

Оглавление

Введение.....	4
Глава 1. Квалификация преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов, по УК РФ.....	6
§ 1. Объект преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов.....	6
§ 2. Объективная сторона преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов.....	9
§ 3. Субъективные признаки преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов	20
§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов.....	24
Глава 2. Криминологическая характеристика и предупреждение преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов.....	28
§ 1. Криминологическая характеристика преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов.....	28
§ 2. Личность преступника, совершающего незаконные действия, связанные с оборотом порнографических материалов или предметов.....	33
§ 3. Предупреждение незаконных действий в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов	36
Заключение.....	41
Список использованной литературы.....	43

Введение

Согласно Концепции национальной безопасности Российской Федерации, утвержденной Указом Президента РФ от 17 декабря 1997 года № 1300, национальные интересы в духовной сфере состоят в сохранении и укреплении нравственных ценностей общества, а снижение духовно-нравственного потенциала общества является одним из основных факторов, способствующих росту преступности¹. Распространение порнографии представляет собой серьезную угрозу общественной нравственности: восприятие порнографических материалов или предметов приводит к деформации ценностных ориентиров личности, утрате духовных идеалов. Особенно губительно влияние указанной продукции отражается на несовершеннолетних.

В настоящее время с появлением новых способов изготовления и распространения порнографической продукции (виртуальной порнографии, распространением по сети Интернет), усилившейся коммерциализацией интимной стороны жизни и обострением иных социальных проблем наметились явные тенденции к неконтролируемому увеличению потоков порнографии и вовлечению в ее производство и оборот новых социальных групп, в том числе молодежи. Кроме того, распространение порнографических материалов или предметов в ряде случаев сопряжено с сексуальной эксплуатацией, торговлей людьми, принуждением к занятию проституцией и совершением иных преступлений, что в разы повышает общественную опасность данных деяний. Указанные обстоятельства позволяют отнести распространение порнографических материалов или предметов к числу транснациональных преступлений.

На начало 2005 г. всего по России в производстве находилось 2351 уголовное дело и материал по факту незаконного распространения порнографических материалов или предметов, в 2006 г. – 3072, в 2007 г. - 3351, в 2008 г. – 2058, в 2009 г. - 2031. В то же время происходит увеличение масштабов распространения порнографической продукции, что является свидетельством несоответствия снижения количественных показателей реальному положению вещей. Помимо высокого уровня латентности данного вида преступлений, наблюдается и низкая эффективность действия ст.ст. 242-242¹ Уголовного кодекса Российской Федерации, предусматривающих ответственность за незаконный оборот порнографических материалов или предметов.

¹ Концепция национальной безопасности Российской Федерации
<http://www.scrf.gov.ru/documents/1.html>

Соответственно, тема, посвященная уголовно-правовым и криминологическим аспектам незаконного оборота порнографических материалов или предметов, представляется весьма актуальной и необходимой для проведения специального исследования. Вопросы уголовной ответственности за действия с порнографическими материалами или предметами были предметом исследования таких авторов, как О.А. Булгакова, И.Д. Даньшин, М.В. Денисенко, Р.С. Джинджолия, А.П. Дьяченко, А.Н. Игнатов, Б.П. Осокин, Б.П. Панов, И.В. Шмаров и других.

Целью данной работы является проведение уголовно-правового и криминологического анализа незаконного оборота порнографических материалов или предметов. Реализация указанной цели достигается путем решения ряда взаимосвязанных задач:

- исследования норм уголовного закона об ответственности за преступления в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов;
- разработки рекомендаций по квалификации преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов;
- выявления криминологической характеристики преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов;
- разработки мер предупреждения преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов.

Объектом исследования является комплекс теоретических и практических вопросов, связанных с уголовно-правовой оценкой незаконных действий в сфере оборота порнографических материалов или предметов.

Структура работы отвечает основной цели исследования и состоит из введения, двух глав, включающих семь параграфов, заключения и списка использованной литературы.

Глава 1.
КВАЛИФИКАЦИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ,
СВЯЗАННЫХ С НЕЗАКОННЫМ ОБОРОТОМ ПОРНОГРАФИЧЕ-
СКИХ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ ПРЕДМЕТОВ, ПО УК РФ

§ 1. Объект преступлений в сфере незаконного оборота
порнографических материалов или предметов

Родовым объектом преступлений, предусмотренных ст.ст. 242, 242¹ УК РФ, являются общественная безопасность и общественный порядок. Раздел IX УК РФ включает в себя главы (24-28), сформированные по видовому признаку. Составы преступлений, предусматривающие ответственность за действия с порнографическими материалами или предметами, содержатся в главе 25. Видовым (типовым) объектом указанной главы является здоровье населения и общественная нравственность.

Видовым объектом преступлений в сфере незаконного изготовления, распространения и оборота порнографических материалов или предметов, предусмотренных Уголовным кодексом Российской Федерации, является общественная нравственность.

Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных ст.ст. 242, 242¹ УК, являются общественные отношения в сфере нравственности половых отношений как формы 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 общественные отношения, обеспечивающие права и законные интересы несовершеннолетних. Несовершеннолетним является лицо, не достигшее 18-летнего возраста¹.

Обязательным признаком объекта преступлений, предусмотренных ст.ст. 242, 242¹ УК РФ, является предмет. 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 РФ, 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

¹ Семейный кодекс Российской Федерации // СЗ РФ. – 1996. – № 1.

необходимо установить типичные признаки, характеризующие порнографическую продукцию.

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

До настоящего времени единого понятия порнографических материалов и предметов в науке не выработано, а имеющиеся формулировки перегружены оценочными понятиями.

В ходе изучения сущности порнографии как социально-правового явления автором выработана ее дефиниция: *под порнографией следует понимать детальную демонстрацию половых органов либо полового акта, умышленно созданную с целью производства сильного полового возбуждения, не обладающую при этом культурной, научной и исторической ценностью и являющуюся по своей сути оскорбительной для общественной нравственности*. Соответственно, 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, касающегося 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»¹. Представляется целесообразным использовать указанное определение детской порнографии для обозначения материалов и предметов с порнографическими 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, со-

¹ 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 (www.un.org).

вершающего 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 (статуэтки, 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.

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 ст.ст. 242, 242¹ УК РФ.

Как было отмечено, текст Факультативного протокола к Конвенции о правах ребенка (2000 г.), прямо указывает, что порнографическое изображение детей может быть и реальным, и смоделированным. При этом, как следует из указанного документа, на квалификацию данное различие не влияет.

Согласно результатам проведенного автором опроса специалистов, осуществляющих производство искусствоведческих экспертиз, 96 % опрошенных полагают, что виртуальная (смоделированная) порнография относится к порнографическим материалам или предметам.

Незаконные действия с виртуальной порнографией (3D-порнографией), безусловно, должны охватываться действием ст.ст. 242, 242¹ УК РФ, так как вред общественной нравственности наступает (может наступить) вне зависимости от способа создания указанной продукции. Вместе с тем отечественное законодательство в данной области не развито и при квалификации неизбежно возникают сложности.

Согласно статье 242 Уголовного кодекса РФ, к порнографическим материалам или предметам относятся печатные издания, кино- или видеоматериалы, изображения или иные предметы порнографического характера. В статье 242¹ УК РФ не конкретизировано, что следует понимать под материалами или предметами с порнографическими изображениями несовершеннолетних. На сегодняшний день исчерпывающий перечень порнографической продукции отсут-

ствуется. 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.

Изучение уголовных дел показало, что с 2000 года предметами преступлений, предусмотренных ст.ст. 242, 242¹ УК РФ, в 94 % случаев являются DVD-диски с материалами порнографического содержания.

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 жизни¹.

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.

В случае, когда в рамках одного представленного на экспертизу материала имеются эпизодические порнографические включения, данный материал оценивается как порнография, поскольку исследование рассматривает его как единицу соответствующей тиражируемой продукции. Необходимо отметить, что искусствоведческие экспертизы нередко проводятся повторно и содержат противоречивые оценки разных специалистов.

§ 2. Объективная сторона преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов

Составы преступлений, сформулированные в ст. 242 («Незаконное распространение порнографических материалов или предметов») и ст. 242¹ («Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних») являются формальными: их объективную сторону составляет общественно опасное деяние вне зависимости от наступивших последствий. Таким образом, само виновное совершение одного из перечисленных в диспозиции данных статей действий образует оконченное преступление.

¹ Куликов В.Н. Предмет как орудие преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ // Российский следователь. – 2005. – № 2. – С. 13.

Так, в ст. 242 законодатель указывает на общественно опасное деяние, сформулированное в диспозиции как «незаконное изготовление в целях распространения или рекламирования, распространение, рекламирование порнографических материалов или предметов, а равно незаконная торговля печатными изданиями, кино- или видеоматериалами, изображениями или иными предметами порнографического характера», и не предусматривает наступления каких-либо последствий.

В диспозиции ст. 242¹ УК РФ в качестве общественно опасного деяния законодателем закреплено «изготовление, хранение или перемещение через Государственную границу Российской Федерации в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования либо распространение, публичная демонстрация или рекламирование материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних, а равно привлечение несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста», также без наступления общественно опасных последствий.

Осуществление данных общественно опасных действий причиняет или создает реальную угрозу причинения вреда нравственным отношениям, и поэтому наступление последствий не включено законодателем в составы преступлений, предусмотренных ст.ст. 242, 242¹ УК РФ в качестве обязательного элемента объективной стороны. Фактическое причинение вреда общественной нравственности в сфере сексуальной жизни не подлежит доказыванию на стадии предварительного следствия и судебного разбирательства уголовного дела, поскольку составы преступлений, предусматривающие ответственность за данные действия, сконструированы как формальные.

Признак «незаконный» означает не только бланкетность уголовно-правовой нормы, отсылающий к соответствующим правовым актам, но и то, что существуют законные действия (бездействие)¹. Данный вывод, отвечающий законам формальной логики, не работает в отношении формулировки и содержания ст. 242. Указанная норма преследует «незаконное распространение порнографических материалов или предметов», в то время как законное распространение порнографических материалов или предметов законодательно не предусмотрено. При этом необходимо отметить, что сам факт существования законного распространения порнографических материалов или предметов искажает заложенный законодателем объект уголовно-правовой охраны.

¹ Денисенко М.В. Уголовная ответственность за незаконное распространение материалов или предметов: дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 72-73.

Для квалификации по ст. 242 УК РФ необходима именно незаконность действий по изготовлению, распространению или рекламированию порнографических материалов или предметов. Незаконность указанных действий выражается в их совершении без соблюдения установленных правил либо без соответствующего разрешения, которое должно выдаваться органами исполнительной власти, в компетенцию которых входит определение порядка и формы изготовления, распространения и рекламирования материалов или предметов, носящих порнографический характер¹. Незаконным признается изготовление или распространение порнографических материалов с нарушением правил их использования, которые устанавливаются федеральным законодательством или законодательством субъектов РФ. Следовательно, в законодательстве сложилась юридически некорректная ситуация: исходя из формулировки и содержания ст. 242 следует, что существуют законные действия с порнографическими материалами или предметами, но фактически, при отсутствии соответствующих правоустанавливающих документов, данные действия на законных основаниях осуществляться не могут.

