

МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
КАЗАНСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

М.В. Гусарова

**ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ
НЕЗАКОННОМУ ОБОРОТУ
ПОРНОГРАФИЧЕСКОЙ ПРОДУКЦИИ**

Монография

Казань 2015

ББК 67.408

Г 96

Одобрено редакционно-издательским советом КЮИ МВД России

Рецензенты

Доктор юридических наук, профессор М.В. Талан (К(П)ФУ)

Кандидат юридических наук Р.М. Абдрахманов

(прокуратура Республики Татарстан)

Гусарова М. В.

Г 96 Противодействие незаконному обороту порнографической продукции: монография / М. В. Гусарова. – Казань: КЮИ МВД России, 2015. – 164 с.

Монография посвящена уголовно-правовому и криминологическому противодействию незаконному обороту порнографических материалов или предметов. В работе рассматривается порнография как социальное явление, дается определение порнографической продукции и ее признаков, раскрываются международно-правовые нормы о противодействии порнографии, рассматривается уголовное законодательство о незаконном обороте порнографических материалов или предметов, раскрываются особенности причин и условий совершения преступлений в сфере оборота порнографии, предлагается криминологическая характеристика личности преступника, совершающего рассматриваемые деяния, даются меры по совершенствованию законодательства о противодействии незаконному обороту порнографической продукции.

Работа адресована ученым, работникам правоохранительных органов, студентам и курсантам юридических вузов, а также широкому кругу читателей.

ISBN 978-5-901593-51-6

ББК 67.408

© Гусарова М.В., 2015

© КЮИ МВД России, 2015

Оглавление

Введение	4
Глава I. Социально-правовая обусловленность криминализации деяний, связанных с оборотом порнографической продукции	7
§ 1. Порнография как социальное явление	7
§ 2. Международно-правовые нормы о противодействии порнографии	23
Глава II. Уголовно-правовое противодействие незаконному обороту порнографической продукции	46
§ 1. Объект преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов (ст. 242–242.2 УК РФ)	46
§ 2. Объективная сторона преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов (ст. 242–242.2 УК РФ)	62
§ 3. Субъективные признаки преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов (ст. 242–242.2 УК РФ)	82
§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов	90
§ 5. Наказание за действия, связанные с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов	95
Глава III. Криминологическое противодействие незаконному обороту порнографической продукции	103
§ 1. Криминологическая характеристика преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов	103
§ 2. Причины и условия совершения преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов	111
§ 3. Личность преступника, совершающего незаконные действия, связанные с оборотом порнографических материалов или предметов	122
§ 4. Совершенствование законодательства о противодействии незаконному обороту порнографической продукции как направление предупредительной деятельности	129
Заключение	136
Библиография	142
Приложения	155

ВВЕДЕНИЕ

Современное развитие российского общества обусловлено, с одной стороны, динамикой внутренних социальных процессов, с другой – мировой глобализацией. Под воздействием сложного комплекса инноваций произошли фундаментальные изменения в экономической, социальной, политической, культурной и иных сферах общественной жизни, сформировался новый уровень социальной реальности. Вместе с тем на фоне положительных изменений остро обозначились и существующие социально негативные явления, в том числе порнография. Распространение порнографии представляет собой серьезную угрозу общественной нравственности: восприятие порнографических материалов или предметов приводит к деформации ценностных ориентиров личности, утрате духовных идеалов.

С появлением новых способов изготовления и распространения порнографической продукции, например, виртуальной порнографии, усилившейся коммерциализацией интимной стороны жизни людей и обострением иных социальных проблем наметились явные тенденции к неконтролируемому увеличению потоков порнографии и вовлечению в ее оборот новых социальных групп, в том числе и 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 несколько раз повышает общественную опасность данных деяний.

Отдельной проблемой является защита малолетних и несовершеннолетних от влияния порнографии, охрана их нравственного здоровья и противодействие вовлечению их в процесс изготовления порнографических материалов или предметов. Включение в Уголовный кодекс РФ ст. 242.1–242.2, направленных на защиту несовершеннолетних от вовлечения в оборот порнографической продукции, демонстрирует приоритетность политики государства в охране прав несовершеннолетних в указанной сфере. Следует отметить, что нормы, указанные в ст. 242.1–242.2 УК РФ, в настоящее время нуждаются в теоретическом осмыслении, более того, введение указанных норм не компенсировало сложности

применения ст. 242 УК РФ.

Вопросы уголовной ответственности за действия с порнографическими материалами или предметами исследованы такими авторами, как Р.А. Арсланбекова, О.А. Булгакова, С.Н. Бушмин, А.С. Валентонис, М.В. Денисенко, Р.С. Джинджолия и другими. Однако, несмотря на значительное количество научных работ, комплексное исследование уголовно-правовых и криминологических проблем противодействия незаконному обороту порнографических материалов или предметов, включающее одновременный анализ ст. 242–242.2 УК РФ, не проводилось, должным образом не разработаны меры предупреждения указанных деяний.

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

В работе исследованы статистические данные информационных подразделений МВД России за 2000–2014 годы о зарегистрированных преступлениях, предусмотренных ст. 242–242.2 УК РФ; материалы опубликованной и неопубликованной судебной-следственной практики. С использованием специально разработанной анкеты изучено 146 архивных уголовных дел по указанным нормам, рассмотренных районными и городскими судами Республики Татарстан в 2000–2014 годы. Проведено анкетирование 150 работников правоохранительных органов, 110 специалистов, работающих в сфере медицины, образования и искусств, а также 117 иных респондентов. Проанализированы объективные и субъективные признаки преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов с учетом последних изменений и дополнений, внесенных законодателем в УК РФ, рассмотрены проблемные вопросы их квалификации и особенности назначения наказаний по этой категории дел, исследована криминологическая характеристика деяний, связанных с незаконным оборотом порнографической продукции.

В результате проведенного научного исследования сформулированы рекомендации по совершенствованию законодательства в

сфере противодействия незаконному обороту порнографических материалов или предметов; определена сущность порнографии как социально-правового явления; исследованы научные подходы к определению порнографии; уточнены признаки порнографии; предложено авторское определение понятий «порнография», «общественная нравственность»; изучена криминологическая характеристика преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов; разработаны меры предупреждения рассматриваемых деяний.

Глава I. СОЦИАЛЬНО-ПРАВОВАЯ ОБУСЛОВЛЕННОСТЬ КРИМИНАЛИЗАЦИИ ДЕЯНИЙ, СВЯЗАННЫХ С НЕЗАКОННЫМ ОБОРОТОМ ПОРНОГРАФИЧЕСКИХ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ ПРЕДМЕТОВ

§ 1. Порнография как социальное явление

В отечественной науке на сегодняшний день вопрос о сущности порнографии, ее природе, характеристиках и причине существования остается открытым. Данное явление неоднократно рассматривалось с точки зрения социологии, медицины (сексологии), психологии, этимологии, эстетики и различных отраслей права. Подобные подходы, с одной стороны, способствуют раскрытию некоторых свойств данного феномена, с другой – целостную картину все же не отражают. Часть авторов характеризует порнографию с позиции социологии как проявление духовного кризиса определенных общностей¹. Сексологи и психиатры, в свою очередь, дают оценку порнографии с точки зрения ее воздействия на психику человека. Правоведы рассматривают порнографию как угрозу общественной нравственности. В настоящем исследовании нами предпринята попытка комплексного освещения порнографии как социально-правового явления. Прежде чем приступить к юридической оценке порнографии в современном мире, целесообразно, по нашему мнению, изложить основные подходы к трактовке понятия «порнография», ее характеристики и механизм воздействия на общество, а также предложить собственное определение порнографии и ее признаков.

Несмотря на прочное вхождение явления порнографии в жизнь современного общества, вопрос о законодательном закреплении этой дефиниции до настоящего времени не решен, а имеющиеся формулировки не состоятельны. Существующие сегодня определения порнографии немногим отличаются от сделанных несколько десятилетий назад, что, с учетом изменчивого характе-

¹ См.: Коновалова Л.В. Растерянное общество: Критика современной буржуазной социологии и психологии морали. – М., 1986. – С. 15; Григорьянц А.Г. «Психологическая война» и современная культура. – М., 1985. – С. 48.

ра порнографии, противоречит ее природе.

Этимологическую основу понятия порнографии составляют греческие слова *pornos* – развратник и *grapho* – пишу, переводимые как изображение непристойностей или словесное описание полового акта. По одной из версий, под порнографией первоначально понимались фрески сексуального содержания, украшавшие стены публичных домов в Древних Афинах, являвшиеся одновременно средством привлечения клиентов и каталогом предоставляемых услуг¹, после чего слово «порнография» употреблялось для обозначения откровенно непристойного и циничного изображения половой жизни людей. По другой – термин возник в XVIII веке после появления во Франции книги Ретиф де ла Бретонна «Порнограф, или Размышления порядочного человека об истинной безнравственности проституции». Поскольку в книге затрагивались вопросы, считавшиеся в обществе неприличными, ее название стало нарицательным понятием сексуальной непристойности.

Порнография, как и эротика, с глубокой древности служит отображением сексуальной жизни людей в материальных вещах. Историю человеческой сексуальности принято считать тождественной эволюции человеческого сознания, чем отчасти объясняется пристальное внимание к исследованию сексуальных изображений.

Основные этапы развития порнографии соответствуют изменению взглядов на саму суть сексуальности. Одной из наиболее распространенных является периодизация, предложенная К. Имелинским², в которой выделены три периода:

Доисторический период. Основными источниками знаний об отношении к сексуальности в первобытных культурах являются наскальные рисунки раннего и позднего палеолита (1 млн – 8 тыс. лет до н.э.), а также мифы и культы сегодняшних примитивных культур.

Период наблюдений и донаучных исследований. Одной из первых культур, осуществившей индивидуализацию сексуальности, явля-

¹ См.: Воловикова Б.П., Артамонов Д.А. К вопросу о нормативном определении порнографии // V Омские торгово-экономические чтения: материалы международной научно-практической конференции. – Омск, 2007. – С. 43.

² Цит. по: Антонян Ю.М., Ткаченко А.А., Шостакович Б.В. Криминальная сексология. – М., 1999. – С. 5.

лась Древняя Греция. Одновременно здесь же закладывались первые принципы правовой регуляции сексуального поведения. Так, законодательство Солона (VII–VI вв. до н.э.) впервые стало рассматривать проституцию как общественный институт, в результате чего последовала ее регламентация. С 720 года до н.э. участники соревнований появлялись перед публикой в обнаженном виде. Фаллос был религиозным символом, способным разрушить чары дурного глаза.

Период сексологических знаний. Данный период характеризуется формированием естественнонаучных представлений о сексологии и порнографии. Культурные традиции и исторические условия достаточно подробно проанализированы И.С. Коном.

Россией термин «порнография» был заимствован из Франции, наряду с иными словами и элементами культуры. Несмотря на то, что в русском лексиконе на тот момент уже имелись одинаковые по смыслу определения – «непристойность», «неприличность»¹, термин прочно вошел в оборот и употреблялся впоследствии в качестве синонима.

Одна из первых попыток научного определения порнографии сделана на Четвертом Международном конгрессе в Париже в 1910 году. Порнографией было признано «все, что имеет непристойный характер, что расположением лиц, поз обнаруживает специальное стремление породить нездоровые представления о сексуальной жизни и своим содержанием выдает желание автора вызвать похотливые и развратные мысли»². Выработанная формулировка определения порнографии изначально была лишена ясности в силу неоднозначного восприятия содержащихся в ней терминов, таких, как «непристойный характер», «нездоровые представления», «похотливые и развратные мысли».

Словарь под редакцией А.П. Евгеньевой в качестве синонимов непристойности выделяет «неприличие» и «бесстыдность». При этом под стыдом понимается чувство сильного смущения от сознания предосудительности поступка, вины, а под приличием – правило поведения³. Подобные категории, в том числе «стыд»,

¹ См.: Словарь синонимов русского языка: практический справочник / под ред. З.Е. Александровой. – М., 1989. – С. 222.

² Энциклопедический словарь Товарищества «Бр. А. и И. Гранат и К». – 7-е изд. – М., 1914. – Т. 33. – С. 57–59.

³ См.: Словарь синонимов русского языка / под ред. А.П. Евгеньевой. –

используются при характеристике сознания личности, и степень их выраженности у разных людей существенно отличается. Предположительно, трактуя термин «непристойность», лежащий в основе определения порнографии, во внимание следует принимать взгляды, характерные для основной (наиболее многочисленной) части отдельно взятого общества на конкретном историческом этапе. При этом в масштабе одного государства общественные взгляды и правила поведения в различных регионах существенно отличаются друг от друга. В культуре любого общества функционируют множество течений и «школ» как прогрессивного, так и консервативного, традиционного направления, в зависимости от влияния которых отношение к одним и тем же изображениям и описаниям сексуальных проявлений различно¹. На восприятие сексуально откровенной продукции и ее оценку, безусловно, влияет также возраст читателя или зрителя, его религиозное и нравственное воспитание и прочие факторы.

Единое определение порнографии до настоящего времени не выработано. Несмотря на указанные сложности восприятия, порнографию в большинстве случаев пытаются раскрыть именно через термин «непристойность», как «вульгарно-натуралистическое, непристойное изображение половой жизни в литературе, изобразительном искусстве, театре, кино и пр.»², «непристойное, вульгарно-натуралистическое изображение или словесное описание полового акта, имеющее целью сексуальное возбуждение»³, «непристойность, крайнюю циничность в изображении половых отношений»⁴.

По мнению Д.Г. Лоуренса, автора ряда работ по исследуемой теме, порнография представляет собой попытку осквернить сексуальную природу человека, замарать ее грязью. В качестве критериев отличия порнографии от смежных понятий автор вы-

М., 2001. – Т. 1. – С. 655; Т. 2. – С. 516–517.

¹ Simons G.L. Pornography without prejudice. A reply to objectors. – London, 1972. – P. 77.

² Российский энциклопедический словарь: в 2 кн. / гл. ред. А.М. Прохоров. – М., 2001. – Кн. 1. – С. 1229.

³ Словарь по естественным наукам: глоссарий.py. – URL: <http://Slovari.yandex.ru>

⁴ Толковый словарь русского языка Ушакова. URL: <http://Slovari.yandex.ru>.

деляет ее нелегальность, выраженную в скрытом проявлении, и оскорбительную сущность – как для секса, так и для самого человека¹. Указанное Д.Г. Лоуренсом определение порнографии и ее признаки, на наш взгляд, не отражают в полной мере сущность данного явления, поскольку характеризуют его преимущественно с эстетической стороны.

О.Ш. Петросян определяет порнографию как «непристойное, грубо-натуралистическое, циничное изображение сексуальной жизни, публично фиксирующее внимание потребителя информации на половых органах персонажей с целью возбуждения грубочувствительного полового влечения и удовлетворения половой страсти»². Недостаток указанного подхода состоит в обилии оценочных категорий («непристойное», «грубонатуралистическое», «циничное», «грубочувствительное»), смысл которых подлежит расширительному толкованию и в связи с этим может существенно варьироваться, приводя к искажению заложенной в определении сути.

В теории существуют определения порнографии и без чрезмерной нагрузки оценочными характеристиками. В частности, В.Н. Куликов раскрывает ее как «вид эротических произведений, предметом изображения которых являются развратные действия, квалифицируемые как: проституция, насилие, садизм, мазохизм, педофилия, зоофилия, некрофилия, копрофилия, уролангия»³. Указанная формулировка в большей степени рассматривает порнографию с позиции сексологии. При этом автор отождествляет порнографию и эротику, что является неверным.

На основе изложенных к определению порнографии подходов, анализа их недостатков и позиции автора по данному вопросу нам представляется целесообразным сформулировать собственное обозначение данного явления. Прежде чем приступить к выработке дефиниции порнографии, обозначим ее основные признаки и предмет.

¹ См.: Лоуренс Д.Г. Психоанализ и бессознательное. Порнография и непристойность. – М., 2003. – С. 49–50.

² Петросян О.Ш. Уголовная ответственность за изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних: автореф. дис... канд. юрид. наук. – М., 2005. – С. 9.

³ Куликов В.Н. Предмет как орудие преступления, предусмотренного статьей 242 УК РФ // Российский следователь. – 2005. – № 3. – С. 18.

Вопрос разграничения порнографии со смежными понятиями, прежде всего, с эротикой (искусством эротического характера), является дискуссионным. Вместе с тем ранжирование этих понятий необходимо для последующего уяснения признаков исследуемого явления. Критерии отличия порнографии от эротики нужны также для правильной квалификации деяний по ст. 242–242.2 Уголовного кодекса РФ, предусматривающим ответственность за незаконные действия, связанные с порнографическими материалами или предметами. Следует отметить, что определения порнографии, равно как и определений порнографических материалов и предметов, в российском законодательстве не содержится.

Так, Р.С. Джинджолия сравнительную характеристику порнографии и эротического искусства начинает с анализа понятий прекрасного и безобразного, под которыми понимает объекты положительного и отрицательного психологического, духовно-эмоционального отношения соответственно. При этом сам Р.С. Джинджолия подчеркивает субъективность такой оценки и предлагает ориентироваться на мнение большинства. В качестве необходимого составляющего эротического искусства указанный автор выделяет наличие нравственности¹.

М.В. Денисенко пытается разграничить порнографию и эротику на основе термина «непристойность»: сексуально ориентированная непристойность и есть порнография². Указанные точки зрения легко поставить под сомнение: оба подхода основаны на личностном восприятии символизированной сексуальности и, следовательно, универсальными не являются. Дополнительным подтверждением субъективности в вопросе определения порнографии можно считать фразу, произнесенную членом Верховного суда США Поттером Стюартом: «Я решу, когда сам увижу»³.

Нами проводилось исследование, в ходе которого на вопрос,

¹ См.: Джинджолия Р.С. Порнография: уголовно-правовая характеристика / под ред. А.А. Магомедова. – М., 2005. – С. 9–11.

² См.: Денисенко М.В. Уголовная ответственность за незаконное распространение материалов или предметов: дис.... канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 17–18.

³ Цит. по: Криминология / под ред. Дж. Ф. Шелли; пер. с англ. – СПб., 2003. – С. 302.

сможете ли Вы самостоятельно отличить порнографию (продукцию порнографического характера) от эротики, только 22% респондентов ответили положительно.

По своей сути и эротика, и порнография являются отображением сексуальной жизни человека и выполняют ряд общих функций:

- вызывают половое возбуждение;
- являются способом времяпровождения;
- служат источником информации.

Сексуальность в целом представляет собой «комплексную характеристику сексуально-эротических компонентов личности субъекта и его поведения». При этом сексуальный компонент включает в себя совокупность соматических процессов, посредством которых удовлетворяется половое влечение, а эротический – соответствующие чувства, фантазии и переживания, а также психологический процесс их стимуляции¹. «Эротическое – это специфическая психосоциальная «надстройка» сексуального, связанная с высшими формами эмоций и мышления, чувствами, переживаниями, представлениями, воображением и др.»².

Доктор Wardell B. Pomeroy обозначил, что сердцем порнографии является материал, умышленно созданный только для цели производства сильного полового возбуждения³. Руководитель центра по вопросам сексопатологии Г. Валильченко указал по данному вопросу, что «не только порнография, но и самая утонченная эротика не может не вызвать у человека сексуально психофизиологической реакции»⁴. По нашему мнению, цель производства полового возбуждения необходимо выделить в качестве одного из признаков порнографии. Продукция эротического характера, безусловно, может и должна вызывать нормальные сексуально ориентированные психофизиологические реакции, но при этом указанную цель не преследует. Во избежание непра-

¹ См.: Старович З. Судебная сексология / пер. с польск. – М., 1991. – С. 328–330.

² Сосновский А. Лики любви (Очерки истории половой морали). – М., 1992. – С. 207.

³ Simons G.L. Pornography without prejudice. A reply to objectors. – London, 1972. – P. 8.

⁴ Megapolis-EXPRESS. – 1991. – № 3. – С. 15.

вильной оценки свойств предмета и подмены категорий предлагаем ранжировать понятия эротики и порнографии на основе совокупности признаков последней.

В качестве основных признаков порнографии, в том числе лежащих в основе отличия ее от эротики, целесообразно выделить следующие:

- 1) отсутствие сюжета либо его крайне примитивный характер;
- 2) детальная демонстрация половых органов (в том числе их стимуляции), показ полового акта крупным планом;
- 3) условная связь отдельных сцен и эпизодов (применительно к фильмам);
- 4) однозначность интерпретации изображаемых сцен;
- 5) изображение сексуального насилия;
- 6) изображение (описание) половых извращений: педофилии, садизма, зоофилии и т.п.;
- 7) отсутствие продуманного образа и характера персонажей;
- 8) отсутствие маркировочных знаков на изделии и указания авторов (в ряде случаев возможны вымышленные данные автора).

Выделенные характеристики присущи прежде всего внешней атрибутике порнографической продукции. При этом, на наш взгляд, в порнографии неизменно отсутствует нравственное содержание.

В целях разграничения порнографических материалов и предметов от эротики в праве предусмотрено проведение искусствоведческой экспертизы, в ходе которой специалисты определяют, являются ли исследуемые материалы или предметы порнографией. Необходимо отметить, что и специалисты в некоторых случаях не могут прийти к однозначному выводу о характере исследуемых объектов. Так, в США в ходе опыта были смешаны фотографии, относящиеся к эротическому искусству, и порнографические иллюстрации журналов. Правильно разграничить порнографические и эротические кадры специалистам не удалось.

Порнография представляет собой изменчивое явление: впервые появившись в виде наскальных рисунков древности и примитивных фотографических изображений, сегодня предстает публике в качестве современных видеофильмов и порносайтов. Роль первой скрипки в модификации порнопродукции принадлежит ее про-

изводителям. Как известно, «стремление получать сексуальную стимуляцию определяет потребление порнографии, в то время как стремление к материальной выгоде определяет ее производство»¹. Аудитория по прошествии времени перестает реагировать на определенные сексуальные стимуляторы, ставшие привычными, и, соответственно, перестает платить за них. Стремление к обогащению заставляет представителей шоу-бизнеса и просто предпринимателей предлагать новые идеи, выходящие за рамки публичного освещения сексуальных отношений. Новинки, снабженные всяческими сексуальными изысками и, нередко, извращениями, появившись в повседневной жизни, выступают, в свою очередь, катализаторами в изменении общественного мнения в вопросах морали и нравственности, что, безусловно, не идет на пользу последним.

Несмотря на частую смену сюжетов и их разнообразие, характер порнографических изображений вне зависимости от носителя и фирмы-изготовителя крайне примитивен. Производителям порнографии хорошо известен рынок сбыта и его предпочтения, среди которых эмоциональная игра актеров и четко выстроенная сюжетная линия не значатся.

Люди, задействованные в порнобизнесе (режиссеры, актеры и т.п.), как правило, не заинтересованы в огласке своего участия в данном процессе: указанная деятельность воспринимается ими как источник дохода, а не как возможность демонстрации своих навыков. В ряде случаев актеры снимаются в фильмах порнографического характера либо участвуют в иных порнографических проектах под принуждением. В России, кроме того, подобная деятельность, за исключением редких случаев, незаконна (исключением можно считать создание обычного фильма с небольшим фрагментом порнографической сцены, которая, по замыслу режиссера, необходима). Все это обуславливает отсутствие на порнографической продукции указания автора и действующих лиц либо обозначение их на изделии под вымышленными именами.

Порнография неразрывно связана с сексуальной жизнью общества. Несмотря на определенную самостоятельность, она следует тем же закономерностям, что и сексуальное поведение, и

¹ Женщины и визуальные знаки / под ред. А. Альчука. – М., 2000. – С. 116.

его мотивация, являясь составной частью сексуальной культуры в целом¹. Сформулированные И.С. Коном с позиции сексологии принципы сексуальной культуры присущи и порнографии:

1) сексуальное поведение и его мотивация – социальные явления;
2) сексуальное поведение и установки индивидов производны от соционормативной культуры общества, которая, в свою очередь, зависит от его социальной структуры и образа жизни;

3) отдельные элементы сексуальной культуры – эротический код, нормы сексуального поведения и другие, с одной стороны, обусловлены биологическим наследием человека, а с другой – детерминированы внутренней логикой и последовательностью культуры как системного целого;

4) сексуальная культура различных обществ, несмотря на наличие общих компонентов, весьма разнообразна и исторически изменчива;

5) разные социальные группы и слои одного и того же общества могут существенно различаться по своим установкам и поведению;

6) отдельные элементы сексуальной культуры и вся она в целом связаны с более общими социокультурными явлениями и изменяются вместе с ними².

Культура определяет ценность тех или иных форм демонстрации сексуальности. Порнография на каждом этапе исторического развития по-разному проявляет себя и, как часть социальной культуры, отражает этические, эстетические, политические и прочие изменения общественной жизни. С течением времени границы запретного неуклонно снижаются, вчерашние отклонения становятся нормой: изображения участков обнаженного тела, которые несколько десятилетий назад, бесспорно, признавались непристойностью и, соответственно, порнографией, сегодня никого не удивляют. В некоторых обществах в определенные исторические периоды верхом допустимого являлось изображение романтического поцелуя, при котором оба партнера были полностью одеты.

¹ См.: Бушмин С.И. Порнография: уголовно-правовой и криминологический аспекты: дис... канд. юрид. наук. – М., 1993. – С. 17–18.

² См.: Кон И.С. Введение в сексологию. – М., 1988. – С. 86.

Сегодня в большинстве стран изображение женщин, загорающих top-less, не вызывает общественного возмущения.

Определение порнографии должно раскрывать ее сущность посредством однозначно интерпретируемых выражений и быть максимально лаконичным. Ключевым атрибутом порнографической продукции, за счет которого достигается основная цель порнографии – производство сильного полового возбуждения, является детальная демонстрация половых органов либо полового акта. Следовательно, именно этот элемент должен составить основу рассматриваемой дефиниции. Действие порнографической продукции происходит по упрощенной схеме: показ половых органов и (или) полового акта, сопряженного, как правило, с элементами насилия, извращения и прочего, приводит к последующему половому возбуждению. Относительная простота создания и высокая вероятность достигаемого эффекта (сексуального возбуждения) обуславливают высокую доходность порноиндустрии.

При этом для правильного определения рассматриваемого явления из спектра сексуально откровенной и ориентированной на изображение половой жизни продукции, фактически обладающей признаками порнографии, необходимо исключить материалы и предметы, являющиеся культурной, научной и исторической ценностью. Это и памятник индийской культуры «Камасутра», и иная продукция, отражающая историю жизни людей и элементы культуры, а также научные труды (например, книги о сексологии). Указанные предметы порнографией не являются. Вопрос отнесения того или иного предмета к порнографии решается на основании заключения искусствоведческой экспертизы.

И наконец, продукция для обозначения ее порнографией, помимо указанных признаков, должна быть оскорбительной для общественной нравственности. В этом свойстве, на наш взгляд, отражается изменчивая сущность исследуемого феномена: порнографией является то, что оскорбительно для общественной нравственности сегодня. Негативное (оскорбительное) воздействие порнографической продукции на общественную нравственность обуславливает необходимость противодействия незаконному обороту порнографических материалов или предметов, поэтому названный элемент также

подлежит включению в конструкцию рассматриваемой дефиниции.

На основании изложенного *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.*

Указанная формулировка определения порнографии, по нашему мнению, соответствует сущности исследуемого явления. Данные проведенного нами исследования показали, что с предложенным определением порнографии согласны 84% респондентов.

Порнография оказывает прямое воздействие на общественное сознание (социальные установки) личности и ее психику, меняет отношение к сексуальности, к окружающим людям и взаимоотношениям между ними. При установлении степени такого влияния необходимо учитывать множество составляющих: возраст человека, регулярность просмотра порнопродукции, ее характер (легкое или жесткое порно), уровень сформированности человека как личности с присущими ей нравственными качествами, состояние психики и т.д. Длительные контакты с сексуально откровенными материалами приводят к меньшей строгости в вопросах морали. Особенно губительно это влияние сказывается на несовершеннолетних и лицах молодого возраста. Именно изменение социальных установок в сторону приемлемости различных сексуальных отклонений (педофилии, зоофилии, садизма, мазохизма и т.п.), а также снижение моральных требований по отношению к окружающей действительности, другим людям и самому себе выделяют в качестве негативных эффектов воздействия порнографии. С тем, что длительные контакты с порнографической продукцией приводят к меньшей строгости в вопросах морали, согласны 87% опрошенных нами респондентов.

В психологии существуют три теории, по-разному оценивающие результаты влияния сексуально откровенных материалов.

1. Теория моделирования утверждает, что люди после просмотра сексуальных действий, передаваемых посредством порнографических материалов, пытаются подражать этому поведению в жизни.

2. Теория катарсиса полагает, что порнография на самом деле предотвращает насилие или нетрадиционное сексуальное поведение путем ослабления сексуального напряжения у зрителя или читателя¹.

3. Нулевая теория стоит на позиции того, что откровенно сексуальные материалы, в том числе порнография, вообще не оказывают влияния на сексуальное поведение индивида².

Так, по данным проведенного нами исследования, 76% респондентов полагают, что просмотр (чтение) порнографической продукции, в том числе содержащей сцены насилия, вызывает агрессию, 9% респондентов считают, что просмотр (чтение) указанной продукции снижает возбуждение психики, а 15% – не оказывает никакого воздействия на психику.

Обобщение материалов следственно-судебной практики по делам о незаконном распространении порнографических материалов или предметов не подтверждает наличие прямой связи между просмотром порнографии и реальным асоциальным поведением человека. Однако, по мнению Е. Гошило, судебные власти явно не желают признавать наличие связи между засвидетельствованной в суде склонностью обвиняемого приобретать порнографию, содержащую элементы насилия, и аналогичными действиями, совершенными им по отношению к жертве. Некоторым исследователям (например, Линде Уильямс)³ доказательства наличия подобной связи представляются неубедительными, в то время как другие (Дворкин и МакКиннон)⁴ твердо убеждены, что порнография способствует росту насилия, снижает в мужчинах восприимчивость к чужому страданию, подтверждает миф о том, что женщине якобы нравится насилие⁵.

Результаты проведенного нами исследования показали, что 61% респондентов согласны с тем, что восприятие сексуальных

¹ См.: Келли Г. Основы современной сексологии. – СПб., 2000. – С. 633.

² См.: Кон И.С. Надо ли бояться порнографии? // Столица. – 1991. – № 6. – С. 59.

³ Williams L. Hard Core: Power, Pleasure and Frenzy of the Visible. – Berkeley and Los Angeles: University of California Press, 1989. – P. 184–228.

⁴ MacKinnon C. Pornography and Sexual Violence: Evidence of the Links. – London, Everywoman Ltd., 1988. – P. 9.

⁵ Женщины и визуальные знаки / под ред. А. Альчука. – М., 2000. – С. 118.

действий, содержащихся в порнографической продукции, провоцирует желание и попытки совершения преступлений сексуального характера; 26% опрошенных полагают, что восприятие порнографической продукции ослабляет желание совершать преступления сексуального характера; 6% респондентов указывают на отсутствие связи между восприятием порнографической продукции и совершением преступлений сексуальной направленности; 7% – затрудняются ответить.

При этом указанные выводы опрошенных основаны на: собственном мнении, не подтвержденном и не опровергнутом реальными фактами, – 40%; личном опыте – 5%; опыте знакомых – 9%; сообщениях средств массовой информации – 34% и ином – 12%.

