

Книгоиздательство «ПРАВО и ЖИЗНЬ»

45

ПОД ОБЩЕЙ РЕДАКЦИЕЙ  
профессоров А. М. Вихарев, М. Ж. Тернета и А. Ж. Трайнина.

4181

# УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС РСФСР.

Практический комментарий.

под редакцией проф. М. Н. ГЕРНЕТА и проф. А. Н. ТРАЙНИНА.

10156<sup>1</sup>



~~уч. зап.~~ I Проф. А. А. ЖИЖИЛЕНКО.  
жс. 702

# ПОЛОВЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ.

(Ст. ст. 166—171 Уголовного Кодекса).

4367 кав. ур. ур.



Проверено 1948 г.

Издательство „ПРАВО и ЖИЗНЬ“.

Улица Крапоткина (б. Пречистенка), 17. Телефон № 1-63-64.  
Москва—1924.

## Преступления в области половых отношений. (Ст. ст. 166—171 Уголовного Кодекса)

1. Система половых преступлений в уголовном кодексе. Все преступления этого рода, именуемые в угол. код. „преступлениями в области половых отношений“, разделяются в нем на две группы: это—1) преступления против половой неприкосновенности и 2) содействие чужому разврату. Первая группа в свою очередь делится на две подгруппы: а) посягательства на половую неприкосновенность лиц, не достигших половой зрелости, совершаемые аа) посредством полового сношения с ними (ст. 166 и 167) и бб) путем развратных действий в отношении их (ст. 168), и б) недобровольное половое сношение с лицами, достигшими половой зрелости, совершаемое аа) посредством насилия или использования беспомощного состояния их - изнасилование (ст. 169) и бб) посредством злоупотребления материальной или служебной зависимостью потерпевшей (ст. 169а).

Что касается второй группы — содействия чужому половому разврату, то оно заключается или а) в принуждении к занятию проституцией (ст. 170), которое собственно, как вид принуждения, представляется посягательством на свободу человека, но которое отнесено к группе половых преступлений по особенности цели принуждения, или б) в сводничестве, содержании притона разврата и вербовке женщин для проституции (ст. 171).

2. Объект преступлений в области половых отношений. Преступления в области половых отношений представляются неодинаковыми по своему непосредственному объекту. Одни из них (ст. 166—170) направлены против известного блага, личности, другие (ст. 171) заключают в себе посягательства на определенный интерес общества, а не на личное благо.

а) Объектом первой группы преступлений является *половая неприкосновенность человека*, под которой разумеется его свобода распоряжаться своей половой сферой по своему усмотрению, свобода допускать или не допускать удовлетворение чужого полового чувства в отношении своей личности. При этом, так как человек на определенной ступени своего физического развития, в более раннем возрасте, предполагается вообще не обладающим половым инстинктом или возможностью его удовлетворения, то половая неприкосновенность его охраняется в этом случае под видом нетронутости его

половой сферы вообще или целомудрия, которое ограждается как потому, что в самом посягательстве на него заключается преждевременное возбуждение полового инстинкта, вызывающее или могущее вызвать расстройство детского организма, так и потому, что оно может нравственно развратить ребенка. Поэтому в случаях посягательства на половую неприкосновенность ребенка, на его целомудрие, не имеет значения то, совершается ли оно с согласия ребенка или против его воли.

С точки зрения подобного понимания объекта посягательств на половую неприкосновенность человека не может быть речи о наказуемости такого деяния, как скотоложства, т. е. полового сношения с животным. Угол. код. такого деяния не знает. Оно может рассматриваться лишь как посягательство на общественную нравственность, если оно совершается публично, но не как преступление против личности.

*Половая неприкосновенность человека, как его личное благо, охраняется независимо от пола его обладателя.* Угол. код., говоря о потерпевших от половых преступлений, обычно не указывает их пола (ст. 166-169) и только в одном случае (ст. 169а) он в качестве потерпевшего специально называет женщину. Естественно, однако, что посягательства на половую неприкосновенность направляются главным образом на женщин и лишь в сравнительно редких случаях они затрагивают мужчин.

Само собою разумеется, что угол. код. охраняет чужую половую неприкосновенность. Нельзя говорить о половом преступлении в отношении самого себя. Естественно, однако, что безнравственное действие человека в отношении самого себя (напр. онанизм), если оно производится публично, может рассматриваться, как нарушение общественной нравственности.

Половая неприкосновенность имеет известные точки соприкосновения с честью и в каждом посягательстве на половую неприкосновенность можно усмотреть и посягательство на честь, так как подобное деяние несомненно уничижает личное достоинство человека. Но в посягательствах на половую неприкосновенность имеется такой особый приходящий момент, который оттесняет в них на второй план посягательство на честь, — элемент, специфически затрагивающий половую сферу. Сближение понятий половой неприкосновенности и чести дает однако возможность применять постановления об оскорблении во всех тех случаях, которые, хотя и затрагивают половую неприкосновенность человека, но не могут быть прямо подведены под составы отдельных преступлений этого рода, известных угол. код. Так, поскольку угол. код. особо не предусматривает совершенных в отношении достигших половой зрелости женщин любострастных действий, т. е. таких посягательств, которые не выражаются в половых сно-

шениях, но затрагивают половую сферу, эти деяния могут преследоваться, как оскорбление действием (ст. 172).

б) Что касается второй группы преступлений, отнесенных к преступлениям в области половых отношений (ст. 171), то их объектом является не личное благо индивида, а общественный интерес—общественная нравственность или точнее общественная половая мораль, содержание которой устанавливается на основании живущих в обществе воззрений на границы дозволенного в области половой жизни. Из соображений охраны общественной нравственности воспрещаются в угол. код. такие деяния, как сводничество и другие приравняемые ему деяния. Угол. код. не предусматривает, однако, ряда других деяний, которые точно также затрагивают общественную нравственность, в частности, напр. публичного бесстыдства разного рода. Деяние это, однако, при наличии известных условий, именно поскольку в нем проявляется неуважение к отдельным гражданам или обществу в целом, может быть подведено под общее понятие хулиганства. Наконец, отдельные посягательства на общественную нравственность могут предусматриваться в обязательных постановлениях, издаваемых отдельными органами власти, на это уполномоченными, напр. по вопросу об ответственности за допущение разврата в гостинницах, меблированных комнатах или частных квартирах; это деяние упоминалось в проекте угол. код. (ст. 233), но при обсуждении его в ВЦИК'е оно вместе с рядом других деяний, которые были указаны первоначально в гл. VIII, было из угол. код. исключено\*).

3. Пределы охраны половой неприкосновенности в угол. код. Все преступления против половой неприкосновенности характеризуются как действия, направляющиеся на удовлетворение полового инстинкта, и по своему существу распадаются на две группы: это или а) любодеяние, которое заключается в естественном половом совокуплении, или б) любострастное действие, которое представляет собой удовлетворение половой похоти вне естественного совокупления. Угол. код. терминсв любодеяния или любострастного действия для характеристики отдельных видов половых преступлений не употребляет. Он говорит вместо этого о половом сношении (ст. 166-167 и 169) и о развратных действиях (ст. 168), причем первое понятие в нем несколько шире понятия любодеяния, так как оно охватывает и противоестественное половое сношение, которое в строго научном смысле не есть половое сношение, а представляет собой лишь разновидность понятия любострастного или раз-

\*) См. Стенограф. отчет III сессии ВЦИК IX созыва (бюлл. № 10 стр. 15).

вратного действия; второе же понятие — развратные действия — в общем соответствует понятию лыбострастных действий, но не обнимает собой противоестественного полового сношения.

Любоддеяние и любострастие могут совершаться как а) добровольно, т. е. с согласия того лица, против кого направляется соответствующее действие, так и б) недобровольно, т. е. без его согласия или вопреки его воле.

а) Так как объектом любоддеяния и любострастия является половая неприкосновенность, т. е. свобода человека располагать своей половой сферой по своему усмотрению, то они могут быть наказуемы только тогда, когда они совершаются без согласия или против воли того лица, против которого они предпринимаются. *Добровольные, т. е. свободно и невынужденно умышленные действия этого рода должны наказываться сами по себе только тогда, когда они направлены против лиц, не достигших еще половой зрелости, согласие или несогласие которых на акт любоддеяния или любострастия значения не имеют, так как здесь охраняется половая чистота или целомудрие человека, еще не могущего понимать значение того, что совершается в отношении его.*

Однако в прежнем праве, а отчасти и в современных иностранных законодательствах можно найти и другие основания для установления уголовной ответственности за добровольное любоддеяние. С точки зрения угол. код. эти основания не принимаются в расчет для признания преступлениями отдельных видов добровольного любоддеяния.