В настоящее время в целях единообразного понимания и применения статьи 242 УК РФ необходимо принять Федеральный закон «О противодействии распространению порнографических материалов или предметов», содержащий официальное определение порнографии и раскрывающий содержание «законных» действий с порнографическими материалами или предметами. В данном законе должен быть указан перечень конкретных действий с порнографической продукцией, разрешенных на территории Российской Федерации.

Объективная сторона ст. 242 состоит из следующих альтернативных действий с порнографическими материалами или предметами: 1) изготовление в целях распространения или рекламирования; 2) распространение; 3) рекламирование и 4) торговля.

1. Изготовление в целях распространения и рекламирования.

В толковых словарях понятие «изготовить» раскрывается как «сделать готовым, произвести, выработать»². При этом изготовление предполагает как сам процесс создания, так и его результат, то есть получение готового материала или предмета порнографического характера³.

¹ Сучкова В.В. Общественная нравственность в сфере половых отношений как объект уголовно-правовой охраны: дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 148.

² Большой толковый словарь русского языка / РАН; Ин-т лингв. исследов; сост., гл. ред. С.А. Кузнецов. – СПб.: Норинт, 1998. – С. 380.

³ Уголовное право. Особенная часть / под ред. И.Я. Казаченко и З.А. Незнамовой. – М., 1998. – С. 482.

Таким образом, под изготовлением порнографических материалов и предметов следует понимать: во-первых, их создание (производство); во-вторых, копирование и тиражирование порнографических материалов или предметов; в-третьих, переделку и дополнение (в том числе переделку и дополнение имеющихся материалов и предметов путем добавления в них порнографического содержания).

Способы изготовления порнографических материалов разнообразны: авторство в написании текста произведения, создание картин, копирование, тиражирование, перепись, кино- и видеозапись, переделка непорнографических предметов в порнографические и т.п.

В редакции правовой нормы законодателем предусмотрена обязательная цель изготовления порнографических материалов или предметов – их последующее распространение или рекламирование. В уголовном праве советского периода цель изготовления при квалификации значения не имела¹. Согласно ст. 242, изготовление порнографических материалов или предметов в личных целях не охватывается действием уголовного закона и, соответственно, ответственности не влечет.

Изготовлению предшествуют действия по приобретению средств, предметов и материалов, необходимых для получения конечного продукта, а также создание условий для процесса изготовления. Это может быть аренда студии для создания видеофильмов порнографического характера, приобретение кассет и прочее. Фактически перечисленные действия являются приготовлением к преступлению, предусмотренному ст. 242, однако, согласно ч. 2 ст. 30 УК, ответственность за приготовление к изготовлению порнографических материалов или предметов наступить не может, так как само преступление не относится к категории тяжких.

На сегодняшний день самыми распространенными способами изготовления порнографических материалов или предметов являются кино- и видеозапись (создание фильмов порнографического содержания), а также первичное создание и переделка указанной продукции при помощи компьютерных технологий (трансформация изображений, копирование, виртуальная порнография и т.д.).

Изучение уголовных дел показало, что, несмотря на большое количество в обращении отечественных фильмов порнографического содержания, на практике лица, занимающиеся изготовлением кино- и видеопродукции порнографического характера в целях последующего распространения (рекламирования), к уголовной ответственности привлекаются крайне редко.

¹ Уголовное право. Часть Особенная / под ред. М.И. Ковалова и др. – М., 1969. – С. 406.

По мнению автора, основными причинами фактического отсутствия уголовных дел по ст. 242 УК РФ по факту изготовления порнографических материалов или предметов являются: а) отсутствие необходимой правовой базы (единого определения порнографической продукции на федеральном уровне, методических инструкций для экспертов и т.д.); б) отнесение рассматриваемого деяния к категории дел небольшой тяжести, в связи с чем выявление изготовления порнографических материалов или предметов на стадии приготовления (например, обнаружение студии для создания фильмов порнографического содержания) не влечет уголовной ответственности; в) недостатки в работе правоохранительных органов.

Изучение дел показало, что более чем в 90 % случаев к уголовной ответственности привлекаются продавцы порнографической продукции, а не ее изготовители. При этом в более половины случаев владелец торговой точки, на которой данная продукция была реализована, вообще не фигурирует в уголовном деле. В случае если владельца торгового места все же устанавливают и допрашивают в качестве свидетеля, допрос носит скорее формальный характер, и установить изготовителя реализованной продукции не получается. *Так, в Ново-Савиновском и Кировском районах г. Казани в разное время к уголовной ответственности по факту реализации DVD-дисков порнографического содержания привлечены несколько продавцов, работающих на торговых точках частного предпринимателя Ч. При этом сам Ч. к ответственности по данным фактам не привлекался, а по некоторым уголовным делам даже не был допрошен. Продавец С., работавшая у Ч., в ходе допроса в качестве обвиняемой по ст. 242 УК РФ показала, что DVD-диски порнографического содержания поступили от Ч. и ей также известны другие случаи осуждения продавцов, работавших у Ч., за торговлю порнографической продукцией¹. Осужденный по ст. 242 УК РФ Ю. в апелляционной жалобе указал, что обстоятельства дела не исследованы, в том числе не допрошен владелец торговой точки Ч.²* Указанные факты не единичны. До тех пор, пока не изменится подход к расследованию уголовных дел по ст. 242 УК РФ, осужденными будут являться лишь продавцы торговых мест, а не изготовители порнографической продукции и не ее поставщики.

Изготовление порнографической продукции при помощи компьютерных технологий является сравнительно новым способом, вместе с тем именно оно вызывает серьезные опасения. Во-первых, данный вид изготовления по затратам в ряде случаев сравнительно невелик (копирование материалов, содержа-

¹ Архив судебного участка № 7 Ново-Савиновского районного суда г. Казани. Дело № 1-51/2007.

² Архив судебного участка № 2 Кировского районного суда г. Казани. Дело № 1-2-2/2008.

щихся на других сайтах; искажение изображений и т.д.); во-вторых, единое Интернет-пространство позволяет легко реализовать изготовленную продукцию; в-третьих, установить, кто реально занимается изготовлением тех или иных порнографических материалов при помощи компьютерных технологий, сложно ввиду отсутствия производственных помещений.

2. Распространение порнографических материалов или предметов.

Следующим действием, предусмотренным ст. 242 в качестве самостоятельной формы преступления, является распространение. По мнению Р.С. Джинджолии, распространение в данном случае включает в себя разнообразные действия, в результате которых порнографические предметы как возмездно, так и безвозмездно, становятся достоянием других лиц или их содержание опредмеченно доводится до сведения последних¹.

В толковом словаре глагол «распространить» означает: во-первых, расширить круг действия чего-либо; во-вторых, сделать доступным, известным для многих².

Распространение порнографических материалов и предметов может быть совершено одной передачей, одним актом продажи или дарения, в результате которых изделия порнографического характера переходят во временное или постоянное пользование других лиц, либо содержание их осознанно воспринимается хотя бы одним человеком. Количество распространяемых порнографических изделий для квалификации значения не имеет.

Распространение может быть выражено в демонстрации порнографической продукции. В настоящее время характер массовости приобрело распространение порнографических материалов путем их демонстрации на различных сайтах в коммуникативной сети Интернет. Так, в Ново-Савиновском районе г. Казани осужден Б. по факту размещения им в Интернете страницы «<http://vkontakte.ru/id1248149>», содержащей видеоматериал порнографического характера³.

Распространение может осуществляться на безвозмездной (дарение) и возмездной (продажа) основе. В связи с этим не в полной мере оправданным представляется дополнительное выделение в диспозиции рассматриваемой нормы торговли порнографическими материалами или предметами в качестве самостоятельного действия.

¹ Джинджолия Р.С. Уголовная ответственность за незаконное распространение порнографических материалов или предметов. – М.-Сочи, 2001. – С. 37.

² Ожегов С.И., Шведова И.Ю. Толковый словарь русского языка. – М., 1996.

³ Архив судебного участка № 3 Ново-Савиновского районного суда г. Казани. Дело № 1-27/2008.

Анализ судебной практики показал, что более чем в 90 % случаях рассматриваемое преступление совершается в форме распространения порнографических материалов или предметов путем их продажи.

Согласно материалам уголовных дел, в большинстве случаев выявляются факты распространения DVD-дисков порнографического содержания, осуществляемые путем розничной торговли. В последние годы распространение порнографической продукции осуществляется также путем перемещения указанных материалов на электронный носитель (флэш-карту и т.д.) приобретателя. 11.03.2008 в Московском районе г. Казани возбуждено уголовное дело по факту реализации клипов порнографического характера на флэш-карту «Кингстон» продавцом по загрузке видеоматериалов М.¹

Сеть Интернет стала фактически безграничным источником распространения порнографической продукции. В ряде случаев каналы распространения порнографических материалов, находящиеся в Интернете, являются промежуточными звеньями на пути к розничной торговле. *Так, обвиняемый по ст. 242 УК РФ Ш. показал, что приобрел DVD-диски в сети Интернет для продажи. Впоследствии Ш., будучи зарегистрированным в качестве предпринимателя, реализовал данные диски на своей торговой точке*².

3. Рекламирование порнографических материалов или предметов.

В п. 1 ст. 3 Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ последняя раскрывается как информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке³.

Рекламирование порнографических материалов (предметов) представляет собой оповещение неопределенного круга лиц о том, когда, где и на каких условиях можно посмотреть (приобрести и т.п.) материалы или предметы порнографического характера. Осуществляется данное рекламирование путем рассылки писем, помещения объявлений в печатные издания, на Интернет-сайты и иным образом.

По мнению автора, изготовление, распространение и рекламирование порнографических материалов или предметов представляют собой три самостоятельные формы преступного поведения, сопряженного с порнографической продукцией. Торговля указанными предметами является частным случаем воз-

¹ Архив судебного участка № 5 Московского районного суда г. Казани. Дело № 1/5-21/2008.

² Архив судебного участка № 1 Московского районного суда г. Казани. Дело № 1/4-13/2005.

³ Правовая система Консультант Плюс.

мездного распространения и самостоятельного значения не имеет. Полагаем целесообразным исключить торговлю порнографическими материалами или предметами из текста ст. 242 УК РФ.

Конструкция объективной стороны ст. 242¹ УК РФ во многом обусловлена природой появления данной нормы. В Факультативном протоколе к Конвенции ООН «О правах ребенка» 2000 г., касающемся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии всем государствам предписывалось запретить любой оборот детской порнографии. Восприятие данной продукции несовершеннолетними способствует преждевременному пробуждению у них полового влечения, стимулированию сексуального возбуждения и акцентуации их интересов только на физиологической стороне любви¹. Реакцией уголовного законодательства Российской Федерации на международное обращение стало введение ст. 242¹, устанавливающей ответственность за изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних.