Авторы различных опубликованных исследований в большей или меньшей степени согласны с тем, что сексуально откровенные материалы вызывают у мужчин больше положительных эмоций, чем у женщин. Кроме того, для любого типа сексуально откровенных стимулов найдется человек, у которого они вызовут сексуальное возбуждение и положительные эмоции. Те же самые стимулы у кого-то другого не вызовут возбуждения и (или) вызовут отрицательные эмоции¹.

Анализ экспертно-порнографических материалов, проведенный сотрудниками Санкт-Петербургского научно-исследовательского психоневрологического института им. В.М. Бехтерева, свидетельствует о наличии прямой связи между агрессией и порнографией: «Демонстрация в последние годы по телевидению и особенно путем использования видеопроductии сюжетов мистического, эротического, а главное порнографического содержания... вызывает повышение агрессивности у зрителей подобных сюжетов, отрицательно влияя на их психическое здоровье»². Вызов агрессивного поведения под воздействием информации порнографического плана у людских групп нередко провоцируется страхом перед окружающей нестабильной социальной или личностной ситуацией в целях своего рода разрядки³. Указанная взаимосвязь: социальные

¹ См.: Келли Г. Основы современной сексологии. – СПб., 2000. – С. 636.

² Шерешевский А.М., Павлов Г.Н., Васильева А.В. Агрессия и порнография. – СПб., 1998. – С. 7–8.

³ См.: Шерешевский А.М., Павлов Г.Н., Васильева А.В. Агрессия и пор-

проблемы – воздействие порнографии – болезненное состояние психики (агрессия) – наглядно свидетельствует о негативном воздействии порнографической продукции.

Современная психология, медицина и социология стоят на позиции индивидуальной реакции организма на порнографическую продукцию. Порнографические материалы могут усиливать имеющиеся негативные убеждения и ценности, связанные, например, с изнасилованием, а также способствовать формированию отношения к женщинам исключительно как к объектам сексуального вожделения. При этом делать вывод об отсутствии связи между зрителем или читателем и порнографией – означает отрицать реальность возбуждения (и производимого им действия).

С 90-х годов XX века началось активное обсуждение возможности положительного воздействия порнографии. Некоторые исследования демонстрируют, что порнографическая продукция может являться важным источником сексуальной информации (Duncan & Donelly, 1991; Duncan & Nicholson, 1991). Аналогичные мнения в пользу использования порнографической продукции высказывали и сексопатологи, которые, наряду с просветительной функцией порнографии, начали применять ее при лечении ряда сексуальных расстройств. Однако возможное позитивное воздействие порнографии не компенсирует проблему нравственного оскудения социума под влиянием данной продукции и возникающие психические отклонения.

Спрос на порнографию в значительной мере обусловлен постоянной тягой части людей к уяснению и смакованию сексуальных подробностей, в основе которых на подсознательном уровне лежит инстинкт продолжения рода и желание удовлетворения физиологических потребностей. Предложение обществу сексуально откровенной информации, в том числе порнографии, происходит легально и, соответственно, нелегально. Для того, чтобы начать эффективную борьбу с нелегальным распространением порнографической продукции, по нашему мнению, представляется целесообразным ограничить потоки сексуально откровенной информации, наносящей вред общественной нравственности

и психическому здоровью населения, через официальные каналы, прежде всего, средства массовой информации.

Решающее воздействие на пределы публичного освещения сексуальной жизни и признания тех или иных произведений непристойными оказывает идеология, провозглашенная в качестве государственной политики¹. Признание порнографии в качестве особого вида информации, запрет на которую противоречит Конституции, в Дании, например, привело к тому, что «порнокультура постепенно вытесняет из скандинавской ментальности культуру нормальную»². Мораль современного общества допускает выставление на показ сексуальных отклонений и патологий, что нередко приводит к необратимому смещению нравственных основ общества.

Обобщая изложенное, можно сделать ряд выводов.

Порнография с древнейших времен служит отображением сексуальной жизни и соответствует эволюции человеческого сознания, в том числе в вопросах общественной нравственности.

Основными признаками порнографии, лежащими в основе ее отличия от смежных понятий, являются:

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

Порнография – это детальная демонстрация половых органов либо полового акта, умышленно созданная с целью производства сильного полового возбуждения, не обладающая при этом культурной, научной и исторической ценностью и являющаяся по своей сути оскорбительной для общественной нравственности.

¹ См.: Бушмин С.И. Порнография: уголовно-правовой и криминологический аспекты: дис... канд. юрид. наук. – М., 1993. – С. 33.

² Джанян С. Общество легкого поведения // Огонек. – 2004. – № 22. – С. 42–43.

Негативным воздействием порнографии являются нравственное оскудение социума и возникающие психические отклонения. В целях эффективной борьбы с нелегальным распространением порнографической продукции целесообразно ограничить потоки сексуально откровенной информации, наносящей вред общественной нравственности и психическому здоровью населения, через официальные каналы.

§ 2. Международно-правовые нормы о противодействии порнографии

Начавшаяся эпоха глобализации, помимо положительных для общества изменений, обусловила и негативные тенденции. Речь идет, прежде всего, о преступности, которая, подчиняясь законам общественного развития, приобрела глобальный характер. Появление новых форм преступной деятельности, модернизация ее средств и методов, в том числе внедрение новейших технологий, породили одну из наиболее актуальных проблем современности – транснациональную преступность.

Стремительный рост количества международно-правовых актов и норм, а также организация международного сотрудничества в области противодействия транснациональной преступности свидетельствуют о новой фазе развития международных отношений. По мнению Ю.В. Голика, «мы вплотную приближаемся к моменту создания международно-правового акта прямого действия, не требующего инкорпорации в национальное законодательство»¹. На сегодняшний день взаимодействие норм международного и внутреннего права Российской Федерации определено в ст. 15 Конституции РФ: общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью правовой системы, в случае расхождения норм международного договора Российской Федерации и национального закона применяются нормы международного договора².

¹ Закономерности преступности, стратегия борьбы и закон / под ред. А.И. Долговой. – М., 2001. – С. 115.

² См.: Конституция Российской Федерации // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1993. – № 237.

Преступления, посягающие на здоровье населения и общественную нравственность, вызывают серьезную тревогу на мировом уровне как представляющие угрозу для здоровья и благополучия людей и оказывающие отрицательное воздействие на экономические, культурные и политические основы общества. В последние годы такие преступления чаще всего представляют форму организованной преступности, обеспечивающей громадные прибыли, что позволяет транснациональным преступным организациям проникать в законную деятельность на всех уровнях и подрывать ее¹.

Сотрудничество стран в борьбе с транснациональной преступностью основано на различных международно-правовых актах: конвенциях, соглашениях, двусторонних и многосторонних договорах. Данные документы содержат указания на общественно опасные деяния, признанные преступлениями международного характера, и ориентированы на регламентацию вопросов их квалификации. «Важное место в подобных конвенциях занимают положения, содержащие нормативное определение состава преступления в качестве общего стандарта, согласованного государствами и предназначенного для применения в национальном уголовном законодательстве»².

Единого термина для обозначения преступлений международного характера пока не выработано. В различных источниках международного права эти группы преступлений обозначены по-разному: «международные общеуголовные преступления», «преступления международного характера», «преступления, нарушающие международный правопорядок», «конвенционные преступления», «транснациональные преступления» и т.п. При этом за каждым из указанных определений «стоят одни и те же составы преступлений»³, а различия «носят терминологический характер и перечисленные названия фактически являются синонимами»⁴.

¹ См.: Лукашук И.И., Наумов А.В. Международное уголовное право: учебник. – М., 1999. – С. 172.

² Закономерности преступности, стратегия борьбы и закон / под ред. А.И. Долговой. – М., 2001. – С. 454.

³ Закономерности преступности, стратегия борьбы и закон / под ред. А.И. Долговой. – М., 2001. – С. 456.

⁴ Панов В.П. Международное уголовное право: учебное пособие. – М.,

Одно из первых определений преступлений международного характера сформулировал И.И. Карпец, обозначив их как «деяния, предусмотренные международными конвенциями, не относящиеся к преступлениям против человечества, но посягающие на нормальные отношения между государствами, наносящие ущерб мирному сотрудничеству в различных областях отношений (экономических, социально-культурных, имущественных и т.п.), а также организациям и гражданам, наказуемые либо согласно нормам, установленным в международных соглашениях, ратифицированных в установленном порядке, либо согласно нормам национального уголовного законодательства в соответствии с этими соглашениями»¹.

Преступления международного характера следует отличать от международных преступлений. К преступлениям международного характера относятся «деяния, посягающие на интересы нескольких государств и вследствие этого также представляющие международную общественную опасность, но совершаемые лицами (группами лиц) вне связи с политикой какого-либо государства, ради достижения собственных противоправных целей»², а международные преступления принято отождествлять с преступлениями против мира и человечества.

В настоящее время под транснациональными преступлениями принято понимать общественно опасные деяния, выходящие за пределы определенного государства и причиняющие вред (создающие угрозу вреда) нескольким государствам или мировому сообществу³. Перечень транснациональных преступлений постоянно находится в динамике: новые преступления приобретают международный характер. По своему содержанию преступления международного характера имеют два аспекта: собственно международный характер, обусловленный природой их появления, и национальный – возникающий вследствие ратификации конвенций. Опасность же этой категории преступлений, главным обра-

1997. – С. 67.

¹ Карпец И.И. Преступления международного характера. – М., 1979. – С. 48.

² Международное право: учебник для вузов / отв. ред. Г.В. Игнатенко и О.И. Туинов. – 4 е изд., перераб. и доп. – М., 2007. – С. 542.

³ См.: Закономерности преступности, стратегия борьбы и закон. – С. 457.

зом, заключается в масштабах их распространения.

Вслед за незаконным оборотом оружия, наркотиков и торговлей людьми к числу транснациональных преступлений сегодня необходимо отнести распространение порнографии. Единое информационное пространство, новейшие технологии и коммуникации обеспечили взаимодействие лиц, занятых порнобизнесом, вне зависимости от страны проживания, а также создали благоприятные условия для сбыта порнографической продукции за пределы страны-изготовителя. В настоящее время крупный доход приносит распространение порнографии, созданной в России, в западные страны. *Так, в ходе следствия было установлено, что Кузнецов и его сообщники, имея связи более чем в двадцати городах России, получали оттуда фотоснимки и видеозаписи с изображением действий сексуального характера, совершаемых в отношении малолетних детей. Далее эти материалы направлялись в Германию, Великобританию, США, Италию, Канаду и другие страны*¹.

Осуществлять противодействие незаконному обороту порнографической продукции, совершаемому на международном уровне, посредством только внутреннего законодательства невозможно. Кроме того, посягая на общественную нравственность, порнография причиняет вред интересам многих государств и тем самым создает угрозу общечеловеческой нравственности.

Соглашение относительно пресечения обращения порнографических изданий принято 4 мая 1910 года в Париже. Кроме этого, в ходе встречи была оговорена необходимость принятия единого правового документа, регламентирующего противодействие порнографии на мировом уровне, и подготовлен его проект, нуждающийся в последующей корректировке и подписании странами-участниками. Окончательный вариант Международной конвенции о пресечении обращения порнографических изданий и торговли ими был принят 12 сентября 1923 года в Женеве на конференции, проводимой под покровительством Лиги Наций.

Статья 1 Конвенции включала в себя перечень действий с пор-

¹ См.: Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и растления: Материалы парламентских слушаний, 4 февраля 2002 г. – М., 2003. – С. 11.

нографическими предметами, подлежащих наказанию:

1) изготовление или хранение порнографических предметов, в том числе сочинений, рисунков, гравюр, картин, печатных изданий, изображений, афиш, эмблем, фотографий, кинематографических фильмов и прочей продукции порнографического свойства, с целью продажи, распространения или публичного выставления;

2) ввоз, провоз, вывоз лично или опосредованно в указанных выше целях порнографических предметов, а равно пуск их в обращение;

3) торговля этими предметами, любая их эксплуатация, распространение, публичное выставление или профессиональная деятельность, связанная со сдачей порнографической продукции в прокат;

4) сообщение любым путем сведений о совершении кем-то вышеуказанных действий в целях поощрения оборота или торговли порнографическими предметами, а также сообщение сведений об источнике получения порнографических предметов¹.

Содержанием этого документа также охватывался: а) порядок взаимодействия (в том числе информационного) в вопросах противодействия порнографии между странами, подписавшими Конвенцию и присоединившимися к ней впоследствии; б) процедура разрешения возникших разногласий; в) условия присоединения стран к данной Конвенции и т.д.

При этом Конвенцией не конкретизировалось, что следует понимать под порнографическими предметами. Отсутствие такого определения явилось следствием возникших в процессе выработки текста Конвенции разногласий между странами-участниками. Французские и бельгийские депутаты выступили с предложением включить в понятие «бесстыдные произведения» издания, призывающие к производству аборта и содержащие пропаганду противозачаточных средств. Высказанное пожелание не нашло поддержки со стороны других участников встречи, после чего было решено оставить данный термин в рамках Конвенции без пояснений, а каждой из сторон впоследствии самостоятельно выработать подходя-

¹ См.: Международная конвенция о пресечении обращения порнографических изданий и торговли ими (Женева, 12 сентября 1923 г.) // Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР. – 1936. – Отд. II. – № 21. – Ст. 179.

щее для него значение на уровне собственного законодательства¹.

Оснований считать, что Конвенцией в качестве карательных санкций предусмотрена только уголовная ответственность, нет. Аналогичного мнения придерживаются и другие авторы, в том числе П.И. Люблинский, Р.С. Джинджолия, С.И. Бушмин². Это обстоятельство подтверждается прежде всего отсутствием в тексте Конвенции прямого указания на необходимость установления странами только уголовно-правовых мер ответственности и использованием в большинстве статей документа понятия «правонарушение».

Конвенция 1923 года явилась правовой новеллой и во многом определила содержание уголовного законодательства ряда стран в сфере противодействия порнографии более чем на 85 лет. Ею были установлены действия с порнографическими предметами, считающиеся незаконными, порядок уголовного судопроизводства по данным делам, условия сотрудничества стран и т.п. На сегодняшний день Конвенция, являясь с юридической точки зрения действующей, фактически представляет собой правовой архаизм: современное законодательство стран – участниц этой Конвенции противоречит нормам международного документа. Динамика общественной жизни в области политики, экономики, культуры и прочих сферах требует своевременного обновления законодательной базы. Вместе с тем и сама порнография как социально-правовое явление носит изменчивый характер, чему способствуют «сексуальные революции», периодически случающиеся в разных странах и приводящие к переоценке ценностей в вопросах сексуальной морали. Изменения отношения к этому деянию со стороны общественности, произошедшие в мире, нашли отражение в национальных законодательствах, в то время как требования Конвенции, в условиях отсутствия обновлений, естественным образом устарели.

¹ См.: Люблинский П.И. Преступления в области половых отношений. – М.; Л., 1925. – С. 213.

² См.: Люблинский П.И. Кинематограф и дети. – М., 1925. – С. 118; Джинджолия Р.С. О понятии порнографических предметов в уголовном праве // Совершенствование правоохранительной деятельности ОВД в свете решений XXVI съезда КПСС: межвузовский сборник научных трудов. – М., 1987. – С. 73; Бушмин С.И. Порнография: уголовно-правовой и криминологический аспекты: дис... канд. юрид. наук. – М., 1993. – С. 129–130.

Сложившаяся ситуация свидетельствует об «отставании» международных норм в области регламентации ответственности за действия с порнографической продукцией по сравнению с рядом национальных законодательств. Учитывая приоритет международно-правовых норм над уровнем законодательных актов отдельных государств, который сомнению не подвергается, очевидной становится необходимость совершенствования международного законодательства. Аналогичное мнение высказывают и другие авторы: «...данная Конвенция не отражает реалий жизни современного общества и создает дисбаланс в международном и национальных правовых пространствах»¹, «...с учетом международной общественной опасности этих преступлений и их распространенности назрела необходимость пересмотра, ревизии Конвенции 1923 г. или принятия новой универсальной конвенции о борьбе с порнографическими преступлениями»².

Необходимо также отметить, что ратификация рассматриваемой Конвенции фактически произошла в первые несколько лет после принятия, в течение которых к ней присоединились более 60 государств. В настоящее время новые страны к Конвенции не присоединяются.

Несоответствие Конвенции 1923 года правовой базе, действующей в большинстве развитых стран, проявляется в следующем:

1. Часть действий с порнографическими предметами, предусмотренных Конвенцией в качестве незаконных, в настоящее время по различным национальным законодательствам ответственности не подлежат. Например, Уголовным кодексом Российской Федерации не предусмотрено наступление ответственности за хранение порнографической продукции и ее перевозку через Государственную границу, хотя Конвенция позиционирует данные действия как незаконные. Кроме того, существует ряд стран (Швеция, Норвегия и пр.), в которых вообще все действия с порнографической продукцией, содержащей изображения совершеннолетних, разрешены законом.

¹ Булгакова О.А. Уголовная ответственность за распространение порнографических материалов или предметов: дис... канд. юрид. наук. – Ставрополь, 2003. – С. 66.

² Панов В.П. Международное уголовное право. – М., 1997. – С. 125.

2. В перечне порнографических предметов, указанном в международном документе, отсутствуют современные носители, на которых в настоящее время главным образом и содержится информация порнографического характера (диски, сайты, слайды и т.п.).

3. В Конвенции отсутствуют определение понятия «порнография» и критерии ее отличия, являющиеся на сегодняшний день необходимыми для правильной квалификации рассматриваемых деяний. Вместе с тем в законодательстве некоторых стран данное определение содержится. Например, в Уголовном кодексе КНР закреплено определение порнографических материалов и предметов, к которым относятся литература, кинокопии, видео- и аудиокассеты, изображения и другие порнографические предметы, детально описывающие сексуальные действия или натуралистически пропагандирующие эротику¹.

4. Конвенцией не предусмотрена повышенная ответственность за совершение действий с порнографическими материалами или предметами, содержащими изображения несовершеннолетних, либо за совершение действий порнографического характера в отношении несовершеннолетних (привлечение к участию в порнографических съемках в качестве моделей и т.п.), установленная в настоящее время иными международно-правовыми актами и включенная в национальные законодательства большинства стран.

Указанные противоречия Конвенции и национальных законодательств влекут прямое расхождение правовых документов и должны быть устранены в новой конвенции о противодействии распространению порнографических материалов или предметов, принятие которой в настоящее время необходимо.

Со второй половины XX века на международном уровне стала озвучиваться необходимость защиты детей от сексуальной эксплуатации и сексуального совращения, в том числе от детской порнографии. В 1959 году ООН была принята Декларация о правах ребенка, в 1987 – Африканская хартия о правах ребенка, а в 1989 – Конвенция о правах ребенка, которая обязала страны-участницы гарантировать защиту ребенка от всех форм сексуальной эксплуатации и сексуального совращения (ст. 34).

¹ См.: Энциклопедия нового Уголовного кодекса. – Пекин, 1997. – С. 197.

Конвенцией 1989 года установлена необходимость совершенствования национального законодательства стран в целях предотвращения:

- а) склонения или принуждения ребенка к любой незаконной сексуальной деятельности;
- б) использования в целях эксплуатации детей в проституции или в другой незаконной практике;
- в) использования в целях эксплуатации детей в порнографии и порнографических материалах¹.

В 1991 году Кабинет Министров Совета Европы в Рекомендациях для государств – участников ЕЭС сформулировал перечень неотложных мер, направленных на пресечение оборота детской порнографии:

1. Предусмотреть соответствующие санкции, учитывая тяжесть преступления, совершенного теми лицами, которые участвуют в производстве и сбыте любых порнографических материалов, в которых фигурируют дети.

2. Изучать целесообразность введения уголовных санкций просто за обладание детскими порнографическими материалами.

3. Обеспечить через международное сотрудничество выявление фирм, обществ или лиц, часто связанных с двумя или более странами, использующих детей для производства порнографического фильма.

4. Предусмотреть информирование общественности, чтобы повысить ее осведомленность о претворении уголовной политики, числе обвинений и осуждений по делам, связанным с детской порнографией.

В 1999 году в Вене проведена Международная конференция по борьбе с детской порнографией в Интернете, участники которой выступили с инициативой признания незаконным на уровне законодательств всех государств производства, распространения, экспорта, передачи, импорта, умышленного хранения детской порнографии и ее рекламы².

¹ См.: 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. – № 26.

² См.: Волеводз А.Г. Правовые основы новых направлений международ-

Весь накопленный за годы борьбы с детской порнографией опыт был учтен в Факультативном протоколе к Конвенции о правах ребенка 2000 года, касающемся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии. Текст протокола содержит прямое указание о необходимости законодательного запрета детской порнографии. Кроме этого, в документе дано понятие детской порнографии, определенное 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».

Согласно ст. 3 Факультативного протокола каждое государство-участник обеспечивает криминализацию следующих деяний: производство, распределение, распространение, импорт, экспорт, предложение, продажа или хранение детской порнографии. Кроме этого, государства-участники принимают все необходимые меры по укреплению международного сотрудничества путем заключения многосторонних, региональных и двусторонних договоров в целях предупреждения, обнаружения, расследования, уголовного преследования и наказания лиц, виновных в совершении деяний, связанных с детской порнографией.

В Рамочном решении Совета Европейского Союза от 22 декабря 2003 года «О борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и детской порнографией» дано более детальное определение детской порнографии, которое включает изображения:

- 1) реального ребенка, участвующего в откровенном сексуальном поведении или занимающегося им, включая похотливую демонстрацию половых органов или лобковой области ребенка, либо
- 2) реального человека, который выглядит как ребенок, участвующий в поведении, указанном в подпункте 1, или как ребенок, занимающийся им, либо
- 3) правдоподобные изображения несуществующего ребенка, участвующего в поведении, указанном в подпункте 1, или занимающегося им¹.

ного сотрудничества в сфере уголовного процесса: автореф. дис... д-ра юрид. наук. – М., 2002. – С. 24.

¹ См.: О борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и детской порнографией: Рамочное решение 2004/68/ПВД Совета Европейского Союза от

Следствием обеспокоенности мирового сообщества проблемой распространения порнографических материалов в Интернете, в том числе с изображением несовершеннолетних, стало появление следующих документов: Рамочного решения Совета Европейского Союза от 29 мая 2000 года «О борьбе с детской порнографией в сети “Интернет”» и Конвенции о преступности в сфере компьютерной информации от 23 ноября 2001 года, принятой в Будапеште.

Согласно статье 9 Конвенции о преступности в сфере компьютерной информации, каждая сторона (государство-участник) принимает законодательные и иные меры, необходимые для того, чтобы, согласно внутригосударственному праву, квалифицировать в качестве уголовных преступлений следующие деяния:

1) производство детской порнографической продукции в целях распространения через компьютерную систему;

2) предложение или предоставление в пользование детской порнографии через компьютерную систему;

3) распространение или передача детской порнографии через компьютерную систему;

4) приобретение детской порнографии через компьютерную систему для себя или для другого лица;

5) владение детской порнографией, находящейся в компьютерной системе или на носителях компьютерных данных.

Эффективная реализация норм указанных документов предполагает осуществление соответствующего международного контроля, заключающегося в деятельности «по проверке соблюдения государствами международно-правовых обязательств и принятии мер по их выполнению»¹.

Следует отметить, что со второй половины XX века на международном уровне, помимо усиления мер защиты детей от порнографии и ужесточения уголовной ответственности за действия с порнографическими изображениями несовершеннолетних, наметилась тенденция сужения содержания уголовно-правовых норм,

22 декабря 2003 г. URL: [http:// www.europarl.eu.int](http://www.europarl.eu.int)

¹ Валеев Р.М. Контроль в современном международном праве: автореф. дис... д-ра юрид. наук. – Казань, 1999. – С. 8.

предусматривающих ответственность за распространение порнографических материалов или предметов.

Так, еще в марте 1972 года в Брюсселе на международном криминологическом конгрессе ряд участников выступили с предложением отменить уголовную ответственность за распространение порнографии, поскольку, по их мнению, «уголовное преследование необходимо не за сам факт изготовления или распространения порнографических предметов, а за так называемую агрессию, то есть за распространение порнографических предметов вопреки согласию лиц, в отношении которых это распространение осуществляется»¹. В связи с этим предлагалось отказаться от критерия «публичное место», заменив его понятиями «закрытое место» или «незакрытое место». Любые действия с порнографическими материалами в общественных местах запрещаются, так как это является посягательством на нравственность. В закрытых местах человек может свободно читать и смотреть материалы, которые пожелает, в том числе порнографические. При этом указанное положение распространяется только на взрослых, несовершеннолетние во всех случаях должны быть защищены от воздействия порнографических материалов².

В настоящее время немалое количество стран, вопреки нормам действующей Конвенции о пресечении обращения порнографических изданий и торговли ими 1923 года, декриминализировало значительную часть деяний с порнографическими материалами и предметами, за исключением деяний с порнографическими материалами и предметами с изображениями несовершеннолетних.

Необходимо отметить, что зарубежное законодательство в сфере противодействия порнографии крайне неоднородно. Накопленный исторический опыт различных стран, их национальные и культурные особенности по-разному определили содержание и пределы уголовной ответственности за деяния с порнографической продукцией. Среди градаций уголовно-правовых норм особое место занимают деление в хронологическом порядке и классификация, основу которой составляет принадлежность к определенной

¹ Международные конгрессы. Пределы уголовной репрессии // Социалистическая законность. – 1972. – № 11. – С. 76–77.

² См.: Там же. – С. 77.

правовой системе. По нашему мнению, та или иная правовая система во многом обуславливает содержание рассматриваемых норм.

1. Англо-американская (общая) правовая система

Регламентация оснований и пределов уголовной ответственности за распространение порнографической продукции в странах, придерживающихся рассматриваемой правовой системы, осуществляется на двух уровнях: во-первых, в законодательстве и, во-вторых, в судебных прецедентах, создаваемых Верховным судом и общими судами. В Англии начало становления подобного законодательства приходится на эпоху пуританской революции первой половины XIX века. В настоящее время там действует Закон 1959 года «О непристойных публикациях», санкция которого предусматривает тюремное заключение до трех лет или штраф без ограничения пределов. В нормах о запрете действий с изображениями и описаниями сексуального характера понятия «порнография» не содержится. Судебная практика по данным делам опирается на определение «бесстыдные произведения».

Закон 1988 года запретил распространение и хранение «непристойных» изображений детей. В настоящее время парламент Великобритании запрещает распространение порнографии в публичных местах, но допускает ее оборот в специализированных заведениях, а также хранение в личных целях.

Законодательство на территории США различается в зависимости от штата. Насегодняшний день в этой стране наблюдается общая тенденция легализации распространения порнографии, которая защищается I поправкой к Конституции о свободе слова и печати.

Вместе с тем утверждение, что в США разрешена порнография, не в полной мере справедливо. Термин «порнография» в американском праве имеет иное значение, чем в России, и соответствует российскому термину «эротика». «Те, кто говорит о том, что порнография в США разрешена, игнорируют этот факт, а также то, что в законодательстве США используется термин «непристойность (obscene)», распространение чего запрещается («непристойность» определяется как несоответствие принятым стандартам нравственности)»¹.

¹ Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и

Под законной порнографией в США принято понимать «фотографии, фильмы, литературу или иные предметы, предназначенные для сексуального возбуждения и характеризующиеся откровенным изображением сексуальных действий», а под непристойностью (obscene), то есть незаконной порнографией – «изображения сексуальных действий в отвратительной или отталкивающей манере»¹.

Позднее Верховный суд США делегировал полномочия по разработке критериев непристойной продукции законодательным органам штатов, указав при этом на запрет произведений, которые «апеллируют к чувству половой похоти, изображают половые действия в очевидно отталкивающей форме и которые, взятые в целом, не представляют серьезной литературной, художественной, политической или научной ценности»².

В настоящее время внимание американских судов и законодателей сконцентрировано на пресечении оборота детской порнографии. Верховным судом вынесен ряд решений, определяющих исключения из I поправки к Конституции в отношении свободы слова, касающихся распространения непристойности, детской порнографии и высказываний, способных нанести вред детям. Производство, распространение, владение или просмотр порнографической продукции с участием детей до 16 лет преследуется по Федеральному закону США «О защите детей от сексуальной эксплуатации» (1984 г.) и по законам штатов, а 25 июня 2002 года был принят Закон «О борьбе с детской порнографией».

Статья 2251 Свода законов США предусматривает ответственность за производство (с целью распространения) материалов, содержащих:

- изображения полового акта или иных действий сексуального характера с участием несовершеннолетних;
- изображения сексуальных действий с животными;
- изображения сексуальных действий, связанных с реальным

растления: материалы парламентских слушаний, 4 февраля 2002 г. – М., 2003. – С. 134.

¹ Келли Г. Основы современной сексологии. – СПб., 2000. – С. 611.

² Власихин В. Эротика и порнография в решениях Верховного Суда США // Российская юстиция. – 2001. – № 5. – С. 76.

или имитируемым насилием (садомазохизмом).

Статья 2252 устанавливает ответственность за распространение во всех формах и хранение порнографических материалов с изображением несовершеннолетних, а также вовлечение несовершеннолетних в создание таких материалов¹.

Уголовный кодекс штата Техас включает ст. 43.26, устанавливающую ответственность за владение или содействие распространению детской порнографии, и ст. 43.25, устанавливающую ответственность за представление сексуального характера в исполнении ребенка. Помимо этого, УК штата Техас содержит подглаву «Непристойность», в которой устанавливает ответственность за демонстрацию или распространение визуальных материалов непристойного содержания и содействие распространению или владение с целью содействия распространению любых непристойных материалов или непристойных устройств, а также продюсирование, представление и режиссуру представления непристойного содержания или участие в нем².

Таким образом, законодательство стран общей правовой системы в области противодействия порнографии характеризуется абсолютным запретом на оборот порнографической продукции с изображениями несовершеннолетних лиц. В США незаконным признается также оборот непристойных материалов, то есть содержащих изображения сцен насилия, сексуальных действий с животными и иных извращений.

2. Романо-германская (континентальная) правовая система

Нормы, регламентирующие ответственность за распространение порнографических материалов или предметов в разных странах, придерживающихся континентальной правовой системы, существенно отличаются друг от друга.

Современное законодательство стран Европы на сегодняшний день идет по пути либерализации порнографии, что приводит, как было отмечено, к противоречию с нормами международного права. Во многих государствах континентальной Европы порнография,

¹ См.: Рихтер А. Порнография по-американски // Internews. – 1996. – Desember.

² См.: Уголовный кодекс штата Техас. – СПб., 2006. – С. 482–495.

содержащая изображения взрослых лиц (достигших совершеннолетия), официально разрешена: допускается ее изготовление и оборот в специально предусмотренных местах. Вместе с тем существуют страны с абсолютным запретом на распространение порнографических материалов или предметов (например, Голландия)¹.

В законодательствах рассматриваемых стран отсутствует единое понимание понятия «порнография». По мнению О.А. Булгаковой, «понятие порнографии в странах континентальной Европы дается через призму наиболее отталкивающих сексуальных перверсий»². Объективная сторона правовых норм, предусматривающих ответственность за данное преступление, сконструирована в большинстве случаев путем перечисления альтернативных действий. Само деяние, как правило, относится к категории преступлений небольшой тяжести.