Так, прежде всего в этом отношении выдвигались соображения общественной нравственности и отчасти общественного здоровья; в силу этих соображений облагалось наказанием занятие проституцией или обращение любоддеяния в ремесло, т. е. торговля своим телом, как профессия. В настоящее время признана вся безрезультатность борьбы с этим социальным злом при помощи наказания, и в *угол. код. проституция не рассматривается, как преступление*. Только публичное занятие проституцией, поскольку оно совершается на глазах у всех и вызывает посягательство на общественную нравственность, может преследоваться по ст. 176, как разновидность широкого понятия хулиганства.

Те же соображения общественной нравственности могут выдвигать требование соблюдения в публичных местах благопристойности и приличия и наказания за их нарушение. Поэтому добровольное любоддеяние, учиненное публично, может вообще рассматриваться, как посягательство на общественную нравственность. С точки зрения угол. код. и это деяние может быть относимо к хулиганству (ст. 176).

Для наказуемости добровольного любоддеяния выдвигались кроме того соображения о необходимости оградить устой-

чивость полового сожития в форме брака. С этой точки зрения наказывалось в прежних законодательствах всякое, хотя бы и длящееся, а не одноактное, *сожитие неженатого с незамужней*, или т. н. конкубинат. Угол. код., естественно, такого преступления не знает.

Тот же мотив ограждения прочности брачных уз в связи с соображением о необходимости соблюдения супружеской верности проявляется в установлении наказуемости добровольного любодеяния лица, не находящегося в браке, с лицом, в браке состоящим, или лица, в браке состоящего, с лицом, состоящим в браке с другим, т. е. прелюбодеяние. Угол. код. вычеркнул прелюбодеяние из числа преступлений.

Наконец, при установлении ответственности за добровольное любодеяние видвигается соображение о необходимости охраны чистоты нравов в семье, вследствие чего выставляется запрет половых сношений между лицами, связанными узами близкого родства; к этому присоединяется соображение о необходимости бороться с возможностью возникновения от такой связи потомства с явно выраженными признаками вырождения—соображения евгеники. Эти соображения лежат в основе наказуемости преступления, известного под именем кровосмешения, т. е. полового общения лиц, состоящих в близких степенях родства. Угол. код. не устанавливает наказания за кровосмешение. Правда, в проекте угол. код. в числе преступлений в области половых отношений предусматривалось кровосмешение в соответствии с установленным в нашем праве запретом вступления в брак родственникам по прямой восходящей или нисходящей степени, полнородным и неполнородным братьям и сестрам (ст. 69 код. зак. об актах гражд. сост. брач., сем., и опек. праве), однако при обсуждении проекта угол. код. во ВЦИК'е статья о кровосмешении была исключена, так как те соображения, которые приводились в ее защиту—необходимость ограждать путем мер репрессии интересы евгеники, были признаны неубедительными\*). Кровосмешение в угол. код. не является вместе с тем и обстоятельством, увеличивающим ответственность при других половых преступлениях. С точки зрения угол. код. кровосмешение преступно лишь постольку, поскольку оно укладывается в иные известные ему преступления против половой неприкосновенности. Поэтому доброевольная половая связь отца с достигшей половой зрелости дочерью не есть преступление. Но то же деяние, учиненное в отношении дочери, не достигшей половой зрелости, подходит под определение ст. 166 или 167; с другой стороны изнасилование, т. е. половое сношение с применением физического или психического насилия или путем использования беспомощного со-

\*) Стеногр. отчет. Еюлл. № 10 стр. 9.

стояния потерпевшей, совершенное отцом в отношении дочери, достигшей половой зрелости, есть преступление, предусмотренное ст. 169; равным образом учиненное им понуждением дочери ко вступлению в половую связь злоупотреблением материальной ее зависимости от себя, составит преступление, предусмотренное ст. 169а.

Если, таким образом, ясно выражена в угол. код. точка зрения на ненаказуемость кровосмешения, как такового, то нельзя пытаться найти статью, которая в данном случае могла бы быть применена по аналогии, согласно ст. 10 угол. код. В частности, никоим образом нельзя признать допустимой ту аналогию, к которой некоторые пытались проводить между кровосмешением и деянием, предусмотренным ст. 96 угол. код. — сокрытием обстоятельств, препятствующих вступлению в брак, и дачей ложных сведений органам, ведущим регистрацию актов гражданского состояния, на том лишь основании, что раз запрещено вступать в брак известным категориям родственников, то поэтому фактическое осуществление брака подобными лицами является уголовно-наказуемым деянием\*).

Что касается добровольного любовственного действия, то оно может наказываться, кроме того случая, когда оно совершается в отношении лиц, не достигших половой зрелости (ст. 168), лишь тогда, когда оно совершается публично; в подобном случае деяния этого рода могут подоходить под общее понятие хулиганства (ст. 176); в остальных случаях оно ненаказуемо. Поэтому с точки зрения угол. код. не является преступлением доброе или плохое сношение лиц одного пола между собой (мужеложство или педерастия с одной стороны и лесбосская любовь или трибадия с другой).

б) Иное отношение выдвигается в угол. код. к *недобровольному любовствию и л. восрастию*. Первое из них, все равно, является ли оно насильственным или, хотя бы и не насильственным, но учиненным против воли потерпевшего, рассматривается, как одно из важнейших преступлений (ст. 169 и 169а). Что же касается добровольного любовственного действия, то угол. код. облагает это деяние наказанием только тогда, когда оно подходит под общее понятие развращения малолетних и несовершеннолетних (ст. 168); следовательно, *угол. код. оставляет ненаказуемыми, как таковые, добровольные любовственные или развратные действия в отношении лиц, достигших половой зрелости*. Однако в этом случае вполне возможна ответственность за оскорбление действием (ст. 172), напр. сюда подойдут такие действия, как насильственное прикосновение рукой к половым органам женщины. Только тот вид добровольного действия, который является своеобраз-

\*) „Еженед. Сов. Юст.“ 1922 г., № 24-25, стр. 20.

ной формой полового сношения и в угол. код. (ст. 167) под него подводится, именно, половое сношение в т. н. извращенных формах, в частности мужеложство, если оно учинено насильственно, подходит под общее понятие изнасилования (ст. 169).

#### 4. Совокупность половых преступлений с другими.

Так как половые преступления имеют точки соприкосновения с преступлениями против чести, телесной неприкосновенности и свободы человека, то в отношении их может возникнуть вопрос о том, когда преступления против половой неприкосновенности сливаются с преступлениями против чести, телесной неприкосновенности и свободы, образуя с ними единое преступление (ст. 29 угол. код.), и когда они образуют с ними совокупность преступлений (ст. 30).

Так как в каждом преступлении против половой неприкосновенности, как указывалось выше, заключается и посягательство на честь и так как посягательства на честь представляются менее тяжкими преступлениями, чем посягательства на половую неприкосновенность, то с одной стороны нельзя виновного в половом преступлении, напр. в изнасиловании (ст. 169), привлекать еще к ответственности за оскорбление действием (ст. 172), а с другой стороны, согласно ст. 29, здесь высший состав всегда поглощает низший, а потому возможна ответственность только за посягательство на половую неприкосновенность.

Поскольку, далее, половая неприкосновенность имеет нечто общее со свободой человека располагать своими действиями по своему усмотрению, постольку возможно известное соприкосновение друг с другом этих групп преступлений. При этом посягательство на свободу может явиться способом учинения полового преступления; так, изнасилование может быть совершено посредством такого физического насилия, которое выражается, напр. в противозаконном лишении свободы (ст. 159). В этом случае лишение свободы, являясь средством принуждения при изнасиловании, образует одно целое с последним, и виновный подлежит наказанию только за изнасилование. Но посягательство на свободу может приводить к посягательству на половую неприкосновенность, не являясь однако способом его совершения; в таком случае виновный подлежит ответственности по ст. 30 угол. код. по совокупности за два преступления, напр. изнасилование похищенной с этой целью женщины представляет два преступления: противозаконное лишение свободы и изнасилование.