Ст. 242¹ УК РФ является по сути производной от нормы, предусматривающей ответственность за незаконное распространение порнографических материалов или предметов (ст. 242 УК РФ), но объективная сторона состава рассматриваемого преступления, следуя международным требованиям, имеет ряд отличительных от данного элемента состава ст. 242 особенностей:

а) диспозиция ст. 242¹ включает дополнительные действия, совершение которых влечет уголовную ответственность (хранение, перемещение через Государственную границу, публичная демонстрация);

б) действия, предусмотренные статьей, не характеризуются в тексте как незаконные, и, таким образом, на них автоматически распространяется данная норма;

в) содержит четыре квалифицирующих признака.

В тексте диспозиции ст. 242¹ законодателем определены следующие действия с материалами или предметами с порнографическими изображениями несовершеннолетних, совершение которых влечет ответственность: а) изготовление; б) хранение; в) перемещение через Государственную границу Российской Федерации; г) распространение; д) публичную демонстрацию; е) рекламирование. Кроме того, ч. 1 ст. 242¹ УК РФ предусматривает наступление ответственности за привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера.

¹ Пристанская О.В. Правовая защита несовершеннолетних в сфере массового сексуального просвещения // Журнал российского права. – 2000. – № 1. – С. 57.

Ответственность за изготовление, хранение и перемещение через Государственную границу Российской Федерации материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних наступает лишь при условии совершения данных действий в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования указанных материалов или предметов.

Содержащиеся в ч. 1 ст. 242¹ действия являются альтернативными, совершение любого из них образует состав преступления. Совершение нескольких различных или тождественных действий (например, изготовление видеофильма порнографического характера с участием заведомо несовершеннолетних и его последующая публичная демонстрация), предусмотренных статьей, при квалификации дополнительно не рассматриваются, и при наличии общей цели, образуют продолжаемое преступление.

К действиям, составляющим объективную сторону состава преступления, предусмотренного ст. 242¹, и не входящим при этом в данный элемент состава преступления, предусмотренного ст. 242, относятся:

- хранение в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования;
- действия по перемещению через Государственную границу Российской Федерации в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования указанных материалов или предметов;
- публичная демонстрация материалов или предметов с порнографическим изображением несовершеннолетних;
- привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера.

Под хранением материалов или предметов с порнографическим изображением несовершеннолетних следует понимать фактическое обладание, т.е. умышленные действия по содержанию указанных материалов или предметов в помещении, тайнике или других местах и у других лиц, а также при себе, если это не связано с их перевозкой¹. Аналогичное мнение высказывают и другие авторы: «Хранение материалов или предметов с порнографическим изображением несовершеннолетних состоит в любых умышленных действиях, связанных с фактическим нахождением данных материалов или предметов во владении виновного (при себе, в тайнике и т.п.)². Продолжительность хранения при квалификации значения не имеет.

¹ Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – М., 2004. – С. 554.

² Комментарий к Уголовному кодексу РФ / отв. ред. А.В. Наумова. – 3-е изд., перераб. и доп. – М., 2004. – С. 606.

Под перемещением материалов или предметов с порнографическим изображением несовершеннолетних через Государственную границу Российской Федерации следует понимать их ввоз из-за границы либо вывоз из России за границу¹.

В части, предусматривающей ответственность за перемещение через Государственную границу РФ материалов или предметов с порнографическим изображением несовершеннолетних, норма является бланкетной.

Государственная граница Российской Федерации, согласно Закону РФ «О государственной границе РФ», есть линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации². Порядок перемещения через Государственную границу РФ установлен указанным законом, а также Положением о применении средств и методов контроля при осуществлении пропуска лиц, транспортных средств, грузов, товаров и животных через Государственную границу РФ³.

Фактическое перемещение указанной границы в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних образуют объективную сторону преступления. Деяние считается оконченным с момента фактического пересечения хотя бы частью указанных материалов или предметов Государственной границы РФ.

Следующей формой преступного деяния, предусмотренного ст. 242¹, является публичная демонстрация материалов или предметов с порнографическим изображением несовершеннолетних.

Под публичной демонстрацией материалов или предметов с порнографическим изображением несовершеннолетних следует понимать их показ неопределенному числу лиц или выставление данных материалов (предметов) для обозрения или ознакомления. *Житель г. Набережные Челны Республики Татарстан А., используя личный персональный компьютер, разместил в сети Интернет на созданных им же сайтах <http://www.stil502006.narod.ru>, <http://www.stil50.narod.ru> объявления рекламного характера, содержащие ка-*

¹ Российское уголовное право: в 2-х т. / под ред. А.И. Рарога. – М., 2004. – Т.2. – С. 531.

² О государственной границе Российской Федерации (в ред. от 04.12.2007): Закон РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 29 апреля 1993 г. – № 17. – Ст. 594.

³ О порядке применения средств и методов контроля при осуществлении пропуска лиц транспортных средств, грузов, товаров и животных через Государственную границу РФ: постановление Правительства РФ от 2 февраля 2005 г. № 50 // Российская газета от 9 февраля 2005 г. – № 25.

талог с изображениями половых актов с несовершеннолетними, а также изготовил в целях распространения данные оптические носители и распространил их по средствам электронной связи¹.

Публичная демонстрация представляет собой частный вид распространения, в связи с чем, по нашему мнению, представляется необоснованным выделение публичной демонстрации материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних в качестве самостоятельной формы совершения данного преступления.

Привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера предполагает склонение несовершеннолетних на возмездной или безвозмездной основе к участию в мероприятиях, которые носят порнографический характер и являются зрелищными, т.е. воспринимаемыми зрителем.

Понятие зрелищных мероприятий образуют театрально-зрелищные и зрелищно-развлекательные проекты, к которым, согласно общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, относятся:

- действия, связанные с производством, прокатом и показом фильмов;
- мероприятия в области радиовещания и телевидения;
- мероприятия по организации и постановке театральных и оперных представлений, концертов и прочих сценических выступлений;
- выступления на индивидуальной основе актеров, режиссеров, композиторов, художников, скульпторов и прочих представителей творческих профессий;
- деятельность концертных и театральных залов;
- деятельность ярмарок и парков с аттракционами;
- цирковые выступления;
- деятельность танцплощадок, дискотек, школ танцев;
- прочие зрелищно-развлекательные мероприятия².

Привлечение состоит в действиях по поиску, отбору, подготовке и обеспечению непосредственного участия заведомо несовершеннолетних в указанных мероприятиях³ и осуществляется путем возбуждения у них желания участвовать в зрелищных мероприятиях порнографического характера (лесть, обман).

¹ Уголовное дело № 1-1818/06, архив Набережночелнинского городского суда.

² Сучкова В.В. Общественная нравственность в сфере половых отношений как объект уголовно-правовой охраны: дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 167; Правовая система Консультант Плюс.

³ Комментарий к Уголовному кодексу РФ / отв. ред. А.В. Наумова. – 3-е изд., перераб. и доп. – М., 2004. – С. 606.

Преступление следует считать оконченным с момента достижения виновным согласия несовершеннолетних на их участие в зрелищном мероприятии порнографического характера. Состав преступления образуется и в том случае, когда инициатива участия в указанных мероприятиях принадлежит самим несовершеннолетним.

§ 3. Субъективные признаки преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов

Принято понимать субъект преступления в общем и специальном смысле слова¹. В общем смысле под субъектом незаконного распространения порнографических материалов или предметов следует понимать лицо, совершившее рассматриваемое преступление. В узком (специальном) смысле – это лицо, способное нести уголовную ответственность в случае совершения им умышленно общественно опасного деяния, предусмотренного конкретной статьей.

Субъектом незаконного распространения порнографических материалов или предметов признается только физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

В случае если несовершеннолетний, совершивший преступление, отстаёт в психическом развитии, на него распространяется ст. 20 УК РФ, исключая в данном случае уголовную ответственность. Это обстоятельство позволяет предотвратить наступление ответственности несовершеннолетних, которые неосознанно (в силу указанных причин) совершили преступление, предусмотренное ст. 242 УК РФ.

Специальный субъект ст. 242 Уголовного кодекса РФ не предусмотрен. Дополнительные признаки, характеризующие субъект, учитываются при квалификации преступления и привлечении виновного к уголовной ответственности.

Анализ уголовных дел показал, что к уголовной ответственности за совершение преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ, в большинстве случаев привлекаются продавцы торговых мест, реализовавшие порнографическую продукцию. Вместе с тем практика свидетельствует о наличии преступных групп, профессионально занимающихся совершением рассматриваемых деяний. *Так, в Санкт-Петербурге оперативниками выявлено крупное предприятие, занимавшееся массовым изготовлением и реализацией порнопродукции на видеокассетах и DVD-дисках. В дальнейшем было установлено наличие фирмы, по заказам которой четыре крупных предприятия в Москве и Санкт-Петербурге занимались производством носителей, содержащих информацию*

¹ Курс уголовного права. Общая часть/ под ред. Н.Ф. Кузнецовой, И.М. Тяжковой. – М., 2002. – Том 1: Учение о преступлении. – С. 264-265.

*порнографического характера. Торговые точки располагались более чем в 80 городах России, где порнография открыто реализовывалась под видом эротической продукции для всех желающих, включая несовершеннолетних*¹.

Устанавливать и привлекать к уголовной ответственности организаторов указанных групп необходимо для эффективного противодействия рассматриваемым преступлениям.

Субъект преступления, предусмотренного ст. 242¹, отличается от данного элемента состава преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ. В соответствии со статьей 242¹ УК РФ субъектом является физическое, вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста.

По опубликованным данным преступление, предусмотренное ст. 242¹, совершается: группой лиц по предварительному сговору или организованной группой – 40 %; родителем или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего – 20 %; педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним – 20 %; преступными сообществами – 10 %; физическими лицами – одиночками -10 %².

Необходимо отметить, что при определении вменяемости субъекта ст. 242¹, тщательное внимание следует уделить установлению способности лица осознавать общественную опасность оборота материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних. Изготовлением данной продукции часто занимаются люди с сексуальными отклонениями и психическими аномалиями, опасными для общества (например, педофилией)³. В общем под психическими аномалиями следует понимать все психические процессы, которые характеризуются дисбалансом сил возбуждения и торможения⁴. Вопрос о вменяемости лица, совершившего преступление, решается правоприменителем на основании или с учетом заключения судебно-психиатрической экспертизы.

Для уголовного законодательства Российской Федерации установление ответственности за совершение преступления для лица, достигшего 18 лет, является исключением. Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних представляет повышен-

¹ [Http://www.mvdinform.ru/index.php?docid=3441](http://www.mvdinform.ru/index.php?docid=3441)

² Петросян О.Ш. Уголовная ответственность за изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних: дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 2005. – С. 120.