В целом уголовное право рассматриваемой системы развивается в направлении ужесточения ответственности за нравственное и сексуальное растление детей и оборот детской порнографии. Такие виды преступлений признаются более опасными, чем оборот взрослой порнографии, и в большинстве стран выделяются в самостоятельные составы преступлений.

Согласно зарубежным законодательствам, оборот взрослой порнографии с соблюдением ряда ограничений разрешен в таких странах, как Франция, Дания, Аргентина, Испания.

По статье 227–23 Уголовного кодекса Франции ответственность наступает за фиксацию, запись или передачу изображения или снимка несовершеннолетнего лица с целью распространения, если такое изображение или такой снимок имеет порнографический характер, а также за распространение такого изображения или снимка, его ввоз или вывоз и организацию его ввоза или вывоза. Помимо ответственности за действия с порнографическим изображением несовершеннолетних, ст. 227–24 УК Франции предусматривает наступление ответственности за изготовление,

¹ См.: Уголовный кодекс Голландии. – СПб., 2000. – С. 168.

² Булгакова О.А. Уголовная ответственность за распространение порнографических материалов или предметов: дис... канд. юрид. наук. – Ставрополь, 2003. – С. 92. (Перверсия – это патологическое сексуальное поведение, искажение полового влечения.)

транспортировку и распространение сообщения порнографического характера, способного причинить существенный вред человеческому достоинству, если это сообщение может быть увидено или воспринято несовершеннолетним лицом¹.

Таким образом, согласно законодательству Франции, уголовной ответственности подлежат незаконные действия, сопряженные с порнографическими изображениями несовершеннолетних. Кроме того, запрещен оборот порнографической продукции с изображением взрослых в случае, если данные материалы могут стать доступными несовершеннолетнему лицу. Указанная норма свидетельствует о повышенной защите прав и законных интересов несовершеннолетних и является определенной законодательной новеллой в сфере противодействия распространению порнографии.

Уголовный кодекс Дании с 1980 года устанавливает ответственность за преднамеренное распространение с коммерческой или некоммерческой целью, а также приобретение фотографий, фильмов и других визуальных средств «непристойного характера» с изображением детей (ст. 275)². С 1995 года ответственность предусмотрена и за хранение «детской порнографии». Следует отметить, что в Дании легальное распространение порнографии разрешено с 1965 года.

По Уголовному кодексу Аргентины (ст. 128) ответственность наступает за изготовление или опубликование порнографического изображения лиц, не достигших восемнадцати лет, организацию живого представления с порнографическими сценами с участием указанных несовершеннолетних, а также за распространение порнографической продукции, внешние характеристики которой явно указывают на то, что изображены лица, не достигшие восемнадцати лет³. Формулировка указанной нормы позволяет привлекать к ответственности лиц, которые могли не знать фактического возраста привлекаемых ими лиц, однако в силу внешних обстоятельств должны были предположить их несовершеннолетие. Статья 128 УК Аргентины предусматривает также ответственность за предо-

¹ См.: Уголовный кодекс Франции. – СПб., 2002. – С. 273–274.

² См.: Уголовный кодекс Дании. – СПб., 2001. – С. 179.

³ См.: Уголовный кодекс Аргентины. – СПб., 2003. – С. 109–110.

ставление доступа на порнографические спектакли или к порнографическим материалам лицам, не достигшим четырнадцати лет.

Статья 186 УК Испании предусматривает уголовную ответственность за распространение порнографических материалов лицам, не достигшим шестнадцати лет или страдающим психическими расстройствами, а пункт 1 статьи 189 – за использование лица, не достигшего восемнадцати лет, в порнографических представлениях¹.

Статья 197 Уголовного кодекса Швейцарии устанавливает ответственность за:

- предложение, показ, предоставление или распространение порнографической продукции лицу, не достигшему шестнадцати лет;
- публичный показ указанной продукции;
- изготовление, ввоз, хранение, оборот и иные действия с предметами, которые по своему содержанию включают в себя сексуальные действия с детьми или животными, с человеческими экскрементами или насильственную деятельность².

УК Швейцарии содержит указание, что предметы или показы не являются порнографическими, если они имеют охраняемую культурную или научную ценность. По нашему мнению, указанное положение в полной мере справедливо: исключение объектов культуры и науки из определения порнографии необходимо для правильного позиционирования рассматриваемого явления. Следует отметить, что для законодательств континентальной правовой системы не характерно наличие определений порнографии в тексте указанных норм.

Уголовным законодательством Бельгии (ст. 383) запрещается выставлять, продавать или распространять песни, памфлеты, прочие письменные издания, картинки или изображения, противные общественной нравственности, а также в коммерческих целях или для распространения изготовлять, хранить у себя, ввозить, вывозить (заставлять ввозить, вывозить и перевозить) и рекламировать указанную продукцию.

На основании законов от 13 апреля 1995 года и 28 ноября 2000 года Уголовным кодексом Бельгии дополнительно предусмотре-

¹ См.: Уголовный кодекс Испании. – М., 1998. – С. 63–64.

² См.: Уголовный кодекс Швейцарии. – М., 2001. – С. 74.

на ответственность за действия, связанные с порнографическими изображениями несовершеннолетних, а именно: ст. 383bis запрещает выставлять, продавать, сдавать внаем, распределять, распространять или передавать эмблемы, предметы, фильмы, фотографии, диапозитивы или другие визуальные носители, которые содержат половые позиции или акты с участием несовершеннолетних, имеющие порнографический характер, а также в целях торговли или распространения изготавливать или хранить такие предметы у себя, импортировать или заставлять импортировать такие предметы, а равно сознательно владеть ими¹.

Под порнографией, согласно ст. 204 УК Норвегии, следует понимать сексуальные изображения, которые действуют вызывающе или иным способом умаляют ценность человека, разлагают и унижают; сексуальные изображения включают те, в которых используются дети, трупы, животные, насилие и принуждение. Под детской порнографией подразумеваются движущиеся и статичные сексуальные изображения с использованием детей, тех, кто считается детьми, или тех, кого представляют как детей. Порнографией не считаются сексуальные изображения, которые должны рассматриваться как дозволительные с художественной, научной, информационной или подобной точки зрения.

Статьей 204 Уголовного кодекса Норвегии запрещены следующие действия с порнографией:

- издание, продажа и иное распространение порнографии;
- ввоз порнографии с целью распространения;
- передача порнографии лицам в возрасте до 18 лет;
- производство, ввоз, владение, передача другому лицу или предоставление возможности за плату знакомиться с детской порнографией;
- организация публичного доклада, публичного представления или выставки с порнографическим содержанием;
- вовлечение лица в возрасте до 18 лет в процесс съемки для коммерческой демонстрации изображений сексуального содержания или создание подобных демонстраций².

¹ См.: Уголовный кодекс Бельгии. – СПб., 2004. – С. 235–237.

² См.: Уголовный кодекс Норвегии. – СПб., 2001. – С. 191–192.

Уголовный кодекс Италии запрещает распространение, передачу и рекламу непристойных предметов (ст. 528)¹. При этом под непристойными предметами понимаются предметы, оскорбляющие целомудрие.

Уголовные нормы в сфере противодействия порнографии в странах ближнего зарубежья во многом схожи с аналогичными нормами Уголовного кодекса Российской Федерации. Статья 309 УК Литовской Республики устанавливает ответственность за изготовление, распространение и публичный показ продукции порнографического содержания. Для наступления ответственности за изготовление продукции порнографического содержания необходимо установление специальной цели – распространения указанной продукции. Пункты 2 и 3 статьи 309 Уголовного кодекса Литовской Республики предусматривают ответственность за действия с предметами порнографического содержания с изображением детей². Статья 162 УК Литовской Республики устанавливает ответственность за использование несовершеннолетнего для порнографии³.

Статья 262 Уголовного кодекса Кыргызской Республики устанавливает ответственность за изготовление в целях сбыта, рекламирование, распространение или хранение с целью продажи порнографических предметов⁴.

Статья 255 Уголовного кодекса Грузии устанавливает ответственность за незаконные изготовление, распространение или рекламирование порнографических произведений, печатных изданий, изображений или иных предметов порнографического характера, а также их хранение в целях распространения⁵.

Пункт 1 статьи 263 Уголовного кодекса Армении предусматривает ответственность за незаконные распространение, рекламирование, сбыт порнографических материалов или предметов, а также их изготовление в указанных целях. Пункт 2 статьи 263 УК Армении устанавливает ответственность за принуждение несовершеннолетних к участию в создании компьютерных программ

¹ См.: Уголовный кодекс Италии. – СПб., 2002. – С. 171.

² См.: Уголовный кодекс Литовской Республики. – СПб., 2003. – С. 370–371.

³ См.: Там же. – С. 263.

⁴ См.: Уголовный кодекс Кыргызской Республики. – СПб., 2002. – С. 261.

⁵ См.: Уголовный кодекс Грузии. – СПб., 2002. – С. 275.

или иных предметов порнографического характера, а также представление посредством компьютерной системы детской порнографии, пункт 3 статьи 263 – за совершение тех же деяний организованной группой. Следует отметить, что санкции за совершение рассмотренных преступлений относительно низкие: деяние, предусмотренное п. 3 ст. 263, наказывается лишением свободы от двух до четырех лет; совершение деяний, предусмотренных п. 1 и 2 ст. 263, влечет еще меньший срок лишения свободы¹.

Уголовный кодекс Республики Таджикистан устанавливает ответственность за незаконные изготовление, распространение, рекламирование порнографических материалов или предметов (ст. 241)². Санкция указанной нормы не превышает двух лет лишения свободы. Специальная ответственность за действия с порнографическими предметами с изображением несовершеннолетних не предусмотрена.

Необходимо отметить, что законодательством разных стран установлен различный возраст, соответствующий определению «несовершеннолетний». В одних странах уголовной ответственности подлежит распространение предметов с порнографическими (сексуальными) изображениями лиц, не достигших 18 лет³, в других – не достигших 16 лет⁴, в третьих – не достигших 14 лет⁵.

Санкции за совершение рассмотренных преступлений в большинстве стран предусматривают штраф или лишение свободы на определенный срок.

3. Социалистическая и религиозные правовые системы

Законодательство стран, придерживающихся социалистической или религиозной правовой системы, в сфере противодействия порнографии в большинстве случаев не является либеральным, а санкции норм, предусматривающих ответственность за указанные деяния, содержат строгие меры наказания.

Уголовный кодекс КНР относит распространение порногра-

¹ См.: Уголовный кодекс Армении. – СПб., 2004. – С. 311–312.

² См.: Уголовный кодекс Республики Таджикистан. – СПб., 2003. – С. 249.

³ См.: Энциклопедия нового Уголовного кодекса. – Пекин, 1997. – С. 197.

⁴ См.: Уголовный кодекс Дании. – СПб., 2001. – С. 179; Уголовный кодекс Швейцарии. – М., 2001. – С. 74.

⁵ См.: Уголовный кодекс Австрии. – М., 2001. – С. 93.

фии к преступлениям против общественного порядка и содержит несколько норм, направленных на пресечение обращения порнографии. Статья 152 устанавливает ответственность за контрабанду порнографических кинокопий, видео- и аудиозаписей, изображений, литературы или других порнографических предметов с целью извлечения прибыли. Наказание составляет от 3 до 10 лет лишения свободы за совершение основного состава и свыше 10 лет лишения свободы или пожизненное лишение свободы за совершение его приотягчающих обстоятельствах.

Статья 363 УК КНР предусматривает ответственность за производство, копирование, торговлю и распространение порнографических предметов с целью извлечения прибыли, ст. 364 – за организацию показа порнографических фильмов, ст. 365 – за организацию показа порнографического шоу. Отягчающим обстоятельством является распространение порнографических предметов среди несовершеннолетних (лиц, не достигших 18 лет)¹.

Национальная ассамблея ЮАР одобрила поправку к Закону о кинематографии и издательском деле, согласно которой наказание за детскую порнографию увеличено с 5 до 30 лет лишения свободы. Помимо этого, новый закон предусматривает уголовную ответственность провайдеров за отказ заблокировать интернет-сайты с детской порнографией, о которых им стало известно от представителей общественности или полиции.

Некоторые национальные законодательства рассматриваемой системы, в том числе Уголовный кодекс Турции, не содержат понятия порнографии, а предусматривают наступление ответственности за распространение предметов непристойного содержания и за их изготовление с целью распространения².

В завершение параграфа следует сделать выводы.

Незаконный оборот порнографии на сегодняшний день следует считать одним из транснациональных преступлений. Единое информационное пространство, новейшие технологии и коммуникации обеспечили взаимодействие лиц, занятых порнобизнесом, и рынок сбыта указанной продукции. В то же время упадок

¹ См.: Энциклопедия нового Уголовного кодекса. – Пекин, 1997. – С. 197.

² См.: Уголовный кодекс Турции. – СПб., 2003. – С. 272.

общественной нравственности достиг высокой отметки и вызывает тревогу многих стран.

Уголовное законодательство зарубежных стран в области противодействия порнографии крайне неоднородно. В большинстве государств Европы и США в настоящее время оборот порнографических материалов или предметов при соблюдении определенных условий (специально отведенные места для торговли, специальная упаковка) разрешен, за исключением материалов, содержащих изображения несовершеннолетних (детскую порнографию) и сцены насилия. Кроме того, во многих странах запрещено распространение любыми способами порнографической продукции в отношении несовершеннолетних, а также публичное распространение порнографии, которая становится достоянием лиц вопреки их желанию (так называемая агрессивная порнография). Необходимо отметить, что некоторые действия с порнографической продукцией (изготовление, перемещение) в ряде стран наказуемы только при наличии цели – последующего сбыта указанной продукции.

В последние годы в мире существует тенденция установления на уровне национальных законодательств специальной ответственности за действия с порнографической продукцией, в том числе содержащей изображения несовершеннолетних, в Интернете. Указанные меры явились следствием массового распространения в Интернете порнографических материалов, в особенности содержащих детскую порнографию, а также появления нового вида порнографической продукции – виртуальной порнографии, приравненной в настоящее время к реальным порнографическим материалам.

Понятие порнографии в уголовных законодательствах различных стран встречается крайне редко. Исключением является УК Норвегии, содержащий указанное понятие. В некоторых законах, например в Уголовных кодексах Китая и Швейцарии, закреплено, что порнографией не являются материалы, которые имеют охраняемую культурную или научную ценность.

Глава II. УГОЛОВНО-ПРАВОВОЕ ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ НЕЗАКОННОМУ ОБОРОТУ ПОРНОГРАФИЧЕСКОЙ ПРОДУКЦИИ

§ 1. Объект преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов (ст. 242–242.2 УК РФ)

Отечественное уголовное законодательство содержит три нормы, предусматривающие ответственность за незаконный оборот порнографических материалов или предметов. Первоначально действующий Уголовный кодекс Российской Федерации содержал одну норму, устанавливающую ответственность за незаконное распространение порнографических материалов или предметов (ст. 242 УК РФ). Федеральным законом от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ в УК РФ дополнительно включена ст. 242.1 УК РФ, предусматривающая ответственность за действия с материалами или предметами с порнографическими изображениями несовершеннолетних. Действие указанной нормы первоначально охватывало изготовление и оборот порнографической продукции с изображениями несовершеннолетних, а также привлечение несовершеннолетнего в качестве исполнителя для участия в зрелищном мероприятии порнографического характера. В соответствии с Федеральным законом от 29 февраля 2012 года № 14-ФЗ в Уголовный кодекс РФ была введена ст. 242.2 «Использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов», а редакции статей 242–242.1 претерпели существенные изменения. Так, в числе прочего, деяние в виде привлечения несовершеннолетнего в качестве исполнителя для участия в зрелищном мероприятии порнографического характера было аннулировано из ст. 242.1 и составило объективную сторону ст. 242.2. Помимо указанных новшеств, нормы уголовного законодательства о незаконном обороте порнографической продукции подвергались неоднократному изменению. В настоящее время уголовное законодательство Российской Федерации о противодействии незаконному обороту порнографической

продукции составляют ст. 242–242.2 УК РФ, в связи с чем целесообразным представляется рассмотреть их уголовно правовую характеристику.

Нормы, устанавливающие ответственность за незаконные действия, сопряженные с порнографической продукцией, содержатся в разделе IX «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка» УК РФ. Соответственно, родовым объектом рассматриваемых преступлений являются общественная безопасность и общественный порядок.

Фактически раздел IX УК РФ включает в себя два равнозначных объекта уголовно-правовой охраны: общественную безопасность и общественный порядок. Термин «безопасность» раскрыт в ст. 1 Закона РФ от 15 марта 1992 года «О безопасности» как «состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз»¹. Толковые словари русского языка характеризуют безопасность как «отсутствие опасности, сохранность, надежность»², «положение, при котором не угрожает опасность...»³. Государство, законодательно взяв под свою уголовно-правовую охрану общественную безопасность, обязуется предпринимать всесторонние меры к сохранению и поддержанию такого социального состояния общества, при котором отсутствует угроза его нормальной жизнедеятельности.

Роль общественной безопасности как составной части родового объекта преступлений, сопряженных с незаконным оборотом порнографической продукции, состоит в предотвращении угрозы общественной нравственности и обеспечении необходимой защищенности в данной сфере.

Второй составной частью родового объекта раздела IX УК РФ является общественный порядок. Общественный порядок в широком смысле слова представляет собой синтез правовых и морально-этических норм, на основе которых происходит функ-

¹ Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ . – 1992. – № 15. – Ст. 769.

² Даль В. Толковый словарь живого великорусского языка. – М., 1978. – Т.1. – С. 67.

³ Ожегов С.И. Словарь русского языка. – М., 1986. – С. 38.

ционирование общественной жизни. Так, Н.И. Коржанский под общественным порядком понимает всю систему существующих в обществе отношений, сложившихся в соответствии с социальными нормами, в том числе с нормами права и правил общежития¹.

В этой связи справедливым следует признать мнение В.Д. Зорькина о том, что общественный порядок удерживается не писаным законом, а в первую очередь этико-нормативным полем, в том числе общественной нравственностью в сфере половой жизни².

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

Раздел IX УК РФ включает в себя 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.

Здоровье населения составляет видовой объект преступлений, предусмотренных ст. 228–238 главы 25 Уголовного кодекса РФ. Здоровье – это нормальная деятельность организма³. Под здоровьем населения следует понимать совокупность общественных отношений, обеспечивающих нормальное физическое и психическое здоровье множества неперсонифицированных граждан в масштабах региона, области и т.д.⁴

Преступления против общественной нравственности – это деяния, предусмотренные ст. 239–245 главы 25 УК РФ. Предыдущее уголовное законодательство общественную нравственность в качестве самостоятельного видового объекта не рассматривало.

¹ См.: Коржанский Н.И. Объект преступления и предмет уголовно-правовой охраны. – М., 1980. – С. 15, 70.

² См.: Зорькин В.Д. Тезисы о правовой реформе в России // Адвокат. – 2004. – № 10.

³ См.: Ожегов С.И. Словарь русского языка. – М., 1986. – С. 198.

⁴ См.: Комаров С.А. Общая теория государства и права. – М., 1995. – С. 139.

Норма, предусматривающая ответственность за действия с порнографическими предметами, содержалась в УК РСФСР 1960 года в главе, объединяющей преступления против общественной безопасности, общественного порядка и здоровья населения. Выделение общественной нравственности в современном уголовном законодательстве обусловлено социально-правовой политикой государства и отвечает принятым мировым стандартам.

В уголовных законодательствах развитых зарубежных стран общественно опасные деяния, связанные с изготовлением, распространением и оборотом порнографических материалов или предметов, преимущественно содержатся в главах, объединяющих преступления против половой свободы (преступления сексуального характера), либо против нравственности (сексуальной морали). Так, рассматриваемые деяния в уголовных законодательствах Аргентины и Испании расположены в разделе «Против половой свободы»¹; Норвегии – в разделе «Преступления сексуального характера»²; Швейцарии – в разделе «Преступные деяния против половой неприкосновенности»³. В Уголовном кодексе Франции преступные деяния, сопряженные с порнографической продукцией, содержатся в главе о посягательствах на несовершеннолетних и семью⁴.

Вместе с тем, как было отмечено, в законодательствах значительного числа стран рассматриваемая категория преступлений позиционируется именно как деяния против нравственности и располагается в уголовных законодательствах в соответствующих разделах: «Публичные оскорбления общественной нравственности» (Бельгия)⁵; «Преступления и уголовные проступки против нравственности» (Австралия)⁶; «Преступления, относящиеся к сексуальной морали» (Корея)⁷; «Преступные деяния против нравствен-

¹ См.: Уголовный кодекс Аргентины. – СПб., 2003. – С. 109; Уголовный кодекс Испании. – М., 1998. – С. 63.

² См.: Уголовный кодекс Норвегии. – СПб., 2001. – С. 191–192.

³ См.: Уголовный кодекс Швейцарии. – М., 2001. – С. 74.

⁴ См.: Уголовный кодекс Франции. – СПб., 2002. – С. 274.

⁵ См.: Уголовный кодекс Бельгии. – СПб., 2004. – С. 235.

⁶ См.: Уголовный кодекс Австралии. – СПб., 2002. – С. 370–371.

⁷ См.: Уголовный кодекс Республики Корея. – СПб., 2004. – С. 161.

ности» (Австрия)¹; «Непристойное публичное поведение» (Техас)².

По нашему мнению, видовым объектом преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов, предусмотренных Уголовным кодексом Российской Федерации, обоснованно является общественная нравственность. При этом дискуссионным является вопрос о целесообразности соединения норм об ответственности за преступления против здоровья населения и общественной нравственности в рамках одной главы Особенной части УК.

Сточкизрения М.В. Денисенко, незаконные действия с порнографическими материалами и предметами посягают на нравственное здоровье населения, поэтому обоснованно включены в главу 25 УК³. Аналогичной позиции придерживаются еще некоторые авторы⁴.

О.А. Булгакова полагает, что здоровье населения и общественную нравственность нельзя относить к одному виду преступлений, так как с точки зрения структурной организации у них отсутствуют связующие общие типичные признаки и свойства⁵. А.В. Наумов также отмечает разное содержание указанных объектов⁶.

На наш взгляд, преступное посягательство при незаконных действиях с порнографической продукцией причиняет вред (создает угрозу причинения вреда) основам нравственности как историческому и культурному базису общества, и именно на данный объект должно быть сфокусировано внимание при анализе указанных правовых норм и соответствующей квалификации дея-

¹ См.: Уголовный кодекс Австрии. – М., 2001. – С. 93.

² См.: Уголовный кодекс штата Техас. – СПб., 2006. – С. 486–488.

³ См.: Денисенко М.В. Уголовная ответственность за незаконное распространение материалов или предметов: дис... канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 53.

⁴ См.: Курс уголовного права. Особенная часть / под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. – М., 2002. – Т. 4. – С. 426–445; Комментарий к УК РСФСР / под ред. В.И. Радченко, А.С. Михлина, И.В. Шмарова. – М., 1994. – С. 441–442.

⁵ См.: Булгакова О.А. Уголовная ответственность за распространение порнографических материалов или предметов: дис... канд. юрид. наук. – Ставрополь, 2003. – С. 106–107.

⁶ См.: Наумов А.В. Российское уголовное право: курс лекций: в 2 т. – Т. 2: Особенная часть. – М., 2004. – С. 422.

ний. Вероятность и характер воздействия порнографических материалов или предметов на психическое здоровье населения, как было отмечено ранее в работе, до настоящего времени остается предметом научных дискуссий, поэтому здоровье населения не является видовым объектом для преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов, по Уголовному кодексу Российской Федерации.

Таким образом, соединение преступлений против здоровья населения и общественной нравственности в рамках одной главы Особенной части является некорректным с точки зрения организационной структуры, ввиду разности содержания указанных объектов. В связи с тем, что общественная нравственность является самостоятельным объектом преступления, необходимо деяния против общественной нравственности выделить в отдельную главу 251 и включить в нее статьи 239–245 УК РФ. Соответственно, название главы 25 должно быть «Преступления против здоровья населения».

Нравственность представляет собой систему норм, правил поведения, которые сложились в обществе на основе традиционных и культурных ценностей, а именно представлений о добре, чести, достоинстве, долге, совести, справедливости¹. Статьей 55 Конституции Российской Федерации установлено, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом в целях защиты нравственности².

В теории принято разграничивать общественную нравственность и нравственность индивидуальную. Общественная нравственность включает в себя ценности, разделяемые большинством членов определенного общества, и является в силу этого господствующей в нем. Внешне такая форма нравственности представляет собой социальный институт, служащий цели организации и упорядочения общественной жизни³. Индивидуальная нравственность, в свою очередь, отражает моральные установки

¹ См.: Большой толковый словарь русского языка. – СПб., 1998. – С. 659.

² См.: Конституция Российской Федерации // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1993. – № 237.

³ См.: Дробницкий О.Г. Понятие морали: Историко-критический очерк. – М., 1974. – С. 247.

конкретной личности и как объект уголовно-правовой охраны располагается в разделе VII «Преступления против личности».

Спецификой общественной нравственности как видового объекта главы 25 УК РФ является неперсонифицированный круг возможных потерпевших.

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

Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных ст. 242–242.2 УК РФ, являются общественные отношения в сфере нравственности половых отношений как формы функционирования общества с присущей ей системой принципов и правил поведения в области взаимоотношений полов и полового воспитания.

Дополнительным непосредственным объектом ст. 242.1–242.2 УК РФ являются общественные отношения, обеспечивающие права и законные интересы несовершеннолетних.

Обязательным признаком объекта преступлений, предусмотренных ст. 242, 242.1 УК РФ, является предмет. Предметом преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ, признаются материалы и предметы порнографического характера, то есть элементы материального мира, содержащие порнографию. Предметом преступления, предусмотренного ст. 242.1 УК РФ, признаются материалы и предметы с порнографическими изображениями несовершеннолетних, то есть элементы материального мира, содержащие порнографические изображения несовершеннолетних. В тексте уголовного закона не закреплено, что именно следует понимать под материалами и предметами порнографического характера. Для правильной квалификации указанных преступлений необходимо установить типичные признаки, характеризующие порнографическую продукцию.

Исторически изменчивый характер порнографической продук-

ции во многом объясняет сложность однозначного закрепления названного понятия на законодательном уровне. «Непристойность», «циничность», «вульгарность» являются по своей сути оценочными понятиями, содержание которых зависит от сложившихся в определенном обществе моральных норм и взглядов на нравственность.

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

В Комментарий к УК РФ под общей редакцией А.В. Наумова указывается, что «материал или предмет является порнографическим, если он, взятый как единое целое, направлен на возбуждение похоти (грубо чувственного полового влечения) и если он в явно, очевидно циничной, непристойной форме изображает половое поведение человека и при этом не имеет существенной литературной, художественной или научной ценности...»¹.

Г.М. Миньковский, А.А. Магомедов, В.П. Ревин полагают, что порнографические материалы или предметы возбуждают нездоровый сексуально-эротический интерес². Н.И. Ветров, Ю.И. Ляпунов считают, что «общим признаком материалов и предметов, относимых к порнографии, является то, что они вызывают интерес к сексу»³.

По мнению А.И. Рарога, «все порнографические предметы – это предметы, имеющие крайнюю непристойность, циничность в изображениях, связаны с сексуальными отношениями... они вызывают нездоровый сексуальный интерес, могут порождать потребность в удовлетворении половой страсти в извращенных формах,

¹ Комментарий к Уголовному кодексу РФ / под общ. ред. А.В. Наумова. – М., 1996. – С. 338.

² См.: Уголовное право России. Общая и Особенная части / под ред. В.П. Ревина. – М., 1998. – С. 343.

³ Уголовное право. Особенная часть / под ред. Н.И. Ветрова, Ю.И. Ляпунова. – М., 1998. – С. 458.

способствовать моральной деградации личности, особенно несовершеннолетних, ведут к истощению половой функции»¹. Относительно предмета преступления, предусмотренного ст. 242.1 УК РФ, А.И. Рарог указывает, что им являются материалы или предметы с порнографическими изображениями несовершеннолетних².

Большинство авторов отдельно предмет преступления ст. 242.1 не рассматривает либо ограничивается указанием на аналогию с предметом преступления ст. 242. Одним из имеющихся подходов к раскрытию содержания предмета ст. 242.1 является позиция, изложенная в Комментарий к УК под редакцией В.М. Лебедева: «Предметом преступления выступают материалы либо предметы с порнографическим изображением несовершеннолетних девочек и (или) мальчиков. Иными словами, они содержат непристойное, циничное изображение половой жизни несовершеннолетних, с акцентированием контакта половых органов. Элементами порнографии являются сексуальные извращения, сексуальные контакты, сексуальные манипуляции, извращенное стимулирование непристойного»³.

А.В. Галахова полагает, что изображения сексуальных действий на тему педофилии, а именно материалы или предметы с порнографическими изображениями несовершеннолетних, являются предметом преступления, предусмотренного ст. 242.1 УК РФ⁴.

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

В первой главе данной работы нами предложено собственное определение порнографии. На основании указанной дефиниции под порнографическими материалами или предметами необходимо понимать любой элемент материального мира, содержащий

¹ Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / под ред. А.И. Рарога. – М., 2001. – С. 370.

² См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. – 2-е изд., перераб. и доп. / отв. ред. А.И. Рарог. – М., 2004. – С. 516.

³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – 8-е изд., перераб. и доп. – М., 2008. – С. 586.

⁴ См.: Уголовный закон в практике мирового судьи: научно-практическое пособие / под ред. А.В. Галаховой. – М., 2005. – С. 126.

детальную демонстрацию половых органов либо полового акта, не обладающий при этом культурной, научной и исторической ценностью и являющийся по своей сути оскорбительным для общественной нравственности.

В Факультативном протоколе к Конвенции о правах ребенка, касающемся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии (Нью-Йорк, 25 мая 2000 г.), детская порнография раскрывается как «любое изображение какими бы то ни было средствами ребенка, совершающего реальные или смоделированные откровенно сексуальные действия, или любое изображение половых органов ребенка главным образом в сексуальных целях»¹. 13 апреля 2013 года Президент России внес в Государственную Думу РФ на ратификацию указанный Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка.

Полагаем целесообразным использовать указанное определение детской порнографии для обозначения материалов и предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних. Иными словами, под предметом преступления, предусмотренного ст. 242.1 УК РФ, следует понимать любое изображение лица, не достигшего 18-летнего возраста, вне зависимости от средств выполнения, совершающего реальные или смоделированные откровенно сексуальные действия, или любое изображение половых органов указанного лица главным образом в сексуальных целях.

Предметом преступлений, предусмотренных ст. 242–242.1 УК РФ, могут быть изображения (фотографии, рисунки, слайды, кино- и видеоматериалы и т.п.), печатные издания (книги, журналы, газеты, статьи и т.п.), отдельные предметы (статуетки, макеты половых органов и т.п.) и прочая продукция (диски, слайды, электронные карты памяти и т.п.). При этом следует отметить, что аудиоматериалы, содержащие информацию порнографического характера и зафиксированные на материальном носителе (кассете, диске и т.п.), также являются предметом таких преступлений.

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. URL: <http://www.un.org>.

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

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 на квалификацию данное различие не влияет.

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

По нашему мнению, незаконные действия с виртуальной порнографией (3D-порнографией), безусловно, должны охватываться действием ст. 242, 242.1 УК РФ, так как вред общественной нравственности наступает (может наступить) вне зависимости от способа создания указанной продукции. Вместе с тем, отечественное законодательство в этой области не развито, и при квалификации содеянного неизбежно возникают сложности.