Наконец, посягательство на половую неприкосновенность может иметь точки соприкосновения с посягательством на телесную неприкосновенность, так как оно нередко сопровож-



дается причинением расстройства здоровья или физической боли. Но поскольку применение физического насилия при половом сношении рассматривается, как составной элемент особого преступления— изнасилования, этот элемент посягательства на телесную неприкосновенность поглощается посягательством на половую неприкосновенность. Однако если половое сношение причинило расстройство здоровья, что в состав отдельных половых преступлений, как необходимый их элемент не входит, то возможна ответственность, согласно ст. 30, по совокупности, напр. по ст. 166 и по ст. 149, если половое сношение с ребенком причинило опасное для его жизни расстройство здоровья. В частности данный вопрос может возникнуть относительно заражения венерической болезнью (ст. 155). Если при наказуемом половом сношении будет произведено, сверх того, подобное заражение, то в данном случае будет налицо не одно преступление, а два, и ответственность должна определяться по совокупности за два преступления (напр. ст. 167 и 155). С другой стороны если последствием полового преступления будет смерть потерпевшей, то поскольку при этом будет установлено с одной стороны то, что насилие при половом сношении сопровождалось причинением тяжкого телесного повреждения, последствием которого была смерть потерпевшей, а с другой стороны то, что виновный мог и должен был предвидеть наступление такого последствия, возможна ответственность его по ст. 169 и 149 ч. 2. Такое решение вопроса соответствует установленному повышению наказания в ст. 169 ч. 2 в том случае, если изнасилование сопровождалось самоубийством потерпевшего лица.

**5. Наказуемость посягательств в области половых отношений.** По своей тяжести посягательства этого рода отнесены в угол. код. к наиболее важным преступлениям, влекущим за собою высокие кары. Обычное наказание в этом случае— лишение свободы с минимальным размером в 3 года (ст. 166, 169, 169а, 171 ч. 1), а в более тяжких случаях оно назначается на срок не ниже 5 лет (ст. 167, 169 ч. 2, 169а и 171 ч. 2); только в отношении развратных действий с малолетними и несовершеннолетними установлено менее тяжкое наказание— лишение свободы с максимальным сроком в 5 лет (ст. 168), следовательно, с минимальным размером в 1 мес. *7 дней.*

При назначении наказаний за преступления против половой неприкосновенности необходимо учитывать то обстоятельство, что многое, что здесь на первый взгляд должно быть отнесено на счет моральной испорченности человека, на самом деле является часто проявлением его психической ненормальности, и данные судебной психиатрии рисуют кар-

тину разного рода ненормальностей человека в области его половой жизни, толкающие его на совершение половых преступлений. Поэтому в делах этого рода нередко только надлежащая судебно-медицинская экспертиза может установить, насколько можно признать вменяемым того субъекта, который совершил половое преступление, в особенности в извращенных формах. Но, естественно, если такой человек будет признан невменяемым и потому в силу ст. 17 угол. код. не подлежащим наказанию, то это не лишает суд права применить к нему меру социальной защиты, указанную в ст. 47, т. е. суд может, признав пребывание его на свободе опасным для общества, принудительно поместить его в учреждение для умственно или морально дефективных или в лечебное заведение.

**6. Подсудность.** Все дела о преступлениях в области половых отношений, ввиду их особой важности, подсудны губернским судам (ст. 26 п. „г“ угол. проц. код.).

Посягательства на половую неприкосновенность затрагивают такую интимную сферу личной жизни человека, в области которой всякая огласка учиненного посягательства может только усугубить вред, нанесенный им. Поэтому естественно, что возбуждение уголовного преследования в этих случаях должно иметь место по жалобе потерпевшего. Но там, где затронуты интересы детей или несовершеннолетних или где речь идет о содействии чужому половому разврату, должна выдвигаться другая точка зрения. Следуя этим общим соображениям, угол. проц. код. допускает возбуждение уголовного преследования по жалобе потерпевшего лица исключительно в отношении изнасилования, предусмотренного ст. 169 (ст. 11 угол. проц. код.); при этом казалось бы, что по аналогии это постановление должно быть распространено и на преступление, предусмотренное ст. 169а (понуждение женщины ко вступлению в половую связь с лицом, в отношении коего женщина является материально или по службе зависимой), так как эта статья дополняет собой ст. 169 и по редакционному недосмотру не упомянута в ст. 11 угол. проц. код. Но если в случаях этого рода уголовное преследование возбуждается не иначе, как по жалобе потерпевшего лица, то все же дело об изнасиловании не может быть прекращено за примирением сторон, как это принято в отношении насилия над личностью, оскорбления и клеветы (ст. 10 угол. проц. код.).

**7. Литература.** Жижиленко. Преступления против половой неприкосновенности по угол. код. РСФСР („Право и Жизнь“ 1924 г. № 2 стр. 34-49); Познышев. Очерк основных начал науки уголовного права, II. Особенная часть. 1923 г. стр. 57-61; Змиев. Уголовное право. Часть особенная. 1923 г. стр. 24-30; Эстрин. Уголовное право РСФСР. 1923 г. стр. 87-88.

Ст. 166.

Половое сношение с лицами, не достигшими половой зрелости карается—  
лишением свободы на срок не ниже трех лет со строгой изоляцией.

1. **Объект преступления.** Потерпевшим от преступления, предусмотренного ст. 166 является *лицо, не достигшее половой зрелости*, т. е. такой степени полового развития, при которой предполагается возможность оплодотворить другого или быть оплодотворенным другим. Вопрос о том, достигло ли то лицо, с которым совершается половое совокупление, половой зрелости, разрешается не по формальному признаку—достижению определенного возраста, а в каждом отдельном случае по особенностям половой жизни данного лица, в сомнительных случаях при содействии врача-эксперта. Признаки же наступления половой зрелости определяются у женщины началом месячных очищений, а мужчин—выделением семени. Во всяком случае, так как для вступления в брак установлен определенный возраст—16 лет для женщин и 18 лет для мужчин (ст. 66 код. зак. об актах гражд. сост., сем., брачн. и опек. праве), то, хотя бы в конкретном случае потерпевшее лицо не достигло половой зрелости, но достигло возраста брачного совершеннолетия, вступление с ним в половое сношение не должно быть наказуемо (если, конечно, оно совершается без насилия).

*Пола потерпевшего от преступления лица безразлична*, так как ст. 166 говорит вообще о лицах не достигших половой зрелости, не указывая их пола. При этом, так как ст. 166, в противоположность ст. 167, в которой говорится об удовлетворении половой страсти в извращенных формах, имеет в виду естественное половое сношение, то ясно, что субъекту преступления мужчине здесь соответствует его объект женщина и наоборот, хотя нужно вообще иметь в виду, что настоящее половое сношение, т. е. естественное совокупление с женщиной, не достигшим половой зрелости, невозможно и собственно сводится к любострастному действию, т. е. к преступлению, предусмотренному ст. 168.

Степень сознательности потерпевшего лица и его нравственная непорочность (целомудрие) значения не имеют, но из специального указания ст. 167 на половое сношение, сопряженное с растлением, вытекает, что для применения ст. 166 не требуется физической девственности потерпевшей. Так как *по уюл. код. половые сношения с лицами, не достигшими половой зрелости, абсолютно воспрещены*, то ст. 166 применима и к половому сношению с малолетней проституткой, если она еще не достигла половой зрелости.

2. **Виновность.** Со стороны вины деяние, предусмотренное в ст. 166, должно быть учинено умышленно, т. е. виновный знал, что лицо, с которым он вступает в половое сношение, еще не достигло половой зрелости, и желал совершить половой акт с ним. Если относительно достижения потерпевшей половой зрелости виновный добросовестно заблуждался и предполагал, что она уже достигла этой зрелости, хотя бы потому, что она сама ввела его в заблуждение, исключается возможность ответственности его по ст. 166. Однако, если в этом случае он действовал против воли потерпевшей и прибегнул к насилию, то он может отвечать по ст. 169 за изнасилование. Неосторожность в данной области само собой исключается.

3. **Действие.** Действие в составе преступления, предусмотренного ст. 166, заключается в естественном совокуплении, причем безразлично, при каких условиях оно произошло и каким путем виновный добился удовлетворения своей похоти, воспользовался ли он неопытностью и невинностью потерпевшей, которая не понимала значения акта, над нею совершенного, или он возбудил в ней плотскую похоть такими приемами и способами, которые могли быть применены благодаря ее невинности, или же он действовал при помощи физического или психического насилия или с использованием безомощного состояния потерпевшей, т. е. тем способом, который характеризует изнасилование (ст. 169) или, наконец, посредством использования материальной или служебной зависимостью потерпевшей (ст. 169а). Необходимость подведения недобровольного любоддеяния с лицами, не достигшими половой зрелости, под определение ст. 166 вытекает с одной стороны из того, что по ст. 166 наказание положено несколько более высокое (наличие строгой изоляции при лишении свободы), чем по ст. 169, а с другой тем, что преследование по ст. 169 возможно только при наличии жалобы потерпевшей, тогда как для случая, предусмотренного ст. 166 этого не требуется, между тем в делах об изнасиловании заявление жалобы встречается сравнительно не так часто, так что преследование за изнасилование лица, не достигшего половой зрелости, по ст. 169, не давало бы надлежащей охраны половой неприкосновенности подобного лица.

