



**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН
№4**

от 25 июня 2004 года

город Душанбе

**О судебной практике по делам о преступлениях против половой свободы
или половой неприкосновенности
(с изменениями внесенными постановлениями Пленума от 23 июня 2010 года, №16 и от 18
ноября 2013 года, №16)**

В связи с вопросами, возникающими в судебной практике по делам о преступлениях против половой свободы или половой неприкосновенности, на основании статьи 27 конституционного Закона Республики Таджикистан «О судах Республики Таджикистан», Пленум Верховного Суда Республики Таджикистан,-

ПО С Т А Н О В Л Я Е Т :

1. Разъяснить судам, что при изнасиловании умыслом виновного охватывается, как конечная цель преступления - половое сношение с женщиной вопреки ее воле и согласию, так и действия по достижению этой цели с применением физического насилия, угроз или с использованием беспомощного состояния женщины.

Действия лица, добившегося согласия женщины на совершение полового акта путем обмана или злоупотребления доверием, например, заведомо ложного обещания вступить с ней в брак, не могут рассматриваться как изнасилование.

Изнасилование следует считать оконченным преступлением с момента начала полового акта, независимо от его последствий.

2. Изнасилование или покушение на изнасилование, сопровождавшееся причинением потерпевшей легкого или средней тяжести вреда здоровью, подлежит квалификации по части 1 статьи 138 Уголовного кодекса (далее УК) Республики Таджикистан, а если причинен тяжкий вред здоровью, повлекший последствия указанные в статье 110 УК Республики Таджикистан то по пункту «г» части 3 статьи 138 УК Республики Таджикистан. При этом дополнительной квалификации по другим статьям о преступлениях против личности не требуется, так как применение насилия и причинение вреда здоровью потерпевшей охватывается диспозицией закона об ответственности за изнасилование.

3. Действия лица, совершившего умышленное убийство в процессе изнасилования, должны быть квалифицированы по совокупности преступлений, предусмотренных пунктом «л» части 2 статьи 104 и пунктом «г» части 3 статьи 138 УК Республики Таджикистан.

Если умышленное убийство совершено после окончания насильственного полового акта или покушения на него в целях сокрытия совершенного преступления, либо по мотивам мести за сопротивление, оказанное потерпевшей при изнасиловании, действия виновного следует квалифицировать по совокупности преступлений предусмотренных пунктом «л» части 2 статьи 104 и соответствующей части статьи 138 УК Республики Таджикистан.

4. Под угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью следует понимать не только прямые высказывания, которые выражали намерение немедленного применения физического насилия к самой потерпевшей или её близким, но и, с учетом обстоятельств дела, такие угрожающие действия виновного, как, например, демонстрация оружия (пистолета, ножа, бритвы и т. д.).

Разъяснить судам, что применение угрозы убийства или причинения тяжкого телесного повреждения может иметь место тогда, когда оно явилась средством преодоления сопротивления потерпевшей при изнасиловании. При этом такая угроза охватывается диспозицией статьи 138 УК Республики Таджикистан и дополнительной квалификации по статье 120 УК Республики Таджикистан не требуется.

Если угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью была выражена после изнасилования например с той целью, чтобы потерпевшая никому не сообщила о случившемся, действия виновного, при отсутствии квалифицирующих обстоятельств, подлежат квалификации по части 1 статьи 138 УК Республики Таджикистан, а также дополнительно по статье 120 УК Республики Таджикистан, если имелись основания опасаться осуществления этой угрозы.

Под близкими для потерпевшей лицами понимаются, как ее близкие родственники (родители, дети, родные братья и сестры, дед, бабушка, внуки, супруг), так и иные лица, интересы которых дороги ей, и в судьбе которых она заинтересована, например, сожитель, иные родственники, жених, любовник, близкие подруги.

5. Изнасилование следует признать совершенным с использованием беспомощного состояния женщины в тех случаях, когда она в силу своего физического или психического состояния (малолетний возраст, физические недостатки, расстройство душевной деятельности, иное болезненное либо бессознательное состояние и т. д.) не могла понимать характера и значения, совершаемых с нею действий, или не могла оказать сопротивление виновному и последний, вступая в половое сношение, сознавал, что потерпевшая находится в таком состоянии.

При оценке обстоятельств изнасилования потерпевшей, находившейся в состоянии опьянения, суды должны исходить из того, что беспомощным состоянием в этих случаях может быть признана лишь такая степень опьянения, которая лишала потерпевшую возможности оказать сопротивление виновному.