Полагаем, что в целях эффективного предотвращения преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов необходимо принять постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебной практике по делам о незаконном обороте порнографических материалов или предметов», в котором в числе прочих вопросов должное внимание уделить особенностям квалификации виртуальной порнографии.

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 242.1 УК РФ не конкретизировано, что следует понимать под материалами или предметами

с порнографическими изображениями несовершеннолетних. На сегодняшний день исчерпывающий перечень порнографической продукции отсутствует. Объясняется это тем, что фактически признаками порнографии может быть наделен любой предмет материального мира: начиная от непристойных изображений как таковых до предметов обихода, выполненных, например, в форме половых органов. *Так, в Московском районе г. Казани в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий сотрудниками отдела потребительского рынка были изъяты шоколадные изделия в виде фаллоса.*

Изучение уголовных дел показало, что с 2000 года предметами преступлений, предусмотренных ст. 242, 242.1 УК РФ, в 94% случаев являются DVD-диски с материалами порнографического содержания.

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

А.И. Рарог определяет порнографические материалы и предметы по-разному и раскрывает их следующим образом: «Под порнографическими материалами следует понимать живописные, графические, литературные, музыкальные и иные издания (фотографии, картины, рисунки, плакаты, кино- и видеоматериалы и т.д.), в которых грубо натуралистически, непристойно изображается половой акт с акцентом на физическом контакте половых органов и на физиологии половых отношений».

Под порнографическими предметами понимаются предметы, грубо натуралистически изображающие половые органы человека (эрегированный фаллос, фаллос в момент оргазма и т.д.) либо сексуальные контакты»¹.

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

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

¹ Российское уголовное право: в 2 т. / под ред. А.И. Рарога. – М., 2004. – Т. 2. – С. 529.

– порнографический предмет представляет собой отделимую от других вещь, отдельный экземпляр, порнографически изображающий половой акт или половые органы»¹.

А.С. Валентонис считает теоретическое деление на «предметы» и «материалы» излишним, «поскольку семантические характеристики отмеченных терминов позволяют рассматривать первое понятие в качестве разновидности второго»².

По нашему мнению, из изложенных точек зрения наиболее приемлемой в вопросе деления порнографической продукции на материалы и предметы следует считать позицию А.И. Рарога. Вместе с тем, данный автор недостаточно четко проводит грань между указанными терминами.

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

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

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

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 жизни³.

¹ Сучкова В.В. Общественная нравственность в сфере половых отношений как объект уголовно-правовой охраны: дис... канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 143.

² Валентонис А.С. Криминологические и уголовно-правовые аспекты противодействия обороту предметов или материалов с порнографическими изображениями несовершеннолетних: автореф. дис... канд. юрид. наук. – Тамбов, 2010. – С. 22–23.

³ См.: Куликов В.Н. Предмет как орудие преступления, предусмотренно-

«Признание предмета порнографическим оценочно и во многом зависит от заключения соответствующей экспертизы»¹ (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.

Выводы искусствоведческих экспертиз об отнесении тех или иных материалов к порнографической продукции, как правило, основываются на следующих позициях:

1) отсутствие художественной ценности материалов, созданных с единственной целью показа половых актов, при этом материалы в виде кино- и видеофильмов не имеют необходимой драматургической основы и стройного сюжета;

2) грубо натуралистическая демонстрация реальных анатомических и (или) физиологических подробностей сексуальных отношений;

3) в ряде случаев отсутствие необходимых надписей с официальными данными об авторе, составе творческой группы, других необходимых сведений².

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

Согласно материалам изученных уголовных дел, искусствоведческие экспертизы проводятся по каждому уголовному делу, возбужденному по ст. 242, 242.1 УК РФ. В Республике Татарстан ука-

го ст. 242 УК РФ // Российский следователь. – 2005. – № 2. – С. 13.

¹ Современное уголовное право. Общая и Особенная части: учебник / под ред А.В. Наумова. – М., 2007. – С. 208.

² См.: Ахмадулин А. Ответственность за распространение порнографических материалов или предметов // Законность. – 1999. – № 11. – С. 40–42; Савельева О. Грязное порно или крылатый эрос? // Бизнес-адвокат. – 2000. – № 9. – С. 17.

занные экспертизы проводятся Управлением по кинематографии при Министерстве культуры Республики Татарстан. В условиях отсутствия официального определения порнографических материалов или предметов, а также методических указаний о проведении соответствующей экспертизы специалисты в ходе проведения исследования ссылаются на определение порнографии, указанное в Большой Советской Энциклопедии, и положения Конвенции 1923 года¹. Получается, что эксперты путем аудиовизуального просмотра устанавливают соответствие исследуемого материала следующему определению: «Порнография – вульгарно-натуралистические, непристойные изображения половой жизни в литературе, изобразительном искусстве, кино, театре и пр.»². Учитывая, что такая трактовка рассматриваемого понятия не является официальной, поставить под сомнения выводы экспертной комиссии несложно. В первой главе работы нами были отмечены признаки несоответствия Конвенции 1923 года современным реалиям, в связи с чем ссылки на данную Конвенцию в заключениях искусствоведческой экспертизы представляются также не в полной мере оправданными.

Отсутствие официального определения порнографических материалов и предметов снижает эффективность действия уголовно-правовых норм, содержащихся в ст. 242, 242.1 УК РФ, а также затрудняет проведение искусствоведческой экспертизы по указанным делам. Данные проведенного нами исследования показали, что 72% респондентов считают необходимым принять официальный документ, содержащий определение порнографии.

Рассмотрение объекта преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов позволило сделать следующие выводы.

Деяния против общественной нравственности целесообразно выделить в отдельную главу 25.1 и включить в нее статьи 239–245 УК РФ.

Общественная нравственность – сложившаяся в обществе и разделяемая большинством его членов система представлений о

¹ См.: Архив судебного участка № 7 Ново-Савиновского районного суда г. Казани, 2007, д. № 1-51.

² Большая Советская Энциклопедия / гл. ред. А.М. Прохоров. – М., 1975. – 3-е изд. – Т. 20. – С. 368.

добре, зле, справедливости, чести и достоинстве, которая формирует и определяет в дальнейшем нравственную деятельность, нравственные отношения и моральное сознание людей, необходимые для гармоничного функционирования общественной жизни.

Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных ст. 242–242.2 УК РФ, следует считать общественные отношения в сфере нравственности половых отношений как формы функционирования общества с присущей ей системой принципов и правил поведения в области взаимоотношений полов и полового воспитания. Дополнительным непосредственным объектом ст. 242.1–242.2 УК РФ являются общественные отношения, обеспечивающие права и законные интересы несовершеннолетних.

Порнографическими материалами или предметами являются элементы материального мира, содержащие детальную демонстрацию половых органов либо полового акта, умышленно созданные с целью производства сильного полового возбуждения, не обладающие при этом культурной, научной и исторической 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.

Понятия «порнографические материалы» и «предметы» различаются следующим образом:

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

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

Незаконные действия с виртуальной порнографией (3D-порнографией) во всех случаях должны охватываться действием рассматриваемых норм, так как вред общественной нравственности наступает (может наступить) вне зависимости от способа создания указанной продукции.

§ 2. Объективная сторона преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов (ст. 242-242.2 УК РФ)

Объективная сторона состава преступления представляет собой элемент, характеризующий внешнюю сторону общественно опасного деяния. Правовые нормы, сформулированные в ст. 242–242.2 УК РФ, сконструированы таким образом, что само виновное совершение одного из перечисленных в диспозиции статьи действий образует оконченное преступление.

Признаки объективной стороны преступления – это юридически значимые признаки, предусмотренные, во-первых, в уголовном законе и, во-вторых, когда диспозиция статьи Особенной части УК РФ бланкетная, – в других законах и (или) иных нормативных правовых актах¹. О бланкетности норм свидетельствуют термины, характеризующие деяния как «незаконные», «неправомерные», «нарушающие правила» и т.п.

Признак «незаконный» означает не только бланкетность уголовно-правовой нормы, отсылающей к соответствующим нормативным актам, но и то, что существуют законные действия (бездействие)². В отечественном законодательстве не закреплено, какие действия с порнографическими материалами или предметами считаются законными. Следовательно, сложилась юридически некорректная ситуация: из формулировки и содержания ст. 242 получается, что существуют законные действия с порнографиче-

¹ См.: Гаухман Л.Д. Квалификация преступлений: закон, теория, практика. – М., 2001. – С. 89.

² См.: Денисенко М.В. Уголовная ответственность за незаконное распространение материалов или предметов: дис... канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 72–73.

скими материалами или предметами, но фактически, при отсутствии соответствующих правоустанавливающих документов, данные действия на законных основаниях осуществляться не могут.

Для квалификации по ст. 242 УК РФ необходима именно незаконность действий по изготовлению, перемещению через Государственную границу Российской Федерации, распространению, публичной демонстрации или рекламированию порнографических материалов или предметов. Незаконность указанных действий выражается в их совершении без соблюдения установленных правил либо без соответствующего разрешения, которые должны устанавливаться федеральным законодательством или законодательством субъектов Российской Федерации.

Отсутствие законодательного определения уголовно наказуемой порнографии привело к тому, что значительная часть продукции порнографического характера получила широкое распространение. Привлечь к уголовной ответственности лиц, занимающихся распространением порнографии, на основании существующего уголовного закона весьма сложно.

Выход из сложившейся ситуации представляется двояким: необходимо либо исключить из названия и диспозиции нормы, предусмотренной ст. 242 УК РФ, слова «незаконные», либо принять законопроект, раскрывающий содержание «законных» действий с порнографическими материалами или предметами и устанавливающий порядок их осуществления.

Часть авторов стоит на позиции того, что слова «незаконные» нужно исключить из ст. 242 УК РФ и тем самым поставить любые действия с порнографией вне закона¹. При таком подходе экономические отношения будут исключены из содержания объекта рассматриваемого преступления, а его социальная направленность будет определяться посягательством только на общественную нравственность².

¹ См.: Денисенко М.В. Уголовная ответственность за незаконное распространение материалов или предметов: дис... канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 78.

² См.: Гоноченко О.А., Пудовичкин Ю.Е. Защита несовершеннолетних от сексуального совращения и сексуальной эксплуатации: уголовно-правовые проблемы. – Ставрополь, 2003. – С. 142.

О.А. Булгакова придерживается позиции о необходимости разделения порнографии на легальную (ограниченную в обороте) и запрещенную (изъятую из оборота), при этом уголовная ответственность за распространение запрещенных материалов или предметов порнографического характера должна наступать во всех случаях. Незаконное распространение легальной порнографии, по мнению О.А. Булгаковой, должно квалифицироваться как административное правонарушение или как нарушение уголовной нормы, предусмотренной ст. 171 УК РФ (незаконное предпринимательство)¹.

Законодательное воплощение предложенной конструкции предполагает ряд сложностей: во-первых, необходимо наличие законопроекта, четко разграничивающего легальную и запрещенную порнографию, что, с учетом отсутствия на сегодняшний день однозначного закрепленного определения порнографии, затруднительно; во-вторых, следует сформулировать на законодательном уровне, что собой представляет предпринимательская деятельность с легальной порнографической продукцией, порядок и условия ее осуществления; в-третьих, внести соответствующие изменения в УК РФ и КоАП РФ (в случае квалификации незаконного распространения легальной порнографии как административного правонарушения).

Аналогичное мнение о целесообразности разделения порнографии на легальную и уголовно наказуемую высказывает М.П. Полянская, предлагающая установить правила оборота продукции порнографического характера, которая не представляет опасности, на уровне федерального законодательства. При этом абсолютно запрещена должна быть порнография с изображением несовершеннолетних, а также сексуальных сцен насилия, сексуальных действий людей с животными, некрофилии².

По нашему мнению, указанные меры совершенствования ст.

¹ См.: Булгакова О.А. Уголовная ответственность за распространение порнографических материалов или предметов: дис... канд. юрид. наук. – Ставрополь, 2003. – С. 143–144.

² См.: Полянская М.П. Уголовно-правовая охрана общественной нравственности в сфере половой морали: автореф. дис... канд. юрид. наук. – Владивосток, 2009. – С. 10.

242 УК РФ являются не вполне оправданными: помимо указанных законодательных сложностей, высокая степень доходности от занятия порнобизнесом, в случае легализации части порнографической продукции и сделок с ней, неизменно приведет к увеличению числа лиц, вовлеченных в этот оборот, что в итоге отрицательно скажется на общественной нравственности.

Следует отметить, что на федеральном уровне неоднократно предпринимались попытки разграничить легальную и запрещенную порнографию, а также ввести официальное определение порнографии, но по различным причинам указанные законопроекты так и остались непринятыми.

Впервые данный проект закона на федеральном уровне появился в 1996 году под названием «Об ограничениях оборота продукции, услуг и зрелищных мероприятий сексуального характера в Российской Федерации»¹.

Статья 4 указанного законопроекта включала определение порнографических материалов или предметов, под которыми понимался «особый вид продукции сексуального характера, основным содержанием которой является детальное изображение анатомических и (или) физиологических подробностей сексуальных действий». В тексте содержались нормы о запрете любого использования несовершеннолетних как участников в обороте продукции сексуального характера, в том числе порнографической, а все виды деятельности, связанные с оборотом данной продукции, должны подлежать лицензированию². Безусловно, указанный законопроект имел множество недостатков. Помимо неточности и узости определения порнографических материалов или предметов, содержащегося в тексте рассматриваемого документа, закон фактически легализовывал секс-индустрию.

Следующая попытка законодательного ограничения сексуально ориентированной продукции была предпринята в проекте фе-

¹ Об ограничениях оборота продукции, услуг и зрелищных мероприятий сексуального характера в Российской Федерации: проект ФЗ // Законодательство и практика СМИ. – 1998. – № 5. – С. 5–12.

² См.: Об ограничениях оборота продукции, услуг и зрелищных мероприятий сексуального характера в Российской Федерации: проект ФЗ // Законодательство и практика СМИ. – 1998. – № 5. – С. 5–12.

дерального закона «О государственной защите нравственности и здоровья граждан и об усилении контроля за оборотом продукции сексуального характера», принятом Государственной Думой Федерального Собрания РФ в третьем чтении 7 апреля 1999 года за № 3848-ІІ ГД¹, но отклоненном Президентом РФ. Законопроект содержал определение порнографии, к которой относилась «печатная и аудиовизуальная продукция, в том числе реклама, переданные и полученные по коммуникационным линиям сообщения и материалы, целью которых является натуралистическое, циничное изображение и (или) описание сексуальных действий с несовершеннолетними, насильственных действий сексуального характера, а также сексуальных действий, связанных с надругательством над телами умерших или совершаемых в отношении животных». Законопроект имел ряд недоработок, в том числе противоречие со ст. 242 Уголовного кодекса РФ: п. 3 ст. 2 законопроекта предусматривал запрещение оборота порнографической продукции на территории Российской Федерации, в то время как существующая норма уголовного законодательства (ст. 242) устанавливает ответственность только за «незаконные» действия с порнографическими материалами или предметами и, следовательно, предполагает наличие законного оборота порнографической продукции.

В мае и сентябре 2006 года проект закона о запрете распространения материалов эротической и порнографической тематики вносился на рассмотрение в Государственную Думу РФ депутатами А. Чуевым, А. Савельевым и А. Крутовым, но был отклонен в первом чтении².

Помимо указанных законов, на обсуждение вносились и иные проекты нормативных правовых актов в области регулирования действий с порнографической продукцией, которые впоследствии так и не были доработаны.

Отсутствие данного правового акта на федеральном уровне в ряде регионов компенсируется внутренним законодательством

¹ См.: О государственном регулировании и контроле за оборотом продукции сексуального характера: проект федерального закона от 7 апреля 1999 г. № 3848-ІІ ГД // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1999. – № 16. – Ст. 1947.

² См.: <http://www.gzt.ru/society/2007/10/08/220027.html>

субъектов. Так, в Магаданской области в 1999 году принят Закон «Об охране общественной нравственности». Аналогичные законы, включающие положения о противодействии распространению порнографической продукции, существуют и в других регионах. Безусловно, их наличие способствует предупреждению рассматриваемых деяний, а местный уровень разработки позволяет наиболее полно приблизить текст указанных документов к социальным реалиям с учетом конкретных особенностей региона. Вместе с тем принятие закона о противодействии распространению порнографических материалов или предметов на федеральном уровне необходимо для осуществления единой государственной политики в этой сфере, в том числе эффективного применения уголовного законодательства.

Попытки внести законопроекты о запрете или ограничении действий с порнографической продукцией продолжают непрерывно. Нормы указанных документов частично дублируют друг друга и, как правило, содержат существенные недоработки.

Так, 26 марта 2010 года в Государственную Думу был внесен проект Федерального закона № 349188-5 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних». Этот законопроект прошел первое и второе чтения, однако при третьем чтении 7 февраля 2012 г. был отклонен. В настоящее время подготовлены или проходят определенные стадии законотворческого процесса еще несколько аналогичных проектов федеральных законов. Так, 17 июля 2012 года в Государственную Думу Федерального Собрания РФ внесен законопроект «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации в целях противодействия изготовлению и обороту порнографической продукции»¹. Уполномоченный при Президенте РФ по правам ребенка в настоящее

¹ См.: законопроект № 113185-6 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации в целях противодействия изготовлению и обороту порнографической продукции» (в части легального определения правовых понятий и расширения перечня уголовно наказуемых деяний в сфере сексуальной эксплуатации детей).

время поддерживает проект закона «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления в сфере изготовления, хранения и оборота материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних».

Помимо указанных проектов федеральных законов, существуют иные схожего содержания. Необходимо отметить, что в последние годы противодействие незаконному обороту порнографической продукции согласно содержательной части законодательных инициатив в большинстве случаев ограничено оборотом порнографических материалов или предметов с изображением несовершеннолетних либо вовлечением указанных лиц в оборот порнографии. Следовательно, изготовление и оборот так называемой взрослой порнографии, ответственность за которые установлена ст. 242 УК РФ, постепенно выпадают из поля зрения авторов. Указанная тенденция не нова в мировой практике. В ряде стран, как отмечено в первой главе работы, оборот порнографической продукции без изображения несовершеннолетних разрешен. Вместе с тем в России запрет на определенные действия с указанной продукцией существует, в связи с чем, по нашему мнению, необходимо решать проблемы, препятствующие эффективному противодействию незаконному обороту порнографической продукции, комплексно, начиная от определения того, что составляет незаконный оборот порнографии. В свою очередь меры, направленные на повышение эффективности ст. 242.1 и 242.2, не должны сводиться к усилению ответственности и расширению диспозиций указанных норм.

Анализируя существующие в области оборота детской порнографии законопроекты, профессор Академии управления МВД России Скобликов П.А. отмечает в них отсутствие системного подхода и тенденции к дальнейшему расширению сферы действия норм, предусмотренных ст. 242.1–242.2 УК РФ¹.

На наш взгляд, в настоящее время в целях единообразного понимания и применения статьи 242 УК РФ следует принять феде-

¹ Скобликов П.А. Криминализация оборота детской порнографии: системный анализ существующих законопроектов // Закон. – 2013. - №3.

ральный закон «О противодействии распространению порнографических материалов или предметов», содержащий официальное определение порнографии и раскрывающий содержание «законных» действий с порнографическими материалами или предметами. В этом законе должен быть указан перечень конкретных действий с порнографической продукцией, разрешенных на территории Российской Федерации.

По нашему мнению, указанный закон устранил имеющиеся сложности в разграничении понятий «законные» и «незаконные» действия с порнографическими материалами или предметами: незаконными окажутся все действия с порнографической продукцией, не указанные в федеральном законе «О противодействии распространению порнографических материалов или предметов» как разрешенные на территории Российской Федерации.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 242 УК, обозначена как «незаконные изготовление и (или) перемещение через Государственную границу Российской Федерации в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования либо распространение, публичная демонстрация или рекламирование порнографических материалов или предметов».

Объективная сторона ст. 242 УК РФ состоит из следующих альтернативных действий с порнографическими материалами или предметами:

- 1) изготовление в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования;
- 2) перемещение через Государственную границу Российской Федерации в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования;
- 3) распространение;
- 4) публичная демонстрация;
- 5) рекламирование.

1. Изготовление в целях распространения публичной демонстрации или рекламирования порнографических материалов или предметов.

В толковых словарях понятие «изготовить» раскрывается как

«сделать готовым, произвести, выработать»¹. При этом изготовление предполагает как сам процесс создания, так и его результат, то есть получение готового материала или предмета порнографического характера².

С.И. Никулин в содержание понятия «изготовление» включает копирование и раскрывает изготовление порнографических материалов и предметов как «создание оригинала или копирование любым способом, в том числе создание киносценария, режиссура, монтаж фильма»³.

По мнению А.Н. Игнатова, изготовление может состоять в полном создании изобразительного, литературного, музыкального произведения и других материалов, а равно в переделке и дополнении уже имеющегося произведения.

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, переделканепорнографическихпредметоввпорнографическиеит.п.

В редакции правовой нормы законодателем предусмотрена обязательная цель изготовления порнографических материалов или предметов – их последующее распространение, публичная демонстрация или рекламирование. Согласно части 1 ст. 242 УК РФ, изготовление порнографических материалов или предметов в личных целях не охватывается действием уголовного закона и ответственности не влечет.

¹ Большой толковый словарь русского языка / Сост., гл. ред. С.А. Кузнецов. – СПб., 1998. – С. 380.

² См.: Уголовное право. Особенная часть / под ред. И.Я. Казаченко и З.А. Незнамовой. – М., 1998. – С. 482.

³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.И. Радченко. – М., 2001. – С. 549.

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.

Так, в отношении жителя г. Санкт-Петербурга Прянишникова неоднократно возбуждались уголовные дела по факту совершения им преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ. Однако в силу размытой формулировки предмета преступления указанной нормы (отсутствия единого определения порнографических материалов или предметов), а также отсутствия методических рекомендаций для проведения соответствующей искусствоведческой экспертизы и критериев отличия порнографии от эротики заключения экспертной комиссии признавали материалы, изготовленные Прянишниковым, «жесткой эротикой». В условиях безнаказанности Прянишников продолжает заниматься указанной деятельностью, формы которой становятся все более изощренными: последние его фильмы, изобилующие сексуально откровенными кадрами, сняты на фоне крейсера «Аврора», Медного всадника и других памятников истории и культуры»¹.

По-нашему мнению, основными причинами незначительного количества 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 порно-

¹ См.: <http://www.mvdinform.ru/index.php?docid=3441>

графических 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 такая 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.*

Изготовление порнографической продукции при помощи компьютерных технологий является сравнительно новым способом, вместе с тем именно оно вызывает серьезные опасения. Во-первых, такой вид изготовления по затратам в ряде случаев сравнительно невелик (копирование материалов, содержащихся на других сайтах; искажение изображений и т.д.); во-вторых, единое интернет-пространство позволяет легко реализовать изготовлен-

¹ См.: Архив судебного участка № 7 Ново-Савиновского районного суда г. Казани, 2007, д. № 1-51.

² См.: Архив судебного участка № 2 Кировского районного суда г. Казани, 2008, д. № 1-2-2.

ную продукцию; в-третьих, установить, кто реально занимается изготовлением тех или иных порнографических материалов при помощи компьютерных технологий, сложно ввиду отсутствия производственных помещений.

2. Перемещение через Государственную границу Российской Федерации в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования порнографических материалов или предметов.

Под перемещением порнографических материалов или предметов через Государственную границу Российской Федерации следует понимать их ввоз из-за границы либо вывоз из России за границу. В части, предусматривающей ответственность за перемещение указанной продукции через Государственную границу РФ, норма является бланкетной.

Государственная граница Российской Федерации, согласно Закону РФ «О государственной границе Российской Федерации», есть линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации¹. 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 РФ².

Фактическое перемещение порнографических материалов или предметов через указанную границу в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования образует объективную сторону преступления. Деяние считается оконченным с момента фактического пересечения хотя бы частью указанных материалов или предметов Государственной границы РФ.

¹ О государственной границе Российской Федерации: Закон РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 (в ред. от 4 декабря 2007 г.) // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. – 1993. – № 17. – Ст. 594.

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

3. Распространение порнографических материалов или предметов.

Следующим действием, предусмотренным ст. 242 УК РФ в качестве самостоятельной формы преступления, является распространение. По мнению Р.С. Джинджолия, распространение в этом 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 толковых словарях глагол «распространить» означает: во-первых, расширить круг действия чего-либо; во-вторых, сделать доступным, известным для многих².

Распространение порнографических материалов или 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 Интернете. *Так, в Ново-Савиновском районе г. Казани осужден Б. по факту размещения им в Интернете страницы «<http://vkontakte.ru/id1248149>», содержащей видеоматериал порнографического характера*³.

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 порнографически-

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

² См.: Ожегов С.И., Шведова И.Ю. Толковый словарь русского языка. – М., 1996. – С. 54.

³ См.: Архив судебного участка № 3 Ново-Савиновского районного суда г. Казани, 2008, д. № 1-27.

ми материалами или предметами в качестве самостоятельного действия.

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 таких материалов на электронный носитель (флэш-карту и т.д.) приобретателя. *11 марта 2008 года в Московском районе г. Казани возбуждено уголовное дело по факту реализации клипов порнографического характера на флэш-карту «Кингстон» продавцом по закачке видеоматериалов М.*¹

В настоящее время Интернет стал 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.

4. Публичная демонстрация порнографических материалов или предметов.

Под публичной демонстрацией порнографических материалов или предметов следует понимать их показ неопределенному числу лиц или выставление таких материалов (предметов) для обозрения или ознакомления. *Житель г. Набережные Челны Республики Татарстан А., используя личный персональный компьютер, разместил в сети Интернет на созданных ими же сайтах <http://www.stil502006.narod.ru>, <http://www.stil50.narod.ru> объявления ре-*

¹ См.: Архив судебного участка № 5 Московского районного суда г. Казани, 2008, д. № 1/5-21.

² См.: Архив судебного участка № 1 Московского районного суда г. Казани, 2005, д. № 1/4-13.

*кламного характера, содержащие каталог с порнографическими изображениями, а также изготовил в целях распространения данные оптические носители и распространил их по средствам электронной связи*¹.

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

5. Рекламирование порнографических материалов или предметов.

В пункте 1 статьи 3 Федерального закона Российской Федерации от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» 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 рынке.

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 такое рекламирование путем рассылки писем, помещения объявлений в печатные издания, на интернет-сайты и иным образом.

Большинство авторов рассматривает рекламирование как самостоятельное действие, не охватываемое понятием «распространение»². По мнению В.В. Сучковой, суть рекламирования порнографических материалов и предметов заключается в общении гражданам о наличии порнографической продукции³.

¹ См.: Архив суда г. Набережные Челны, 2006, д. № 1-1818.

² См.: Наумов А.В. Практика применения Уголовного кодекса РФ: Комментарий судебной практики и доктринальное толкование / под ред. Г.М. Резника. – М., 2005. – С. 628; Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев. – М., 2008. – С. 585; и др.

³ См.: Сучкова В.В. Общественная нравственность в сфере половых отношений как объект уголовно-правовой охраны: дис... канд. юрид.

Следовательно, грань между понятиями «распространение» и «рекламирование» в том, что при рекламировании распространяются не сами материалы, а информация об их наличии.

При этом в ряде случаев рекламирование порнографии сопровождается показом отдельных кадров видеофильма, частей текста и прочего в целях привлечения внимания, что, в свою очередь, образует распространение порнографической продукции. Это обстоятельство явилось причиной, по которой некоторые авторы начали рассматривать рекламирование порнографической продукции как специфическую форму ее распространения. Аналогичного мнения придерживаются Р.С. Джинджолия и О.А. Булгакова¹.

По нашему мнению, позиционирование рекламирования порнографических материалов или предметов как частного вида распространения является неверным. Рекламирование порнографической продукции может не сопровождаться ее демонстрацией.

Таким образом, изготовление, перемещение через Государственную границу РФ, распространение и рекламирование порнографических материалов или предметов представляют собой четыре самостоятельные формы преступного поведения, сопряженного с порнографической продукцией. Публичная демонстрация указанных предметов является частным случаем распространения и самостоятельного значения не имеет. Полагаем целесообразным исключить публичную демонстрацию порнографических материалов или предметов из текста ст. 242 УК РФ.

Конструкция объективной стороны ст. 242.1 УК РФ во многом обусловлена природой появления данной нормы. В Факультативном протоколе к Конвенции о правах ребенка 2000 года, касающемся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии, всем государствам предписывалось запретить любой оборот детской порнографии. Восприятие такой продукции несовершеннолетними способствует преждевременному пробуж-

наук. – М., 2004. – С. 150.

¹ См.: Джинджолия Р.С. Уголовная ответственность за незаконное распространение порнографических материалов или предметов. – М.; Сочи, 2001. – С. 39; Булгакова О.А. Уголовная ответственность за распространение порнографических материалов или предметов: дис... канд. юрид. наук. – Ставрополь, 2003. – С. 151.

дению 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 в Уголовный кодекс ст. 242.1, устанавливающей ответственность за изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних. В дальнейшем совершенствование норм отечественного уголовного законодательства в сфере противодействия вовлечению несовершеннолетних в изготовление и оборот порнографической продукции обусловило появление части 2 ст. 242 и ст. 242.2 УК РФ. Первоначально единственной нормой, направленной на защиту прав несовершеннолетних в рассматриваемой сфере, являлась ст. 242.1.

Статья 242.1 УК РФ является, по сути, производной от нормы, предусматривающей ответственность за незаконное распространение порнографических материалов или предметов (ст. 242), но объективная сторона состава рассматриваемого преступления, следуя международным требованиям, имеет ряд отличительных от данного элемента состава ст. 242 особенностей:

а) действующая диспозиция ст. 242.1 УК РФ включает дополнительные действия, совершение которых влечет уголовную ответственность (приобретение, хранение);

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

в) содержит иные квалифицирующие признаки.

В тексте диспозиции ст. 242.1 УК РФ законодателем определены следующие действия с материалами или предметами с порнографическими изображениями несовершеннолетних, совершение которых влечет ответственность: 1) изготовление; 2) приобретение; 3) хранение; 4) перемещение через Государственную границу Российской Федерации; 5) распространение; 6) публичная демонстрация; 7) рекламирование.

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

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

Содержащиеся в ч. 1 ст. 242.1 УК РФ действия являются альтернативными, совершение любого из них образует состав преступления. Совершение нескольких различных или тождественных действий (например, изготовление видеофильма порнографического характера с участием несовершеннолетних и его последующая публичная демонстрация), предусмотренных статьёй, при квалификации дополнительно не рассматривается, и при наличии общей цели они образуют продолжаемое преступление.

К действиям, составляющим объективную сторону состава преступления, предусмотренного ст. 242.1 УК РФ, и не входящим при этом в данный элемент состава преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ, относятся:

- приобретение в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования;
- хранение в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования.

Приобретение материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних включает получение любым способом в собственность или оперативное управление указанной продукции.

Под хранением материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних следует понимать фактическое обладание, то есть 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 порногра-

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

фическим 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.)»¹. Продолжительность хранения при квалификации значения не имеет.