4. **Оконченным** рассматриваемое преступление должно считаться с момента полового совокупления, т. е. соединения половых органов, совершаемого введением мужского детородного члена во влагалище. Попытка совершить половое сношение, если она осталась безрезультатной, образует покушение. Во всяком случае, согласно ст. 14 угод. код., для покушения необходима наличность действия, направленного на совершение преступления, напр. сваливание на пол,

сорвание одежды, прикрывающей половые органы и т. п. С другой стороны всякого рода приемы, в которых не проявляется еще попытка совершить совокупление, должны рассматриваться, как приготовление, которое само по себе ненаказуемо. Однако то действие, в котором выражается подобное приготовление, может иногда подлежать наказанию, как особое преступление (ст. 12 угол. код.)—именно по ст. 168, поскольку налицо совершение развратного действия в отношении малолетних или несовершеннолетних, напр. оцупывание половых органов.

**5. Наказание.** Наказание за половое сношение с лицами, не достигшими половой зрелости—лишение свободы на срок не ниже 3 лет *со строгой изоляцией*.

### Ст. 167.

Половое сношение с лицами, не достигшими половой зрелости, сопряженное с растлением или удовлетворением половой страсти в извращенных формах, карается—

лишением свободы на срок не ниже пяти лет.

**1. Об'ект преступления.** Потерпевшим от преступления, предусмотренного ст. 167, является так же, как и в ст. 166, *лицо, не достигшее половой зрелости*, безразлично, какого пола, причем поскольку речь идет о половом сношении в извращенных формах, возможно, что субъекту преступления мужчине будет соответствовать об'ект мужчина же, а женщине—женщина же.

**2. Виновность.** Со стороны вины необходим умысел виновного, т. е. он должен знать, что данное лицо не обладает половой зрелостью, в частности же при половом сношении, сопряженном с растлением, что оно является физически девственным, и должен желать учинить с ним половой акт. Если виновный последнего обстоятельства не знал, то он отвечает по ст. 166, а не 167. Если же произошло половое сношение в извращенных формах и виновный не знал о том, что данное лицо не достигло половой зрелости, и напротив предполагал, что оно уже созрело в половом отношении, то при добровольном любодеянии он ответственности подлежать не может, а при насильственном должен наказываться по ст. 169.

**3. Действие.** Преступное деяние, предусмотренное ст. 167, выражается в двух формах: а) в виде полового сношения, сопряженного с растлением, и б) в виде полового сношения в извращенных формах.

а) *Половое сношение, сопряженное с растлением*, предполагает наличие растления, совершенного виновным. Это растле-

ние нужно понимать не в смысле морального, а физического растления\*), так как иначе устраняется смысл противопоставления преступления, предусмотренного с одной стороны в ст. 166, с другой ст. 167. Растление возможно, разумеется, в отношении лица женского пола, обладающего физической девственностью: оно выражается в разрывании девственной плевы. Это растление должно быть результатом полового сношения. Если оно явилось результатом развратных действий, предпринятых по адресу девочки, напр. разрывания девственной плевы пальцем при манипуляции с ее половыми органами, то это деяние остается развращением, предусмотренным ст. 168. С другой стороны, так как ст. 167 предусматривает половое сношение с лицами, не достигшими половой зрелости, то растление, совершенное при насильственном половом сношении с девушкой, достигшей уже половой зрелости, но еще девственной, относится к изнасилованию, предусмотренному ст. 169, а не к растлению, о котором говорит ст. 167.

б) *Половое сношение с удовлетворением половой страсти в извращенных формах* есть иначе противоположенное половое сношение.

Оно имеет своим объектом лицо обоего пола, не достигшее половой зрелости, причем безразлично, является ли это лицо, поскольку речь идет о лице женского пола, девственницей или нет. Добровольное же половое сношение, совершаемое противоположенным путем в отношении лица, достигшего половой зрелости, ненаказуемо. Только в том случае, если оно совершается посредством насилия, оно может подходить под ст. 169.

Половое сношение в извращенных формах должно выражаться в сходном с естественным совокуплением половом акте, предполагающем взаимное соприкосновение двух лиц; последним признаком это деяние отличается от любострастия (ст. 168), которое выражается в действиях, не представляющих собой удовлетворения половой похоти путем соприкосновения друг к другу двух лиц.

Что касается самой сущности извращенных форм полового сношения, то под последнее понятие подходит все то, что лежит за пределами естественного совокупления. Сюда следует отнести противоположенное половое сношение как мужчин между собой, т. е. мужеложство или педерастию, так и женщин между собой, т. е. лесбосскую любовь или

\*) Иного взгляда придерживается Змиев (в. с. стр. 26), понимая растление не только в физическом, но и в нравственном смысле, — в лишении потерпевшим нравственной чистоты и непорочности, и относя сюда и половое сношение с мальчиком, впервые вступающим в половое сношение.

трибадию, а также совокупление через задний проход или иным способом, независимо от пола потерпевшего по отношению к полу виновного и т. п.\*).

Каким путем достигается половое сношение в данном случае, с согласия ли потерпевшего или без этого, путем насилия, безразлично, так как то наказание, которое положено за это преступление, выше того, которое положено за изнасилование (ст. 169), а согласно ст. 29 угол. код. если одно и то же деяние по своим признакам подходит под разные составы преступлений, то высший состав преступления всегда поглощает низший.

Оконченным данное деяние должно считаться с момента учинения тех действий, посредством которых происходит удовлетворение половой страсти. Деятельность, направленная на достижение этого результата, но не приведшая к нему, образует покушение. Приготовительная деятельность может здесь наказываться, как развращение малолетних или несовершеннолетних, если она выражается в соответственных манипуляциях с их половыми органами со стороны виновного.

4. **Наказание.** В обоих случаях совершение полового акта с лицами, не достигшими половой зрелости наказывается одинаково, притом более тяжко, чем по ст. 166—лишением свободы на срок не ниже 5 лет.

#### Ст. 168.

**Развращение малолетних или несовершеннолетних, совершенное путем развратных действий в отношении их, карается—**  
лишением свободы на срок до пяти лет.

Ст. 168 предусматривает развращение малолетних или несовершеннолетних посредством развратных действий, т. е. такое посягательство на половую неприкосновенность их, которое направляется на удовлетворение половой похоти не путем естественного или сходного с ним противоположного совокупления, а всяким иным путем, иными словами, любострастное действие.

1. **Объект преступления.** Потерпевшими от преступления, предусмотренного ст. 168, могут быть лица обоего пола. Однако в отличие от ст. ст. 166 и 167, угол. код. говорит здесь

\*) Иного взгляда придерживается Змиев (в. с. стр. 26), который подводит под деяние, предусмотренное ст. 167, только удовлетворение полового чувства путем введения мужского детородного члена в задний проход или иную часть тела другого лица.

не о лицах, достигших половой зрелости, а о малолетних или несовершеннолетних. Таким образом на первый взгляд здесь имеет значение возраст потерпевшего, а не половая его зрелость, так что при буквальном толковании ст. 168, преступление, ею предусмотренное, возможно и в отношении лиц, уже достигших половой зрелости, но не достигших еще совершеннолетия; но при таком толковании получилось бы, что более важное посягательство в отношении несовершеннолетних, достигших половой зрелости, каким является добровольное половое сношение с ними, не наказуется, а менее важное, каким является развратное действие, наказуется. Поэтому малолетних и несовершеннолетних в ст. 168, по аналогии с ст. ст. 166 и 167, нужно понимать, как лиц, еще не достигших половой зрелости.

2. **Виновность.** С точки зрения вины деяние должно быть совершено умышленно, т. е. виновный должен знать, что объектом манипуляций является лицо, не достигшее половой зрелости, и желать учинить в отношении его развратное или любострастное действие. Является ли при этом потерпевшая от преступления физически девственной или нет, значения не имеет.

3. **Действие.** Действие в составе данного преступления понимается, как развращение несовершеннолетних или малолетних, совершенное посредством развратных действий в отношении их. Для состава преступления, конечно, не требуется, чтобы потерпевшее лицо в самом деле развратилось от подобного действия, предпринятого в отношении него: оно может совершенно не понимать его значения и оставаться невинным, нравственно неиспорченным и не развращенным.

Развратные действия должны представляться при этом такими действиями, которые заключают в себе *физическое, а не одно лишь нравственное развращение*. Одно потворствование разврату малолетних каким бы то ни было путем, напр. дачей поручений предосудительного характера, предоставления для чтения книг порнографического характера, разговоры безнравственного содержания и т. п. сюда не относятся. Это вытекает из требования ст. 168, которая говорит о совершении развратных *действий в отношении* малолетних и несовершеннолетних.