Для признания изнасилования совершенным с использованием беспомощного состояния потерпевшей не имеет значения, привел ли женщину в такое состояние сам виновный (например, напоил спиртными напитками, дал наркотики, снотворное и т. д.) или она находилась в беспомощном состоянии независимо от его действий.

6. Пункт «а» части 2 статьи 138 УК Республики Таджикистан, предусматривающий повышенную ответственность за изнасилование, совершенное повторно или лицом, ранее совершившим преступление, предусмотренное статьей 139 УК Республики Таджикистан, подлежит применению независимо от того, был ли виновный осужден за первое преступление, были ли преступления оконченными, и являлся ли виновный исполнителем либо иным соучастником этих преступлений.

В тех случаях, когда насилие над потерпевшей не прерывалось либо прерывалось на непродолжительное время, и обстоятельства совершения насильственных половых актов свидетельствуют о едином умысле виновного, совершение им второго и последующих половых актов не может рассматриваться в качестве обстоятельства, дающего основание для квалификации содеянного по признаку повторности.

При совершении двух или более изнасилований, ответственность за которые предусмотрена различными частями статьи 138 УК Республики Таджикистан, а также при совершении в одном случае покушения на изнасилование или соучастие в этом преступлении, а в другом - оконченого изнасилования, действия виновного по каждому из указанных преступлений должны квалифицироваться самостоятельно.

7. Изнасилование не может быть признано повторным, если судимость за ранее совершенное изнасилование с виновного снята, либо погашена в соответствии со статьей 84 УК Республики Таджикистан или в порядке амнистии, либо помилования, а также, если к моменту совершения второго изнасилования, истекли сроки давности уголовного преследования за него или сроки исполнения обвинительного приговора, указанные в статьях 75, 81 УК Республики Таджикистан.

8. Квалификация изнасилования как совершенного группой лиц может иметь место в случае, когда лица, принимавшие участие в изнасиловании, действовали согласованно в

отношении потерпевшей, причем как групповое изнасилование должны квалифицироваться не только действия лиц, совершивших насильственный половой акт, но и действия лиц, содействовавших им путем применения физического или психического насилия к потерпевшей. При этом действия лиц, лично не совершивших насильственного полового акта, но путем применения насилия к потерпевшей содействовавших другим в ее изнасиловании, должны квалифицироваться как соисполнительство в групповом изнасиловании.

9. Изнасилование следует признавать совершенным группой лиц не только в тех случаях, когда несколькими лицами подвергается изнасилованию одна или более потерпевших, но и тогда, когда виновные, действуя согласованно и, применяя физическое насилие или угрозу в отношении нескольких женщин, затем совершают половой акт каждый с одной из них.

10. Изнасилование с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или к другим лицам, предусмотренное пунктом «в» части 2 статьи 138 УК Республики Таджикистан, может выражаться, в частности, в совершении изнасилования потерпевшей в присутствии ее детей или других близких родственников, совершении глумления над потерпевшей перед изнасилованием или в процессе изнасилования, в длительном лишении пищи, воды и тепла в целях осуществления изнасилования и т.д., когда виновный сознавал, что этим причиняет им особые страдания.

11. Согласно закону под изнасилованием несовершеннолетней следует понимать изнасилование девочки, не достигшей восемнадцати лет.

Применяя закон об уголовной ответственности за изнасилование заведомо несовершеннолетней или девочки заведомо не достигшей четырнадцатилетнего возраста, судам следует иметь в виду, что квалификация этих преступлений соответственно по пункту «д» части 2 и пункту «а» части 3 статьи 138 УК Республики Таджикистан возможна лишь в случаях, когда виновный знал или допускал, что совершает насильственный половой акт с несовершеннолетней или потерпевшей не достигшей четырнадцатилетнего возраста. При этом необходимо учитывать не только показания самого подсудимого, но и тщательно проверить их соответствие с другими обстоятельствами дела.

12. Применяя закон об ответственности за изнасилование, совершенное при особо опасном рецидиве, надо исходить из того, что содеянное может квалифицироваться по данному признаку, лишь при условиях, указанных в статье 21 УК Республики Таджикистан.

13. Под изнасилованием, совершенным с использованием условий общего бедствия, предусмотренное пунктом «г» части 3 статьи 138 УК Республики Таджикистан, следует понимать совершение этого преступления во время бедствий техногенного, социального и природного характера, затрагивающих интересы большого количества населения, в частности, крупнейшие аварии, дестабилизирующие общественную ситуацию, военное положение, природные катаклизмы, связанные с крупными землетрясениями, наводнениями и другие чрезвычайные ситуации, предусмотренные законодательством Республики Таджикистан.