Диспозиция ст. 242.2 «Использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов» УК РФ включает фото-, кино- или видеосъемку несовершеннолетнего в целях изготовления и (или) распространения порнографических материалов или предметов либо привлечение несовершеннолетнего в качестве исполнителя для участия в зрелищном мероприятии порнографического характера.

Объективная сторона рассматриваемого состава представлена рядом альтернативных действий. Деяние считается оконченным с момента совершения любого из указанного в законе действия, вне зависимости от наступления последствий.

1. Фото-, кино- или видеосъемка несовершеннолетнего в целях изготовления и (или) распространения порнографических материалов или предметов включает любую фиксацию на пленочный или электронный носитель изображения несовершеннолетнего. Принимая во внимание отсутствие единых критериев порнографии, наделение изображения несовершеннолетнего ее признаками неоднозначно. Комментируя указанное новшество, авторы отмечают дальнейшую криминализацию оборота детской порнографии².

Фактически под действия указанной нормы могут попасть фотографы, осуществляющие съемку несовершеннолетних, например, частично обнаженных детей на пляже, с согласия родителей. С введением указанного запрета появились специальные бланки заявлений родителей (или законных представителей) о согласии на осуществление видеосъемки несовершеннолетнего.

2. Привлечение несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера предполагает склонение несовершеннолетних на воз-

¹ Комментарий к Уголовному кодексу РФ / отв. ред. А.В. Наумов. – 3-е изд., перераб. и доп. – М., 2004. – С. 606.

² Скобликов П.А. Криминализация оборота детской порнографии: системный анализ существующих законопроектов // Закон. – 2013. - № 3.

мездной или безвозмездной основе к участию в мероприятиях, которые носят порнографический характер и являются зрелищными, то есть воспринимаемыми зрителем.

Понятие зрелищных мероприятий образуют театральные 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 мероприятия¹.

Привлечение состоит в действиях по поиску, отбору, подготовке и обеспечению непосредственного участия несовершеннолетних в указанных мероприятиях² и осуществляется путем возбуждения у них желания участвовать в зрелищных мероприятиях порнографического характера (лесть, обман).

С точки зрения О.Ш. Петросяна, под привлечением в данном случае следует понимать действия, возбуждающие у несовершеннолетнего желание участвовать в зрелищных мероприятиях порнографического характера, сопряженные с применением физического или психического воздействия. По нашему мнению, указанная позиция неверна: в случае, если привлечение несовершеннолет-

¹ См.: Сучкова В.В. Общественная нравственность в сфере половых отношений как объект уголовно-правовой охраны: дис... канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 167.

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

них в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера сопровождалось применением насилия, угроз, торговлей людьми, совершением половых преступлений и прочего, требуется дополнительная квалификация.

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.

Рассмотрение объективной стороны преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов позволило сделать следующие выводы.

В целях эффективного противодействия незаконному обороту порнографической продукции следует принять федеральный закон «О противодействии распространению порнографических материалов или предметов», содержащий официальное определение порнографии и раскрывающий содержание «законных» действий с порнографическими материалами или предметами.

Объективная сторона рассматриваемых преступлений представлена рядом альтернативных действий. Публичная демонстрация порнографических материалов или предметов, указанная в ст. 242–242.1 УК РФ, является частным случаем распространения и самостоятельного значения не имеет.

§ 3. Субъективные признаки преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов (ст. 242–242.2 УК РФ)

К числу обязательных элементов состава преступления относятся его субъективные признаки, включающие субъект и субъективную сторону. Отражая внутреннюю сущность деяния и лицо, его совершившее, субъективные признаки завершают конструкцию состава преступления.

В российском уголовном праве уголовной ответственности подлежит вменяемое, физическое лицо, достигшее установлен-

ного законом возраста. Наличие указанных признаков образует общий субъект преступления.

Субъектом преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ, является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Традиционно в теории уголовного права Российской Федерации субъектом преступления признается только физическое лицо. Вопрос о признании в некоторых составах преступления, предусмотренных отечественным законодательством, субъектом и юридических лиц является актуальным. В законодательстве Англии, США, Италии, Канады, Нидерландов, Франции и некоторых других стран допускается уголовная ответственность юридических лиц, которые, в том числе, признаются субъектом преступлений, связанных с порнографической продукцией¹. В Российской Федерации данная теория имеет своих сторонников², но широкой поддержки не получила.

Субъектом преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ, может быть только вменяемое лицо. Вменяемость означает, что лицо при совершении действий, охватываемых рассматриваемой нормой, должно понимать фактический характер своих действий и осознанно руководить ими.

В случае если лицо осознает фактический характер своих действий (бездействия) и имеет возможность руководить ими, то, следовательно, оно имеет возможность выбора приемлемого или неприемлемого с точки зрения закона поведения. Отдавая предпочтение и следуя второму варианту, лицо нарушает правовой запрет и подлежит, при наличии прочих необходимых условий, привлечению к ответственности.

Субъектом незаконного распространения порнографических материалов или предметов признается лицо, достигшее на момент совершения преступления 16-летнего возраста. Частью второй ст. 242 Уголовного кодекса РФ предусмотрен специальный

¹ См.: Волженкин Б.В. Уголовная ответственность юридических лиц. – СПб., 1998. – С. 18–19.

² См.: Волженкин Б.В. Уголовная ответственность юридических лиц. – С. 11–18; Келина С.Г. Ответственность юридических лиц в проекте нового УК РФ // Уголовное право: новые идеи: сборник статей / отв. ред. С.Г. Келина, А.В. Наумов. – М., 1994. – С. 51–60.

субъект – лицо, достигшее 18-летнего возраста. Указанный возраст обусловлен спецификой внешней стороны рассматриваемого квалифицирующего признака.

Вторым субъективным признаком и завершающим элементом состава преступления является субъективная сторона. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ, характеризуется только умышленной формой вины.

Анализ 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. Р.С. Джинджолия указывает: «Если лицо добросовестно заблуждалось относительно характера изготавливаемых (изготовленных) либо распространяемых им предметов, т.е. в действительности не знало, что они носят порнографический характер, в его действиях нет умышленной вины и оно не может привлекаться к уголовной ответственности в этих случаях»¹.

Однако если порнографический характер продукции может быть установлен лишь путем производства искусствоведческой экспертизы при участии лиц, обладающих специальными познаниями, то, признавая умышленный характер действий с порнографическими материалами и предметами, по мнению М.В. Денисенко, возникает случай объективного вменения, отвергаемого российским уголовным правом².

Сложившаяся ситуация вызывает обеспокоенность и других авторов. По мнению А.В. Наумова, порнографический характер материала или предмета должен быть очевидным для любого обычного человека, в случае если порнографический характер продукции не является очевидным, допустимо проведение экспертизы³. В пункте 1 постановления Пленума Верховного Суда

¹ Джинджолия Р.С. Уголовная ответственность за незаконное распространение порнографических материалов или предметов. – М.; Сочи, 2001. – С. 47–48.

² См.: Денисенко М.В. Уголовная ответственность за незаконное распространение материалов или предметов: дис... канд. юрид. наук. – М., 2004. – С. 124–125.

³ См.: Постатейный комментарий к Уголовному кодексу РФ / под ред.

РФ от 21 декабря 2010 года № 28 «О судебной экспертизе по уголовным делам» рекомендовано производство судебных экспертиз во всех случаях, когда для разрешения возникших в ходе судебного разбирательства вопросов требуется проведения исследования с использованием специальных знаний в искусстве. По мнению Бычкова В.В., в ряде случаев нет необходимости в специальном исследовании об относимости материалов и предметов к порнографическим¹. Кроме того, в литературе специалистами выработаны критерии, позволяющие считать материалы порнографическими²:

- наличие сцен или изображений сексуальных действий с животными;
- наличие сцен или изображений сексуальных действий с трупами;
- наличие сцен или изображений сексуального насилия;
- наличие сцен сексуальных действий, сопровождающихся мочеиспусканием и/или дефекацией;
- наличие сцен или изображений группового, орального или анального коитуса и с детальной демонстрацией изображения контакта гениталий;
- наличие сцен или изображений сексуальных действий с лицами, явно не достигших половой зрелости, то есть малолетними.

В условиях отсутствия легального определения порнографии сложность установления и доказывания наличия умысла в действиях лица неизбежна. Полагаем, что закрепление на официальном уровне данного термина позволит, не прибегая к помощи специалистов, определять, обладает ли определенная продукция порнографическим характером.

В случае если действия, предусмотренные рассматриваемыми нормами, осознанно совершаются лицом с материалами или предметами, соответствующими понятию «порнография», то наличие в действиях виновного умысла на совершение указанного

А.В. Наумова. – М., 1996. – С. 238.

¹ Бычков В.В. К вопросу о назначении судебных экспертиз при расследовании преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографии // Эксперт-криминалист. – 2013. – № 3.

² Нагаев В.В. Эротика и порнография. Критерии различий. Проблемы правовой оценки и экспертизы: монография. – М., 2009. – С. 286–287.

преступления. Искусствоведческую экспертизу, по нашему мнению, следует проводить в случае сомнения, обладает ли исследуемый материал или предмет признаками порнографии. В условиях очевидности целесообразно ограничиться допросом специалиста. 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 специалиста (допрос специалиста) – процессуальным доказательством по данному делу. В качестве определения порнографии, взятого за основу в выработке указанной дефиниции на законодательном уровне, автор предлагает собственную формулировку, изложенную в первой главе работы.

При изготовлении порнографических материалов или предметов и перемещении их через Государственную границу РФ следует установить цель их последующего распространения, публичной демонстрации или рекламирования. Наличие указанной цели является необходимым условием наступления уголовной ответственности.

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 или предметами обусловлена ниспадающим спросом на данную продукцию и ее 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.

Субъектом преступления, предусмотренного ст. 242.1 УК РФ, является физическое, вменяемое лицо, достигшее 18-летнего воз-

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

раста. Для уголовного законодательства Российской Федерации установление ответственности за совершение преступления для лица, достигшего 18 лет, является исключением. 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 такими действиями, что возможно только совершеннолетним, то есть лицом, достигшим 18-летнего возраста.

Личность преступника включает в себя, помимо признаков, обязательных для субъекта преступления, иные характеристики, влияющие на индивидуализацию уголовной ответственности и наказания. Так, при назначении наказания по ст. 242 (242.1) УК РФ следует установить, имело ли место совершение данным лицом ранее иного преступления, посягающего на половую свободу и неприкосновенность личности или на общественную нравственность в сфере половых отношений. По нашему мнению, в случае, если виновным лицом ранее совершалось преступление указанной направленности, суд должен ориентироваться на назначение максимального наказания, предусмотренного ст. 242 (242.1) УК РФ.

Анализ уголовных дел показал, что в 93% случаев к уголовной ответственности за совершение преступлений, предусмотренных ст. 242, 242.1 УК РФ, 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 оперативными работниками 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 порнографического характера. Торговые точки располагались более чем в 80 городах России, где порнография открыто реализовывалась под видом эротической продукции для всех желающих,*

включая несовершеннолетних¹.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 242.1 УК РФ, характеризуется также виной в форме прямого умысла.

Виновный осознает, что изготавливает либо хранит, перемещает через границу в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования либо распространяет, публично демонстрирует или рекламирует материалы или предметы с порнографическими изображениями несовершеннолетних. Волевой момент в этом случае состоит в желании совершить указанные действия.

Умысел на изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями 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. Возникает ситуация, рассмотренная применительно к ст. 242 УК РФ, – отсутствие единого термина порнографии приводит к различным трактовкам порнографических материалов или предметов. Официальное закрепление понятия порнографии, по нашему мнению, будет во многом способствовать решению этой проблемы.

До внесения Федеральным законом от 29 июля 2009 года изменений в ст. 242.1 УК РФ неперенным условием наличия умысла у лица, совершающего данное деяние, являлось осознание им того, что материалы или предметы порнографического характера содержат изображения *заведомо* несовершеннолетних. Следовательно, лицо, совершившее преступные действия, связанные с порнографическими изображениями несовершеннолетних, а равно иные действия, предусмотренные этой статьей, должно было знать, что несовершеннолетний, в отношении которого совершены преступные действия, не достиг соответствующего возраста.

Федеральным законом от 27 июля 2009 года «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации» из текста ст. 242.1 слова «заведомо» исключены. Указанные изменения следует признать оправданными. Так, исключение признака заведо-

¹ См.: <http://www.mvdinform.ru/index.php?docid=3441>

мости из диспозиции названной статьи, во-первых, способствует приведению норм отечественного законодательства в сфере противодействия распространению детской порнографии международным стандартам; во-вторых, повышает общую эффективность рассматриваемой правовой нормы и, соответственно, обеспечивает дополнительную защиту прав и свобод несовершеннолетних; в-третьих, отвечает требованиям системности и согласованности между иными нормами отечественного уголовного законодательства, в которых признак заведомости отменен ранее.

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

Мотивы преступления, предусмотренного ст. 242.1 УК РФ, на квалификацию деяния не влияют и носят, как правило, корыстный характер.

Субъектом преступления, предусмотренного ст. 242.2 УК РФ, является физическое, вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 242.1 УК РФ, характеризуется виной в форме прямого умысла. При фото-, кино- или видеосъемке несовершеннолетнего обязательным является преследование цели последующего изготовления и (или) распространения порнографических материалов или предметов.

Таким образом, субъективная сторона рассматриваемых преступлений характеризуется только умышленной формой вины. В условиях отсутствия легального определения порнографии возникает сложность в установлении и доказывании наличия в действиях лица умысла на совершение деяния именно с *порнографическими* материалами или предметами.

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 соверше-

ние преступления. Искусствоведческая экспертиза, по нашему мнению, должна проводиться по каждому уголовному делу, сопряженному с незаконными действиями с порнографической продукцией, в связи с чем заключение специалистов будет процессуальным доказательством по данному делу.

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

Часть 2 ст. 242 Уголовного кодекса РФ предусматривает ответственность за распространение, публичную демонстрацию или рекламирование порнографических материалов или предметов среди несовершеннолетних либо вовлечение несовершеннолетнего в оборот порнографической продукции. Указанный квалифицированный состав является еще одной новеллой рассматриваемой нормы.

Объективная сторона преступления, предусмотренного частью 2 данной нормы, включает: а) распространение, публичную демонстрацию и рекламирование порнографических материалов или предметов среди несовершеннолетних; б) вовлечение несовершеннолетнего в оборот порнографической продукции. Часть действий, предусмотренных рассматриваемым квалифицированным составом, совпадают с действиями, указанными в части 1 ст. 242 УК РФ. Признак «среди несовершеннолетних» означает совершение указанных действий в присутствии двух или более несовершеннолетних. Вместе с тем нелогичным представляется наличие в названии нормы и диспозиции основного состава слов «незаконные», при отсутствии указания на признак незаконности в квалифицирующем признаке. Вовлечение несовершеннолетнего в оборот порнографической продукции включает действия, направленные на склонение несовершеннолетнего к совершению действий, указанных в части 1 и 2 рассматриваемой нормы (распространение, рекламирование, публичная демонстрация, перемещение через государственную границу Российской Федерации порнографических материалов или предметов). Способы вовле-

чения могут быть различны, в том числе обещание, обман, угроза.

Часть 3 ст. 242 УК РФ предусматривает деяния, предусмотренные частями первой или второй, совершенные: а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) с использованием средств массовой информации, в том числе информационно-телекоммуникативных сетей (включая сеть «Интернет»); в) с извлечением дохода в крупном размере. Согласно примечанию к исследуемой норме, крупным размером признается доход в сумме, превышающей пятьдесят тысяч рублей.

Согласно п. «а» ч. 3 ст. 242 УК РФ, квалифицирующим признаком рассматриваемого деяния является совершение его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. В части 2 ст. 35 Уголовного кодекса РФ указывается, что преступление признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. 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.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 года № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» отмечается, что организованная группа характеризуется «устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла»¹.

В России на сегодняшний день складывается следующая ситуация. Бизнес, связанный с порнографическими материалами или предметами (так называемый порнобизнес), является весьма прибыльным, и занимаются им, в том числе, сформированные преступные группы и крупные предприятия (организации).

¹ Сборник действующих постановлений Пленума Верховных Судов СССР, РСФСР и Российской Федерации по уголовным делам (с комментариями и пояснениями) / отв. ред. В.И. Радченко; науч. ред. А.С. Михлин. – М., 2008. – С. 350.

Однако на скамье подсудимых оказываются, как правило, лишь продавцы, ничего не знающие о реальной деятельности своих поставщиков. Устанавливать же и привлекать к уголовной ответственности организаторов указанных групп необходимо для эффективного противодействия рассматриваемым преступлениям.

Так, следственными органами Москвы было установлено, *что на протяжении нескольких лет на рынке «Горбушка» существовала организация «Треугольная аллея», специализирующаяся на сбыте порнографической продукции. Преступная группа состояла более чем из ста человек, а ее ежемесячный доход достигал десятков миллионов рублей. К уголовной ответственности привлекались же только продавцы-сбытчики. Выход на более крупных организаторов порнобизнеса требовал глубокой оперативной разработки, однако ввиду отсутствия в законе квалифицирующего признака «совершение данного преступления преступной группой» борьба с преступными организациями распространителей порнографии оставалась вне предмета деятельности подразделений органов внутренних дел, специализирующихся на борьбе с организованной преступностью*¹.

В случае если содеянное совершается участниками преступного сообщества, то необходима квалификация по совокупности со ст. 210 УК РФ.

Пункт «б» части 3 рассматриваемой нормы предусматривает совершения деяния с использованием средств массовой информации, в том числе информационно-телекоммуникативных сетей (включая сеть «Интернет»).

Анализируя современную преступность в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов, следует отметить совершение значительного числа таких преступлений посредством Интернета. Отсутствие государственных границ и, как следствие, возможность четкого регулирования содержащейся в Интернете информации упростило распространение порнографии и существенно расширило его границы.

¹ См.: Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и растления: материалы парламентских слушаний, 4 февраля 2002 г. – М., 2003. – С. 12.

Кроме того, интернет-пространство позволило лицам, не занимающимся первичным изготовлением порнографической продукции, копировать данные материалы, в том числе с иностранных порно-сайтов, и легко распространять (рекламировать) их опять же при помощи Интернета. *Так, в период с февраля по декабрь 2005 года житель г. Казани И., используя персональный компьютер и Интернет, в который осуществлял вход через модемное устройство и телефонную линию, изготавливал и хранил у себя по месту жительства в целях распространения, публичной демонстрации и рекламирования порнографические материалы, а также распространял, публично демонстрировал и рекламировал через Интернет указанные материалы в виде фотографий и фильмов. В ряде случаев после достигнутой посредством электронной переписки в Интернете договоренности И. направлял диски, содержащие порнографические изображения, на указанный ему почтовый адрес получателя. Оплата за данную продукцию осуществлялась перечислениями на вкладной счет И., а также путем перечисления денежных средств на электронный «кошелек» в электронной платежной системе «WebMoneyTransfer»¹.*

Вместе с тем выявление рассматриваемых преступлений в Интернете 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 имели»².*

Пункт «в» части 3 ст. 242 УК РФ предусматривает совершение деяния «с извлечением дохода в крупном размере». Согласно примечанию к статье, крупным размером признается доход, превышающий пятьдесят тысяч рублей. Из изложенной формулировки данного пункта следует, что изменения направлены на

¹ См.: Архив Авиастроительного района суда г. Казани, 2006, д. № 1.

² См.: <http://www.mvdinform.ru/index.php?docid=3441>

усиление уголовной ответственности для лиц, занимающихся изготовлением и распространением порнографических материалов или предметов, а равно совершением иных действий, предусмотренных этой статьей, с целью получения прибыли. Вместе с тем, по нашему мнению, целесообразно сопроводить рассматриваемый квалифицирующий признак установлением наказания в виде штрафа, что позволит обращать доход, полученный от рассмотренной деятельности, в пользу государства.

Часть вторая статьи 242.1 Уголовного кодекса Российской Федерации содержит следующие квалифицирующие признаки: а) в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста; б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в) с извлечением дохода в крупном размере; г) с использованием средств массовой информации, в том числе информационно-телекоммуникативных сетей (включая сеть «Интернет»). Крупным размером, согласно примечанию к статье 242 УК РФ, признается стоимость или доход в сумме, превышающий пятьдесят тысяч рублей.

Указанные квалифицирующие признаки, за исключением одного (в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста), воспроизводят квалифицированные составы, предусмотренные частью 3 ст. 242 УК РФ.

Пункт «а» ч. 2 рассматриваемой нормы предусматривает совершение деяний, предусмотренных частью первой статьи 242.1 УК РФ, в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста. Как было отмечено в первой главе данного исследования, в ряде законодательств зарубежных стран предусмотрена специальная уголовная ответственность за распространение порнографической продукции в отношении лиц, не достигших определенного возраста. Указанная мера направлена на усиление защиты прав и законных интересов лиц, не достигших 14-летнего возраста.

Часть вторая статьи 242.2 Уголовного кодекса Российской Федерации содержит следующие квалифицирующие признаки: а) в отношении двух или более лиц; б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в) в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста; г) с использова-

нием средств массовой информации, в том числе информационно-телекоммуникативных сетей (включая сеть «Интернет»).

Указанные квалифицирующие признаки, за исключением одного (в отношении двух или более лиц), рассмотрены применительно к деяниям, предусмотренным ст. 242–242.1 УК РФ.

§ 5. Наказание за действия, связанные с оборотом порнографических материалов или предметов

Реакцией государства на совершение лицом деяния, предусмотренного уголовным законодательством в качестве преступления, является наказание. Соответственно, тяжесть наказания свидетельствует об общественной опасности конкретного деяния и его месте в иерархии ценностей, взятых под государственную защиту. Кроме того, санкция статьи, содержащая вид и размер наказания, предусмотренного за данное преступление, в случае правильного подбора во многом обеспечит общую эффективность правовой нормы.

Наказания и их пределы, предусмотренные для каждого состава преступления, закреплены в санкции соответствующей статьи. Суд определяет наказание за нарушение уголовной нормы исходя из видов и размеров, установленных законодателем. Соответствие санкции правовой нормы характеру и степени общественной опасности преступного деяния обеспечивает достижение целей наказания, в том числе предупреждение совершения новых преступлений.

На всем протяжении развития отечественного законодательства в качестве наказаний за совершение действий, связанных с порнографической продукцией, предусмотрены главным образом штрафные санкции либо лишение свободы на определенный срок.

Изначально санкция статьи 242 УК РФ «Незаконные изготовление и оборот порнографических материалов или предметов» предусматривала два альтернативных вида наказания – штраф и лишение свободы на срок до двух лет. Таким образом, рассматриваемое деяние (квалифицирующие признаки не предусматривались) было отнесено законодателем к преступлениям небольшой тяжести. Размер штрафа менялся.

Редакции норм о противодействии незаконному обороту порнографии (242-242.2 УК РФ), как отмечено, претерпели существенные изменения, в том числе значительное ужесточение санкций. Усиление ответственности, главным образом, предусмотрено за незаконный оборот так называемой детской порнографии, а также вовлечение в указанный оборот несовершеннолетних. Так, деяние предусмотренное частью первой статьи 242 УК РФ, по-прежнему отнесено к категории преступлений небольшой тяжести, частью второй – к категории средней тяжести, частью третьей – к категории тяжких. Основной и квалифицированные составы, предусмотренные статьей 242.1 УК РФ «Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних», а также основной состав, предусмотренный статьей 242.2 УК РФ «Использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов», отнесены к категории тяжких. Квалифицированные признаки, предусмотренные частью второй статьи 242.2 УК РФ, составляют особо тяжкие деяния.

В настоящее время часть первая статьи 242 УК РФ предусматривает штраф в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо принудительные работы на срок до двух лет, либо лишение свободы на тот же срок. Часть вторая рассматриваемой нормы предусматривает лишение свободы на срок от двух до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пятнадцати лет либо без такового. Часть третья рассматриваемой нормы предусматривает лишение свободы на срок от двух до шести лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пятнадцати лет либо без такового.

Согласно материалам изученных нами уголовных дел по ч. 1 ст. 242 УК РФ, 20% указанных дел прекращаются в судах по различным основаниям, а лица, совершившие преступление, освобождаются от уголовной ответственности. Практика назначения наказания по обвинительным приговорам выглядит следующим

образом: осужденным по указанной норме назначается наказание в виде лишения свободы со ссылкой на ст. 73 УК РФ, то есть условно с испытательным сроком на определенный срок, либо штраф. Реальное лишение свободы за совершение рассматриваемого преступления назначается крайне редко.

При этом суды назначают условное осуждение за совершение преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ, несмотря на то, что ранее лицо неоднократно привлекалось к уголовной ответственности по этой статье. *Примером может служить приговор Приволжского районного суда г. Казани от 17 января 2008 года в отношении продавца торговой точки № 3 ЦБТО «Олимп» Ч., который, будучи трижды осужденным по ст. 242 УК РФ (15.11.2000 г. Приволжским районным судом г. Казани к лишению свободы на 6 месяцев условно с испытательным сроком 6 месяцев; 12.08.2003 г. мировым судьей участка № 6 Приволжского районного суда г. Казани к штрафу на сумму 5 000 рублей; 26.10.2004 г. мировым судьей участка № 6 Приволжского районного суда г. Казани к лишению свободы на 1 год условно с испытательным сроком 1 год), вновь был приговорен к наказанию в виде лишения свободы на срок 1 год 7 месяцев условно с испытательным сроком 4 года за сбыт DVD-дисков с видеоматериалами порнографического характера¹.*

Штраф является альтернативным видом наказания, предусмотренным санкцией ст. 242 УК РФ, и назначается не менее чем по половине рассматриваемых дел с обвинительным приговором². Согласно материалам изученных уголовных дел, более чем в 90% случаев штраф назначается с применением ст. 64 УК РФ, предусматривающей назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление. Получается, что из предусмотренного рассматриваемой нормой штрафа в размере «от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет» фактически назначается штраф с применением ст. 64 УК РФ

¹ См.: Архив Приволжского районного суда г. Казани, 2008, д. № 1-44.

² См.: Данные изучения уголовных дел по ст. 242, 2421 УК РФ, рассмотренных судами Республики Татарстан с 2000 по 2009 год.

в размере от 2 500 до 5 000 рублей. В случаях, когда суд назначает штраф в размере заработной платы осужденного за определенный период, сумма штрафа может быть еще меньше.

До появления квалифицирующих признаков, предусмотренных статьей 242 УК РФ, различными авторами неоднократно высказывались мнения о необходимости отнесения данного преступления к категории тяжких. Так, по мнению начальника Управления по делам несовершеннолетних и молодежи Генеральной прокуратуры Российской Федерации А.А. Бигулова, ст. 242 УК РФ нужно отнести к категории тяжких, что позволит на законодательном уровне констатировать тот факт, что криминальная порноиндустрия как вид антиобщественной деятельности переросла рамки преступлений небольшой тяжести, которые приданы ей действующим законом. Законодатель, дополнив рассматриваемую норму квалифицирующими признаками, оставил деяние, предусмотренное частью первой статьи 242 УК РФ, в категории небольшой тяжести, а для новых квалифицированных составов указанного деяния предусмотрел более тяжкие категории. Вместе с тем, по нашему мнению, санкции норм, содержащихся в частях второй и третьей статьи 242 УК РФ, следует считать не развитыми. Отсутствие альтернативных видов наказания, помимо лишения свободы, на практике нередко приводит к назначению условного осуждения. Кроме того, принимая во внимание распространенную корыстную мотивацию рассматриваемых деяний, необходимо предусмотреть штраф в качестве дополнительного вида наказания.

Экономическая выгода во многих случаях является фактором, побуждающим к совершению преступлений в сфере незаконного оборота порнографической продукции. Различными авторами неоднократно отмечалось, что ряд признаков, характеризующих экономическую преступность, могут быть справедливыми и для преступлений, не расположенных в главе 22 УК РФ, например, незаконного оборота оружия, торговли людьми и, соответственно, оборота порнографической продукции. Так, Л.Л. Кругликов разграничивает посягательства, имеющие экономическую мотивацию (так называемые преступления экономической направленности), и

собственно экономические преступления¹. Таким образом, необходимо констатировать наличие экономической мотивации незаконного оборота порнографии, что обуславливает целесообразность включения в санкции рассматриваемых норм штрафа в виде дополнительного вида наказания.

Наказание в виде штрафа предусмотрено только в части 1 ст. 242 УК РФ; в ч. 2, 3 ст. 242 и ст. 242.1–242.2 штраф в качестве наказания не предусмотрен. Указанное обстоятельство представляется не в полной мере оправданным. По-нашему мнению, для квалифицированных составов ст. 242 УК РФ в качестве альтернативного вида наказания нужно предусмотреть штраф в размере от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет. Кроме того, в статье 242 УК РФ целесообразным является предусмотреть дополнительно вид наказания в виде штрафа. В качестве дополнительного вида наказания штраф следует предусмотреть и в нормах, предусмотренных ст. 242.1–242.2 УК РФ.

Законодатель Федеральным законом от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ включил в Уголовный кодекс ст. 242.1 «Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних», предусмотрев лишение свободы на срок до шести лет за основной состав преступления и лишение свободы на срок от трех до восьми лет за квалифицированный. Далее неоднократно в указанную норму вносились изменения, в том числе направленные на ужесточение санкций статьи. В настоящее время часть первая статьи 242.1 УК РФ предусматривает лишение свободы на срок от двух до восьми лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пятнадцати лет либо без такового. Часть вторая рассматриваемой нормы – лишение свободы на срок от трех до десяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пятнадцати лет либо без такового и с ограничением свободы на срок до двух лет.

¹ Кругликов Л.Л. Экономические преступления: понятия, виды, вопросы дифференциации ответственности // Налоговые и иные экономические преступления. Вып. 1 / под ред. Л.Л. Кругликова. – Ярославль, 2000. – С. 5.

Вместе с тем санкции ст. 242.1, по нашему мнению, являются неразвитыми. Безальтернативное лишение свободы, обозначенное в санкциях рассматриваемой нормы, на практике в условиях отсутствия вариантов нередко приводит к назначению условного осуждения. Так, 28 августа 2006 года Авиастроительным районным судом г. Казани И. был признан виновным в совершении восьми (!) преступлений, предусмотренных п. «б» ч. 2 ст. 242.1. За каждое из указанных преступлений суд назначил И. наказание в виде лишения свободы сроком три года. На основании ч.3 ст. 69 УК РФ путем частичного сложения назначенных наказаний окончательное наказание составило четыре года лишения свободы, и затем на основании ст. 73 УК РФ оно было заменено условным осуждением к лишению свободы с испытательным сроком на два года¹.

Анализ практики назначения судами наказаний за совершение преступлений, предусмотренных ст. 242, 242.1 УК РФ, свидетельствует о том, что реальное лишение свободы назначается крайне редко.

Новелла Уголовного кодекса РФ – статья 242.2 «Использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов» – включает следующие санкции: часть первая статьи 242.2 УК РФ предусматривает лишение свободы на срок от трех до десяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пятнадцати лет либо без такового. Часть вторая рассматриваемой нормы - лишение свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до двадцати лет либо без такового и с ограничением свободы на срок до двух лет. Указанные санкции, являясь более строгими по отношению к статье 242.1 УК РФ, аналогичным образом не содержат вариантов.