Те развратные действия, в которых проявляется данное преступление, представляют собою всевозможные виды удовлетворения половой похоти, не переходящие в извращенные его формы с одной стороны и не являющиеся половым совокуплением с другой. Сюда нужно отнести напр. обнажение своих половых частей перед ребенком или обнажение его половых частей, прикосновение к ним рукой и т. п. При этом сам потерпевший может играть или чисто пассивную

4367



роль или же любострастное действие может выполняться при его участии (напр. при онанизме); наконец, сюда же подойдет подстрекательство малолетних к совершению развратных действий между собою.

Каким путем совершаются развратные действия, значения для состава преступления не имеет. Виновный мог воспользоваться любым приемом совершения их: он мог получить прямое согласие потерпевшего на это, мог воспользоваться его неведением и невинностью, мог склонить его на это обманом или подарками и лакомствами, мог даже воспользоваться развившимися помимо него порочными наклонностями потерпевшего, мог, наконец, действовать при помощи физического или психического насилия, заставив ребенка претерпеть любострастное действие, напр. прикосновение к половым органам. Подводить это последнее действие под изнасилование нельзя, так как последнее предполагает половое сношение, которое именно отсутствует при любострастном действии. Но если это физическое насилие само по себе составляет преступление, напр. если оно проявилось в таком виде, какой составляет деяние, предусмотренное в ст. 157 ч. I, то виновный должен отвечать по совокупности преступлений по ст. 168 и ст. 157 ч. I.

С другой стороны развратное или любострастное действие должно быть *учищено в отношении потерпевшего*, т. е. должно иметь непосредственное физическое отношение к нему. Поэтому совершение в присутствии ребенка любострастных действий и даже полового акта с другими лицами не обнимается понятием развратных действий в отношении малолетних или несовершеннолетних.

4. *Оконченным* данное преступление становится с момента предпринятия тех или иных развратных действий. Что касается покушения, то его конструировать нельзя, так как всякое начатое развратное действие заключает в себе уже полный состав преступления, поскольку оно проявляется в удовлетворении своей половой похоти.

Какое последствие имело развратное поведение в конкретном случае, безразлично; в частности для состава преступления не имеет значения то, что оно сопровождалось физическим растлением ребенка, напр. разорванием девственной плевы при манипуляции с его половыми органами.

5. **Наказание.** За развратные действия положено более легкое наказание, чем за половое сношение с лицом, не достигшим половой зрелости, — лишение свободы на срок не свыше 5 лет.

Ст. 169.

Изнасилование, т. е. половое сношение с применением физического или психического насилия или путем использования беспомощного состояния потерпевшего лица, карается—

лишением свободы на срок не ниже трех лет.

Если изнасилование имело своим последствием самоубийство потерпевшего лица, наказание повышается на срок не ниже пяти лет.

Изнасилование, о котором говорит ст. 169, есть половое сношение, достигнутое посредством применения к потерпевшему физического или психического насилия или использования его беспомощного состояния.

1. **Объект преступления.** Объектом преступления является половая неприкосновенность как женщины, так и мужчины, так как угол. код. говорит вообще о потерпевшем лице, не указывая ближе его пола. Самое преступление таким образом возможно, как в отношении лица иного пола, чем сам виновный, причем в этом случае физически возможно только изнасилование женщины мужчиной, а не наоборот, так и в отношении лиц одного и того же пола; таким образом ст. 169 охватывает и случаи насильственного мужеложства или педерастии. Возможность признавать объектом изнасилования по угол. код. и половую неприкосновенность мужчины в особенности рельефно выступает из сопоставления изнасилования и ненасильственного любоддеяния, предусмотренного ст. 169а, где в качестве потерпевшего лица указывается только женщина\*).

Само собой разумеется, что женщина, не имея физической возможности совершения изнасилования женщины (исключая, впрочем, редких случаев противуестественного полового сношения), может являться соучастницей изнасилования, совершенного мужчиной, являясь его пособником, а в известных случаях и подстрекателем.

Половая неприкосновенность, как предмет преступления, должна подлежать соответствующей правовой охране. Поэтому право одного лица на половое сношение с другим исключает возможность говорить об изнасиловании. Подобное право может вытекать прежде всего из согласия самой потерпевшей, но оно кроме того может покоиться на наличии брачной или продолжительной внебрачной связи. Поэтому нельзя конструировать изнасилования мужем своей жены; муж, насильственно совершающий половое сношение

\*) Иной взгляд высказывает Змиев (в. с. стр. 27) признающий объектом изнасилования только лицо женского пола.

с женой, может отвечать за насилие над личностью (ст. 157 ч. 1) или за оскорбление действием (ст. 172), но не за изнасилование; если же он при этом причинил расстройство здоровья своей жены, напр. в случае ее беременности, то он отвечает за причинение телесного повреждения в зависимости от его тяжести по ст. 149, 150 или 153 ст.\*).

С другой стороны, так как половая неприкосновенность в настоящее время охраняется независимо от нравственной непорочности женщины и так как современное право не знает полового рабства, то вполне возможно говорить об изнасиловании проститутки, что, конечно, может иметь место в сравнительно редких случаях—или тогда, когда проститутка насилуется не при занятии своей профессией (таково напр. изнасилование проститутки, лежащей в больнице, находящейся в месте лишения свободы и т. п.), или же когда проститутка насилуется отвергнутым ею мужчиной.

Возраст потерпевшего лица при изнасиловании сам по себе значения не имеет, но недостижение половой зрелости превращает изнасилование в преступление, предусмотренное ст. 166 или 167.

**2. Виновность.** Вина в составе изнасилования должна быть умышленной; неосторожность по самому характеру преступной деятельности немыслима. Виновный должен знать, что потерпевшее лицо не изъявляет или не может изъясить своего согласия на половой акт с ним, и должен желать учинить его.

**3. Действие.** Преступное действие при изнасиловании обрисовывается в ст. 169, как происходящее против воли потерпевшего половое сношение с ним. Под половым сношением нужно разуметь здесь, как это обычно понимается угол, код. и что в особенности вытекает из ст. 167, как естественное половое сношение, так и противуестественное, т. е. совершенное в извращенных формах и обнимающее собою половые сношения между лицами одного и того же пола, а также между лицами разного пола, поскольку они происходят в извращенных формах\*\*). Однако им не обнимается развратное или любострастное действие, не переходящее в половое сношение, совершенное не только без согласия, но и против воли потерпевшего лица. Поскольку оно совершается при помощи насилия над личностью, оно

\*) Иной взгляд высказывает Змиев (в. с. стр. 27), исходя из признания за женщиной права на свободу в области половой сферы.

\*\*\*) Иной взгляд высказывает Змиев (в. с. стр. 27) признающий половым сношением только сношение, совершаемое естественным способом, и относящий совокупление через задний проход к телесному повреждению.

может быть подведено под ст. 157 ч. I, иначе оно не называется. разве только оно совершается публично—в таком случае оно может быть квалифицировано, как хулиганство (ст. 176).

4. **Способ действия.** Для состава изнасилования получает существенное значение тот способ действий виновного, при помощи которого он принуждает потерпевшего к любодейанию.

Этот способ действий характеризуется тем, что *половой акт совершается без согласия потерпевшего*. Он может быть достигнут или а) при помощи насилия, т. е. действия виновного вопреки воле потерпевшего или б) действия его без испрошения согласия потерпевшего, когда насилие отсутствует, но и нет согласия со стороны потерпевшего— посредством использования беспомощного состояния потерпевшего. Любодейание, учиненное всяким иным способом (исключая указанного в ст. 169а) ненаказуемо. Таков напр. случай любодейания, достигнутого посредством обмана или возбуждения у потерпевшей ошибочного представления о лице, вступающем с ней в половое сношение, напр. под видом ее мужа, а также посредством обольщения, т. е. вовлечения в половую связь при помощи разных ухищрений, напр. подарков, обещания жениться и т. п.

а) *Насильственный способ действия при изнасиловании выражается в аа) физическом и бб) психическом насилии.*

аа) *Под физическим насилием*, как способом совершения изнасилования, *разумеется* всякое воздействие на телесную неприкосновенность, в чем бы оно ни проявлялось, будет ли это насилием над личностью в тесном смысле (ст. 157 ч. I), или же насилие выразилось в телесном повреждении, независимо от его тяжести (ст. ст. 149, 150 и 153); во всех этих случаях должна быть установлена ответственность за изнасилование, а не за тот или иной вид телесного повреждения, так как наказание за изнасилование превышает те наказания, которые положены за менее тяжкое или легкое телесное повреждение, и совпадает с наказанием, установленным за тяжкое телесное повреждение; таков напр. случай, когда виновный сильным ударом палки по голове оглушил потерпевшую и изнасиловал ее.