14. Тяжкими последствиями, дающими основание квалифицировать действия виновного по пункту «г» части 3 статьи 138 УК Республики Таджикистан, могут быть признаны, например, смерть или самоубийство потерпевшей, душевная болезнь, последовавшие в результате изнасилования, заражением ее заболеванием СПИД лицом, знавшим о наличии у него этой болезни, а также причинение в процессе изнасилования вреда здоровью, повлекших последствия, предусмотренные статьей 110 УК Республики Таджикистан.

15. Квалифицирующий признак пункта «д» части 3 статьи 138 УК Республики Таджикистан, оружие, которое используется субъектом при совершении изнасилования, может быть, как огнестрельным, так и холодным, включая и различные виды и устройства взрывного действия - граната, толовая шашка, динамитный патрон и т. д.

Предметы, используемые в качестве оружия - это любые предметы, которыми может быть причинен тяжкий вред здоровью человека, вплоть до лишения его жизни. Например, топоры, серпы, косы, любые ножи, молотки, отвертки, металлостержневые пруты и трубы и т. д.

16. Решая вопрос о наличии в действиях виновного изнасилования (статья 138 УК) или полового сношения и иных действиях сексуального характера с лицом, не достигшим шестна-

дцати лет (статья 141 УК), суды в каждом конкретном случае должны устанавливать, могла ли потерпевшая в силу своего возраста и развития понимать характер и значение совершаемых с нею действий. Если она в виду своего малолетнего возраста, умственной отсталости и т.п. не могла понимать характер и значение совершаемых с нею действий, содеянное виновным следует рассматривать как изнасилование совершенное с использованием беспомощного состояния потерпевшей и квалифицировать по соответствующей части статьи 138 УК Республики Таджикистан.

В случаях, когда имело место изнасилование несовершеннолетней, последующие половые акты, совершенные с ее согласия, не исключают ответственности виновного по статье 138 УК Республики Таджикистан. В этих случаях, если несовершеннолетняя потерпевшая не достигла шестнадцати лет, действия виновного подлежат квалификации по совокупности преступлений предусмотренных статьями 138 и 141 УК Республики Таджикистан.

17. При рассмотрении дел по обвинению лиц, не достигших совершеннолетия, в совершении половых преступлений (статьи 138 - 142 УК Республики Таджикистан) судам следует учитывать, что в соответствии со статьей 23 УК Республики Таджикистан лица в возрасте от 14 до 16 лет подлежат ответственности только за изнасилование по статье 138 УК Республики Таджикистан и за насильственные действия сексуального характера по статье 139 УК Республики Таджикистан, а за иные предусмотренные законом половые преступления уголовной ответственности не несут.

Лица, достигшие 16-летнего возраста, могут нести уголовную ответственность, как за изнасилование и насильственные действия сексуального характера, так и за половые преступления, предусмотренные статьями 140-142 УК Республики Таджикистан. Однако при решении вопроса об уголовной ответственности лиц, не достигших совершеннолетия, за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом не достигшим шестнадцати лет, а также за развратные действия в отношении лица, заведомо не достигшего шестнадцатилетнего возраста, в том числе и не достигшие четырнадцатилетнего возраста, необходимо учитывать, что закон в указанных случаях направлен на охрану нормального развития несовершеннолетних обоого пола. Исходя из этого, суд должен в каждом конкретном случае подходить строго дифференцированно к решению вопроса об ответственности и мере наказания виновного, учитывая возраст обоих несовершеннолетних, данным, характеризующим их личность, степени тяжести наступивших последствий и иным обстоятельствам дела.

18. При разрешении дел о покушении на изнасилование с применением физического или психического насилия следует устанавливать, действовал ли подсудимый с целью совершения полового акта, и явилось ли примененное им насилие средством к достижению этой цели. Только при наличии этих обстоятельств, действия виновного могут рассматриваться, как покушение на изнасилование. В связи с этим необходимо отличать покушение на изнасилование от других преступных посягательств, затрагивающих честь, достоинство и неприкосновенность личности женщин (развратные действия, хулиганство, причинение вреда здоровью, оскорбление и др.).