Таким образом, анализ санкций норм, предусмотренных ст. 242.1-242.2 УК РФ, показал, что, во-первых, рассматриваемые санкции содержат только один вид основного наказания, что нередко приводит к условному осуждению; во-вторых, принимая во внимание корыстную мотивацию совершаемых деяний, целе-

¹ См.: Архив Авиастроительного районного суда г. Казани, 2006, д. № 1.

сообразно предусмотреть дополнительный вид наказания в виде штрафа.

При подготовке редакции ст. 242.1 подчеркивалось «установление повышенных экономических санкций за коммерческие формы сексуальной эксплуатации несовершеннолетних»¹. С.И. Бушмин в своей работе также указывал, что «исходя из коммерческой направленности преступных действий с порнографической продукцией, а также характера общественной опасности деяния, основной акцент при конструировании санкции должен быть сделан на штраф»². Представляется, что в случае, если лицо длительное время возмездно распространяло порнографическую продукцию, применение штрафа в качестве дополнительного вида наказания будет в полной мере оправдано. *Так, в ноябре 2007 года была прекращена деятельность Г., который в ноябре 2006 года создал интернет-сайт «Lolasale» и разместил на нем каталог с изображением порнографических сцен с участием несовершеннолетних. Предоставляя любому пользователю сети «Интернет» доступ к указанным материалам, Г. предлагал за плату получить возможность ознакомиться с иными изображениями аналогичного характера*³.

Вместе с тем при назначении судом дополнительного наказания в виде штрафа по ст. 242–242.2 УК РФ необходимо учитывать личность виновного, а именно его трудовой статус и, соответственно, платежеспособность. Назначение штрафных санкций не должно превращаться в фикцию.

Предусмотренное законодателем дополнительное наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в рассматриваемых нормах, по нашему мнению, является полностью обоснованным и необходимым в целях профилактики совершения повторных преступлений в рассматриваемой сфере.

¹ Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и растления: материалы парламентских слушаний, 4 февраля 2002 г. – М., 2003. – С. 88.

² Бушмин С.И. Порнография: уголовно-правовой и криминологический аспекты: дис... канд. юрид. наук. – М., 1993. – С. 222.

³ См.: <http://www.mvdinform.ru/index.php?docid=3441>

В заключение параграфа автор сделал ряд выводов.

Наличие экономической мотивации незаконного оборота порнографии обуславливает целесообразность включения в санкции рассматриваемых норм штрафа в виде дополнительного вида наказания.

По-нашему мнению, для квалифицированных составов ст. 242 УК РФ в качестве альтернативного вида наказания нужно предусмотреть штраф в размере от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет. Кроме того, в статье 242 УК РФ целесообразным является предусмотреть дополнительно вид наказания в виде штрафа.

В качестве дополнительного вида наказания штраф следует предусмотреть в нормах, предусмотренных ст. 242.1–242.2 УК РФ.

Глава III. 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

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, а также к 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 тому, по нашему мнению, является примитивный характер порнографической продукции (отсутствие игры актеров, выстроенной сюжетной линии и т.п.), обеспечивающий простоту создания и относительно низкие затраты. В то же время, несмотря на указанные обстоятельства, спрос на порнографическую продукцию всегда очень высокий. Создатели порнографии стремятся воздействовать не на чувства зрителя, а на физиологию

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

его тела, проецируя на экран затаившееся в зрителе¹.

С середины 90-х годов прошлого века индустрия порнографии (порнобизнес) считается третьим по величине источником прибыли для организованной преступности в США. Аналогичным образом ситуация складывается и в России: высокая доходность этого 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»².

В современном обществе почти все преступления могут совершаться и совершаются с помощью высоких технологий³. В связи с этим отдельной проблемой в сфере незаконного распространения порнографических материалов или предметов стал оборот порнографии, в том числе содержащей изображения несовершеннолетних, в сети «Интернет». Около 75% всей детской порнографии распространяется именно в Интернете⁴. Использование Интернета существенно повысило общественную опасность действий с порнографической продукцией: расширился круг лиц, в

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

² Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и растления: материалы парламентских слушаний, 4 февраля 2002 г. – М., 2003. – С. 11.

³ См.: Птицына Т. Орудие бандита – компьютерная мышь // Юридический вестник. – 1999. – № 22. – С. 8–9.

⁴ См.: Исаева Л.М. Незаконное распространение порнографии с использованием сети «Интернет»: особенности выявления и расследования // Юридический консультант. – 2004. – № 3. – С. 9.

том числе несовершеннолетних, привлекаемых к позированию для порнографических изображений, при этом облегчилось само привлечение, а также упростился порядок рекламирования и распространения порнографической продукции.

Выделяют следующие типичные схемы распространения порнографии посредством сети «Интернет»:

1) порнография размещается в сети «Интернет» на сайтах, зарегистрированных под истинным именем владельца;

2) порнопродукция размещается на сайтах российской доменной зоны, зарегистрированных на подставных лиц;

3) порноресурс размещается в зарубежной доменной зоне и ориентирован на зарубежных потребителей, но его администрирование производится из России¹.

Приобрести порнографические материалы или предметы, в том числе с изображениями несовершеннолетних, стало очень просто. Более того, люди, не имея соответствующего намерения, нередко сталкиваются с назойливыми предложениями современной индустрии ознакомиться и приобрести указанную продукцию. Не последнее место в данном случае занимают опять же интернет-сайты, которые демонстрируют порнографические кадры в качестве рекламы. При этом немалая их часть не ограничивается показом скудных заставок, а совершенно бесплатно представляет вниманию разнообразные неподвижные изображения и фильмы порнографического характера. Направлено это, прежде всего, на вызов интереса потенциального потребителя, который впоследствии будет приобретать такую продукцию за плату. Опросы, проведенные в США, показали, что информацию порнографического характера содержит 30% спама² и большая часть незатребованных почтовых сообщений.

Отдельное внимание в этом вопросе необходимо уделить средствам массовой информации, телепрограммы и печатная продукция которых на сегодняшний день изобилуют материалами пор-

¹ См.: Панфилов И.А. Порнография в сети интернет и ее криминогенное значение // Российский следователь. – 2013. № 23. С. 7.

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

нографического 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 долларов¹. Так, газета «СПИД-ИНФО», много лет печатающаяся 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. Помимо отрицательного воздействия на несовершеннолетних, нельзя забывать и о негативном влиянии такой 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 характера².

Некоторые авторы разделяют порнографию «мягкую» и «жесткую». 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 гениталий³. 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

¹ См.: Алексеев А.И., Герасимов С.И., Сахарев А.Я. Криминологическая профилактика: теория, опыт, проблемы: монография. – М., 2001. – С. 472.

² См.: Алексеев А.И., Герасимов С.И., Сахарев А.Я. Криминологическая профилактика: теория, опыт, проблемы: монография. – М., 2001. – С. 472.

³ См.: Келли Г. Основы современной сексологии. – СПб., 2000. – С. 626.

часть действий с порнографическими материалами или предметами запрещена Уголовным кодексом под страхом наказания.

Согласно статистическим данным МВД России за шесть месяцев 2013 года, в общей сложности зарегистрировано преступлений, предусмотренных ст. 242 УК РФ «Незаконное изготовление и оборот порнографических материалов или предметов», – 586, ст. 242.1 «Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическим изображением несовершеннолетних» – 584, ст. 242.2 «Использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов» – 8. Количество выявленных лиц, совершивших указанные преступления, составило: по ст. 242 – 146 человек (в т.ч. 121 – по наиболее тяжкому составу преступления), по ст. 242.1 – 85 (в т.ч. 77 – по наиболее тяжкому составу преступления), по ст. 242.2 – 1¹.

Формирование количественно-качественных характеристик преступности, в том числе ее отдельных видов, происходит на основе обобщения зарегистрированных данных. При этом за рамками уголовной статистики остаются неучтенные показатели, так называемая скрытая (латентная) преступность. Анализ латентной части деяний, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов, необходим для воссоздания реальной ситуации преступности в этой сфере и выработки эффективных мер ее предупреждения.

Рассматриваемые деяния характеризуются высокой степенью латентности, что обусловлено рядом объективных и субъективных факторов.

Во-первых, предмет рассматриваемых преступлений весьма специфичен: порнографический характер той или иной продукции не всегда очевиден, вследствие чего люди, соприкоснувшись с ней, зачастую попросту не могут отличить порнографию от, например, эротических произведений.

Во-вторых, преступления с формальным составом, к числу которых относятся деяния, предусмотренные ст. 242-242.2 Уголовного кодекса РФ, ввиду возможного отсутствия определенных

¹ Сводный отчет по России «Единый отчет преступности» за январь – июнь 2013 года / ФКУ «ГИАЦ МВД России». – Л. 48-49.

последствий непосредственно после совершения преступления, менее очевидны при прочих равных условиях. Схожее мнение высказывают и другие авторы¹. Указанное обстоятельство обусловлено, прежде всего, малой информативностью преступлений с указанной конструкцией состава.

В-третьих, порнографические материалы или предметы относятся к интимной сфере жизни, вследствие чего люди предпочитают не сообщать в правоохранительные органы о фактах изготовления или распространения порнографических материалов или предметов в случае, если они приобретали и (или) использовали указанную продукцию сами. Аналогичная ситуация возникает, если лица, в том числе неосознанно, выступали моделями при производстве порнографической продукции: опасаясь негативной реакции со стороны общественности, данные люди предпочитают не распространяться о своем поведении.

В-четвертых, отсутствие необходимой правовой оценки со стороны сотрудников правоохранительных органов. В ряде случаев, если источник приобретения порнографической продукции не установлен, факты ее выявления не получают надлежащей документальной фиксации.

Следовательно, снижение количественных показателей по рассматриваемой категории дел в условиях повсеместного распространения порнографической продукции свидетельствует, скорее, о снижении эффективности действия уголовно-правового запрета в этой сфере, нежели чем о реальном улучшении обстановки и устранении ее криминогенных факторов. В настоящее время следует скоординировать деятельность сотрудников правоохранительных органов на устранение и нейтрализацию факторов латентности такого вида преступлений.

Деяния, предусмотренные ст. 242–242.2 Уголовного кодекса РФ, в ряде случаев сопряжены с совершением иных преступлений. Прежде всего, с торговлей людьми (ст. 127.1), вовлечением

¹ См.: Хабаров А.Е. Возбуждение и расследование уголовных дел об изготовлении или сбыте порнографических предметов: автореф. дис... канд. юрид. наук. – М., 1993. – С. 17; Бушмин С.И. Порнография: уголовно-правовой и криминологический аспекты: дис... канд. юрид. наук. – М., 1993. – С. 99.

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. 242–242.2 УК РФ): «Используемая в целях наживы порнография, формируя клиентов для проституток, выполняет и непосредственную роль в повышении эффективности интимного сервиса»².

По мнению Р.А. Арсланбековой, порнография является институциональным фактором поддержания проституции и вовлечения в ее сети³. Деяния, предусмотренные ст. 240 УК РФ, служат основой для воспроизводства организованных форм секс-индустрии и порнобизнеса⁴. 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. Автор также разделяет мнение о том, что само «порнографическое позирование, которое включает половые сношения, является видом проституции»⁵.

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

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

³ См.: Арсланбекова Р.А. Вовлечение в занятие проституцией и организация занятия проституцией (уголовно-правовые и криминологические проблемы): автореф. дис... канд. юрид. наук. – Махачкала, 2004. – С. 17.

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

⁵ Final Report of the Attorney General's Commission on Pornography. –

Общим для деяний с порнографической продукцией и проституции является специфическая сфера – интимные отношения, а также корыстная направленность указанных действий. Высокая доходность сферы проституции, как и оборота порнографической продукции, во многом обуславливает 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.

В завершение параграфа автор сформулировал ряд выводов.

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

Возможность совершать преступления с помощью высоких технологий породила отдельную проблему в области противодействия порнографии: оборот порнографических материалов или предметов, в том числе содержащих изображения несовершеннолетних, стал возможным при помощи сети «Интернет». При этом отсутствие государственных границ и, как следствие, невозможность четкого регулирования содержащейся в Интернете информации упростили распространение порнографии и существенно расширили его границы.

Факторы, обуславливающие высокую латентность преступлений, предусмотренных ст. 242–242.2 УК РФ:

- порнографический характер той или иной продукции не всегда очевиден;
- преступления с формальным составом, к числу которых относятся деяния, предусмотренные ст. 242–242.2 УК РФ, менее

очевидны при прочих равных условиях;

– порнографические материалы или 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. 242–242.2 Уголовного кодекса РФ, в ряде случаев сопряжены с совершением иных преступлений. Прежде всего, с торговлей людьми (ст. 127.1), вовлечением в занятие проституцией (ст. 240) и организацией занятия проституцией (ст. 241). Криминогенные факторы совершения указанных деяний во многом схожи, что 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. Причины и условия совершения преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов

Сложный комплекс факторов, обуславливающих причины преступности в целом, а также совершение конкретных ее видов порождают множество подходов к трактовке понятия причинности и ее составляющих. Одно из первых обозначений причин преступности, наиболее точно соответствующих современным определениям, дано Н.Ф. Кузнецовой: «Причины преступности – это система социально-психологических явлений и процессов, порождающих преступность»¹. В настоящее время некоторые авторы в качестве причин преступности выделяют явления и процессы, носящие только отрицательный характер. В.П. Малков определяет их как «негативные социальные явления и процессы,

¹ Кузнецова Н.Ф. Проблемы криминологической детерминации / под ред. В.Н. Кудрявцева. – М., 1984. – С. 29.

обусловленные закономерностями развития общества, которые порождают и воспроизводят преступность». По нашему мнению, указанное сужение причин преступности является неверным: отдельные факторы (процессы), обладающие связью с преступностью, могут быть ее причинами вне зависимости от положительной (отрицательной) окраски. В криминологии принято выделять следующие факторы, обуславливающие преступность: половозрастная структура населения, миграция, рождаемость, уровень занятости, образовательный и культурный уровень населения, его материальная обеспеченность и т.п.

Условия преступности – это различные явления социальной жизни, которые не порождают преступность, но способствуют ее возникновению и существованию. Различные социальные противоречия с учетом взаимосвязи всех криминогенных и антикриминогенных факторов могут оказывать негативное воздействие на сознание людей, влияя тем самым на их преступное поведение, облегчать совершение преступления и т.п. Указанные противоречия и будут являться условиями совершения преступлений.

Необходимо отметить, что одни и те же факторы могут выступать в качестве причин или условий совершения преступлений в зависимости от конкретных обстоятельств.

В общественной жизни нет факторов, имеющих однозначно положительную либо отрицательную направленность: каждый из них содержит свою криминогенную и антикриминогенную стороны. При этом «чем больше криминогенная пораженность того или иного социального явления, тем большая в нем опасность стать питательной почвой для преступности, одной из ее причин»¹.

По нашему мнению, порнография представляет собой социально-психологическое явление, имеющее отрицательную общественную направленность, которая, в свою очередь, и обуславливает связь порнографии с иными видами преступлений (организацией проституции, торговлей людьми и т.п.). В ряде случаев именно порнография становится причиной совершения определенных преступлений. По словам директора ЦРУ Эдгара

¹ См.: Криминология: учебник для вузов / под ред. В.Д. Малкова. – 3-е изд., перераб. и доп. – М., 2008. – С. 57.

Гувера, «ошеломляюще большое число сексуальных преступлений связано с порнографией», и именно она является основной причиной сексуального насилия¹. Вместе с тем, согласно отечественному законодательству, деяния с порнографической продукцией являются не только факторами формирования преступности, но и самостоятельными преступлениями (ст. 242–242.2 УК РФ), причины появления которых должным образом не изучены.

Сложность однозначного восприятия порнографии как социального феномена во многом обусловлена спецификой отображаемой ею сферы – интимной стороны жизни. Эта же особенность затрудняет выявление причин совершения преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов, и одновременно обуславливает совершение данных деяний.

Анализируя криминогенные факторы совершения преступлений в исследуемой сфере, необходимо исходить из двойственной природы порнографии. С одной стороны, это явление социальной жизни, с другой – часть действий с порнографической продукцией представляет собой преступления, предусмотренные ст. 242–242.2 УК РФ. Причем названные особенности соотносятся между собой как общее и частное: все действия с порнографической продукцией социально детерминированы и только часть из них уголовно наказуема. Рассмотрим сначала общие причины появления и функционирования порнографии, а затем те из них, которые в большей степени обуславливают совершение преступлений с указанной продукцией.

«Никакое явление не может существовать сколь-нибудь долго, если оно объективно не обосновано с точки зрения функциональной, т.е. не служит решению каких бы то ни было социальных задач, актуальных для общества в целом или отдельных групп населения»². Причины появления и существования порнографии социально обусловлены конкретной функциональной значимостью данного явления как: а) стимулятора полового возбуждения;

¹ См.: Хайд Х. Монтгомери. История порнографии / пер. с англ. М. Жарницкого. – М., 1997. – С. 27.

² Криминология: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности 021100 «Юриспруденция» / под ред. С.Я. Лебедева, М.А. Кочубей. – М., 2007. – С. 472.

б) способа досуга; в) источника информации сексуальной направленности. Ниспадающая актуальность перечисленных форм использования порнографической продукции во многом объясняет феномен порнографии.

Однако, несмотря на то, что порнография существовала всегда и служит удовлетворению определенных потребностей, в настоящее время границы ее распространения значительно увеличились. Объясняется это рядом объективных и субъективных криминогенных факторов, находящихся в тесной взаимосвязи.

На сегодняшний день отечественная криминология справедливо отказалась от поиска монопричины преступности и ее отдельных видов, отдав предпочтение изучению причинного комплекса. При этом наиболее важными являются причины преступности, носящие объективный характер и обусловленные закономерностями общественного развития в сферах экономики, политики, социальных отношений, идеологии.

Рассмотрим подробнее *криминогенные факторы*, лежащие в основе противоречий в указанных сферах, и их влияние на возникновение и существование порнографии.

Во-первых, *идеологический*: демократизация общества послужила причиной либерализации норм в сфере половой морали, разрушив тем самым существовавшую систему взаимоотношения полов, но не предложила взамен новых ориентиров в вопросах сексуальной этики. Провозгласив различные свободы, которыми отныне наделялись все члены гражданского общества, государство изначально не учло необходимость наличия просветительных программ, ориентирующих население и, прежде всего, молодежь на определенные нормы полового поведения и границы освещения интимной стороны жизни.

Как известно, от степени терпимости/нетерпимости общества и государства зависит, что именно будет признано нормальным, а что «девиантным»¹. Отношение государства к различным социальным проявлениям находит отражение в его идеологии (ду-

¹ См.: Гилинский Я.И. Девиантология: социология преступности, наркотизма, проституции, самоубийств и других «отклонений». – СПб., 2004. – С. 370.

ховной сфере). Политические преобразования, произошедшие в Российском государстве в 90-х годах прошлого века, в целом негативно сказались на духовной жизни общества. Провозглашение идеологического многообразия, сопровождаемое резким разрушением устоявшихся идеалов (участие в пионерских и комсомольских организациях и т. п.), и чрезмерное влияние западного элемента привели к тому, что многие граждане вообще не смогли определить для себя какие бы то ни было нравственные ориентиры. Закономерность, согласно которой «образующийся в обществе духовный вакуум всегда заполняется чем-то иным, и не всегда общественно полезным содержанием»¹, в очередной раз подтвердила свою справедливость. В российском обществе широкое распространение сразу же получили сексуально откровенные материалы, в том числе порнография, мужская и женская проституция и прочие негативные социальные явления. Необходимо отметить, что процесс распространения указанных явлений в настоящее время только увеличивается.

Демократизация российского общества привела к неоправданному снижению социального контроля, в том числе за действиями, связанными с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов. «Экспертами ООН еще в 90-е годы было замечено, что власти стран, вышедших из тоталитарного прошлого, не устанавливают эффективного социально-правового контроля над преступностью, боясь обвинений в возвращении к тоталитаризму»². Способствуют этому и периодически встречающиеся мнения о необходимости декриминализации части деяний, направленных на общественную нравственность. Так, В.Н. Куликов полагает, что «в демократическом государстве нет моральных норм, которые можно было бы признать обязательными для исполнения всеми» и, следовательно, «моральных норм, за нарушение которых полагалось бы уголовное преследование»³.

¹ Криминология: учебник для вузов / под ред. В.Д. Малкова. – 3-е. изд., перераб. и доп. – М., 2008. – С. 78.

² Лунеев В.В. Тенденции современной преступности и борьбы с ней в России // Государство и право. – 2004. – № 1. – С. 6.

³ Куликов В.Н. О судьбе сексуальной революции в России. URL: // http://www.Mosmedclinic.ru/conf_libraru/2002/2/146

Аналогичные суждения, основанные либо на незнании условий нормального функционирования демократического общества, либо на желании всячески способствовать социальному регрессу, наносят существенный вред общественным интересам, приводя тем самым к развитию произвола и беззакония, расцвету наркомании, проституции, порнографии и т.д.

Во-вторых, *морально-этический*: кризисные явления общественной жизни, начавшиеся с 90-х годов XX века, главным образом по причине тотальных изменений политической и экономической сфер, в итоге привели к резкому снижению морально-нравственного уровня значительной части общества. Люди оказались попросту неготовыми к политическому плюрализму, изобилию свободного рынка и экспортируемым новинкам, вследствие чего внезапно появившееся многообразие отодвинуло на задний план этику и общественную нравственность.

Негативные последствия длительного игнорирования морально-этических норм и правил особо остро ощущаются в настоящее время. Одним из таких последствий является, собственно, порнографическая продукция. Появившаяся из-за рубежа порнография пришлась по вкусу части российской публики, а другая часть предпочла смотреть на порнографическую продукцию и сделки с ней с «широко закрытыми глазами».

Низкий моральный уровень значительной части общества, резкое падение нравов и бездуховность определили и распространение порнографической продукции, и ее потребление.

В-третьих, *социально-просветительный*: длительное отсутствие сексуального просвещения вообще и воспитательной работы аналогичного содержания среди несовершеннолетних. По мнению И.С. Кона, сексуальное просвещение способствует формированию определенных психологических навыков и социально-нравственных норм, облегчает разрешение конфликтов психосексуального развития и т.п.¹ Отсутствие в России соответствующих социальных институтов привело к тому, что значительная часть людей, длительное время вообще не имевших

¹ См.: Кон И.С. Сексуальная культура в России: клубничка на березке. – М., 1997. – С. 392.

источников информации о сексуальной жизни, начали активно «поглощать» порнографическую продукцию.

Некоторые авторы, в том числе И.С. Кон, неоднократно обращали внимание на то, что место научного сексуального просвещения в России занимает дешевая эротика и порнография¹. Для части российских граждан порнографическая продукция стала сначала источником представлений о сексе, а затем, опять же в силу отсутствия научных знаний, неотъемлемой частью сексуальной жизни. Следует отметить, что в настоящее время часть людей пресытилась порнографией, признав содержащиеся в ней действия сильно преувеличенными и оторванными от реальности. В то же время другая часть населения продолжает активно потреблять порнографическую продукцию, восторженно встречая разнообразные новинки.

Отсутствие необходимых образовательных методик в сфере сексуального просвещения представляет собой только одну из сторон рассматриваемой проблемы. Положение усугубляется наличием в России «профессионально неграмотных и носящих разрушительный характер образовательных программ и методик»². Между тем вопрос о защите нравственности, ущерб которой наносится методическим материалом, в ряде случаев решается на достаточно высоком уровне. Так, *Европейский суд по делу Хандисайд в целях защиты нравственности принял решение о конфискации и уничтожении всех экземпляров переведенного на английский язык датского школьного учебника, в котором рассматривались различные сексуальные проблемы*³.

В случае свободного обращения некорректной сексуально ориентированной литературы, а тем более изучения ее в образовательных учреждениях подростки начинают по-новому относиться к сексуальному поведению и сексуально откровенным материалам (эротике и порнографии).

¹ См.: Кон И.С. Сексуальная культура в России: клубничка на березке. – М., 1997. – С. 413.

² Алексеев А.И., Герасимов С.И., Сахарев А.Я. Криминологическая профилактика: теория, опыт, проблемы: монография. – М., 2001. – С. 472.

³ Handyside. Решение Европейского Суда по правам человека от 7 декабря 1976 года. Series A. – № 24. – Параграфы 48–49. – С. 24.

В-четвертых, *социально-культурный*: общественные изменения привели к появлению в свободном обращении откровенно сексуальной продукции, в том числе порнографического характера.

Повсеместная трансляция программ порнографического характера и наличие соответствующей печатной продукции по прошествии определенного периода времени послужили причиной тому, что большинство людей стало считать это нормальным (приемлемым) и относиться к указанным материалам как к составной части повседневной жизни. «Совершенствование средств демонстрации сюжетов порнографического содержания, качество их художественного исполнения привлекают все большее количество людей, а порой охватывают целые группы населения...»¹.

По мнению Г.С. Васильченко, эскалация эротизма происходит на уровне культуры, в связи с чем коммерческий эротизм и порнография представляют собой проблему не столько медико-сексологическую, сколько социальную и эстетическую². В качестве примера следует привести массовое увлечение различных возрастных групп населения японскими анимэ, которые в разговорной речи обозначают как «мультяшная эротика» или «порнографические мультики»³. Сюжеты указанных мультфильмов полны эротики, порнографии, насилия и различных отклонений от нормы. В России людей, увлекающихся анимэ, немало, в одной только Москве их несколько тысяч⁴. Возникает вопрос, как скоро у тех, кто сегодня смотрит мультипликационную порнографию, появится желание приобрести порнографические материалы или предметы, изображающие взрослых людей или несовершеннолетних. Безусловно, просмотр аналогичных сюжетов провоцирует распространение порнографических материалов или предметов.

Отдельно необходимо отметить рекламу с присущим ей порнографическим элементом. Реклама построена на внедрении в жизнь чего-то нового и нуждается в знаках небудничности⁵. Ука-

¹ Шерешевский А.М., Павлов Г.Н., Васильева А.В. Агрессия и порнография. – СПб., 1998. – С. 8.

² Цит. по: Кон И.С. Введение в сексологию. – М., 1988. – С. 167.

³ См.: Родина Е. Иди в атаку // Огонек. – 2004. – № 46. – С. 41.

⁴ См.: Там же. – С. 42.

⁵ См.: Женщины и визуальные знаки / под ред. А. Альчука. – М., 2000.

занным знаком и является порнография: привычные грани дозволенного преломляются посредством порнографического изображения, вследствие чего рекламируемый товар становится более привлекательным.

В-пятых, *экономический*: формирование свободного рынка привело к появлению сферы сексуальных услуг, а проще говоря – к формированию сексуального бизнеса, который в настоящее время продолжает активно развиваться. Этот нелегальный, но вполне реальный вид деятельности состоит из многих компонентов, которые на юридическом языке называются порнографией, проституцией, организацией и содержанием притонов для занятий проституцией и т.п. Важную часть составляют различные сексуальные шоу, фильмы, журналы, которые, собственно, и формируют спрос на сексуальные услуги¹. Я.И. Гилинский прямо относит изготовление и распространение порнографической продукции к видам «трудовой» деятельности². Значительно более высокий уровень дохода от занятий данной деятельностью по сравнению с легальными отраслями экономики во многом объясняет совершение преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов.

Указанные факторы явились причинами формирования феномена порнографии в России, ставшего в настоящее время вполне привычным. Можно условно обозначить их также базовыми причинами совершения преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов. Следует отметить, что названные криминогенные факторы, как правило, находятся в определенной взаимосвязи. Кроме рассмотренных детерминант, обуславливающих преступность в этой сфере, существует множество других более мелких факторов, входящих в указанные блоки в качестве составных частей либо находящихся обособленно.

В частности, З. Старовичем выделен ряд социокультурных факторов, приводящих к сексуальным расстройством, некоторые

– С. 59.

¹ См.: Женщины и визуальные знаки / под ред. А. Альчука. – М., 2000. – С. 89.

² См.: Гилинский Я.И. Девиантология: социология преступности, наркотизма, проституции, самоубийств и других «отклонений». – СПб., 2004. – С. 371.

из которых, по нашему мнению, справедливо можно отнести к причинам совершения преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов, а именно:

- популяризация сексологических знаний, выразившаяся в распространении информации о сексуальной жизни и ее патологиях;
- фактор моды на различные типы сексуального поведения;
- стереотипы сексуального поведения и сексуальные мифы, представляющие собой ошибочные взгляды на нормальную сексуальную жизнь и нормальные сексуальные отношения;
- фактор воспитания, проявляющийся в затруднениях с собственной половой ролью¹.

Указанные негативные установки отдельных личностей или групп населения, состоящие, в первую очередь, в искаженном представлении о роли и значении сексуальных отношений, а также общественной нравственности в вопросах половой морали, приводят к совершению рассматриваемых преступлений и (или) опосредованно являются криминогенными факторами совершения иных общественно опасных деяний.

Безусловно, определенное влияние на формирование криминогенных факторов оказывает также несовершенство правовой и организационной сфер: неполнота регистрации фактов выявления сбыта порнографической продукции, отсутствие необходимой законодательной базы (официального определения порнографии, постановления Пленума Верховного Суда РФ по расследованию данной категории дел и т.п.) и прочее.

При этом негативные факторы общественной жизни, по нашему мнению, отнюдь не исчерпывают содержание причин и условий совершения конкретных преступлений. Одним из условий совершения преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов следует считать научно-технические достижения. Появление дел о порнографии в СССР криминологи обычно связывали с распространением ксероксов и видеомагнитофонов. В настоящее время катализатором совершения рассматриваемых преступлений следует считать появление Интернета, содержащего множество порнографических сайтов.

¹ См.: Старович З. Судебная сексология / пер. польск. – М., 1991. – С. 32–33.

Интернет в значительной мере упростил рекламирование и сбыт порнографической продукции, существенно расширил границы ее распространения, а также создал новый способ изготовления порнографической продукции – виртуальную порнографию. При этом кодифицированное законодательство, регламентирующее все действия, связанные с Интернетом, в настоящее время отсутствует. Имеющиеся нормативные акты в этой области регулируют, главным образом, частные вопросы преимущественно технологического характера: предоставление определенных линий связи и т.д.

В завершение параграфа автор сформулировал ряд выводов.

Причины появления и существования порнографии социально обусловлены конкретной функциональной значимостью данного явления как стимулятора полового возбуждения, способа досуга и источника информации сексуальной направленности.

Основными *криминогенными факторами*, ставшими причинами формирования феномена порнографии в России, а также совершения преступлений, предусмотренных ст. 242–242.2 УК РФ, являются:

- *идеологический*: демократизация общества послужила причиной либерализации норм в сфере половой морали, следствием чего стало широкое распространение сексуально откровенных материалов, в том числе порнографии;

- *морально-этический*: кризисные явления общественной жизни привели к длительному игнорированию морально-этических норм и правил, а резкое падение нравов и бездуховность, в свою очередь, определили и распространение порнографической продукции, и ее потребление;

- *социально-просветительный*: длительное отсутствие сексуального просвещения вообще и воспитательной работы аналогичного содержания среди несовершеннолетних;

- *социально-культурный*: общественные изменения привели к появлению в свободном обращении откровенно сексуальной продукции, в том числе порнографического характера;

- *экономический*: появление свободного рынка привело к формированию сексуального бизнеса, который в настоящее время продолжает активно развиваться.

Условиями совершения рассматриваемых преступлений являются негативные установки отдельных личностей или групп населения, состоящие в искаженном представлении о роли и значении сексуальных отношений, а также несовершенство правовой и организационной сфер.