³ Антонян Ю.М., Ткаченко А.А., Шостокович Б.В. Криминальная сексология. – М.: Спарк, 1999. – С. 252.

⁴ Иванов Н.Г. Аномальный субъект преступления: проблемы уголовной ответственности. – М., 1998. – С. 20.

ную, по сравнению с преступлением, предусмотренным ст. 242, общественную опасность. Лицо, совершая преступные действия с продукцией, содержащей порнографические изображения несовершеннолетних, должно осознавать необходимость защиты нравственного и психического здоровья детей, а также взрослых лиц от угроз, возникающих в связи с данными действиями, что возможно только совершеннолетним, т.е. лицом, достигшим 18-летнего возраста.

Субъект преступлений, предусмотренных ст.ст. 242-242¹, следует отличать от личности человека, виновного в совершении данных преступлений. При назначении наказания необходимо учитывать иные характеристики личности, не входящие в субъект преступления.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 242, характеризуется только умышленной формой вины. Отсутствие единого официально закрепленного понятия порнографии порождает сложности и в определении умысла при квалификации субъективной стороны данного преступления.

Незаконные действия, предусмотренные ст. 242, могут совершаться только с прямым умыслом. Интеллектуальный момент прямого умысла в данном случае предполагает следующее:

- виновное лицо осознает что изготавливает, распространяет, рекламирует порнографические материалы или предметы, а равно торгует ими;
- совершая указанные действия, виновный осознает их общественную опасность;
- виновное лицо предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий.

Волевой момент при этом заключается в желании наступления общественно опасных последствий, а именно: при изготовлении - получить новую порнографическую продукцию, при распространении, рекламировании и торговле – передать указанную продукцию третьим лицам либо ознакомить их с содержанием порнографических материалов или предметов.

Анализ указанных аспектов интеллектуального момента прямого умысла при действиях с порнографическими материалами или предметами свидетельствует, что во всех случаях виновное лицо осознанно совершает действия именно с продукцией порнографического характера.

В условиях отсутствия легального определения «порнографии» сложность установления и доказывания наличия умысла в действиях лица неизбежна. По мнению автора, в случае, если действия, предусмотренные ст. 242 УК РФ, осознанно совершаются лицом с материалами или предметами, соответствующими понятию «порнография», то налицо наличие в действиях виновного умысла на

совершение указанного преступления. Искусствоведческая экспертиза должна проводиться по каждому уголовному делу, возбужденному по ст. 242 УК РФ. Фактическое соответствие продукции признакам порнографии, изложенным в законе, будет являться основанием возбуждения уголовного дела и указанием на наличие в действиях виновного умысла на совершение действий именно с продукцией порнографического характера, а заключение специалистов – процессуальным доказательством по данному делу.

При изготовлении порнографических материалов или предметов необходимо установить цель их последующего распространения или рекламирования. Наличие указанной цели является необходимым условием наступления уголовной ответственности за данное деяние.

Изготовление порнографических материалов или предметов для личных нужд не образует состав преступления¹. На практике к уголовной ответственности не привлекаются супруги, демонстрирующие друг другу порнографическую продукцию, в связи с отсутствием общественной опасности подобных действий.

Мотивы совершения преступления на квалификацию деяния не влияют и носят в большинстве случаев корыстный характер. Корыстная направленность совершения действий с порнографическими материалами и предметами обусловлена ниспадающим спросом данной продукции на рынке и их высокой стоимостью. Постоянное изменение содержания порнографической продукции путем добавления всяческих новинок позволяет удерживать налаженный рынок сбыта, который в совокупности с притоком новых покупателей неуклонно увеличивается.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 242¹, характеризуется также виной в форме прямого умысла.

Интеллектуальный момент прямого умысла, применительно к рассматриваемой норме, предполагает:

- лицо осознает, что изготавливает, хранит, перемещает через Государственную границу Российской Федерации, распространяет, публично демонстрирует, рекламирует порнографические материалы или предметы с изображениями заведомо несовершеннолетних, а равно привлекает заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера;

¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации: научно-практический комментарий / отв. ред. В.М. Лебедев. – М., 2001. – С. 449.

- виновное лицо, совершая указанные действия, осознает их общественную опасность;

- предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий.

Волевой момент в данном случае состоит в желании совершить указанные действия.

Умысел на изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическим изображением несовершеннолетних возможен только при осознании лицом порнографического характера используемой им продукции. Сложности, возникающие в силу данного обстоятельства на практике, зачастую приводят к прекращению уголовного дела в связи с отсутствием субъективной стороны состава преступления.

При изготовлении, хранении или перемещении через Государственную границу Российской Федерации материалов или предметов с порнографическим изображением несовершеннолетних обязательным является преследование цели их распространения, публичной демонстрации или рекламирования.

Мотивы преступления на квалификацию деяния не влияют и носят, как правило, корыстный характер.

§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов

Часть вторая статьи 242¹ Уголовного кодекса Российской Федерации содержит следующие квалифицирующие признаки: а) совершение деяний родителем или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, а равно педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним; б) в отношении лица, заведомо не достигшего четырнадцатилетнего возраста; в) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; г) с извлечением дохода в крупном размере. Крупным размером, согласно примечанию к данной правовой норме, признается стоимость или доход в сумме, превышающий пятьдесят тысяч рублей.

Совершение деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 242¹, родителями или иными лицами, на которые возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетних, имеет повышенную общественную опасность, в связи с тем, что реализация преступного намерения у данной категории лиц существенно облегчается. Родителями несовершеннолетнего считаются отец и мать ребенка, их права ос-

новываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке (ст. 47 Семейного кодекса Российской Федерации)¹.

Иными лицами, на которые законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, являются его усыновители (ст. 125 СК РФ)², опекуны или попечители (ст. 31-33 Гражданского кодекса Российской Федерации)³. Близкие родственники несовершеннолетнего (брат, сестра, дед, бабушка и т.п.), если на них в установленном законом порядке не возложена обязанность по его воспитанию, в случае совершения ими преступления, предусмотренного ст. 242¹, должны нести ответственность по ч. 1 данной статьи.

Дискуссионным остается вопрос о том, стоит ли относить к числу родителей отчима или мачеху, находящихся в законном браке с одним из родителей несовершеннолетнего, но не оформивших акт усыновления (удочерения). Некоторые авторы придерживаются позиции, согласно которой отчима и мачеху следует относить к иным лицам⁴. По мнению автора, отчима и мачеху следует относить в категории «иное лицо, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего», предусмотренной п. «а» ч. 2 ст. 242¹ УК РФ, только в случае усыновления (удочерения) ими несовершеннолетнего в установленном законом порядке.

К педагогической деятельности, согласно ст. 53 Закона РФ от 10.07.1992 № 3266-1 «Об образовании»⁵, в образовательных учреждениях допускаются лица, имеющие образовательный ценз, который определяется положениями об образовательных учреждениях соответствующего вида.

В соответствии с Положением «О порядке допуска к осуществлению профессиональной (медицинской и фармацевтической) деятельности», к занятию профессиональной медицинской деятельности допускаются лица, получившие соответствующее образование, имеющие диплом и сертификат специалиста, а на занятие определенными видами деятельности, перечень которых устанавливается Министерством здравоохранения и медицинской промышленности Российской Федерации, кроме того и лицензию⁶.

Пункт «б» ч. 2 рассматриваемой нормы содержит следующий квалифицирующий признак: «в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста». Как было отмечено в первой главе данного исследования, в ряде зако-

¹ Семейный кодекс Российской Федерации // СЗ РФ. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

² Там же.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации // СЗ РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.

⁴ Уголовное право. Особенная часть: учебник / под ред. А.И. Рарога. – М., 1996. – С. 100.

⁵ СЗ РФ. – 1996. – №3. – Ст. 150.

⁶ Здравоохранение. – 2000. – № 4.

нодательств зарубежных стран предусмотрена специальная уголовная ответственность за распространение порнографических материалов лицам, не достигшим определенного возраста. Указанная мера направлена на усиление защиты прав и законных интересов лиц, не достигших 14-летнего возраста. Необходимо отметить, что демонстрация детям порнографической продукции с изображениями несовершеннолетних нередко используется преступниками для склонения к участию в позировании при изготовлении порнографических материалов или предметов или привлечению к участию в зрелищных мероприятиях порнографического характера.

Согласно п. «в» ч. 2 ст. 242¹ УК РФ, квалифицирующим признаком рассматриваемого деяния является совершение его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

В ч. 2 ст. 35 Уголовного кодекса Российской Федерации указывается, что преступление признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. Основной характеристикой данного вида соучастия является предварительная договоренность о совершении совместного преступления. При этом договоренность считается предварительной, если она достигнута до начала выполнения объективной стороны состава преступления, вне зависимости от периода времени, прошедшего с момента достижения указанной договоренности до начала совершения преступления.

Преступление считается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (ч. 3 ст. 35 УК РФ). Организованная группа характеризуется высокой степенью устойчивости, сплоченностью и стабильностью состава, распределением ролей между участниками.

Необходимо отметить, что в настоящее время преступления в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов нередко совершаются группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Причем характерно это не только для деяний, предусмотренных ст. 242¹ УК РФ, но и деяний, предусмотренных ст. 242 Уголовного кодекса РФ.

Федеральным законом № 215-ФЗ от 29 июля 2009 г. ч.2 ст. 242¹ УК РФ была дополнена пунктом «г», предусматривающим совершение рассматриваемого деяния «с извлечением дохода в крупном размере»¹. Согласно примечанию к статье 242¹ УК РФ, установленному указанным Федеральным законом, крупным размером признается стоимость или доход, превышающий пятьдесят ты-

¹ Правовая система Консультант Плюс.

сяч рублей. Из изложенной формулировки данного пункта следует, что изменения направлены на усиление уголовной ответственности для лиц, занимающихся изготовлением и распространением порнографических материалов или предметов с изображениями несовершеннолетних, а равно совершением иных действий, предусмотренных данной статьей, с целью получения прибыли. Вместе с тем, по нашему мнению, целесообразно сопроводить включение в ст. 242¹ УК РФ данного квалифицирующего признака установлением наказания в виде штрафа, что позволит обращать доход, полученный от рассмотренной деятельности, в пользу государства.

Анализируя современную преступность в сфере незаконного изготовления, распространения и оборота порнографических материалов или предметов, необходимо отметить совершение значительного числа данных преступлений посредством телекоммуникационной сети Интернет. Использование указанной Сети существенно повысило общественную опасность действий с порнографической продукцией, в том числе содержащей изображения несовершеннолетних: круг несовершеннолетних, привлекаемых к позированию для порнографических изображений, расширился до неопределенных пределов, облегчилось само привлечение несовершеннолетних к указанному позированию, а также упростился порядок рекламирования и распространения порнографической продукции.

