Управления по кинематографии при Министерстве культуры Республики Татарстан ввиду отсутствия методических рекомендаций по определению порнографического характера исследуемой продукции при проведении киноведческой экспертизы руководствуется трактовкой термина «порнография», данной в Большой Советской Энциклопедии.

Порнографию следует отличать от эротики, которая также сопряжена с отображением сексуальных сторон жизни человека. Признание предмета порнографическим во многом зависит от заключения экспертизы (искусствоведческой, сексологической, литературной и др.).

В качестве основных признаков порнографии, лежащих в основе отличия ее от эротики, на наш взгляд, необходимо выделить следующие:

- отсутствие сюжета либо его крайне примитивный характер;
- детальная демонстрация половых органов, показ полового акта крупным планом;
- условная связь отдельных сцен и эпизодов;
- однозначность интерпретации изображаемых сцен;
- изображение сексуального насилия;
- изображение (описание) половых извращений: педофилии, садизма, зоофилии и т.п.;
- отсутствие образа и характера персонажей;
- отсутствие маркировочных знаков на изделии и указания авторов либо вымышленные данные автора.

В случае, когда в рамках одного представленного на экспертизу материала имеются эпизодические порнографические включения, такой материал оценивается как порнография, поскольку исследование рассматривает его как единицу соответствующей тиражируемой продукции.

5. Предусмотреть в рассматриваемых нормах квалифицирующий признак следующего содержания: «... совершенное лицом, имеющим судимость за ранее совершенное аналогичное преступление». Указанный признак уже включен законодателем в нормы, предусмотренные ст.ст. 131-132, 134-135 УК РФ. Ряд авторов, в том числе И.С. Алихаджиева, отмечает большое число специального рецидива однородных преступлений, предусмотренных ст.ст. 240, 241, 242, 242.1 УК РФ [4, с. 7], о чем уже было отмечено в работе.

6. Разработать и принять правовые акты, направленные на ограничение незаконных действий с порнографической продукцией в Интернете. Ситуация распространения порнографической продукции в Интернете осложняется отсутствием единой правовой базы: нормы, регламентирующие действия в сети Интернет, разбросаны по различным отраслям права.

7. Оказывать сексологическую и сексопатологическую помощь населению.

Наличие общих черт между рассматриваемыми преступлениями и преступлениями сексуального характера дает основание полагать, что некоторые мероприятия предупредительного характера, рекомендованные для преступлений сексуального характера, можно и нужно применять для предупреждения преступлений, сопряженных с порнографическими материалами или предметами. Такие авторы, как А. Дьяченко, Е. Цымбал, считают обоснованным в качестве мер специального предупреждения сексуальных преступлений установление принудительных мер медицинского характера в отношении ограниченно вменяемых лиц (психиатрическая помощь), а также длительное введение педофилам антиандрогенных препаратов с мониторингом уровня мужских половых гормонов в крови (химическая кастрация) [5, с. 2].

8. Разработать и внедрить сексуально-просветительные и воспитательные программы, в том числе предназначенные для несовершеннолетних.

9. Установить меры ответственности для потребителей порнографических материалов или предметов.

Действия по изготовлению и обороту порнографической продукции, за редким исключением случаев, направлены на потенциального потребителя. Именно цель возмездной реализации порнографической продукции обеспечила существующий сегодня уровень распространенности порнографии.

По-нашему мнению, целесообразно в ряде случаев предусмотреть дисциплинарные меры ответственности для потребителей порнографической продукции, а именно в случае просмотра указанной продукции на рабочем месте либо в общественных местах.

Таким образом, совершенствование законодательства о противодействии незаконному обороту

порнографической продукции предполагает следующие меры:

– внесение изменений в нормы УК РФ о противодействии незаконному обороту порнографической продукции, в первую очередь включить в санкции указанных норм дополнительное наказание в виде штрафа;

– разработку и принятие Федерального закона «О противодействии распространению порнографических материалов или предметов», содержащего официальное определение порнографии и раскрывающего содержание «законных» действий с порнографическими материалами или предметами;

– разработку и принятие Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, в котором в числе прочих вопросов должно внимание уделить особенностям квалификации виртуальной порнографии;

– обеспечение учреждений, осуществляющих искусствоведческие экспертизы, необходимыми методическими рекомендациями;

– дополнение рассматриваемых норм квалифицирующим признаком следующего содержания: «... совершенное лицом, имеющим судимость за ранее совершенное аналогичное преступление»;

– разработку и принятие правовых актов, направленных на ограничение незаконных действий с порнографической продукцией в Интернете;

– оказание сексологической и сексопатологической помощи населению;

– разработку и внедрение сексуально-просветительных и воспитательных программ, в том числе предназначенных для несовершеннолетних;

– установление мер ответственности для потребителей порнографических материалов или предметов.

Литература:

1. Исаева Л.М. Незаконное распространение порнографии с использованием сети «Интернет»: особенности выявления и расследования // Юридический консультант. – 2004. – № 3. – С. 9.
2. Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся 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). – URL: <http://www.un.org>.
3. Сучкова В.В. Общественная нравственность в сфере половых отношений как объект уголовно-правовой охраны: дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2004. – 198 с.
4. Алихаджиева И.С. Преступления, способствующие проституции: законодательная техника и обратная сила // Уголовное право. – 2012. – № 5. – С. 23-25.
5. Дьюченко 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. – С. 114-121.

Criminal Counteractions to Trafficking of Materials and Articles with Sexual Content

M.V. Gusarova
The Kazan Legal Institute MIA of Russia

Porno-peddling presents a serious threat to public morality. Appearing of new ways of production and circulation of pornographic materials via Internet has led to increase of its trafficking.

The paper dwells upon the provisions of criminal legislation criminalizing illegal actions with materials with sexual content. The author reveals the characteristics of pornographic materials and articles and presents their definition. According to the author, any material object containing detailed depiction of genitals or sexual act, not possessing cultural, scientific and historical value and serving as an insult to public morality can be treated as pornographic materials. Moreover, the author differentiates between pornographic materials and articles and formulates the attributes of pornography, differentiating it from erotic.

Key words: trafficking of materials and articles with sexual content, materials and articles with sexual content, public morality.