*Насилие*, будучи средством принуждения ко вступлению в половое сношение, *предполагает* наличие сопротивления со стороны потерпевшего лица, которое преодолевается виновным. Оно может представляться настолько интенсивным, что немедленно же устраняет возможность всякого сопротивления (напр. на женщину внезапно нападают несколько человек, связывают ее и насилуют), или же оно может быть продолжительным и упорным, так что сопротивление прекращается лишь постепенно, по мере ослабления жертвы.

Насилие, конечно, может быть выполнено и третьим лицом, не принимающим непосредственного участия в самом изнасиловании. Это лицо в подобном случае отвечает на общих основаниях, как пособник изнасилования.

Сопrotивление насилию, поскольку оно в конкретном случае представляется еще возможным, должно быть действительным, а не мнимым, делаемым лишь для видимости, притворным, или же вытекающим из естественного чувства стыдливости. Оно должно быть вместе с тем серьезным, т. е. должно быть пропорционально силам женщины. Оно, наконец, должно быть непрерывным до самого акта совокупления. Если же потерпевшая сначала сопротивлялась, а потом уступила вступающему в половое сношение с нею, здесь нет изнасилования. Нужно однако иметь в виду, что изнасилование мужчиной женщины без помощи соучастников, которые бы парализовали ее сопротивление, встречается сравнительно редко, именно в тех случаях, когда мужчина обладает большой силой, а женщина обессиливает в борьбе с ним, впадая в беспомощное состояние. На все подобные обстоятельства суд должен обратить особое внимание в каждом отдельном случае обвинения в изнасиловании, так как в судебной практике нередко встречаются жалобы на изнасилование со стороны женщины, добровольно согласившихся на половой акт, а затем из чувства мести к мужчине или по другим мотивам возбуждающих против них уголовное преследование за изнасилование.

Под физическим насилием следует, наконец, разуметь и насильственное лишение свободы, поскольку таким путем можно заставить потерпевшую согласиться на половое сношение.

бб) Другой вид насильственного способа действия при изнасиловании, это — *психическое насилие*, т. е. угроза. Ст. 169, говоря о психическом насилии, как о способе принуждения, не указывает его признаков, но, конечно, не всякая угроза является достаточной, чтобы говорить об изнасиловании. Она должна достигнуть такой степени интенсивности, что действительно становится равносильной физическому насилию. Поэтому угроза прежде всего должна быть реальной, а не мнимой, существующей в воображении потерпевшей; она должна быть вместе с тем осуществимой, т. е. серьезной; притом в ней должна заключаться возможность ее немедленного осуществления: угроза злом, которое может наступить со временем, в будущем, не может иметь особого значения, так как от выполнения такой угрозы всегда можно уберечься. Так, угрозы причинить побои женщине, если она не вступит сейчас же в половую связь, достаточна для состава изнасилования; но угроза женщине убить ее при первой встрече, если она сейчас не вступит в половое сно-

шение, не имеет существенного значения. Далее, угроза при изнасиловании должна по своему содержанию иметь такое же значение, как насилие над личностью — она должна вызывать у потерпевшей страх потерять какое-нибудь ценное благо, если она не пожертвует своей половой неприкосновенностью. Такой угрозой может быть угроза смертью или телесным повреждением, но угроза огласить тайну или донести о совершенном преступлении не является настолько интенсивной, чтобы можно было ее приравнять физическому насилию. С другой стороны эта угроза может направляться не непосредственно на самого потерпевшего, но и на лиц, ему близких, напр. угроза женщине убить ее ребенка, если она не вступит немедленно в половую связь, есть такая же интенсивная угроза, как и физическое насилие. Во всяком случае вопрос об интенсивности угрозы есть вопрос факта, который должен быть разрешен судом, сообразно особенностям обстановки отдельного случая.

в) К насильственному способу действия при изнасиловании надо приравнять кроме того и *приведение жертвы для вступления с нею в половую связь в бессознательное состояние*, напр. посредством хлороформирования, полного опьянения, гипноза и т. п. Этот случай в угол. код. прямо не предусмотрен, но коль скоро ст. 169 наказывает изнасилование, совершаемое путем использования беспомощного состояния потерпевшего, которое могло наступить без всякого участия виновного, помимо его деятельности, то ясно, что и данный случай должен считаться наказуемым. Здесь несомненно имеется физическое насилие над личностью, поскольку приведение в бессознательное состояние совершается вопреки воле лица и без его согласия. Кто приводит при этом потерпевшего в бессознательное состояние, сам ли производящий насилие или его соучастники, безразлично.

б) Другой способ действия при изнасиловании характеризуется отсутствием насилия над личностью в том смысле, как это было только что указано, но он точно также требует отсутствия согласия потерпевшего — это — *использование беспомощного состояния потерпевшего*.

Под беспомощным состоянием разумеется такое состояние лица, когда оно было лишено возможности сопротивляться; при этом безразлично, что его вызвало. С одной стороны оно охватывает случаи бессознательного состояния; этот вид изнасилования можно усмотреть в совокуплении с женщиной, находящейся в бессознательном состоянии вследствие болезни или от принятия наркотических средств, в частности от опьянения, или со спящей и т. п. С другой стороны сюда же подойдут случаи физической беспомощности, когда потерпевшее лицо сознавало то, что над ним производится, но не имело физической возможности сопро-

тивления; под этот вид изнасилования подойдет совокупление с беззащитной, напр. лежащей в постели тяжело больной, связанной, парализованной, калекой и т. п. Во всяком случае под беспомощным состоянием надо разуметь не материальную беспомощность, а физическую, при которой потерпевшее лицо не может оказать сопротивления. Случаи использования материальной беспомощности женщины относятся к деянию, предусмотренному ст. 169а. Наконец, беспомощное состояние обнимает собой и случай душевной болезни, когда у потерпевшего не только может не отсутствовать половой инстинкт, но, напротив, он может получить у него чрезвычайные размеры. Поэтому под изнасилование этого рода подойдет, в частности, и случай склонения душевно-больной к половому акту путем уговоров и разных ухищрений и даже такой случай, когда виновный не употреблял для этого никаких ухищрений, но активная роль принадлежала самой больной, так сказать, навязавшейся ему. Половое сношение с душевно больной в подобных условиях несомненно представляет собою случай использования ее беспомощного состояния для удовлетворения своей половой похоти.

**5. Оконченным изнасилование** будет с момента совершения полового акта, т. е. соединения половых органов. Насилие или угрозы, равно как приведение в бессознательное состояние, совершенные с целью достигнуть полового сношения, но не приведшие к этому, должны рассматриваться, как покушение на изнасилование. При использовании же беспомощного состояния покушение будет заключаться в попытке совершить половой акт.

**6. Наказание.** Наказание за изнасилование — лишение свободы на срок не ниже 3 лет.

**7. Тяжкий вид изнасилования.** Наряду с простым видом изнасилования угол. код. предусматривает и тяжкий, именно тот, когда изнасилование имело последствием самоубийство потерпевшего лица (ст. 169 ч. 2). Так как угол. код. не знает об'ективного вменения, требуя для уголовной ответственности непременно или умышленную или неосторожную вину (ст. 11), то приходится признать, что ответственность за самоубийство в данном случае возможна только тогда, когда виновный мог предвидеть наступление такого последствия своей деятельности, напр. если потерпевшая прямо это заявляет, либо по обстоятельствам данного случая виновный должен был предвидеть такой исход, напр. если он видит отчаяние потерпевшей.

Наказание за этот вид изнасилования — лишение свободы на срок не ниже 5 лет.

**8. Особый вид изнасилования.** Следует иметь в виду, что один вид изнасилования отнесен в угол. код. к иной

группе преступлений, это — изнасилование, совершенное во время массовых беспорядков разного рода (ст. 75): участники массовых беспорядков, которые изобличены в совершении изнасилования, отвечают не по ст. 169, а по ст. 75 (наказание — высшая мера наказания и конфискация всего имущества, а при смягчающих вину обстоятельствах понижение наказания до лишения свободы со строгой изоляцией на срок не ниже 3 лет с конфискацией имущества).