Катализатором совершения рассматриваемых преступлений следует считать появление Интернета, который в значительной мере упростил рекламирование и сбыт порнографической продукции, существенно расширил границы распространения, а также создал новый способ изготовления – виртуальную порнографию.

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

Личность преступника является криминологическим понятием. При этом преступником лицо считается на основе юридического критерия – факта совершения им преступного деяния (приготовления к тяжкому и особо тяжкому преступлению, покушения на преступление). 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 непроявления необходимой активности в предотвращении отрицательного результата¹. Приведенное определение подчеркивает многообразие особенностей личности (психики, нравственных ценностей и т.п.), обуславливающих в совокупности с внешними обстоятельствами способность и (или) желание конкретного лица совершить преступление. Следует отметить, что лица, совершившие определенный вид преступлений, как правило, имеют схожие характеристики, изучение которых необходимо для выработки мер предупреждения конкретных преступлений.

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

В общем виде под личностью преступника понимается совокупность ее социально значимых свойств, влияющих в сочетании с внешними условиями на преступное поведение¹. Криминологи при рассмотрении структуры личности преступника выделяют различный перечень составляющих данной системы с присущими им признаками. Наиболее удачной, по нашему мнению, является позиция, согласно которой личность преступника как объект исследования характеризуют три компонента:

1) социальный статус, выражающийся в принадлежности индивида к определенному классу и группе с социально-демографической характеристикой (пол, возраст, образование, семейное положение);

2) социальные функции (роли), раскрывающие виды деятельности индивида как гражданина в обществе;

3) нравственно-психологические свойства, отражающие отношение индивида к социально значимым ценностям и выполняемым социальным функциям².

Рассмотрим подробнее социально-демографические признаки лиц, занимающихся оборотом порнографических материалов или предметов. Преступления, предусмотренные ст. 242–242.2 УК РФ, совершают преимущественно лица мужского пола. Однако если в 90-х годах 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.

Анализ статистических данных Информационного центра при МВД по Республике Татарстан 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 ответ-

¹ См.: Чуфаровский Ю.В. Криминология в вопросах и ответах: учебное пособие. – М., 2004. – С. 36.

² См.: Криминология: учебник / под ред. Н.Ф. Кузнецовой, В.В. Лунеева – М., 2004. – С. 119.

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

ственности. 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 такой 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 оборотом порнографических материалов или предметов, не характеризуются привязкой к определенной возрастной группе. Среди них представлены различные возрастные категории, преимущественно от восемнадцати до сорока лет.

Образовательный уровень лиц, совершающих данные преступления, 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.

На заре становления отечественной порноиндустрии распространением указанной продукции занимались, как правило, лица, имеющие образование не ниже среднего профессионального, что объяснялось необходимостью ориентирования продавца в «постоянно меняющемся репертуаре легального и «черного» кино- и

¹ См.: Старович З. Судебная сексология / пер. с польск. – М., 1991. – С. 24.

видеорынка»¹, а также новизной такого вида деятельности, требующей так называемой «отработки». На сегодняшний день распространителями порнографических материалов или предметов могут являться и фактически являются мужчины и женщины, имеющие в большинстве случаев среднее профессиональное или среднее общее образование, реже – только начальное. Тот факт, что лица, получившие высшее образование, реже совершают рассматриваемые преступления, может свидетельствовать о том, что образовательный уровень повышает требования моральных норм и, соответственно, массовое просвещение и определенная идеология в этой области могут способствовать профилактике незаконных действий с порнографической продукцией.

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.

Изучение материалов уголовных дел показало, что идет процесс снижения образовательного и возрастного уровня лиц, занимающихся распространением указанной продукции. Названная тенденция объясняется следующим: во-первых, данная продукция стала известна потребителям и обычно не нуждается в дополнительных комментариях (покупатели сами знают, что им нужно); во-вторых, рынок порнографической продукции на сегодняшний день налажен: известны места и каналы сбыта, что обеспечивает минимальную нагрузку распространителей; в-третьих, люди, занимающиеся порнобизнесом, специально привлекают к распространению случайных людей, не в полной мере осознающих характер продаваемой продукции, а также не знающих, кто в действительности руководит оборотом предлагаемой порнографической продукции.

Особой категорией следует считать лиц, занимающихся изготовлением либо распространением (рекламированием) порнографической продукции при использовании Интернета, а также

¹ Бушмин С.И. Порнография: уголовно-правовой и криминологический аспекты: дис... канд. юрид. наук. – М., 1993. – С. 103–104.

занимающихся изготовлением указанной продукции при помощи компьютерных технологий (создание виртуальной порнографии). Данные лица являются новой категорией преступников, совершающих рассматриваемый вид преступлений, и обладают рядом отличительных характеристик: высокий образовательный уровень, умение совершать действия в сфере высоких технологий.

А.В. Польшиков полагает, что проблема воздействия на личность преступника, совершающего изготовление и оборот материалов с порнографическими изображениями несовершеннолетних в Интернете, – это, прежде всего, «проблема социально-позитивной переориентации лиц, которые в корыстных целях с помощью передовых компьютерных технологий глобальных или локальных сетей распространяют подобные информационные материалы и умело вовлекают подростков в изготовление порнографических изображений»¹. Незаконный оборот порнографической продукции с использованием компьютерных технологий и Интернета, как было отмечено ранее, в настоящее время продолжает активно развиваться, принося лицам, задействованным в нем, крупный доход.

Анализ судебной практики и статистических данных свидетельствует о том, что в большинстве случаев преступления, предусмотренные ст. 242 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 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, то есть лица, относящиеся к малообеспеченным слоям населения.

Существенно отличаются от указанной категории лица, вовлеченные в процесс изготовления (организаторы, операторы, ак-

¹ Польшиков А.В. Уголовно-правовые и криминологические меры борьбы с изготовлением и оборотом материалов с порнографическими изображениями несовершеннолетних в сети «Интернет»: автореф. дис... канд. юрид. наук. – Тамбов, 2009. – С. 11.

теры 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 лиц, совершающих незаконные действия, связанные с 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. В литературе отмечено, что брак и семья обладают значительным моральным и социальным мобилизующим потенциалом, а «отсутствие их влияния на человека закономерно коррелирует с его преступным поведением»¹. Справедливость вышеприведенного мнения подтверждается жизненными реалиями: среди привлеченных к уголовной ответственности за совершение рассматриваемых преступлений немного лиц, состоящих в законном браке.

Нравственные требования личности преступника, совершающего незаконный оборот порнографических материалов или предметов, к социально значимым ценностям и выполняемым социальным функциям существенно снижены. По мере вовлечения в указанную деятельность личность становится терпимее к нарушению моральных норм, принятых в обществе, и затем утрачивает всякую потребность в социально-нравственном одобрении своих действий.

А.С. Валентонис, исследуя криминологическую характеристику личности преступника, совершающего оборот детской порнографии, отмечает, что «для такой категории лиц совершение преступления справедливо рассматривать как вполне закономерный этап рассогласования со средой и общепринятыми нормами поведения»². При этом по характеру ценностных ориентаций такой

¹ Криминология и профилактика преступлений: учебное пособие / Г.Н. Горшенков [и др.]; под общ. ред. В.П. Сальникова. – СПб., 2001. – С. 59.

² Валентонис А.С. Криминологические и уголовно-правовые аспекты противодействия обороту предметов или материалов с порнографическими изображениями несовершеннолетних: автореф. дис... канд. юрид. наук. – Тамбов, 2010. – С. 21.

тип нельзя отнести к строго определенной группе преступников¹.

Следует констатировать факт пренебрежительного отношения лиц, совершающих незаконный оборот порнографических материалов или предметов, ко всей системе ценностных ориентаций, формирующих и определяющих нравственные отношения, нравственную деятельность и моральное сознание людей, в том числе в сфере половых отношений.

В связи с этим необходимо отметить и деформацию нравственного сознания потребителей порнографической продукции: увеличение спроса на данную продукцию означает, что «порнография интегрируется в более широкое пространство социума»².

В криминологическом словаре под общей редакцией В.П. Сальникова указано, что «между людьми, совершившими и не совершившими преступления, нет каких-либо отличающих качеств»³. Соответственно, увеличение масштаба оборота порнографических материалов или предметов, в том числе содержащих порнографические изображения несовершеннолетних, а также появление новых форм данной деятельности (виртуальной порнографии, порносайтов) свидетельствуют не только о нравственной деформации отдельных лиц, совершающих такие преступления, но и о нравственной деформации как общественной проблеме, требующей комплексного решения.

По нашему мнению, проблема распространения порнографических материалов или предметов является составной частью социальной проблемы девиантзации общества. Я.И. Гилинский, занимающийся проблемами современной девиантологии, отмечает, что рост девиантности происходит на фоне радикального изменения общественно-экономического уклада, обострения неравенства и выражается в гиперполяризации и новой структуризации общества по критерию «включенность/исключенность» (inclusive/exclusive): узкий слой «включенных» богатых и множе-

¹ См.: Там же.

² Греков М.А. Порнография как отчуждение сексуальности в современной социокультурной реальности URL: // <http://www.lib.csu.ru/vch/115/004pdf>

³ Криминология: словарь/подобщ. ред. В.П. Сальникова. – СПб., 1999. – С. 79.

ство «исключенных» бедных¹. Для решения проблемы «производства» и «потребления» порнографической продукции необходимо менять отношение индивидов к социально значимым ценностям, повышать значение нравственных и духовных составляющих.

В завершение параграфа автор сформулировал ряд выводов.

Новой категорией преступников, совершающих этот вид преступлений, следует считать лиц, занимающихся изготовлением либо распространением (рекламированием) порнографической продукции при использовании Интернета, а также занимающихся изготовлением указанной продукции при помощи компьютерных технологий (создание виртуальной порнографии). Названные лица характеризуются высоким образовательным уровнем и умением совершать действия в сфере высоких технологий.

Проблема распространения порнографических материалов или предметов является составной частью социальной проблемы девиантизации общества, для решения которой необходимо менять отношение индивидов к социально значимым ценностям, повышать значение нравственных и духовных составляющих.

§ 4. Совершенствование законодательства о противодействии незаконному обороту порнографической продукции как направление предупредительной деятельности

Точка зрения о «природности» и «естественности» сексуальности не может быть принята безоговорочно². Несмотря на то, что сексуальные функции составляют естественные потребности человека, развитие человеческого общества предполагает регулирование сексуальных отношений, в том числе их презентацию. Уголовно-правовые запреты, установленные в целях защиты обще-

¹ См.: Гилинский Я.И. «Исключенность» как глобальная проблема и социальная база преступности и иных девиаций // Криминология вчера, сегодня, завтра: Труды Санкт-Петербургского криминологического клуба. – 2004. – № 1. – С. 14–17.

² См.: Женщины и визуальные знаки / под ред. А. Альчука. – М., 2000. – С. 95.

ственной нравственности на ряд действий с продукцией порнографического характера, явились необходимой реакцией государства на распространение сексуально откровенной информации. Вместе с тем для эффективного противодействия преступности в любой сфере, в том числе сопряженной с порнографической продукцией, нужна соответствующая предупредительная деятельность.

Традиционно отечественные криминологи на основе диалектики общего, особенного и единичного выделяют общее, видовое (специальное) и индивидуальное предупреждение¹. Рассмотрим подробнее содержание мер предупреждения преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов, а также необходимые направления по их совершенствованию, следуя от мер общего характера к специальным и индивидуальным.

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 различные экономические программы, направленные на предотвращение спадов в производстве, борьбу с безработицей и иными негативными явлениями в экономике, повышение общего благосостояния граждан. 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. Слагаемым общего социального предупреждения преступлений является и развитие культурной сферы, в том числе повышение культурного уровня граждан. Появление альтернативных источников сексуальных знаний, в том числе программ, транслируемых для широкой аудитории, на наш взгляд, закономерно обеспечит отток потребителей порнографической продукции и, соответственно, снизит ее распространение.

II. Специальные меры предупреждения преступлений, связанных с порнографическими материалами или предметам. Специ-

¹ См.: Криминология: учебное пособие / Г.И. Богуш [и др.]; под ред. Н.Ф. Кузнецовой. – М., 2007. – С. 88.

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

1. Внести изменения в нормы, предусмотренные ст. 242–242.2 УК РФ, о противодействии незаконному обороту порнографической продукции (подробнее рассмотрено во второй главе работы), в первую очередь включить в санкции указанных норм дополнительное наказание в виде штрафа.

2. Разработать и принять федеральный закон «О противодействии распространению порнографических материалов или предметов», содержащий официальное определение порнографии и раскрывающий содержание «законных» действий с порнографическими материалами или предметами. Проект указанного закона предлагается автором.

3. Разработать и принять постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации, в котором в числе прочих вопросов должное внимание уделить особенностям квалификации виртуальной порнографии. Проект указанного постановления предлагается автором.

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

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

5. Предусмотреть в рассматриваемых нормах квалифицирующий признак следующего содержания: «... совершенное лицом,

имеющим судимость за ранее совершенное аналогичное преступление». Указанный признак уже включен законодателем в нормы, предусмотренные ст. 131–132, 134–135 УК РФ. Ряд авторов, в том числе Алихаджиева И.С., отмечает большое число специального рецидива однородных преступлений, предусмотренных ст. 240, 241, 242, 242.1 УК РФ¹, о чем уже было отмечено в работе.

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

7. Оказывать сексологическую и сексопатологическую помощь населению.

Наличие общих черт между рассматриваемыми преступлениями и преступлениями сексуального характера дает основание полагать, что некоторые мероприятия предупредительного характера, рекомендованные для преступлений сексуального характера, можно и нужно применять для предупреждения преступлений, сопряженных с порнографическими материалами или предметами.

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

Исследования воздействия порнографии на личность показали, что «сопротивляемость ее влиянию повышается с устойчивостью оценки индивидуума взаимоотношений между мужчиной и женщиной, восприятия моральных категорий сознанием человека в результате организованного нравственного и сексуального воспитания, прежде всего, молодежи»². К мерам специального предупреждения рассматриваемых преступлений, прежде всего, следует отнести разработку и внедрение современных программ сексуального просвещения детей и подростков. Кроме того, следует довести до родителей важность сексуального просвещения в семье.

¹ Алихаджиева И.С. Преступления, способствующие проституции: законодательная техника и обратная сила // Уголовное право. – 2012. – № 5. – С. 7.

² Бушмин С.И. Порнография: уголовно-правовой и криминологический аспекты: дис... канд. юрид. наук. – М., 1993. – С. 230.

Дети и подростки, получившие первичные знания о сексуальной жизни в домашних условиях от родителей (близких людей), оказываются более устойчивыми в моральном и психологическом плане к негативному воздействию порнографии.

9. Поддерживать авторитет религиозных и иных морально-этических норм, в том числе путем формирования соответствующих программ для населения.

Среди социальных норм, господствующих в обществе, особое место занимают религиозные нормы. Именно они в числе прочего содержат положения о недопустимости того или иного поведения с точки зрения нравственности. Согласно данным проведенного нами опроса экспертов в области медицины, образования и искусства, 92% опрошенных согласны, что наличие развитых религиозных норм препятствует распространению порнографии в обществе. 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.

10. Установить меры 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 распространения порнографии. Потребителю порнографии всегда мало, он не только вуайерист, он же и коллекционер¹. О необходимости предусмотреть ответственность и для потребителей порнографической продукции периодически высказывались различные авторы: «Пока общество не поставит вне закона потребителя этой

¹ См.: Греков М.А. Порнография как отчуждение сексуальности в современной социокультурной реальности. URL: // <http://www.lib.csu.ru/vch/115/004pdf>

продукции, количество желающих извлечь из этого высокорентабельного вида бизнеса прибыль вряд ли сократится»¹.

По-нашему мнению, целесообразно в ряде случаев предусмотреть дисциплинарные меры ответственности для потребителей порнографической 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, и заключается в «позитивном изменении системы ценностных ориентаций человека, в преодолении его антиобщественных взглядов и установок, переориентации поведения в социально одобряемом поведении»².

Анализ уголовных дел показал, что часть осужденных по ст. 242–242.2 УК РФ совершали названные преступления ранее. Причем характерно это и для участников преступных групп, и для лиц, действующих обособленно. *Так, в Москве только за два года в отношении Кузнецова и его сообщников на основании акта амнистии были прекращены 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 городах*³. Приведенные данные свидетельствуют о необходимости индивидуального предупреждения в отношении лиц, совершивших рассматриваемые деяния ранее.

В числе прочего в рамках индивидуального предупреждения рассматриваемых преступлений полагаем целесообразным воздействовать на лиц, имеющих расстройство сексуального влечения.

¹ Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и растления: материалы парламентских слушаний, 4 февраля 2002 г. – М., 2003. – С. 106.

² Мархулина Е.О. Криминология: учебное пособие. – М., 2007. – С. 147.

³ См.: Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и растления: материалы парламентских слушаний, 4 февраля 2002 г. – М., 2003. – С. 11–12.

Таким образом, совершенствование законодательства о противодействии незаконному обороту порнографической продукции предполагает следующие меры:

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

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

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

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

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

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

- оказание сексологической и сексопатологической помощи населению;

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

- поддержание авторитета религиозных и иных морально-этических норм путем формирования соответствующих программ для населения;

- установление мер ответственности для потребителей порнографических материалов или предметов.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Проведенное исследование уголовно-правовой и криминологической характеристик незаконного оборота порнографических материалов или предметов позволило достичь поставленной цели. В заключении необходимо изложить основные выводы и предложения, сформулированные в работе.

Рассмотрение социально-правовой обусловленности криминализации деяний, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов, анализ международно-правовых норм, а также зарубежного законодательства о противодействии порнографии в обобщенном виде отражены в следующих выводах.

1. Порнография с древнейших времен служит отображением сексуальной жизни и соответствует эволюции человеческого сознания, в том числе в вопросах общественной нравственности.

Основными признаками порнографии, лежащими в основе ее отличия от смежных понятий, являются:

- отсутствие сюжета либо его крайне примитивный характер;
- детальная демонстрация половых органов (в том числе их стимуляции), показ полового акта крупным планом;
- условная связь отдельных сцен и эпизодов (применительно к фильмам);
- однозначность интерпретации изображаемых сцен;
- изображение сексуального насилия;
- изображение (описание) половых извращений: педофилии, садизма, зоофилии и т.п.;
- отсутствие продуманного образа и характера персонажей;
- отсутствие маркировочных знаков на изделии и указания авторов (в ряде случаев возможны вымышленные данные создателей).

2. 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.

3. На сегодняшний день распространение порнографии следу-

ет считать одним из транснациональных преступлений. Единое информационное пространство, новейшие технологии и коммуникации обеспечили взаимодействие лиц, занятых порнобизнесом, и рынок сбыта указанной продукции.

Конвенция о пресечении обращения порнографических изданий и торговли ими 1923 года, являясь с юридической точки зрения действующей, фактически представляет собой правовой архаизм: современное законодательство стран – участниц данной Конвенции противоречит нормам международного документа. В настоящее время необходимо принятие новой международной конвенции в сфере противодействия порнографии.

4. Современное уголовное законодательство зарубежных стран в области противодействия порнографии крайне неоднородно: в большинстве государств Европы и США оборот порнографических материалов или предметов при соблюдении определенных условий (специально отведенные места для торговли, специальная упаковка) разрешен, за исключением материалов, содержащих изображения несовершеннолетних (детскую порнографию) и сцены насилия.

В последние годы в мире существует тенденция установления на уровне национальных законодательств специальной ответственности за действия с порнографической продукцией, в том числе содержащей изображения несовершеннолетних, в Интернете.

Теоретический анализ составов преступлений, предусматривающих ответственность за незаконный оборот порнографических материалов или предметов, позволил сделать следующие выводы.

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

2. В связи с тем, что общественная нравственность является самостоятельным объектом преступления, необходимо деяния против общественной нравственности выделить в отдельную гла-

ву 251 и включить в нее статьи 239–245 УК РФ.

3. Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных ст. 242, 242.1 УК, следует считать общественные отношения в сфере нравственности половых отношений как формы функционирования общества с присущей ей системой принципов и правил поведения в области взаимоотношений полов и полового воспитания.

4. Порнографическими материалами или предметами являются элементы материального мира, содержащие детальную демонстрацию половых органов либо полового акта, умышленно созданные с целью производства сильного полового возбуждения, не обладающие при этом культурной, научной и исторической 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.

5. Обосновано положение о различном характере понятий порнографических материалов и предметов:

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

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

6. Незаконные действия с виртуальной порнографией (3D-порнографией) во всех случаях должны охватываться действием ст. 242, 242.1 УК РФ, так как вред общественной нравственности наступает (может наступить) вне зависимости от способа создания указанной продукции.

7. Публичная демонстрация порнографических материалов или

предметов представляет собой частный случай распространения и самостоятельного значения не имеет, в связи с чем целесообразно исключить ее из текста ст. 242–242.1 УК РФ.

8. В целях дальнейшего совершенствования уголовно-правовых норм, предусматривающих ответственность за незаконный оборот порнографических материалов или предметов, принимая во внимание экономическую мотивацию, автор предложил внесение изменений в содержание санкций указанных норм:

- для квалифицированных составов ст. 242 УК РФ в качестве альтернативного вида наказания нужно предусмотреть штраф в размере от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет. Кроме того, в статье 242 УК РФ целесообразным является предусмотреть дополнительно вид наказания в виде штрафа;

- в качестве дополнительного вида наказания штраф следует предусмотреть и в нормах, предусмотренных ст. 242.1–242.2 УК РФ.

Исследование криминологической характеристики преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографических материалов или предметов, позволило получить следующие выводы.

1. Высокая доходность преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов обусловила 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 Интернета: отсутствие государственных границ и, как следствие, невозможность четкого регулирования содержащейся в Интернете информации упростило распространение порнографии и существенно расширило его границы.

2. Основными криминогенными факторами, ставшими причинами формирования феномена порнографии в России, а также совершения преступлений, предусмотренных ст. 242–242.2 УК РФ, по-нашему мнению, являются:

- идеологический;
- морально-этический;

- социально-просветительный;
- социально-культурный;
- экономический.

Криминогенными факторами совершения рассматриваемых преступлений являются также негативные установки отдельных личностей или групп населения, состоящие в искаженном представлении о роли и значении сексуальных отношений, а также несовершенство правовой и организационной сфер.

В исследовании обосновано, что проблема распространения порнографических материалов или предметов является составной частью социальной проблемы девиантизации общества, для решения которой необходимо менять отношение индивидов к социально значимым ценностям, повышать значение нравственных и духовных составляющих.

3. Предупреждение преступлений в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов следует осуществлять на трех уровнях: общесоциальном, специальном и индивидуальном. Наиболее эффективными специальными мерами предупреждения преступлений, связанных с порнографическими материалами или предметами, следует считать совершенствование законодательства о противодействии незаконному обороту порнографической продукции.

Совершенствование законодательства о противодействии незаконному обороту порнографической продукции включает следующие меры:

- внесение изменений в нормы УК РФ о противодействии незаконному обороту порнографической продукции, в первую очередь, включение в санкции указанных норм дополнительного наказания в виде штрафа;
- разработку и принятие федерального закона «О противодействии распространению порнографических материалов или предметов», содержащего официальное определение порнографии и раскрывающего содержание «законных» действий с порнографическими материалами или предметами;
- разработку и принятие постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, в котором в числе прочих вопросов

должное внимание уделить особенностям квалификации виртуальной порнографии;

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

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

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

- оказание сексологической и сексопатологической помощи населению;

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

- поддержание авторитета религиозных и иных морально-этических норм путем формирования соответствующих программ для населения;

- установление мер ответственности для потребителей порнографических материалов или предметов.

БИБЛИОГРАФИЯ

Международно-правовые и нормативные правовые акты

1. Международная конвенция о пресечении обращения порнографических изданий и торговли ими (Женева, 12 сентября 1923 г.) // Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР. – 1936. – Отд. 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. – 415 с.
3. Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии (Нью-Йорк, 25 мая 2000 г.): вступил в силу 18 января 2002 г. // Официальный сервер Организации Объединенных Наций. URL: <http://www.un.org>
4. Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности: принята резолюцией 55/25 Генеральной Ассамблеи от 15 ноября 2000 года // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2004. – № 40. – Ст. 3882.
5. Конституция Российской Федерации // Российская газета. – 1993. – № 237.
6. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.
7. Концепция национальной безопасности Российской Федерации: утверждена Указом Президента РФ от 17 декабря 1997 г. № 1300 // Российская газета. – 1997. – № 247.
8. Проект федерального закона «Об ограничениях оборота продукции, услуг и зрелищных мероприятий сексуального характера в Российской Федерации» // Законодательство и практика СМИ. – 1998. – № 5. – С. 5–12.
9. Проект федерального закона «О государственном регулировании и контроле за оборотом продукции сексуального характера» от 7 апреля 1999 г. № 3848-П ГД // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1999. – № 16. – Ст. 1947.
10. О ратификации Конвенции о правах ребенка: постановление

Верховного Суда СССР от 13 июня 1990 г. № 1559-1// Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. – 1990. – № 26.

11. Пояснительная записка к проекту ФЗ РФ «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации» [Проект внесен в Государственную Думу РФ депутатами Горячевой С.П., Герасименко Н.Ф., Гуровым А.И. и др. 27 июня 2002 г.].

12. Уголовный кодекс штата Техас. – СПб.: Юридический центр «Пресс», 2006. – 576 с.

13. Энциклопедия нового Уголовного кодекса. – Пекин, 1997. – 564 с.

14. Уголовный кодекс Голландии. – СПб., 2000. – 413 с.

15. Уголовный кодекс ФРГ. – М.: ИКД «Зерцало-М», 2001. – 208 с.

16. Уголовный кодекс Франции. – СПб.: Юридический центр «Пресс», 2002. – 650 с.

17. Уголовный кодекс Дании. – СПб., 2001. – 371 с.

18. Уголовный кодекс Аргентины. – СПб.: Юридический центр «Пресс», 2003. – 240 с.

19. Уголовный кодекс Испании. – М.: Зерцало, 1998. – 218 с.

20. Уголовный кодекс Бельгии. – СПб.: Юридический центр «Пресс», 2004. – 561 с.

21. Уголовный кодекс Норвегии. – СПб., 2001. – 385 с.

22. Уголовный кодекс Италии. – СПб., 2002. – 566 с.

23. Уголовный кодекс Литовской Республики. – СПб.: Юридический центр «Пресс», 2003. – 470 с.

24. Уголовный кодекс Кыргызской Республики. – СПб.: Юридический центр «Пресс», 2002. – 352 с.

25. Уголовный кодекс Грузии. – СПб.: Юридический центр «Пресс», 2002. – 409 с.

26. Уголовный кодекс Швейцарии. – М.: ИКД «Зерцало-М», 2001. – 138 с.

27. Уголовный кодекс Австрии. – М., 2001. – 144 с.

28. Уголовный кодекс Турции. – СПб.: Юридический центр «Пресс», 2003. – 374 с.

29. Уголовный кодекс Австралии. – СПб.: Юридический центр «Пресс», 2002. – 388 с.

30. Уголовный кодекс республики Корея. – СПб.: Юридический

центр «Пресс», 2004. – 240 с.