Так, в период с февраля по декабрь 2005 г. житель г. Казани И., используя персональный компьютер и сеть Интернет, в которую осуществлял вход через модемное устройство и телефонную линию, изготавливал и хранил у себя по месту жительства в целях распространения, публичной демонстрации и рекламирования материалы с порнографическими изображениями лиц, заведомо не достигших четырнадцатилетнего возраста, а также распространял, публично демонстрировал и рекламировал через сеть Интернет указанные материалы в виде фотографий и фильмов. Оплата за данную продукцию осуществлялась перечислениями на вкладной счет И., а также путем перечисления денежных средств на электронный «кошелек» в электронной платежной системе «WebMoneyTransfer». 28 августа 2006 г. судом Авиастроительного района г. Казани И. признан виновным в совершении восьми преступлений, предусмотренных п. «б» ч. 2 ст. 242¹ УК РФ¹. Изучение следственной и судебной практики показало, что количество дел по преступлениям, предусмотренным ст.ст. 242, 242¹ УК РФ, совершенных аналогичным способом, т.е. с использованием телекоммуникационной сети Интернет, увеличивается с каждым годом.

¹Архив Авиастроительного района суда г. Казани, дело № 1-/06.

Глава 2.

КРИМИНОЛОГИЧЕСКАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА И ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЙ, СВЯЗАННЫХ С НЕЗАКОННЫМ ОБОРОТОМ ПОРНОГРАФИЧЕСКИХ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ ПРЕДМЕТОВ

§ 1. Криминологическая характеристика преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов

Деяния, связанные с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов как объект криминологического исследования включают преступления, предусмотренные ст.ст. 242 и 242¹ Уголовного кодекса РФ. Криминологическая характеристика рассматриваемых деяний до настоящего времени должным образом не разработана. При этом соотношение фактического оборота порнографической продукции, в том числе с изображениями несовершеннолетних, и чрезвычайно низких показателей преступности в данной сфере свидетельствует о необходимости проведения соответствующего криминологического анализа и последующей выработки конкретных мер по устранению создавшегося дисбаланса и, собственно, предупреждению данного вида преступлений.

Порнография в той или иной форме присуща любому обществу на всех этапах его исторического развития. Однако в России резкий переход от аскетизма советского периода в вопросах освещения взаимоотношения полов к «сексуальному освобождению» эпохи демократии, выразившемуся, в частности, в распространении порнографической продукции, привел к коммерциализации интимной стороны жизни и, как следствие, обнищанию духовной сферы и прочим негативным социальным явлениям.

В общественный лексикон прочно вошло понятие «порнобизнес», означающее изготовление, рекламирование, распространение и совершение прочих действий с порнографической продукцией, сопряженных, как правило, с извлечением большого дохода. Активное производство порнографических фильмов и иной продукции аналогичного характера в целях личного и коммерческого использования началось со второй половины XX века, и уже тогда данные товары «продавались за суммы, намного превышающие затраты на их создание»¹. Указанное свойство порнографической продукции, состоящее в многократном увеличении вложенных средств, не меняется с течением времени. Одной из основных причин к тому, по нашему мнению, является примитивный характер порнографической продукции (отсутствие игры актеров, выстроенной сюжетной линии и т.п.), обеспечивающий простоту создания и относительно низкие

¹ Келли Г. Основы современной сексологии. – СПб.: Питер, 2000. – С. 626.

затраты. В то же время, несмотря на указанные обстоятельства, спрос на порнографическую продукцию всегда очень высокий. Создатели порнографии стремятся воздействовать на не чувства зрителя, а на физиологию его тела, проецируя на экран затаившееся в зрителе¹.

С середины 90-х гг. прошлого века индустрия порнографии (порнобизнес) считается третьим по величине источником прибыли для организованной преступности в США². Аналогичным образом ситуация складывается и в России: высокая доходность данного вида деятельности обусловила повсеместное распространение порнографических материалов или предметов, сосредоточив данный бизнес в руках организованных преступных групп. Сегодня лица, занимающиеся указанной деятельностью, как правило, имеют в своем распоряжении оснащенные необходимым техническим оборудованием студии, в которых создаются порнографические изделия (видеофильмы, фотографии и т.п.), а также каналы и налаженный рынок сбыта произведенной продукции. Начальник Управления по делам несовершеннолетних и молодежи Генеральной прокуратуры РФ А.А. Бигулов по этому поводу пояснил: «Лица, причастные к порноиндустрии, распространяют свою продукцию по всем без исключения регионам России. Повсеместно производятся съемки порнофильмов, которые через Москву и другие крупные города направляются потребителям за рубеж»³.

В современном обществе почти все преступления могут совершаться и совершаются с помощью высоких технологий⁴. В связи с этим отдельной проблемой в сфере незаконного изготовления, распространения и оборота порнографических материалов или предметов стал оборот порнографии, в том числе содержащий изображения несовершеннолетних, в телекоммуникационной сети Интернет. Около 75 % всей детской порнографии распространяется именно в Интернете⁵. Отсутствие государственных границ и, как следствие, возможности четкого регулирования содержащейся в Интернете информации упростило распространение порнографии и существенно расширило его границы.

Интернет-пространство позволило лицам, не занимающимся первичным изготовлением порнографической продукции, копировать данные материалы,

¹ Кротов Я. Размышления о порнографии // Искусство и кино. – 1992. – № 7. – С. 107.

² Джонсон С. Как защитить детей от опасностей Интернета: вирусов, программ-шпионов, спама, порносайтов, всплывающих окон / пер. англ. Е.А. Ивановой. – М.: НТ Пресс, 2006. – С. 26.

³ Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и растления: материалы парламентских слушаний. 4 февраля 2002 г. – М.: Изд. Государственной Думы, 2003. – С. 11.

⁴ Птицына Т. Орудие бандита – компьютерная мышь // Юридический вестник. – 1999. – № 22. – С. 8-9.

⁵ Исаева Л.М. Незаконное распространение порнографии с использованием сети Интернет: особенности выявления и расследования // Юридический консультант. – 2004. – №3. – С.9.

том числе с иностранных порносайтов, и легко распространять (рекламировать) их опять же при помощи сети Интернет. Вместе с тем выявление рассматриваемых преступлений в Сети и установление виновных лиц во многих случаях затруднительно. Порнографические сайты, ориентированные только на зарубежную аудиторию, могут быть закрытыми для российских пользователей. Так, сотрудники управления «К» МВД России и ГСУ при ГУВД по Иркутской области установили группу лиц, изготавливающих фотоматериалы с порнографическими изображениями детей и распространяющих их через Интернет. Указанные сайты предназначались для иностранных пользователей, российские граждане доступа к ним не имели¹.

Опасения вызывают и способы изготовления порнографических материалов с изображением несовершеннолетних при помощи сети Интернет. Мониторинг сети Интернет показывает, что каждый пятый ребенок, проводящий время в on-line чатах, подвергается сексуальному домогательству, а 70 % преступников, осужденных по преступлениям, связанным с сексуальной эксплуатацией детей, использовали в своих намерениях Интернет².

Когда преступники входят в контакт с несовершеннолетним, компьютер которого оснащен Web-камерой, они всячески принуждают ребенка к совершению определенных действий перед компьютером: позированию в нижнем белье или без него, раздеванию, а иногда и занятию сексом. За указанные действия несовершеннолетнее лицо, как правило, получает вознаграждение. Положение усугубляется тем, что в ряде случаев несовершеннолетние позируют перед Web-камерами по указанию своих родителей или близких, которые и получают доход за указанные действия.

Отдельное внимание в данном вопросе необходимо уделить средствам массовой информации, телепрограммы и печатная продукция которых на сегодняшний день изобилует материалами порнографического содержания. Согласно опубликованным данным, еще несколько лет назад в России распространялось около тысячи изданий порнографического и близкого к нему «крутого» эротического характера, а ежемесячная сумма от реализации порнографической продукции составляла 5 млн долларов³. Так, газета «СПИД-ИНФО», много лет печат-

¹ [Http://www.mvdinform.ru/index.php?docid=3441](http://www.mvdinform.ru/index.php?docid=3441)

² Бесчастнова О.В. Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних (уголовно-правовой аспект): дисс. ... канд. юрид. наук. – Ростов-на-Дону, 2008. – С.67-68.

³ Алексеев А.И., Герасимов С.И., Сахарев А.Я. Криминологическая профилактика: теория, опыт, проблемы: монография. – М.: Изд. НОРМА, 2001. – С. 472.

тающаяся большим тиражом, и аналогичные ей издания являются, по сути, порнографической продукцией, беспрепятственно распространяются.

В реальности значительную часть аудитории, так или иначе сталкивающейся с порнографической продукцией, составляют несовершеннолетние. Как известно, «криминальные последствия порнографии наиболее значимы применительно к отклоняющемуся поведению детей и подростков»¹. Помимо отрицательного воздействия на несовершеннолетних, нельзя забывать и о негативном влиянии данной продукции на иные возрастные категории граждан. Косвенное воздействие порнографии на преступность происходит через систему моральных ориентиров или оценок, процесс деформированного нравственного развития личности, результатом которого нередко становится совершение преступления, причем не обязательно сексуального характера.

Первоначально различали «мягкую порнографию», которая сексуально возбуждает, но при этом не содержит изображения полового акта и половых органов, и «жесткую порнографию», изображающую откровенные сексуальные действия или продолжительный показ гениталий². В настоящее время термин «мягкое порно» означает менее агрессивное изображение полового акта, в то время как «жесткое порно» демонстрирует половые извращения (насилие, секс с детьми и животными и т.п.). В действительности разграничить указанные виды довольно сложно. На сегодняшний день порнография представляет собой реальную угрозу общественной нравственности, вследствие чего значительная часть действий с порнографическими материалами или предметами запрещена Уголовным кодексом под страхом наказания.

На начало 2005 г. всего по России в производстве находилось 2351 уголовных дела и материала по факту незаконного распространения порнографических материалов или предметов, 2006 г. – 3072, 2007 г. – 3351, 2008 г. – 2058. В том числе по Приволжскому федеральному округу на начало 2005 г. – 517, 2006 г. – 627, 2007 г. – 1277, 2008 г. – 587.

Лиц, совершивших указанное преступление, всего по России выявлено в 2005 г. – 1332, в 2006 г. – 1191, в 2007 г. – 1324, в 2008 г. – 944. В том числе по Приволжскому федеральному округу в 2005 г. – 342, 2006 г. – 347, 2007 г. – 386, 2008 г. – 327.

Преступления, предусмотренные ст. ст. 242, 242¹ УК РФ характеризуются высокой степенью латентности, что обусловлено рядом факторов:

- порнографический характер той или иной продукции не всегда очевиден;

¹ Алексеев А.И., Герасимов С.И., Сахарев А.Я. Криминологическая профилактика: теория, опыт, проблемы: монография. – М.: Изд. НОРМА, 2001. – С. 471.