### Ст. 169а.

**Понуждение женщины ко вступлению в половую связь с лицом, в отношении коего женщина является материально или по службе зависимой, карается — наказаниями, предусмотренными ст. 169.**

Ст. 169а появилась лишь в последней редакции угол. код., принятой II сессией ВЦИК'а X созыва, и деяние, в ней предусмотренное, не было раньше известно угол. код. Она предусматривает особый вид недобровольного любоддеяния, не называемого однако в угол. код., в противоположность ст. 169, изнасилованием, — половое сношение, совершаемое посредством использования зависимого от виновного положения женщины.

1. **Объект преступления.** Объектом данного преступления является половая неприкосновенность только женщины (а не любого потерпевшего лица, как указано в ст. 169), причем, конечно, женщины, достигшей половой зрелости, так как иначе это деяние будет подходить под определения ст. 166 или 167.

2. **Виновность.** Со стороны вины деяние должно быть совершено умышленно, т. е. виновный должен знать, что потерпевшая находится в зависимости от него в материальном или служебном отношении, и должен желать учинить половое сношение с нею, пользуясь этим зависимым ее положением.

3. **Действие.** Преступное действие характеризуется в ст. 169а, как понуждение, т. е. побуждение к вступлению в половое сношение, но для состава преступления важно, чтобы половое сношение действительно произошло, так как это деяние представляет собой лишь разновидность общего понятия недобровольного любоддеяния. Половое сношение может быть при этом, как и в других случаях, как естественным, так и противуестественным.

4. **Способ совершения преступления.** Хотя ст. 169а не указывает особо того способа принуждения, которым должно совершаться преступление, в кей описанное, но, естественно, таковым может быть злоупотребление а) материальной зависимостью и б) зависимостью по службе.



а) Что касается материальной зависимости, то под нею понимаются все те случаи, когда женщина непосредственно от виновного получает средства существования, или служа у него по договору личного найма, или живя на его иждивении, напр. женщина, служащая прислугой, работающая в мастерской, безработная, живущая на иждивении своего родственника, в частности сноха, живущая в доме своего свекра и материально от него зависящая.

б) Зависимость по службе обнимает все те отношения, которые характеризуются не только состоянием на службе государственной или общественной (напр. отношение начальника по службе к подчиненной), но и вообще зависимостью, вытекающей для нее из определенного служебного положения виновного (напр. отношение заведывающего местом заключения к женщине, отбывающей там наказание, или народного следователя к допрашиваемой им женщине).

Виновный должен действовать посредством злоупотребления той зависимостью, в которой находится от него потерпевшая. Это злоупотребление может выразиться в угрозе лишить места, или содержания, выгнать из дому, применить дисциплинарную кару и т. п.

**5. Оконченным** данное преступление становится с момента вступления виновного в половое сношение с потерпевшей. Попытка учинения полового акта посредством злоупотребления зависимым положением женщины, не удавшаяся по той или иной причине, напр. склонение женщины к половому сношению, образует покушение на преступление.

**6. Наказание** за этот вид ненасильственного любоддеяния — то, которое указано в ст. 169 за изнасилование, т. е. лишение свободы на срок не ниже 3 лет. Так как при этом ст. 169а говорит вообще о наказаниях, предусмотренных ст. 169, то очевидно, что и в случае понуждения к половому сношению, предусмотренного ст. 169а, возможно усиление наказания, если последствием этого деяния будет самоубийство потерпевшей, при наличности общих условий виновности, сообразно ст. 11 угол. код., как это указано было в отношении ст. 169. Наказание в этом случае — лишение свободы на срок не ниже 5 лет.

### Ст. 170.

Принуждение из корыстных или иных личных видов к занятию проституцией, совершенное посредством физического или психического воздействия, карается — лишением свободы на срок не ниже трех лет со строгой изоляцией.

Ст. 170 предусматривает случай содействия чуж.сму разврату, ближе характеризуемый, как принуждение к занятию

проституцией. Особенностью этого преступления по сравнению с другими преступлениями в области половых отношений является то, что виновный сам непосредственно не принимает участия в совершении полового акта, а лишь принуждает к этому другое лицо, причем речь идет о принуждении к совершению такого деяния, которое само по себе ненаказуемо — к занятию проституцией.

1. **Объект преступления.** Потерпевшим от данного преступления, которое собственно является посягательством на свободу человека располагать своими поступками, могут быть лица, как мужского, так и женского пола, так как угол. код. ближе не указывает пола потерпевшего. Правда, обычно проституцией занимаются женщины, но встречается и мужская проституция, в особенности в сфере противуестественных половых отношений\*). Потерпевшие могут быть, как совершеннолетними, так и несовершеннолетними, причем несовершеннолетие потерпевшего (ст. 171 ч. 2) должно влечь за собой повышение ответственности.

2. **Виновность.** Со стороны вины деяние должно быть совершено умышленно, т. е. виновный должен сознательно прибегать к тому способу действия, которым он пользуется для того, чтобы заставить другого заниматься проституцией, и должен желать этого. При этом необходима еще наличность особых мотивов деятельности виновного, именно корыстных или иных личных побуждений, как это прямо указано в ст. 170. Корыстные виды обнимают собою стремление к наживе; под иными же личными видами следует разуметь все те побуждения, которые выходят за пределы корысти в тесном смысле и вытекают из каких-нибудь личных интересов виновного (напр. желание доставить кому-нибудь удовольствие и т. п.).

3. **Действие.** Преступное действие в составе преступления, предусмотренного ст. 170, характеризуется, как а) принуждение, б) направленное на занятие проституцией.

а) *Принуждение* есть посягательство на свободу человека располагать своими поступками. Это принуждение требует наличности особых средств, при помощи которых оно и совершается. Такими средствами являются аа) физическое и бб) психическое воздействие.

аа) Под *физическим воздействием* следует разуметь всякое воздействие на телесную неприкосновенность человека. Это понятие равносильно понятию физического насилия, упомянутого в ст. 169, причем безразлично, в каких именно действиях это насилие проявляется. Под физическим воздей-

\*) Иной точки зрения придерживается Змиев (в. с. стр. 29), допускающий совершение этого преступления только в отношении лиц женского пола.

ствием следует разуметь и противозаконное лишение свободы, которое точно также может быть использовано, как средство заставить заниматься проституцией.

бб) Что касается *психического воздействия*, то под ним прежде всего разумеется угроза, но и, как при изнасиловании, здесь нужно иметь ввиду не всякую вообще угрозу, а лишь такую, которая действительно создает безвыходное положение для лица, подвергающегося ей. Но кроме того, так как понятие психического воздействия шире понятия психического насилия, т. е. угрозы, то сюда можно отнести и злоупотребление властью, которое может быть средством психического воздействия на того, кто обязан этой власти подчиняться. Это злоупотребление властью может проявиться в форме использования виновным служебной или материальной зависимости от него потерпевшего лица, напр. принуждение матерью своей дочери заниматься проституцией. Психическое воздействие может проявляться и в злоупотреблении той особой властью, которую обладают сутенеры в отношении проституток; сутенерство, это — извлечение мужчиной имущественной выгоды получением ее от женщины, занимающейся проституцией и находящейся в материальной от него зависимости или в беспомощном состоянии. Поскольку сутенер при помощи средств психического воздействия принуждает женщину, находящуюся в зависимости от него, торговать своим телом, его деяние подходит под определение ст. 170.

б) Принуждение должно быть направлено на *занятие проституцией*. Под проституцией разумеется торговля своим телом, т. е. вступление в половое сношение за известное вознаграждение. Принуждение к вступлению в половое сношение, если в нем нет продажи себя за деньги, не обнимается ст. 170. При этом для наличности принуждения к занятию проституцией достаточен хотя бы единичный случай торговли своим телом со стороны потерпевшего лица.

Поскольку принуждение к занятию проституцией делается в отношении лица, не достигшего половой зрелости, здесь должна быть установлена ответственность по ст. 166 или 167, а не по ст. 170, так как угол. код. исходит из положения об абсолютном запрете половых сношений с лицами, не достигшими половой зрелости. Виновный в подобном принуждении может подлежать ответственности, как соучастник преступления, предусмотренного ст. 166 или 167, поскольку он путем принуждения оказывает содействие другому лицу вступить в половое сношение с потерпевшим лицом.

**4. Оконченным** данное деяние становится с момента вступления потерпевшего в половое сношение с другим лицом за плату по принуждению виновного, так как, хотя дан-

ное деяние и характеризуется в ст. 170, как принуждение к занятию проституцией, но оно отнесено не к группе посягательств на личную свободу, а к группе преступлений в области половых отношений. Одно принуждение к занятию проституцией, оставшееся безрезультатным, образует покушение на данное преступление.

5. **Наказание.** Принуждение к занятию проституцией влечет за собой лишение свободы на срок не ниже 3 лет со строгой изоляцией.