19. В соответствии со статьей 34 УК Республики Таджикистан добровольный отказ от совершения изнасилования надлежит рассматривать не как смягчающие наказание обстоя- тельство, а как обстоятельство, исключающее ответственность за данное преступление. В этом случае лицо может отвечать лишь за фактически совершенные им действия при условии, что они содержат состав иного преступления. Вместе с тем суды должны иметь в виду, что не может быть признан добровольным, исследовательно, устраняющим ответственность отказ, который вызван невозможностью дальнейшего продолжения преступных действий вследствие причин, возникших помимо воли виновного.

Придя к выводу об отсутствии в действиях покушавшегося на изнасилование добровольного отказа от совершения преступления и квалифицируя его действия по статьям 32,138 УК Республики Таджикистан, суды не должны ограничиваться, общей ссылкой в приговоре на то, что преступление не было доведено до конца вследствие причин, возникших помимо воли виновного, а обязаны указывать на установленные по делу конкретные причины,

в силу которых он вынужден был отказаться от доведения преступления до конца.

20. Решая вопрос о насильственных действиях сексуального характера, следует отметить, что статья 139 в УК Республики Таджикистан новая и предусматривает ответственность за мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера, совершенные с применением насилия, угроз насилем к потерпевшему (потерпевшей) или к их близким или с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей).

Преступные действия могут выразиться, как в имитации полового акта, так и других действиях, затрагивающих половые органы мужчины или женщины или иные части тела и совершаемых с целью удовлетворения сексуальных потребностей.

По этой статье должны квалифицироваться насильственные гомосексуальные действия, как в отношении мужчин, так и женщин. Насилие, угрозы и беспомощное состояние потерпевших понимаются так же, как и при изнасиловании.

21. Понуждение лица к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера путем шантажа, угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества либо с использованием служебной, материальной или иной зависимости потерпевшего (потерпевшей), в отличие от деяния, предусмотренного статьей 139 УК Республики Таджикистан (насильственные действия сексуального характера), в данном случае не применяется насиле или угроза физическим насилем.

Давление на потерпевших осуществляется путем:

шантажа, то есть угрозы сообщения порочащих лицо сведений;

угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества потерпевшего(потерпевшей); использования служебной, материальной или иной зависимости потерпевшего (потерпевшей).

Служебная зависимость имеет место при наличии отношений подчиненности между виновным (виновной) и потерпевшей (потерпевшим), вытекающие из их служебного положения (отношения начальника и подчиненной (подчиненного), педагога и учащегося и т. п.).

Материальная зависимость будет иметь место в случаях, когда потерпевший (потерпевшая) находится на полном или частичном иждивении виновного.

Иная зависимость может заключаться в ином виде зависимости потерпевшей (потерпевшего) от виновного (виновной), не связанного со служебными отношениями и материальной зависимостью, в частности, отношения между работником правоохранительных органов и потерпевшим от преступления или обвиняемым и т. д.

22. Обратит особое внимание судебных органов на их обязанность строго соблюдать требования закона о порядке возбуждения уголовных дел об изнасиловании, и иных половых преступлений, совершенных без отягчающих обстоятельств. В качестве основания для возбуждения такого уголовного дела при отсутствии письменного заявления потерпевшей может служить лишь ее устное заявление, запротоколированное в порядке, предусмотренном Уголовно-процессуальным кодексом Республики Таджикистан.

23. При назначении наказания за изнасилование или об иных половых преступлениях суды, исходя из требований закона об индивидуализации наказания, должны учитывать характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного и обстоятельства дела, смягчающие и отягчающие наказание, роль и степень участия каждого обвиняемого при совершении изнасилования группой лиц, а также предшествовавшие изнасилованию отношения потерпевшей с подсудимым.

24. Председательствующий, принимая меры к всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств дела и установлению истины, должен учитывать специфику этих дел и устранять все вопросы, не имеющие отношения к делу и унижающие честь и достоинство потерпевшей, своевременно пресекать нетактичное поведение отдельных участников процесса.

25. При рассмотрении дел об изнасиловании или об иных половых преступлениях судам надлежит в соответствии с требованием закона в каждом случае обсуждать вопрос о необходимости проведения закрытого судебного разбирательства дела в полном объеме или частично и с учетом требований уголовно-процессуального законодательства принимать

необходимые меры к тому, чтобы лица моложе шестнадцати лет, не являющиеся участниками процесса, не находились в зале судебного заседания, а свидетели по делу после их допроса удалялись из зала судебного заседания (статьи 273 и 316 УПК Республики Таджикистан).

**Председатель Верховного Суда
Республики Таджикистан**

С.Фатхиллоев

**Секретарь Пленума,
судья Верховного Суда
Республики Таджикистан**

З.Н.Азизов