² Келли Г. Основы современной сексологии. – СПб.: Изд. «Питер», 2000. – С. 626.

- преступления с формальным составом, к числу которых относятся деяния, предусмотренные ст.ст. 242 и 242¹ УК РФ, менее очевидны при прочих равных условиях;

- порнографические материалы и предметы относятся к интимной сфере жизни, вследствие чего люди предпочитают не сообщать в правоохранительные органы об известных им деяниях, сопряженных с указанной продукцией, в случае, если это может их каким-либо образом скомпрометировать;

- отсутствие необходимой правовой оценки со стороны сотрудников правоохранительных органов.

Деяния, предусмотренные ст.ст. 242, 242¹ Уголовного кодекса РФ, в ряде случаев сопряжены с совершением иных преступлений. Прежде всего, с торговлей людьми (ст. 127¹), вовлечением в занятие проституцией (ст. 240) и организацией занятия проституцией (ст. 241).

Торговля людьми предполагает куплю-продажу человека либо его вербовку, перевозку, передачу, укрывательство или получение, совершенные в целях его эксплуатации. В реальности указанная эксплуатация, как правило, выражается в принудительном труде в сфере проституции и порнобизнеса: девушек, вывозимых за рубеж, используют в качестве моделей при съемке порнофильмов или производстве иной продукции порнографического характера¹.

Вовлечение в занятие проституцией и организация занятий проституцией связаны с преступлениями в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов (ст.ст. 242, 242¹ УК РФ): «используемая в целях наживы порнография, формируя клиентов для проституток, выполняет и непосредственную роль в повышении эффективности интимного сервиса»².

Деяния, предусмотренные ст. 240 УК РФ, служат основой для воспроизводства организованных форм секс-индустрии и порнобизнеса³. В притонах для занятия проституцией широко распространена демонстрация фильмов порнографического содержания с целью возбуждения клиентов (при желании здесь же можно и приобрести порнографическую продукцию). В то же время лица, занимающиеся проституцией, в ряде случаев выполняют роли актеров и моделей для производства порнографии.

Общим для деяний с порнографической продукцией и проституции является специфическая сфера – интимные отношения, а также корыстная направлен-

¹ Торговля людьми. Социокриминологический анализ / под общ. ред. Е.В. Тюрюкановой и Л.Д. Ерохиной. – М.: Academia, 2002. – С. 82.

² Проституция и преступность / под ред. И.В. Шмарова. – М.: Юрид. лит, 1991. – С. 161.

³ Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и растления: материалы парламентских слушаний. 4 февраля 2002 г. - М.: Изд. Государственной Думы, 2003. – С. 91.

ность указанных действий. Высокая доходность сферы проституции, как и оборота порнографической продукции, во многом обуславливают масштабы распространения и зараженности общества указанными явлениями.

Таким образом, незаконный оборот порнографической продукции и преступления, сопряженные с проституцией, находятся в тесной взаимосвязи. Следовательно, криминогенные факторы совершения указанных деяний во многом схожи. Указанное обстоятельство необходимо учитывать при разработке мер противодействия незаконному обороту порнографических материалов или предметов и его предупреждения с целью нейтрализации (ослабления) дополнительных возможных причин совершения рассматриваемых преступлений.

§ 2. Личность преступника, совершающего незаконные действия, связанные с оборотом порнографических материалов или предметов

Личность преступника – это личность человека, который совершил преступление вследствие присущих ему психологических особенностей, антиобщественных взглядов, отрицательного отношения к нравственным ценностям и выбора общественно опасного способа для удовлетворения своих потребностей или не проявления необходимой активности в предотвращении отрицательного результата¹. Лица, совершившие определенный вид преступлений, как правило, имеют схожие характеристики, изучение которых необходимо для выработки мер профилактики конкретных преступлений.

В общем виде под личностью преступника понимается совокупность ее социально значимых свойств, влияющих в сочетании с внешними условиями на преступное поведение². Преступления, предусмотренные ст.ст. 242, 242¹ УК РФ, совершают преимущественно лица мужского пола. Однако, если в 90-х гг. прошлого века контингент мужчин из числа привлеченных к уголовной ответственности за данный вид преступлений составлял 99%³, то за последнее десятилетие соотношение лиц мужского и женского полов, совершающих рассматриваемые деяния, претерпело ряд изменений.

Статистические данные Информационного центра при МВД по Республике Татарстан отражают следующие изменения в соотношении мужчин и

¹ Антонян Ю.М., Еникеев М.И., Эминов В.Е. Психология преступления и наказания. – М., 2000. – С. 12.

² Чуфаровский Ю.В. Криминология в вопросах и ответах: учеб. пособие. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. – С. 36.

³ Бушмин С.И. Порнография: уголовно-правовой и криминологический аспекты: дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 1993. – С.101.

женщин, привлеченных к уголовной ответственности за совершение преступлений, предусмотренных ст.ст. 242, 242¹ УК РФ:

	мужчины	женщины
1997	67 %	33 %
1998	94 %	6 %
1999	83 %	17 %
2000	73 %	27 %
2001	50 %	50 %
2002	75 %	25 %
2003	74 %	26 %
2004	64 %	36 %
2005	69 %	31 %
2006	70 %	30 %
2007	63 %	37 %
2008	71 %	29 %

Анализ приведенных данных позволяет сделать вывод, что число лиц женского пола, совершающих незаконные действия с порнографическими материалами или предметами, составляет в среднем 30% от общего числа привлеченных к уголовной ответственности. Аналогичная тенденция, выраженная в общем увеличении числа женщин в указанном соотношении, существует и в других регионах Российской Федерации. При этом необходимо отметить, что увеличивается количество женщин, вовлеченных в распространение порнографических материалов или предметов. Изготовление же данной продукции остается монопольной деятельностью мужчин: свыше 90 % всей порнографической продукции создается именно лицами мужского пола.

По мнению З. Старовича, у мужчин с возрастом снижается уровень либидо, сексуальная восприимчивость и сексуальный интерес¹. Помимо этого, человек с возрастом приобретает определенный сексуальный опыт, в связи с чем уменьшается и сам интерес к порнографической продукции. Указанными обстоятельствами объясняется факт того, что немалую часть потребителей порнографической продукции составляют лица молодого возраста. Вместе с тем люди, совершающие преступления, связанные с изготовлением, распространением и оборотом порнографических материалов или предметов, не характеризуются привязкой к определенной возрастной группе. Среди них представлены различные возрастные категории, преимущественно от восемнадцати до сорока лет.

¹ Старович З. Судебная сексология / пер. с польского. – М.: Юрид. лит., 1991. - С. 24.

Изучение материалов уголовных дел показало, что идет процесс снижения образовательного и возрастного уровня лиц, занимающихся распространением указанной продукции. В настоящее время образовательный уровень лиц, совершающих данную категорию преступлений, находится на среднем уровне. В большинстве случаев это лица, имеющие среднее профессиональное и среднее общее образование, реже высшее образование. При этом лица, занимающиеся исключительно распространением или рекламированием порнографии, не вовлеченные в процесс ее изготовления, чаще всего имеют среднее профессиональное или неоконченное высшее образование. Наличие неоконченного высшего образования характерно для лиц молодого возраста, совмещающих распространение порнографической продукции с учебой в высшем учебном заведении.

Лица, специализирующиеся на изготовлении порнографических материалов или предметов, в большинстве случаев обладают высшим техническим образованием. Объясняется это определенной сложностью создания порнографической продукции: умение обращения с техникой, возможность нахождения моделей и т.п.

Особой категорией следует считать лиц, занимающихся изготовлением либо распространением (рекламированием) порнографической продукции при использовании сети Интернет, а также занимающихся изготовлением указанной продукции при помощи компьютерных технологий (создание виртуальной порнографии). Данные лица являются новой категорией преступников, совершающих данный вид преступлений, и обладают рядом отличительных характеристик: высокий образовательный уровень, умение совершать действия в сфере высоких технологий.

Анализ судебной практики и статистических данных свидетельствует о том, что в большинстве случаев преступления, предусмотренные ст.ст. 242, 242¹ УК РФ, совершают наемные рабочие (продавцы торговых мест), а также лица, не имеющие постоянного источника дохода, и предприниматели без образования юридического лица. Основная мотивация для лиц, занимающихся изготовлением, распространением и оборотом порнографических материалов или предметов, корыстная. При этом уровень дохода существенно разнится от вида действий, совершаемых с порнографической продукцией. Так, розничной реализацией порнографических материалов или предметов занимаются лица без постоянного источника дохода и наемные рабочие, получающие за свою деятельность относительно невысокое вознаграждение, т.е. лица, относящиеся к малообеспеченным слоям населения.

Существенно отличаются от указанной категории лица, вовлеченные в процесс изготовления (организаторы, операторы, актеры и модели) либо занимающиеся масштабной реализацией порнографической продукции. В работе нами были отмечены высокая доходность данных видов деятельности и, как следствие, высокий уровень жизни преступников.

Завершая социальную характеристику личности лиц, совершающих незаконные действия, связанные с изготовлением, распространением и оборотом порнографических материалов или предметов, необходимо отметить их семейное положение. Согласно материалам изученных нами уголовных дел, более 85 % лиц, привлеченных к ответственности за данный вид преступлений, не состоят в браке.

§ 3. Предупреждение действий в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов

Предупреждение преступности предполагает воздействие на реальные криминогенные факторы, обуславливающие противоправное поведение людей, с целью их устранения или нейтрализации. Совершение незаконного оборота порнографических материалов или предметов (ст.ст. 242, 242¹ УК РФ) детерминировано факторами в идеологической, морально-этической, социально-просветительной, социально-культурной и экономической сферах. Следовательно, при разработке системы мер предупреждения данных преступлений следует в первую очередь учесть необходимость устранения или минимизации негативного воздействия социальных противоречий именно в этих блоках, а также особенности, присущие предмету рассматриваемых преступлений – порнографической продукции.

Предупреждение преступных действий в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов должно осуществляться на общем, специальном и индивидуальных уровнях.

I. Общие меры социального предупреждения преступлений, связанных с порнографическими материалами или предметами, включают экономические, идеологические, культурные, бытовые и иные социальные мероприятия, опосредованно влияющие на криминогенную среду. Сюда следует отнести антикризисные экономические программы, направленные на предотвращение спадов в производстве, борьбу с безработицей и иными негативными явлениями в экономике, повышение общего благосостояния граждан. Положительные сдвиги в сфере экономики позволят предупредить совершение рассматриваемых преступлений той частью населения, которая сегодня оказалась вовлеченной в

преступный оборот порнографической продукции по причине безработицы или недостатка средств к проживанию.