6. **Тяжкий вид принуждения к занятию проституцией.** Тяжким видом рассматриваемого преступления является учинение его при наличии обстоятельств, указанных в ч. 2 ст. 171, так как ч. 2 ст. 171 имеет в виду не только те преступления, которые указаны в ее 1 ч., но вообще всякое вовлечение в проституцию; вовлечение же в проституцию охватывает собою и принуждение к занятию проституцией. Это тот случай, если вовлеченные в проституцию состояли на попечении или в подчинении обвиняемого или не достигли совершеннолетия.

Наказание в этом случае—лишение свободы на срок не ниже 5 лет.

#### Ст. 171.

**Сводничество, содержание притонов разврата, а также вербовка женщин для проституции, карается—**  
лишением свободы на срок не ниже трех лет с конфискацией всего или части имущества.

Если же вовлеченные в проституцию состояли на попечении или в подчинении обвиняемого или не достигли совершеннолетия, то наказание повышается на срок не ниже пяти лет лишения свободы.

Ст. 171 предусматривает различные виды содействия чужому половому разврату. Хотя половой разврат сам по себе, и в частности проституция, не образует преступления, но содействие ему может быть наказуемо ввиду того вреда, который наносится таким путем интересам общественной нравственности.

Виды содействия чужому половому разврату сводятся к трем преступлениям: 1) сводничеству, 2) содержанию притонов разврата и 3) вербовке женщин для проституции.

1) **Сводничество** есть посредническая деятельность, выражающаяся в содействии совершению полового сношения. Оно предполагает наличие добровольного полового сношения, притом в отношении лица, достигшего половой зрелости. Содействие вступлению в половое сношение вне этих условий является видом соучастия в других преступлениях против половой неприкосновенности; так, сводничество, заключающееся в содействии любодеянию с лицом не достигшим половой зрелости (ст. 166 или 167), или в содействии любо-

деянию, происшедшему заведомо для виновного насильственно или вообще недобровольно (ст. 169 и 169а), есть соучастие в совершении половых преступлений с этими лицами. При сводничестве безразлично, оказывается ли содействие естественному половому сношению или половому сношению в извращенных формах, а также то, идет ли речь в конкретном случае о содействии половому сношению с женщиной, занимающейся проституцией, или же с женщиной не торгующей своим телом.

а) *Виновность.* Вина при сводничестве по самому существу этого деяния должна быть умышленной; по каким мотивам действовал виновный, по корыстным или иным, безразлично, хотя обычно это преступление совершается по корыстным побуждениям.

б) *Действие.* Преступление может выражаться в разных формах посредничества половому сношению; в склонении кого либо к любодеянию ухищрениями, уговорами, убеждениями, в передаче приглашения явиться к определенному лицу для полового сношения, в простом доставлении лица для любодеяния, в приискании или предоставлении для этого необходимого помещения, в создании благоприятствующих условий для совершения полового сношения и т. п.

Преступная деятельность при этом характеризуется *положительным действием* виновного — оказанием им содействия половому сношению других лиц. Попустительство чужому разврату не образует понятия сводничества. Так, хозяин квартиры, знающий, что в комнате его жилья совершается половое сношение, не может отвечать за сводничество.

Является ли виновный профессиональным сводником, т. е. занимается ли он сводничеством, как промыслом или нет, значения для состава преступления не имеет. Таким образом всякий, кто хотя бы один раз предоставил свое помещение для полового разврата, должен отвечать за сводничество.

Так как сводничество характеризуется, как содействие чужому половому разврату, которое само по себе не образует преступления, то нельзя тех лиц, половому сношению которых оказывает содействие виновный, рассматривать, как соучастников в сводничестве, так как иначе таким путем косвенно была бы установлена ответственность за деяние, которое угол. код. не считает преступлением.

в) *Оконченным* сводничество должно считаться с момента оказания содействия чужому половому сношению; произошло ли при этом половое сношение или нет, для состава преступления безразлично, так как сводничество характеризуется, как преступление против общественной нравственности, а не против половой неприкосновенности.

2) **Содержание притонов разврата** есть открытие помещения для полового разврата.

а) *Виновность.* Преступление должно быть совершено умышленно, т. е. виновный должен сознать, что открытое им заведение служит притоном разврата, и должен желать этого, или же допустить это.

б) *Действие.* Преступное действие выражается в открытии притона разврата.

Под притоном разврата можно разуметь, как дом свиданий, куда язляются лица обоого пола для половых сношений, так и публичный дом, в котором проживают лица, торгующие своим телом, хотя бы это и было внешне замаскировано каким-нибудь образом, напр. под видом мастерской для шитья белья. Так как советское законодательство не знает домов терпимости, то всякое содержание явного или тайного публичного дома есть преступное деяние, предусмотренное ст. 171.

По самому своему существу данное преступление предполагает занятие им в виде промысла, что вытекает из его характеристики, как открытия притона разврата.

Так как ни проституция, ни тем менее добровольное половое сношение между лицами, достигшими половой зрелости, не являются преступлениями, то лица, посещающие притон разврата или проживающие в нем не могут подлежать ответственности за это. Вместе с тем их нельзя считать и соучастниками того лица, которое открыло притон разврата, так как соучастие предполагает содействие совершению преступления, говорить же о том, что посетители содействуют открытию притона разврата, юридически невозможно. Таким путем устанавливалась бы ответственность за преступление, которого угол. код. не знает.

в) *Оконченным* данное преступление должно считаться с момента открытия притона разврата, т. е. с момента его эксплуатации. Покушение здесь не может быть конструировано, так как все предшествующее открытию притона юридически безразлично.

**Вербовка женщин для проституции** есть подговор женщин к занятию проституцией посредством приглашения поступить в притон разврата (т. н. зухерство).

а) *Виновность.* Преступление должно быть совершено умышленно, т. е. виновный должен сознавать, что вербуемые им женщины предназначаются для проституции, и должен желать завербовать их с этой целью. Поэтому соучастник этого преступления, действующий по поручению другого лица и вербующий женщин, не зная о цели этой вербовки, не может отвечать за это преступление.

б) *Действие.* Преступление выражается в вербовке женщин для проституции. Под этой вербовкой следует понимать как тот случай, когда женщина завлекается в тайный притон разврата в пределах Республики, так и тот, когда

она вербуетя для увоза за границу и продажи там в дом терпимости. Самая вербовка предполагает занятие данным преступлением в виде промысла. Но для наличности преступления достаточно, чтобы завербована была хотя бы одна женщина.

в) *Оконченным* преступление должно считаться с момента завербования женщины, т. е. склонения ее к поступлению в дом терпимости.

**4. Наказание.** За все указанные виды содействия чужому половому разврату положено одинаковое наказание— лишение свободы на срок не ниже 3 лет с конфискацией всего или части имущества.

**5. Особые виды содействия половому разврату.** Обстоятельствами, увеличивающими вину при содействии чужому половому разврату, являются случаи вовлечения в проституцию а) лиц, состоящих на попечении или в подчинении у виновного и б) несовершеннолетних.

а) Что касается первого требования, то здесь имеется в виду, что потерпевший находится в особых отношениях к виновному, которые предполагают обязанность иметь о нем попечение или наличность известной власти виновного над потерпевшим. Таковы с одной стороны отношения, вытекающие из родственного союза или из опеки (родителей в отношении детей, опекунов в отношении опекаемых), с другой—отношения подчиненности, вытекающие из служебного положения отдельных лиц (напр. начальника на службе в отношении своих подчиненных или надзирателя исправдома в отношении сидящей в заключении женщины).

б) Второе требование—несовершеннолетие потерпевшего лица. Оно должно быть понимаемо здесь в формальном смысле, т. е. в смысле недостижения определенного возраста, именно гражданского совершеннолетия (18 лет), а не половой зрелости, так как данное преступление имеет совершенно иной характер, чем то деяние, для которого выдвигается это требование (ст. ст. 166 и 167).

Наказание за этот вид содействия половому разврату тяжелее наказаний, установленных за любое иное преступление в области половых отношений—лишение свободы на срок не ниже 5 лет, к которому (по связи с наказанием, указанным в 1 ч. ст. 171) обязательно присоединяется конфискация всего или части имущества.

Постановление ст. 171 ч. 2, говорящее о вовлечении в проституцию, должно быть применяемо в случае совершения преступлений, указанных не только в ст. 171 ч. 1, но и ст. 170, так как иначе преступление более тяжкое, учиненное при наличности условий, указанных в ст. 171 ч. 2, наказывалось бы легче, чем совершенное при тех же условиях менее тяжкое преступление (ст. 171. ч. 1).