Монографии, учебники, сборники научных трудов

31. Алексеев А.И. Криминологическая профилактика: теория, опыт, проблемы: монография / А.И. Алексеев, С.И. Герасимов, А.Я. Сахарев. – М.: НОРМА, 2001. – 496 с.
32. Антонян Ю.М. Криминальная сексология / Ю.М. Антонян, А.А. Ткаченко, Б.В. Шостокович. – М.: Спарк, 1999. – 464 с.
33. Антонян Ю.М. Психология преступления и наказания / Ю.М. Антонян, М.И. Еникеев, В.Е. Эминов. – М.: Пенатес-Пенаты, 2000. – 454 с.
34. Власть: криминологические и правовые проблемы / отв. ред. А.И. Долгова. – М.: Российская криминологическая ассоциация, 2000. – 400 с.
35. Волженкин Б.В. Уголовная ответственность юридических лиц / Б.В. Волженкин. – СПб., 1998. – 40 с.
36. Гаухман Л.Д. Квалификация преступлений: закон, теория, практика / Л.Д. Гаухман. – М.: АО «Центр ЮрИнфор», 2001. – 316 с.
37. Гилинский Я.И. Девиантология: социология преступности, наркотизма, проституции, самоубийств и других «отклонений» / Я.И. Гилинский. – СПб.: Юридический Центр «Пресс», 2004. – 520 с.
38. Гоноченко О.А. Защита несовершеннолетних от сексуального совращения и сексуальной эксплуатации: уголовно-правовые проблемы / О.А. Гоноченко, Ю.Е. Пудовочкин. – Ставрополь, 2003. – 220 с.
39. Григорьянц А.Г. «Психологическая война» и современная культура / А.Г. Григорьянц. – М.: Московский рабочий, 1985. – 110 с.
40. Даньшин И.Н. Уголовно-правовая охрана общественного порядка / И.Н. Даньшин. – М.: Юрид. лит., 1973. – 200 с.
41. Джинджолия Р.С. Порнография: уголовно-правовая характеристика / Р.С. Джинджолия; под ред. А.А. Магомедова. – М.: Компания Спутник +, 2005. – 66 с.
42. Джинджолия Р.С. Уголовная ответственность за незаконное распространение порнографических материалов или предметов / Р.С. Джинджолия. – М.; Сочи, 2001. – 49 с.
43. Джонсон С. Как защитить детей от опасностей Интернета: виру-

- сов, программ-шпионов, спама, порносайтов, всплывающих окон / С. Джонсон; пер. сангл. Е.А. Ивановой. – М.: НТПресс, 2006. – 304 с.
44. Дробницкий О.Г. Понятие морали: историко-критический очерк / О.Г. Дробницкий. – М.: Наука, 1974. – 388 с.
45. Дьяченко А.П. Порнография: социальный и правовой аспекты. Обзорная информация / А.Л. Дьяченко. – М.: Изд-во Академии МВД России, 1995. – 206 с.
46. Женщины и визуальные знаки / под ред. А. Альчука. – М.: Идея-Пресс, 2000. – 280 с.
47. Закономерности преступности, стратегия борьбы и закон / под ред. А.И. Долговой. – М.: Российская криминологическая ассоциация, 2001. – 576 с.
48. Иванов Н.Г. Аномальный субъект преступления: проблемы уголовной ответственности / Н.Г. Иванов. – М.: Закон и право, ЮНИТИ, 1998. – 224 с.
49. Игнатов А.Н. Квалификация половых преступлений / А.Н. Игнатов. – М.: Юрид. лит., 1974. – 255 с.
50. Карпец И.И. Преступления международного характера / И.И. Карпец. – М.: Юрид. лит., 1979. – 262 с.
51. Каюмова А.Р. Проблемы теории международного уголовного права / А.Р. Каюмова. – Казань: Центр инновационных технологий, 2004. – 336 с.
52. Келли Г. Основы современной сексологии / Г. Келли. – СПб.: Питер, 2000. – 896 с.
53. Комментарий к УК РСФСР / под ред. В.И. Радченко, А.С. Михлина, И.В. Шмарова. – М., 1994. – 741 с.
54. Комментарий к Уголовному кодексу РФ / под общ. ред. А.В. Наумова. – М., 1996. – 880 с.
55. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.И. Радченко. – М., 2001. – 647 с.
56. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации: Научно-практический комментарий / отв. ред. В.М. Лебедев. – М.: Юрайт-М, 2001. – 736 с.
57. Комментарий к Уголовному кодексу РФ / под общ. ред. В.М. Лебедева. – М.: НОРМА, 2002. – 880 с.
58. Кон И.С. Сексуальная культура в России: клубничка на берез-

- ке / И.С. Кон. – М.: ОГИ, 1997. – 464 с.
59. Коновалова Л.В. Растерянное общество: Критика современной буржуазной социологии и психологии морали / Л.В. Коновалова. – М.: Мысль, 1986. – 218 с.
60. Коржанский Н.И. Объект преступления и предмет уголовно-правовой охраны / Н.И. Коржанский. – М.: Волгоградская правда, 1980. – 248 с.
61. Криминология: учебник для юридических вузов / под ред. В.Н. Бурлакова, В.П. Сальникова, С.В. Степашина. – СПб.: Санкт-Петербургский университет МВД России, 1999. – 608 с.
62. Криминология и профилактика преступлений: учебное пособие / Г.Н. Горшенков, Е.А. Костыря, О.В. Лукичев; под общ. ред. В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2001. – 224 с.
63. Криминология / под ред. Дж. Ф. Шелли; пер. с англ. – СПб., 2003. – 864 с.
64. Криминология: учебник / под ред. Н.Ф. Кузнецовой, В.В. Лунеева. – М.: Волтерс Клувер, 2004. – 640 с.
65. Криминология: учебное пособие / Г.И. Богуш [и др.]; под ред. Н.Ф. Кузнецовой. – М.: ТК Велби, Проспект, 2007. – 328 с.
66. Криминология: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности 021100 «Юриспруденция» / под ред. С.Я. Лебедева, М.А. Кочубей. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2007. – 519 с.
67. Криминология: учебник для вузов / под ред. В.Д. Малкова. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: ЗАО «Юстициоинформ», 2008. – 528 с.
68. Кудрявцев В.Н. Объективная сторона преступления / В.Н. Кудрявцев. – М.: Госюриздат, 1960. – 244 с.
69. Кузнецова Н.Ф. Проблемы криминологической детерминации / под ред. В.Н. Кудрявцева / Н.Ф. Кузнецова. – М.: МГУ, 1984. – 204 с.
70. Лоуренс Д.Г. Психопатология и бессознательное. Порнография и непристойность / Д.Г. Лоуренс. – М.: Эксмо, 2003. – 480 с.
71. Лукашук И.И. Международное уголовное право: учебник / И.И. Лукашук, А.В. Наумов. – М.: Спарк, 1999. – 287 с.
72. Люблинский П.И. Кинематограф и дети / П.И. Люблинский. – М.: Право и жизнь, 1925. – 122 с.
73. Люблинский П.И. Преступления в области половых отношений

- / П.И. Люблинский. – М.; Л.: Л.Д. Френкель, 1925. – 245 с.
74. Международное право: учебник для вузов / отв. ред. Г.В. Игнатьенко и О.И. Туинов. – 4-е изд., перераб. и доп. – М.: НОРМА, 2007. – 720 с.
75. Международное публичное право: курс лекций / Р.М. Валеев [и др.]; отв. ред. Г.И. Курдюков. – Казань: Центр инновационных технологий, 2004. – 270 с.
76. Нагаев В.В. Эротика и порнография. Критерии различий. Проблемы правовой оценки и экспертизы: монография / В.В. Нагаев. – М., 2009. – С. 286–287.
77. Наумов А.В. Российское уголовное право: курс лекций: в 2 т. / А.В. Наумов – М.: Юрид лит., 2004. – Т. 2: Особенная часть. – 832 с.
78. Наумов А.В. Практика применения Уголовного кодекса РФ: Комментарий судебной практики и доктринальное толкование / А.В. Наумов; под ред. Г.М. Резника. – М.: Велтерс Клувер, 2005. – 1024 с.
79. Осокин Р.Б. Уголовная ответственность за распространение порнографических материалов или предметов: учебное пособие / Р.Б. Осокин, М.В. Денисенко. – М.: Московский университет МВД России, 2005. – 104 с.
80. Панов В.П. Международное уголовное право: учебное пособие / В.П. Панов. – М.: Инфра-М, 1997. – 320 с.
81. Преступления против общественной безопасности, общественного порядка и здоровья населения. – М.: ВШ МВД СССР, 1967. – 194 с.
82. Проституция и преступность / под ред. И.В. Шмарова. – М.: Юрид. лит., 1991. – 161 с.
83. Российское уголовное право: в 2 т. / под ред. А.И. Рарога. – М., 2004. – Т. 2. – 618 с.
84. Сахаров А.Б. Актуальные вопросы учения о личности преступника / А.Б. Сахаров // Теоретические проблемы учения о личности преступника. – М., 1979. – 175 с.
85. Сосновский А. Лики любви (Очерки истории половой морали) / А. Сосновский. – М.: Знание, 1992. – 208 с.
86. Социально-правовая защита детей от сексуальной эксплуатации и растления: материалы парламентских слушаний, 4 февраля 2002 г. – М.: Издание Государственной Думы, 2003. – 144 с.

87. Старович З. Судебная сексология / З. Старович; пер. с польск. – М.: Юрид. лит., 1991. – 336 с.
88. Таганцев Н.С. Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1885 года / Н.С. Таганцев. – СПб.: Государственная типография, 1901. – 900 с.
89. Торговля людьми. Социокриминологический анализ / под общ. ред. Е.В. Тюрюкановой и Л.Д. Ерохиной. – М.: Academia, 2002. – 224 с.
90. Уголовный закон в практике мирового судьи: научно-практическое пособие / под ред. А.В. Галаховой. – М.: Норма, 2005. – 576 с.
91. Уголовное право России / под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова. – М.: НОРМА-ИНФРА-М, 1998. – Т. 2: Особенная часть. – 795 с.
92. Уголовное право России. Общая и Особенная части / Г.М. Миньковский, А.А. Магомедов, В.П. Ревин; под ред. В.П. Ревина. – М.: БРАНДЕС, 1998. – 526 с.
93. Уголовное право Российской Федерации. Общая часть: учебник / под ред. А.И. Рарога. – М., 2001. – 509 с.
94. Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: учебник / под ред. А.И. Рарога. – М., 2001. – 638 с.
95. Уголовное право России. Общая часть: учебник / под ред. Ф.Р. Сундурова, И.А. Тарханова. – М.: Статус, 2009. – 751 с.
96. Хайд Х. Монтгомери. История порнографии / Хайд Х. Монтгомери; пер. с англ. М. Жарницкого. – М.: КРОН-ПРЕСС, 1997. – 240 с.
97. Четвериков В.С. Криминология и профилактика преступлений: учебное пособие / В.С. Четвериков. – М.: ФОРУМ: ИНФРА-М, 2005. – 128 с.
98. Чуфаровский Ю.В. Криминология в вопросах и ответах: учебное пособие / Ю.В. Чуфаровский. – М.: ТК Велби, Проспект, 2004. – 144 с.
99. Шерешевский А.М. Агрессия и порнография / А.М. Шерешевский, Г.Н. Павлов, А.В. Васильева. – СПб.: Санкт-Петербургский научно-исследовательский институт им. В.М. Бехтерева; Паритет, 1998. – 196 с.

Статьи из периодических изданий

100. Алексеева А. Веб-квартал красных фонарей / А. Алексеева, В. Сычев // Эксперт. – 2005. – № 22. – С. 44–46.
101. Алихаджиева И.С. Преступления, способствующие проституции: законодательная техника и обратная сила // Уголовное право. – 2012. – № 5. – С. 7.
102. Ахмадулин А. Ответственность за распространение порнографических материалов или предметов / А. Ахмадуллин // Законность. – 1999. – № 11. – С. 40–42.
103. Блувштейн Ю.Д. Понятие личности преступника / Ю.Д. Блувштейн // Советское государство и право. – 1979. – № 8. – С. 101.
104. Бычков В.В. К вопросу о назначении судебных экспертиз при расследовании преступлений, связанных с незаконным оборотом порнографии / В.В. Бычков // Эксперт-криминалист. – 2013. – № 3.
105. Васильченко Г. Эротика и порнография / Г. Васильченко // Megapolis-EXPRESS. – 1991. – № 3. – С. 15.
106. Власихин В. Эротика и порнография в решениях Верховного Суда США / В. Власихин // Российская юстиция. – 2001. – № 5. – С. 76.
107. Воловиков Б.П. К вопросу о нормативном определении порнографии / Б.П. Воловиков, Д.А. Артамонов // V Омские торгово-экономические чтения: материалы международной научно-практической конференции. – Омск: Издатель ИП Васильев В.В., 2007. – С. 43.
108. Гишинский Я.И. «Исключенность» как глобальная проблема и социальная база преступности и иных девиаций / Я.И. Гишинский // Криминология вчера, сегодня, завтра: Труды Санкт-Петербургского криминологического клуба. – 2004. – № 1. – С. 14–17.
109. Джанян С. Общество легкого поведения / С. Джанян // Огонек. – 2004. – № 22. – С. 42–43.
110. 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.
111. Зорькин В.Д. Тезисы о правовой реформе в России / В.Д. Зорькин // Адвокат. – 2004. – № 10. – С. 12.

112. Иванов И. Порнография по-русски / И. Иванов // Законодательство и практика СМИ. – 1996. – Вып. II. – С. 7.
113. Исаева Л.М. Незаконное распространение порнографии с использованием сети «Интернет»: особенности выявления и следования / Л.М. Исаева // Юридический консультант. – 2004. – № 3. – С. 9.
114. Келина С.Г. Ответственность юридических лиц в проекте нового УК РФ / С.Г. Келина // Уголовное право: новые идеи: сборник статей / отв. ред. С.Г. Келина, А.В. Наумов. – М., 1994. – С. 51–60.
115. Кон И.С. Надо ли бояться порнографии? / И.С. Кон // Столица. – 1991. – № 6. – С. 57–60.
116. Кротов Я. Размышления о порнографии / Я. Кротов // Искусство и кино. – 1992. – № 7. – С. 104–112.
117. Куликов В.Н. Предмет как орудие преступления, предусмотренного статьей 242 УК РФ / В.Н. Куликов // Российский следователь. – 2005. – № 3. – С. 18.
118. Лунеев В.В. Тенденции современной преступности и борьбы с ней в России / В.В. Лунеев // Государство и право. – 2004. – № 1. – С. 5–18.
119. Международные конгрессы. Пределы уголовной репрессии // Социалистическая законность. – 1972. – № 11. – С. 76–77.
120. Панфилов И.А. Порнография в сети Интернет и ее криминальное значение / И.А. Панфилов // Российский следователь. – 2013. – № 23. – С. 7.
121. Правовой бюллетень «Судебный процесс». – Ростов-на-Дону, 1999. – № 8–9. – С. 17–18.
122. Пристанская О.В. Правовая защита несовершеннолетних в сфере массового сексуального просвещения / О.В. Пристанская // Журнал российского права. – 2000. – № 1. – С. 42–52.
123. Птицына Т. Орудие бандита – компьютерная мышь / Т. Птицына // Юридический вестник. – 1999. – № 22. – С. 8–9.
124. Резник Г.М. Криминологическая профилактика и социальное планирование / Г.М. Резник // Вопросы борьбы с преступностью. – М., 1979. – Вып. 31. – С. 29.
125. Родина Е. Иди в атаку / Е. Родина // Огонек. – 2004. – № 46. – С. 41–43.

126. Савельева О. Грязное порно или крылатый эрос? / О. Савельева // Бизнес-адвокат. – 2000. – № 9 – С. 17.
127. Скобликов П.А. Криминализация оборота детской порнографии: системный анализ существующих законопроектов П.А. Скобликов // Закон. – 2013. – № 3. – С. 24.
128. Цэнгэл С.Д. К вопросу о новой законодательной регламентации преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности / С.Д. Цэнгэл // Уголовное право: стратегия развития в XXI веке: Материалы Седьмой Международной научно-практической конференции 28–29 января 2010 г. – М.: Проспект, 2010. – С. 320–324.

Диссертации и авторефераты

129. Арсланбекова Р.А. Вовлечение в занятие проституцией и организация занятия проституцией (уголовно-правовые и криминологические проблемы): автореф. дис... канд. юрид. наук / Р.А. Арсланбекова. – Махачкала, 2004. – 26 с.
130. Бесчастнова О.В. Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних (уголовно-правовой аспект): дис... канд. юрид. наук / О.В. Бесчастнова. – Ростов-на-Дону, 2008. – 210 с.
131. Булгакова О.А. Уголовная ответственность за распространение порнографических материалов или предметов: дис... канд. юрид. наук / О.А. Булгакова. – Ставрополь, 2003. – 178 с.
132. Бушмин С.И. Порнография: уголовно-правовой и криминологический аспекты: дис... канд. юрид. наук / С.И. Бушмин. – М., 1993. – 316 с.
133. Валеев Р.М. Контроль в современном международном праве: автореф. дис... д-ра юрид. наук / Р.М. Валеев. – Казань, 1999. – 24 с.
134. Валентонис А.С. Криминологические и уголовно-правовые аспекты противодействия обороту предметов или материалов с порнографическими изображениями несовершеннолетних: автореф. дис... канд. юрид. наук / А.С. Валентонис. – Тамбов, 2010. – 26 с.
135. Волеводз А.Г. Правовые основы новых направлений международного сотрудничества в сфере уголовного процесса: автореф. дис... д-ра юрид. наук / А.Г. Волеводз. – М., 2002. – 26 с.

136. Денисенко М.В. Уголовная ответственность за незаконное распространение материалов или предметов: дис... канд. юрид. наук / М.В. Денисенко. – М., 2004. – 187 с.
137. Джинджолия Р.С. Уголовно-правовые меры борьбы с преступным использованием порнографических предметов и произведений, пропагандирующих культ насилия и жестокости: автореф. дис... канд. юрид. наук / Р.С. Джинджолия. – М., 1988. – 24 с.
138. Лейкина Н.С. Личность преступника и уголовная ответственность: дис. ... д-ра юрид. наук / Н.С. Лейкина. – Л., 1969. – 346 с.
139. Петросян О.Ш. Уголовная ответственность за изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних: дис... канд. юрид. наук / О.Ш. Петросян. – М., 2005. – 182 с.
140. Польшиков А.В. Уголовно-правовые и криминологические меры борьбы с изготовлением и оборотом материалов с порнографическими изображениями несовершеннолетних в сети «Интернет»: автореф. дис... канд. юрид. наук / А.В. Польшиков. – Тамбов, 2009. – 26 с.
141. Полянская М.П. Уголовно-правовая охрана общественной нравственности в сфере половой морали: автореф. дис... канд. юрид. наук / М.П. Полянская. – Владивосток, 2009. – 26 с.
142. Сучкова В.В. Общественная нравственность в сфере половых отношений как объект уголовно-правовой охраны: дис... канд. юрид. наук / В.В. Сучкова. – М., 2004. – 198 с.
143. Хабаров А.Е. Возбуждение и расследование уголовных дел об изготовлении или сбыте порнографических предметов: автореф. дис... канд. юрид. наук / А.Е. Хабаров. – М., 1993. – 25 с.

Словари и энциклопедии

144. Большой толковый словарь русского языка / сост., гл. ред. С.А. Кузнецов. – СПб.: Норинт, 1998. – 1535 с.
145. Большая Советская Энциклопедия / гл. ред. А.М. Прохоров. – 3 е. изд. – М.: Советская энциклопедия, 1975. – Т. 20. – 608 с.
146. Даль В. Толковый словарь живого великорусского языка. – М., 1978. – Т. 1. – 581 с.
147. Криминология: словарь / под общ. ред. В.П. Сальникова. –

СПб.: Лань; Изд. Санкт-Петербургского университета МВД России, 1999. – 256 с.

148. Ожегов С.И. Словарь русского языка. – М.: Рус. яз., 1986. – 797 с.

149. Ожегов С.И. Толковый словарь русского языка: 8000 слов и фразеологических выражений / С.И. Ожегов, И.Ю. Шведова. – М.: АЗБ, 1996. – 907 с.

150. Российский энциклопедический словарь: в 2 кн. / гл. ред. А.М. Прохоров. – М.: Большая российская энциклопедия, 2001. – 2015 с.

151. Словарь синонимов русского языка: практический справочник / под ред. З.Е. Александровой. – М.: Рус. яз., 1989. – 495 с.

152. Словарь синонимов русского языка / под ред. А.П. Евгеньевой. – М.: ООО «Издательство Астрель», ООО «Издательство АСТ», 2001. – Т. 1. – 878 с.; Т. 2. – 903 с.

Источники на иностранных языках

153. Handyside. Final Report of the Attorney General's Commission on Pornography. – Nashville, Tenn.: Rutledge Hill Press, 1986.

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

155. Simons G.L. Pornography without prejudice. A reply to objectors / G.L. Simons. – London, 1972.

156. Williams L. Hard Core: Power, Pleasure and Frenzy of the Visible / L. Williams. – Berkeley and Los Angeles: University of California Press, 1989.

Информационные ресурсы

157. <http://www.mvдинform.ru/index.php?docid=3441>

158. <http://www.gzt.ru/society/2007/10/08/220027.html>

159. Словарь по естественным наукам: глоссарий.ру. – URL: <http://Slovari.yandex.ru>

160. Толковый словарь русского языка Ушакова. – URL: <http://Slovari.yandex.ru>

161. Греков М.А. Порнография как отчуждение сексуальности в современной социокультурной реальности / М.А. Греков. – URL: <http://www.lib.csu.ru/vch/115/004pdf>

162. Дюржинский В.Ф. Полицейское право: пособие для студентов / В.Ф. Дюржинский. – СПб., 1903. – URL: <http://Allpravo.Ru>. – 2004.
163. Куликов В.Н. О судьбе сексуальной революции в России / В.Н. Куликов. – URL: http://www.mosmedclinic.ru/conf_library/2002/2/146
164. Рамочное решение 2004/68/ПВД Совета Европейского Союза от 22 декабря 2003 г. «О борьбе с сексуальной эксплуатацией детей и детской порнографией». – URL: <http://www.europarl.eu.int>
165. Рихтер А. Порнография по-американски / А. Рихтер. – URL: <http://Internews>. – 1996. – Desember.

Судебная практика

166. О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 г. № 2; в ред. постановлений Пленума ВС РФ от 3 апреля 2008 г. № 5; 29 октября 2009 г. № 21. – URL: [http:// www. legis.ru/misc/doc/4864/](http://www.legis.ru/misc/doc/4864/)
167. О применении судами общей юрисдикции принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 октября 2003 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2003. – № 12. – С. 3–4.
168. Сборник действующих постановлений Пленума Верховных судов СССР, РСФСР и Российской Федерации по уголовным делам (с комментариями и пояснениями) / отв. ред. В.И. Радченко, науч. ред. А.С. Михлин. – М.: Юрайт, 2008. – 846 с.
169. Архив судебного участка № 3 Ново-Савиновского районного суда г. Казани. – 2008. – Д. № 1-27.
170. Архив судебного участка № 5 Московского районного суда г. Казани. – 2008. – Д. № 1/5-21.
171. Архив судебного участка № 2 Кировского районного суда г. Казани. – 2008. – Д. № 1-2-2.
172. Архив Авиастроительного района суда г. Казани. – 2006. – Д. № 1.
173. Архив Приволжского районного суда г. Казани. – 2008. – Д. № 1-44.
174. Архив судебного участка № 7 Московского районного суда г. Казани. – 2005. – Д. № 1/7-96.

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН
О ПРОТИВОДЕЙСТВИИ РАСПРОСТРАНЕНИЮ
ПОРНОГРАФИЧЕСКИХ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ
ПРЕДМЕТОВ

Глава I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1. Основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе

Для целей настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия:

1. Порнография – детальная демонстрация половых органов либо полового акта, умышленно созданная с целью производства сильного полового возбуждения, не обладающая при этом культурной, научной и исторической ценностью и являющаяся по своей сути оскорбительной для общественной нравственности.

2. Порнографические материалы или предметы – любые элементы материального мира, содержащие детальную демонстрацию половых органов либо полового акта, не обладающие при этом культурной, научной и исторической ценностью и являющиеся по своей сути оскорбительными для общественной нравственности.

Статья 2. Правовая основа противодействия распространению порнографии

Правовую основу противодействия распространению порнографии составляют Конституция Российской Федерации, настоящий Федеральный закон и другие федеральные законы, общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры Российской Федерации, нормативные правовые акты Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации, а также нормативные правовые акты федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления муниципальных образований.

Статья 3. Основные принципы противодействия распространению порнографии

Противодействие распространению порнографических материалов или предметов в Российской Федерации основывается на следующих основных принципах:

- 1) признание, обеспечение и защита основных прав и свобод человека и гражданина;
- 2) законность;
- 3) комплексное использование политических, организационных, информационно-пропагандистских, социально-экономических, правовых, специальных и иных мер;
- 4) применение комплекса мер по предупреждению распространения порнографических материалов или предметов;
- 5) сотрудничество государства с общественными объединениями и международными организациями.

Глава II. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПО ПРОТИВОДЕЙСТВИЮ РАСПРОСТРАНЕНИЮ ПОРНОГРАФИЧЕСКИХ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ ПРЕДМЕТОВ

Статья 4. Международное сотрудничество Российской Федерации по противодействию распространению порнографических материалов или предметов

Российская Федерация в соответствии с международными договорами Российской Федерации и (или) на основе принципа взаимности сотрудничает в области противодействия распространению порнографических материалов или предметов, в том числе материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних, с иностранными государствами, их правоохранительными органами и специальными службами, а также с международными организациями в целях:

- 1) установления лиц, подозреваемых (обвиняемых) в совершении незаконных действий с порнографическими материалами или предметами, их местонахождения, а также местонахождения

других лиц, причастных к указанным преступлениям;

2) установления фактов незаконного оборота порнографических материалов или предметов;

3) обмена информацией о средствах и методах противодействия распространению порнографии;

4) координации деятельности по профилактике распространения порнографии и борьбе с ней.

Статья 5. Юрисдикция Российской Федерации по противодействию распространению порнографических материалов или предметов

Российская Федерация, руководствуясь интересами обеспечения безопасности личности, общества и государства, учитывая транснациональный характер распространения порнографических материалов или предметов, преследует на своей территории лиц, причастных к совершению незаконных действий в сфере оборота порнографических материалов или предметов, в том числе в случаях, если незаконные действия, связанные с порнографическими материалами или предметами, осуществлялись вне пределов Российской Федерации, нанесли вред гражданам Российской Федерации или Российской Федерации, и в других случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

Глава III. ОРГАНИЗАЦИОННЫЕ ОСНОВЫ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ РАСПРОСТРАНЕНИЮ ПОРНОГРАФИЧЕСКИХ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ ПРЕДМЕТОВ

Статья 6. Классификация действий с порнографическими материалами или предметами

В целях настоящего Федерального закона действия с порнографическими материалами или предметами делятся на:

1) действия с порнографическими материалами или предметами, разрешенные на территории Российской Федерации;

2) действия с порнографическими материалами или предметами, запрещенные на территории Российской Федерации.

Статья 7. Перечень действий с порнографическими материалами или предметами, разрешенных на территории Российской Федерации

К действиям с порнографическими материалами или предметами, разрешенным на территории Российской Федерации, относятся:

1) изготовление порнографических материалов или предметов для личных нужд лицами, достигшими восемнадцати лет.

Под личными нуждами в настоящем законе следует понимать просмотр и (или) хранение порнографических материалов или предметов без целей последующего распространения или рекламирования;

2) совершение процессуальных действий с указанной продукцией в рамках уголовного, гражданского и иного судопроизводства;

3) использование порнографических материалов или предметов при лечении сексуальных расстройств по назначению лечащего врача;

4) использование порнографических материалов или предметов в научных целях.

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

В случае просмотра лицом порнографических материалов или предметов на рабочем месте в любых общественных местах к нему могут быть применены меры дисциплинарной ответственности.

Статья 9. Субъекты, осуществляющие деятельность по противодействию распространению порнографии

1. Основным субъектом руководства деятельностью по противодействию распространению порнографии и обеспечения ее необходимыми средствами и ресурсами является Правительство Российской Федерации.

2. Федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации организуют работу подчиненных органов по исполнению законодательства, регулирующего вопросы противодействия распространению порнографии.

3. Субъектами, непосредственно осуществляющими деятельность по противодействию распространению порнографии в пределах своей компетенции, являются:

Министерство внутренних дел Российской Федерации;
Министерство иностранных дел Российской Федерации, дипломатические представительства и консульские учреждения Российской Федерации;
Государственный таможенный комитет Российской Федерации;
Министерство образования Российской Федерации;
Министерство здравоохранения Российской Федерации;
Генеральная прокуратура Российской Федерации.

Глава IV. ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ РАСПРОСТРАНЕНИЯ ПОРНОГРАФИЧЕСКИХ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ ПРЕДМЕТОВ

Статья 10. Система мер предупреждения распространения порнографических материалов или предметов

Предупреждение распространения порнографических материалов или предметов осуществляется путем применения следующих основных мер:

- 1) формирование идеологии в сфере взаимоотношения полов и этики в вопросах половой жизни и границ ее публичного освещения;
- 2) развитие культурной сферы, повышение культурного уровня граждан;
- 3) создание новых источников сексуальных знаний: сексуально-просветительных и воспитательных программ;
- 4) осуществление мер, направленных на регламентацию действий с продукцией эротического содержания;
- 5) обеспечение учреждений, осуществляющих искусствоведческие экспертизы, необходимыми методическими рекомендациями;
- 6) создание в органах внутренних дел специализированного отдела, ориентированного на борьбу с преступлениями в сфере незаконного оборота порнографических материалов или предметов;
- 7) своевременное оказание сексологической и сексопатологической помощи населению;
- 8) поддержание авторитета религиозных норм и формирование у граждан уважительного к ним отношения;
- 9) установление мер ответственности для потребителей порнографических материалов или предметов.

**Проект постановления Пленума Верховного Суда
Российской Федерации «О судебной практике по делам о
незаконном обороте порнографических материалов или
предметов»**

В целях обеспечения правильного применения законодательства, предусматривающего ответственность за незаконные действия с порнографическими материалами или предметами, Пленум Верховного Суда Российской Федерации постановляет дать судам следующие разъяснения:

1. Разъяснить судам, что 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.

Под порнографическими материалами или предметами с изображениями несовершеннолетних следует понимать любое изображение лица, не достигшего 18-летнего возраста, вне зависимости от средств выполнения, совершающего реальные или смоделированные откровенно сексуальные действия, или любое изображение половых органов указанного лица главным образом в сексуальных целях.

2. Предметом преступлений, предусмотренных ст. 242–242.1 УК РФ, являются изображения (фотографии, рисунки, слайды, кино- и видеоматериалы и т.п.), печатные издания (книги, журналы, газеты, статьи и т.п.), отдельные предметы (статуетки, макеты половых органов и т.п.) и прочая продукция (диски, слайды, электронные карты памяти и т.п.). Необходимо обратить внимание, что

аудиоматериалы, содержащие информацию порнографического характера и зафиксированные на материальном носителе (кассете, диске и т.п.), также составляют предмет данных преступлений.

При разграничении понятий порнографических материалов и предметов следует иметь в виду, что:

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

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

3. Материалы, созданные при помощи компьютерных технологий и содержащие трансформации с реальными фотографиями (соединение нескольких изображений в одном, искажение и т.д.), превращающие непорнографические изображения в порнографию, и виртуальная порнография (3D-порнография) относятся к предмету преступлений, предусмотренных ст. 242, 242.1 УК РФ.

4. Незаконным оборотом порнографических материалов или предметов следует считать все действия с порнографической продукцией, не указанные в федеральном законе «О противодействии распространению порнографических материалов или предметов» как разрешенные на территории Российской Федерации.

5. Под изготовлением порнографических материалов и предметов следует понимать: их создание (производство); копирование и тиражирование порнографических материалов или предметов; переделку и дополнение (в том числе переделку и дополнение имеющихся материалов и предметов путем добавления в них порнографического содержания).

Изготовление порнографических материалов или предметов в личных целях не охватывается действием ст. 242 УК РФ.

6. Распространение порнографических материалов или предметов может быть совершено одной передачей, одним актом продажи или дарения, в результате которых изделия порногра-

фического 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.

7. 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.

В случае если рекламирование порнографии сопровождается показом отдельных кадров видеофильма, частей текста и прочего, это, в свою очередь, образует распространение порнографической продукции.

8. Часть 1 ст. 242.1 УК РФ предусматривает ответственность за перемещение через Государственную границу РФ материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования. В данном случае деяние считается оконченным с момента фактического пересечения хотя бы частью указанных материалов или предметов Государственной границы РФ.

9. Под привлечением несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера (ч. 1 ст. 242.2 УК РФ) следует понимать склонение несовершеннолетних на возмездной или безвозмездной основе к участию в мероприятиях, которые носят порнографический характер и являются зрелищными, то есть воспринимаемыми зрителем.

Привлечение состоит в действиях по поиску, отбору, подготовке и обеспечению непосредственного участия несовершеннолетних в указанных мероприятиях и осуществляется путем возбуждения у них желания участвовать в зрелищных мероприятиях порнографического характера (лесть, обман). В случае, если привлечение несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера сопровождалось применением насилия, угроз, совершением половых преступлений и прочим, требуется дополнительная квалификация.

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.

10. Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ст. 242–242.2 УК РФ, характеризуется умышленной формой вины.

Если действия, предусмотренные ст. 242–242.2 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. 242–242.2 УК РФ. Фактическое соответствие продукции признакам порнографии, изложенным в законе, является указанием на наличие в действиях виновного умысла на совершение действий именно с продукцией порнографического характера, а заключение специалистов – процессуальным доказательством по делу.

11. При назначении наказания по ст. 242–242.2 УК РФ следует установить, имело ли место совершение данным лицом ранее иного преступления, посягающего на половую свободу и неприкосновенность личности или на общественную нравственность в сфере половых отношений. В случае, если виновным лицом ранее совершалось преступление указанной направленности, суд должен ориентироваться на назначение максимального наказания, предусмотренного ст. 242–242.2 УК РФ.

При назначении судом наказания в виде штрафа следует учитывать личность виновного, а именно его трудовой статус и платежеспособность. В случае установления у виновного лица постоянного источника дохода или имущества, которое может быть реализовано в пользу уплаты штрафа, назначение данного вида наказания является целесообразным. Необходимо учитывать наличие (отсутствие) у виновного лица иждивенцев. В случае, если в материалах дела изложены обстоятельства, препятствующие уплате штрафа, и (или) отсутствует указание на способность лица понести данный вид наказания, применяться оно не должно.

Научное издание

Мария Викторовна Гусарова

ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ НЕЗАКОННОМУ ОБОРОТУ
ПОРНОГРАФИЧЕСКОЙ ПРОДУКЦИИ

Монография

Корректор Климанова Н.А.
Компьютерная верстка Ризванова Л.А.

Формат 60х84 1/16 Усл. печ. л. 12
Подписано в печать 07.09.2015 Тираж 100 экз.

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

Отпечатано с готового оригинал-макета
в ООО «Центр инновационных технологий»
420108, г. Казань, ул. Портовая, 25а
Тел./факс (843) 231-05-46, 231-05-61
E-mail: citlogos@mail.ru
www.logos-press.ru