Идеологические преобразования российского общества в числе прочего должны быть направлены на привитие населению, особенно молодежи, этики в вопросах взаимоотношения полов и границ публичного освещения половой жизни. При этом, учитывая негативный опыт прошлого, в данной области следует отказаться от перегибов и не допустить ни излишнего догматизма и, как следствие, полного отсутствия сексуальной тематики в средствах массовой информации, ни перенасыщения эфира излишне откровенными сексуальными и порнографическими сюжетами.

II. Специальные меры предупреждения преступлений, связанных с порнографическими материалами или предметами.

1. Разработка и внедрение сексуально-просветительных и воспитательных программ, в том числе предназначенных для несовершеннолетних.

Кроме того, необходимо довести до родителей важность сексуального просвещения в семье. Дети и подростки, получившие первичные знания о сексуальной жизни дома от родителей (близких людей), оказываются более устойчивыми в моральном и психологическом плане к негативному воздействию порнографии. Немаловажное значение имеет и тот факт, что риск оказаться вовлеченными в качестве моделей в процесс изготовления порнографической продукции, а также в участие в качестве исполнителей в зрелищные мероприятия порнографического характера (ст. 242¹ УК РФ) для несовершеннолетних, получивших в семье или образовательном учреждении необходимые сведения о сексуальной жизни, существенно снижается.

2. Меры правового воздействия: принятие необходимых нормативных актов, регламентирующих действия с порнографическими материалами или предметами, а также внесение изменений и дополнений в существующие нормативные правовые акты в части, касающейся обращения с указанной продукцией.

По мнению автора, в существующих законах «О средствах массовой информации», «О рекламе» и т.д. должно появиться четкое указание о недопустимости презентации порнографических материалов или предметов и иных действиях с указанной продукцией в отсутствие прямого разрешения компетентного органа. Например, суд может дать согласие на ограниченную трансляцию материалов уголовного дела по факту действий с порнографической продукцией.

3. Обеспечение учреждений, осуществляющих искусствоведческие экспертизы, необходимыми методическими рекомендациями.

4. Разработка и осуществление мер, направленных на ограничение незаконных действий с порнографической продукцией в сети Интернет, в том числе принятие необходимых правовых актов.

В настоящее время Российской Федерации в целях повышения эффективности борьбы с преступными деяниями, совершенными в сети Интернет, необходимо присоединиться к Конвенции ООН от 23 ноября 2003 года «О преступности в сфере компьютерной информации» и включить ее основные положения в национальное законодательство.

5. Создание специализированного отдела, ориентированного на борьбу с преступлениями в сфере незаконного изготовления, распространения и оборота порнографических материалов или предметов и их профилактику.

6. Оказание сексологической и сексопатологической помощи населению.

Среди лиц, занимающихся изготовлением порнографической продукции, привлекающих несовершеннолетних для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера и активных потребителей порнографических материалов или предметов, нередко встречаются люди с психическими отклонениями, нуждающиеся в психиатрической и сексологической помощи. Своевременное лечение психических заболеваний и сексуальных проблем, по мнению автора, является необходимой профилактикой не только сексуальных преступлений, но и общественно опасных деяний, сопряженных с порнографической продукцией.

7. Поддержание авторитета религиозных норм и формирование у граждан уважительного к ним отношения.

Поддержание авторитета религиозных норм должно осуществляться путем выпуска соответствующих сообщений в средствах массовой информации, в том числе трансляции важных мероприятий религиозного значения. Воспитание несовершеннолетних должно быть ориентировано на привитие уважения к нормам религии и включать основные положения мировых религиозных учений.

8. Установление мер ответственности для потребителей порнографических материалов или предметов.

Действия по изготовлению, распространению и рекламированию порнографических материалов или предметов, за редким исключением случаев, направлены на потенциального потребителя. Именно цель возмездной реализации порнографической продукции обеспечила существующий сегодня уровень распространенности порнографии. Автор полагает целесообразным в ряде случаев предусмотреть дисциплинарные меры ответственности для потребителей порно-

графической продукции без изображений несовершеннолетних, а именно: в случае просмотра указанной продукции на рабочем месте либо в общественных местах.

III. Индивидуальные меры предупреждения преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов. Индивидуальное предупреждение предполагает воздействие на лиц, в отношении которых есть основания полагать о возможном совершении ими преступления.

Анализ уголовных дел показал, что часть осужденных по ст. 242, 242¹ УК РФ совершали данные преступления ранее. Причем характерно это и для участников преступных групп, и для лиц, действующих обособленно.

Низкая санкция ст. 242 УК РФ, а также назначение условного наказания по ст.ст. 242, 242¹ УК РФ поощряют к продолжению преступной деятельности. В Москве только за два года в отношении Кузнецова и его сообщников на основании акта амнистии было прекращено три уголовных дела, после чего участники этой группировки вновь стали совершать преступления, связанные с изготовлением детской порнографии. Аналогичные группировки существуют в Санкт-Петербурге (группа Прянишникова) и в других городах¹. Указанные данные свидетельствуют о необходимости индивидуальной профилактики лиц, совершивших рассматриваемые деяния ранее.

Индивидуальная профилактика рассматриваемых преступлений должна проводиться и в отношении лиц, чье поведение вступает в конфликт с правовыми нормами в сфере нравственности (прежде всего, нормами, предусмотренными главой против здоровья населения и общественной нравственности УК РФ, КоАП и т.д.), а также с моральными нормами.

В настоящее время основной формой индивидуальной профилактики рассматриваемых преступлений являются представления, направляемые в рамках расследования уголовного дела по ст.ст. 242, 242¹ УК РФ участковым уполномоченным милиции района, в котором совершено рассматриваемое преступление либо проживает лицо, его совершившее. В представлении рекомендуется проведение профилактической беседы с лицом, совершившим данное преступление, и (или) усиление контроля на обслуживаемом участке. Согласно изученным материалам уголовных дел, указанные представления содержатся в большинстве уголовных дел. Однако ни в одном деле нет отчета уполномоченного лица о проделанной профилактической работе с конкретным лицом либо на обслуживаемом участке. Изложенное позволяет сделать вывод, что указанные меры носят скорее формальный характер и фактически не исполняются. По мне-

¹ Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и растления: материалы парламентских слушаний. 4 февр. 2002 г. - М.: Изд. Государственной Думы, 2003. – С. 11-12.

нию автора, необходимо усилить контроль за выполнением данных представлений с последующим уведомлением о проделанной работе лица, вынесшего представление.

Субъектами профилактики преступлений, связанных с порнографическими материалами или предметами, являются федеральные, региональные и местные органы власти и управления, в том числе органы прокуратуры и ОВД, а также общественные организации. Специальную профилактику в системе органов внутренних дел осуществляют: а) следователи и дознаватели в процессе расследования данных уголовных дел; б) участковые уполномоченные милиции, осуществляющие профилактические мероприятия на обслуживаемой территории и в отношении конкретных лиц; в) иные службы в составе милиции общественной безопасности; г) оперативные подразделения.

К иным службам, осуществляющим данную профилактику в системе органов внутренних дел, относятся инспекции по делам несовершеннолетних, сотрудники которых в процессе общения с подростками должны выявлять факты совершения рассматриваемых преступлений, а также проводить соответствующие профилактические беседы. В настоящее время с учетом омоложения лиц, совершающих рассматриваемые преступления, необходимо активизировать работу инспекций по делам несовершеннолетних в данном направлении.

Среди оперативных подразделений особое место занимает отдел «К», специализирующийся на выявлении и профилактике изготовления, рекламирования и распространения порнографической продукции в сети Интернет. Совершение рассматриваемых преступлений в сфере высоких технологий увеличивает общественную опасность данных деяний и требует новых форм пресечения и профилактики.

Органы прокуратуры в процессе осуществления своей деятельности выявляют факты нарушения закона и в форме представления реагируют на ставшие им известные криминогенные факторы. В связи с этим приоритетным в плане профилактики рассматриваемых преступлений следует считать выявление органами прокуратуры обстоятельств, способствующих совершению преступлений в сфере общественной нравственности.

Индивидуальной профилактикой со стороны органов прокуратуры следует считать апелляционные и кассационные представления, в которых обжалуются решения судов по рассматриваемым общественно опасным деяниям. Так, по уголовному делу по факту реализации DVD-дисков порнографического содержания потерпевшим был признан сотрудник правоохранительных органов П., участвовавший в проведении контрольной закупки указанных дисков. В ходе

судебного заседания потерпевший П. обратился с ходатайством о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон, на основании чего уголовное дело было прекращено по ст. 25 УПК РФ. Государственным обвинителем в апелляционном представлении данное решение обжаловано, так как потерпевший П. является сотрудником милиции и контрольная закупка осуществлялась им в связи со служебной необходимостью. В ходе судебного заседания факту рассмотрения апелляционного представления решение о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон было отменено¹.

Следует отметить, что осуществлять выявление и профилактику деяний, связанных с незаконным изготовлением, распространением и оборотом порнографических материалов или предметов, в том числе совершенных в сети Интернет, в настоящее время необходимо при участии других государств. В связи с этим ценность приобретают международные договоры о совместных мерах по борьбе и профилактике преступности, а также программы реализации данных соглашений.

Заключение

Проведенное исследование уголовно-правовой и криминологической характеристик незаконного оборота порнографических материалов или предметов позволило достичь поставленной цели и сформулировать ряд выводов.

1. По мнению автора, под порнографией следует понимать детальную демонстрацию половых органов либо полового акта, умышленно созданную с целью производства сильного полового возбуждения, не обладающую при этом культурной, научной и исторической ценностью и являющуюся по своей сути оскорбительной для общественной нравственности.

2. Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных ст.ст. 242, 242¹ УК, следует считать общественные отношения в сфере нравственности половых отношений как формы 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 общественные отношения, обеспечивающие права и законные интересы несовершеннолетних.

3. Порнографическими материалами или предметами являются элементы материального мира, содержащие детальную демонстрацию половых органов

¹ Архив судебного участка № 4 Московского районного суда г. Казани. Дело № 1/4-12/2005.

либо полового акта, умышленно созданные с целью производства сильного полового возбуждения (а также, в большинстве случаев, последующего извлечения прибыли), не обладающие при этом культурной, научной и иной ценностью и являющиеся по своей сути оскорбительными для общественной нравственности.

Материалами или предметами с порнографическими изображениями несовершеннолетних являются изображения 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.

4. При квалификации деяний, предусмотренных рассматриваемыми статьями, автор рекомендовал следующее: в случае, если действия, предусмотренные указанными правовыми нормами, осознанно совершаются лицом с материалами или предметами, соответствующими понятию «порнография», то налицо наличие в действиях виновного умысла на совершение преступления. Искусствоведческая экспертиза должна проводиться по каждому уголовному делу, сопряженному с незаконными действиями с порнографической продукцией, в связи с чем заключения специалистов будут процессуальным доказательством по данному делу.

5. Высокая доходность преступлений, связанных с незаконным изготовлением, распространением и оборотом порнографических материалов или предметов, обусловили повсеместное распространение указанной продукции, сосредоточив данный бизнес в руках организованных преступных групп.

Отдельной проблемой в сфере борьбы с порнографией следует считать распространение порнографической продукции при помощи телекоммуникационной сети Интернет: отсутствие государственных границ и, как следствие, возможности четкого регулирования содержащейся в Интернете информации упростило распространение порнографии и существенно расширило его границы.

6. Предупреждение преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов, необходимо осуществлять на трех уровнях: общесоциальном, специальном и индивидуальном.

К первоочередным мерам специального предупреждения рассматриваемых преступлений относится разработка и внедрение современных программ сексуального просвещения детей и подростков, а также разработка и закрепление на уровне закона перечня конкретных действий с порнографической продукцией, разрешенных на территории Российской Федерации, и порядок их осуществления.

Список использованной литературы

Международно-правовые и нормативные правовые акты

1. Международная конвенция о пресечении обращения порнографических изданий и торговле ими (Женева, 12 сентября 1923 г.) // Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР. 1936. – Отдел II. – № 21. – Ст. 179.
2. Конвенция о правах ребенка. Ратифицирована Верховным Советом СССР 13 июля 1990 г. // Международные акты о правах человека: сборник документов. – М., 1998. 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).
3. Конституция Российской Федерации // Российская газета. – 1993. – № 237.
4. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. - № 25. – Ст. 2954.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. №51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.
6. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 1. – Ст. 16.
7. Таможенный кодекс Российской Федерации от 25 апреля 2003 г. (в ред. от 30.10.2007) // Собрание законодательства РФ. – 2003. – № 2. – Ст. 2066.
8. Таможенный кодекс Российской Федерации (Федеральный Закон 28.05.2003 № 61-ФЗ) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2003. – № 22. – Ст. 2066.
9. Ведомости съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. – 1992. – № 15. – Ст. 769.
10. Сборник Постановлений Пленумов Верховных судов СССР и РСФСР (РФ) по уголовным делам / сост. А.Я. Качанов, С.Н. Забарин. – М.: Спарк, 1995. – 599 с.
11. О ратификации Конвенции о правах ребенка: постановление ВС СССР от 13 июня 1990 г. № 1559-1 // Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. – 1990 г. – № 26.

12.О внесении изменений и дополнений в уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ» // Собрание законодательства РФ. – 2003. – № 50. – Ст. 4848.

13.О государственной границе Российской Федерации (в ред. от 04.12.2007): Закон РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 29 апреля 1993 г. – № 17. – Ст. 594.

14.Об основных гарантиях прав ребенка (в ред. от 30.06.2007): Федеральный закон РФ от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 31. – Ст. 3802.

15.О рекламе: Федеральный закон РФ от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ (в ред. от 1.12.2007) // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 12. – Ст. 1232.

16.О связи (в ред. от 29.12.2006): Федеральный закон РФ от 7 июля 2003 № 126-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2003. – № 28. – Ст. 2895.

17.О средствах массовой информации (в ред. от 24.07.2007): Закон РФ от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. – 1992. – № 7. – Ст. 300.

18.Об ограничениях оборота продукции, услуг и зрелищных мероприятий сексуального характера в Российской Федерации: проект федерального закона // Законодательство и практика СМИ. – 1998. – № 5. – С. 5-12.

19.О государственном регулировании и контроле за оборотом продукции сексуального характера: проект федерального закона от 7 апреля 1999 г. № 3848-П ГД // СЗ РФ . - 1999. – № 16. – Ст. 1947.

Монографии и сборники научных трудов

20.Алексеев А.И. Криминологическая профилактика: теория, опыт, проблемы: монография / А.И. Алексеев, С.И. Герасимов, А.Я. Сахарев. – М.: Изд. НОРМА, 2001.

21.Антонян Ю.М. Криминальная сексология / под ред. Ю.М. Антонян, А.А. Ткаченко, Б.В. Шостокович; под ред. Ю.М. Антоняна. – М.: Спарк, 1999.

22.Антонян Ю.М. Психология преступления и наказания / Ю.М. Антонян, М.И. Еникеев, В.Е. Эминов. – М., 2000.

23.Джинджолия Р.С. Порнография: уголовно-правовая характеристика / Р.С. Джинджолия; под ред. А.А. Магомедова. – М.: Компания Спутник +, 2005.

24. Джинджолия Р.С. Уголовная ответственность за незаконное распространение порнографических материалов или предметов / Р.С. Джинджолия. – М.-Сочи, 2001.
25. Дьяченко А.П. Порнография: социальные и правовые аспекты. Обзорная информация / А.П. Дьяченко. – М., 1995.
26. Иванов Н.Г. Аномальный субъект преступления: проблемы уголовной ответственности / Н.Г. Иванов. – М., 1998.
27. Келли Г. Основы современной сексологии / Г. Келли. – СПб.: Изд. «Питер», 2000.
28. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. – 2-е изд., перераб. и доп. / отв. ред. А.И. Рарог. – М., 2004.
29. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – 3-е изд., доп. и испр. – М., 2004.
30. Комментарий к Уголовному кодексу РФ / отв. ред. А.В. Наумова. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ, 2004.
31. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.И. Радченко; науч. ред. А.С. Михлин. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Спарк, 2004.
32. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации: научно-практический комментарий / отв. ред. В.М. Лебедев. – М.: Юрайт-М, 2001.
33. Кон И.С. Введение в сексологию / И.С. Кон. – М.: Медицина, 1988.
34. Курс уголовного права. Общая часть. Том 1: Учение о преступлении / под ред. Н.Ф. Кузнецовой, И.М. Тяжковой. – М., 2002.
35. Постатейный комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А.И. Чучаева. – М., 2004.
36. Проституция и преступность / под ред. И.В. Шмарова. – М.: Юрид. лит, 1991.
37. Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и растления: материалы парламентских слушаний. 4 февраля 2002 г. – М.: Издание Государственной Думы, 2003.
38. Старович З. Судебная сексология / З. Старович; пер. с польского. – М.: Юрид. лит., 1991.
39. Торговля людьми. Социокриминологический анализ / под общ. ред. Е.В. Тюрюкановой и Л.Д. Ерохиной, – М.: Academia, 2002.
40. Уголовное право. Особенная часть / под ред. И.Я. Казаченко, З.А. Незнамовой, Г.П. Новоселова. – М., 1998.

41.Чуфаровский Ю.В. Криминология в вопросах и ответах: учеб. пособие / Ю.В. Чуфаровский. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004.

Статьи

42.Джинджолия Р.С. О понятии порнографических предметов в уголовном праве / Р.С. Джинджолия // Совершенствование правоохранительной деятельности ОВД в свете решений XXVI съезда КПСС: межвузовский сборник научных трудов. – М.: МВШМ МВД СССР. - 1987. – С. 72-76.

43.Келина С.Г. Ответственность юридических лиц в проекте нового УК РФ // Уголовное право: новые идеи: сб. ст. / отв. ред. С.Г. Келина, А.В. Наумов. – М., 1994. – С. 51-60.

44.Кон И.С. Надо ли бояться порнографии? / И.С. Кон // Столица. – 1991. – № 6. – С. 57-60.

45.Кротов Я. Размышления о порнографии / Я. Кротов // Искусство и кино. – 1992. – № 7. – С. 104-112.

46.Пристанская О.В. Правовая защита несовершеннолетних в сфере массового сексуального просвещения / О.В. Пристанская // Журнал российского права. – 2000. – № 1. – С. 42-52.

47.Птицына, Т. Орудие бандита – компьютерная мышь / Т. Птицына // Юридический вестник. - 1999. - № 22. - С. 8-9.

48.Татарников О. Обеспечение конфиденциальности Web-серфинга и борьба с порнорекламой / О. Татарников // Компьютер Пресс. – 2004. – № 2. – С. 33-36.

49.Чиновники смотрят порно за закрытыми дверями // Российская газета. - 2002. – 27 декабря.

50.Холщевникова Т. Лолиты для состоятельных господ / Т. Холщевникова // Человек и закон. – 2005. – № 7 – С. 4-15.

51.Юдин В. Без общества целомудрия нет общества милосердия / В. Юдин // РФ сегодня. – 2003. - № 13. – С. 34.

Диссертации

52.Бесчастнова О.В. Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних (уголовно-правовой аспект): дисс. ... канд. юрид. наук. – Ростов-на-Дону, 2008. – 210 с.

53.Булгакова О.А. Уголовная ответственность за распространение порнографических материалов или предметов: дисс. ... канд. юрид. наук. - Ставрополь, 2003. – 178 с.

54.Бушмин С.И. Порнография: уголовно-правовой и криминологический аспекты: дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 1993. – 316 с.

55.Денисенко М.В. Уголовная ответственность за незаконное распространение материалов или предметов: дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 2004. – 187 с.

56.Петросян О.Ш. Уголовная ответственность за изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних: дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 2005. – 182 с.

57.Сучкова В.В. Общественная нравственность в сфере половых отношений как объект уголовно-правовой охраны: дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 2004. – 198 с.

Авторефераты

58.Бушмин, С.И. Порнография: уголовно-правовой и криминологический аспекты: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 1993. – 22 с.

59.Джинджолия Р.С. Уголовно-правовые меры борьбы с преступным использованием порнографических предметов и произведений, пропагандирующих культ насилия и жестокости: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – М.: МВШМ МВД СССР, 1988. – 24 с.

60.Петросян О.Ш. Уголовная ответственность за изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 2005. – 26 с.

Интернет-ресурсы

61.Данные Главного информационного центра МВД России // <http://www.mvdinform.ru/gic>

62.Куликов В.Н. О судьбе сексуальной революции в России // [Http:www.Mosmedclinic.ru/conf_libraru/2002/2/146](http://www.Mosmedclinic.ru/conf_libraru/2002/2/146)

Иностранная литература

63.MacKinnon C. // Pornography and Sexual Violence: Evidence of the Links. London: Everywoman Ltd., 1988. – P. 9.

64.Megapolis-EXPRESS. – 1991. – 12 сентября.

65.Simons G.L. Pornography without prejudice. A rephy to objectors. London, 1972. – P. 8.

66.www.gzt.ru/society/2007/10/08/220027.html

67.[Http://www.mvdinform.ru/index.php?docid=3441](http://www.mvdinform.ru/index.php?docid=3441)

Учебное издание

Гусарова Мария Викторовна

**НЕЗАКОННЫЙ ОБОРОТ ПОРНОГРАФИЧЕСКИХ
МАТЕРИАЛОВ ИЛИ ПРЕДМЕТОВ:
ОСОБЕННОСТИ КВАЛИФИКАЦИИ И КРИМИНОЛОГИЧЕСКАЯ
ХАРАКТЕРИСТИКА**

Учебное пособие

Корректор О.Н. Хрусталева

Подписано в печать 26.07.2010
Формат 60 x 90 1/16 Усл. печ. л. 2,9 Тираж 30 экз.

Типография КЮИ МВД России
420108 г. Казань, ул. Магистральная, 35